

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы ИП <...> на действия заказчика - Муниципального казенного учреждения городского округа город Воронеж «Районная дирекция единого заказчика жилищно-коммунального хозяйства Левобережного района» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по покраске турникетного ограждения (реестровый номер торгов - 0131300000612002006)

(дело № 225-з)

16.07.2012 год

г. Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия) в составе: <...> - председатель Комиссии; <...> - члены Комиссии,

в присутствии представителей:

государственного заказчика - Муниципального казенного учреждения городского округа город Воронеж «Районная дирекция единого заказчика жилищно-коммунального хозяйства Левобережного района»: <...>, <...>;

заявителя - ИП <...>: <...>,

рассмотрев жалобу ИП <...> на действия заказчика - Муниципального казенного учреждения городского округа город Воронеж «Районная дирекция единого заказчика жилищно-коммунального хозяйства Левобережного района» (МКУ «РайДЕЗ ЖКХ Левобережного района») при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по покраске турникетного ограждения (реестровый номер торгов - 0131300000612002006) (далее - аукцион), **установила:**

09.07.2012 года в Воронежское УФАС России поступила жалоба ИП <...> (далее - заявитель) на действия заказчика - Муниципального казенного учреждения городского округа город Воронеж «Районная дирекция единого заказчика жилищно-коммунального хозяйства Левобережного района» (далее - заказчик) при проведении аукциона.

По мнению заявителя были нарушены его права и законные интересы действиями заказчика по установлению в проекте контракта цены, предложенной победителем аукциона - ИП <...>, сниженной на сумму НДС.

Представители заказчика считают доводы, изложенные в жалобе необоснованными, действия заказчика соответствующими законодательству о размещении заказов.

В ходе рассмотрения жалобы объявлялся перерыв до 16.07.2012 года.

Ознакомившись с материалами жалобы, предоставленной документацией, Комиссия установила следующее.

08.06.2012 года на официальном сайте www.zakupki.gov.ru заказчиком размещены извещение о проведении аукциона и документация об аукционе. Начальная (максимальная) цена контракта - 272 551,00 руб.

На участие в аукционе было подано 2 заявки.

Согласно протоколу аукциона от 25.06.2012 года предложение о цене контракта подано единственным участником с порядковым номером заявки - 2 (ИП <...>), на сумму 271 188,25 руб.

Согласно протоколу от 27.06.2012 года подведения итогов открытого аукциона в электронной форме аукционной комиссией принято решение: аукцион признать несостоявшимся; заключить контракт с ИП <...>, предложившей цену контракта - 271 188,25 руб.

Частью 1 ст. 41.12 Закона о размещении заказов установлено, что по результатам открытого аукциона в электронной форме контракт заключается с победителем открытого аукциона в электронной форме, а в случаях, предусмотренных

настоящей статьей, с иным участником открытого аукциона в электронной форме, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме которого признана соответствующей требованиям, установленным документацией об открытом аукционе в электронной форме.

Согласно ч.2 ст. 41.12 Федерального закона от 21.07.2005г. №94 - ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов) заказчик, уполномоченный орган в течение пяти дней со дня размещения на электронной площадке протокола подведения итогов аукциона направляют оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником открытого аукциона, с которым заключается контракт, сведений о товаре (товарный знак и (или) конкретные показатели товара), указанных в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме такого участника, в проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе в электронной форме.

В течение одного часа с момента получения проекта контракта оператор электронной площадки направляет проект контракта без электронной цифровой подписи лица, имеющего право действовать от имени заказчика, участнику открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт (ч.3 ст. 41.12 Закона о размещении заказов).

Участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта направляет протокол указанных разногласий оператору электронной площадки. При этом участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий положения проекта контракта, не соответствующие извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме, документации об открытом аукционе в электронной форме и заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме этого участника размещения заказа, с указанием соответствующих положений данных документов. В течение одного часа с момента получения протокола разногласий оператор электронной площадки направляет такой протокол разногласий заказчику, в уполномоченный орган (ч.3 ст. 41.12 Закона о размещении заказов).

02.07.2012г. заказчиком: МКУ «РайДЕЗ ЖКХ Левобережного района»

направлен на электронную площадку проект контракта с победителем аукциона, в который включена цена: «271 188,25 рублей (двести семьдесят одна тысяча сто восемьдесят восемь рублей 25коп.), с НДС — 18%».

06.07.2012г. заявитель направил на электронную площадку протокол разногласий, в котором указал, что поскольку ИП <...> не является плательщиком НДС и находится на упрощенной системе налогообложения, то просит внести соответствующие изменения в проект контракта в отношении цены.

06.07.2012г. МКУ «РайДЕЗ ЖКХ Левобережного района» повторно направлен проект контракта, в котором было указано, что цена контракта составляет «229 044,00 рубля (двести двадцать девять тысяч сорок четыре рубля 00 коп.), без НДС», на что 09.07.2012г. ИП <...> направил протокол разногласий, в котором предложил заключить контракт по цене, предложенной победителем аукциона.

