

Исх. № АЯ-04/2729 от 04.03.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

в отсутствии представителей заказчика МУП «Городское управление автомобильных дорог», заявителя ООО «Центруион», о времени и месте рассмотрения жалобы уведомленным надлежащим образом, рассмотрев жалобу заявителя ООО «Центруион» (вх. №2074/ж от 20.02.2020 г.) на действия заказчика МУП «Городское управление автомобильных дорог» при проведении закупки №0511300000120000007 на предмет: «Поставка щебня (фракции 40-70)»,

УСТАНОВИЛА

Извещение о проведении электронного аукциона №0511300000120000007 размещено на официальном сайте Российской Федерации [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) 13.02.2020г.

Заказчик – МУП «Городское управление автомобильных дорог».

Начальная цена – 19 750 000,00рублей.

Суть жалобы, по мнению заявителя, муниципальным заказчиком неправомерно включена в проект муниципального контракта цена контракта с учетом налога на добавленную стоимость.

Заказчик на заседании Комиссии 27 февраля 2020 года с доводами, изложенными в жалобе не согласился, представил устные и письменные пояснения, а также документы по закупке, которые приобщены к материалам дела.

Комиссия Татарстанского УФАС России по результатам рассмотрения доводов заявителя на действия заказчика, позиции заказчика, изучения документации электронного аукциона приходит к следующим выводам.

Частью 10 статьи 69 Закона о контрактной системе установлено, что участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта, наименьшую сумму цен единиц товара, работы, услуги и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 03.02.2020 №0511300000120000007-1 победителем закупки признан участник ООО «Центруион» с суммой контракта 19 750 000,00 рублей.

9 февраля 2020 года заказчиком направлен победителю закупки проект контракта на подпись, в котором в цене контракта отдельно выделен налог на добавленную стоимость:

«2.1. Максимальное значение цены Контракта составляет: 19 750 000,00 (девятнадцать миллионов семьсот пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС-20% 3 291 666,67 (три миллиона двести девяносто одна тысяча шестьсот шестьдесят шесть) рублей 67 копеек.

(Сумма, подлежащая уплате юридическому или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, уменьшается на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта).

2.2. В случае если победитель не является плательщиком НДС (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), расчеты за выполненные работы производятся с учетом коэффициента пересчета, рассчитанного как отношение цены контракта, предложенной победителем, к начальной (максимальной) цене контракта, сформированной заказчиком, без учета суммы НДС».

15 февраля 2020 года от ООО «Центруион» поступил протокол разногласий к проекту муниципального контракта № 007/2020 на поставку щебня фракции 40-70 в части изменения п.2.1 проекта контракта и изложении его в следующей редакции:

«2.1. Максимальное значение цены контракта составляет 19 750 000,00 (девятнадцать миллионов семьсот пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек (НДС не облагается), в том числе НДС 20% 3 291 666,67 (три миллиона двести девяносто две тысячи шестьсот шестьдесят шесть) рублей 67 копеек».

20 февраля 2020 года заказчиком направлено в адрес победителя письмо №155 от 20.02.2020, в котором было изложено о невозможности исключения суммы НДС из проекта муниципального контракта:

«Применимо к контракту № 007/2020, следует следующее: 19 750 000 рублей (сумма предложенная, поставщиком, применяющим УСН) / 16 458 333 рублей 33 копейки (сумма контракта, сформированная заказчиком без учета НДС) = 1,