На рассмотрении жалобы представители заказчика пояснили, что поскольку цена контракта сформирована с учетом налогов и других обязательных платежей, а заявитель не является плательщиком НДС, в проект контракта включена цена, предложенная победителем аукциона, уменьшенная на сумму НДС.

В силу п. 1 ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ)

граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Согласно п.п. 1, 2 ст. 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон; изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке.

В договоре подряда указываются цена подлежащей выполнению работы или способы ее определения (ст. 709 ГК РФ). По общему правилу, содержащемуся в ст. 711 ГК РФ, заказчик обязан уплатить подрядчику цену, обусловленную договором.

В соответствии с пп. 1 п. 1 ст. 146 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - Налоговый кодекс) реализация товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации признается объектом налогообложения.

При реализации товаров (работ, услуг) налогоплательщик дополнительно к цене (тарифу) реализуемых товаров (работ, услуг) обязан предъявить к оплате покупателю этих товаров (работ, услуг) соответствующую сумму налога на добавленную стоимость (НДС) (п.1 ст.168 Налогового кодекса). Сумма налога, предъявляемая налогоплательщиком покупателю товаров (работ, услуг), исчисляется по каждому виду этих товаров (работ, услуг) как соответствующая налоговой ставке процентная доля цен (тарифов) (п. 2 ст. 168 Налогового кодекса).

При этом согласно п.2 ст. 346.11 Налогового кодекса организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате при ввозе товаров на таможенную территорию Российской Федерации, а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со ст. 174.1 Налогового кодекса.

Пунктом 3 ст. 169 Налогового кодекса предусмотрено, что составлять счета-фактуры обязаны налогоплательщики налога на добавленную стоимость, реализующие товары (работы, услуги) на территории Российской Федерации. В связи с этим организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, при осуществлении операций по реализации товаров (работ, услуг) оформлять счета - фактуры не должны.

Данная позиция отражена в Письмах Минфина России от 22.07.2010 N 03-07-13/1/04, ФНС России от 24.07.2008 N 3-1-11/239, УФНС России по г. Москве от 05.04.2010 N 16-15/035198, Постановлении ФАС Поволжского округа от 29.07.2010 N А55-32718/2009.

В соответствии со ст. 422 Гражданского кодекса договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Частью 10 ст. 41.12 Закона о размещении заказов установлено, что контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме, либо в случае заключения контракта с иным участником открытого аукциона в электронной форме по цене, предложенной таким участником открытого аукциона.

По смыслу указанных норм законодательством не устанавливается зависимости между ценой контракта, заключаемой с победителем торгов от применяемой им системы налогообложения.

На основании изложенного, Комиссия полагает, что при заключении контракта с победителем, который не является плательщиком налога на добавленную стоимость (находится на упрощенной системе налогообложения) законных оснований для уменьшения в одностороннем порядке цены контракта, предложенной победителем, на сумму НДС, не имеется и поставленные товары

(выполненные работы, оказанные услуги) должны оплачиваться по цене, указанной в контракте. При указании цены контракта вместо указания суммы налога на добавленную стоимость следует ставить прочерк.

Вышеуказанная позиция отражена в Письме Минфина от 28.12.2011 года № 02-11/6027, Письмах Минэкономразвития: от 10.11.2009 №№ Д22-1255, от 06.04.2010 № Д22-353, от 27.09.2010 N Д22-1740, от 27.09.2010 № Д22-1741.

Таким образом, Комиссия полагает, что в действиях заказчика содержится нарушение требований ч.2 ст. 41.12 Закона о размещении заказов, выразившееся во включении в проект контракта цены, предложенной победителем открытого аукциона, уменьшенной на сумму налога на добавленную стоимость.

На основании изложенного, руководствуясь ч.ч. 1, 2, 4 ст. 57, ч.3 ст. 60, п.1 ч. 9 ст.17 Закона о размещении заказов, Комиссия, **решила:**

1. Признать жалобу ИП <...> на действия заказчика - Муниципального казенного учреждения городского округа город Воронеж «Районная дирекция единого заказчика жилищно-коммунального хозяйства Левобережного района» при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по покраске турникетного ограждения (реестровый номер торгов — 0131300000612002006) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика - Муниципального казенного учреждения городского округа город Воронеж «Районная дирекция единого заказчика жилищно-коммунального хозяйства Левобережного района» нарушение требований ч. 2 ст. 41.12 Закона о размещении заказа.

3. Выдать заказчику - Муниципальному казенному учреждению городского округа город Воронеж «Районная дирекция единого заказчика жилищно-коммунального хозяйства Левобережного района» предписание об устранении нарушения требований ч. 2 ст. 41.12 Закона о размещении заказа.

Резолютивная часть объявлена 16.07.2012 год.

Решение изготовлено в полном объеме 18.07.2012 год.

Председатель Комиссии

Члены комиссии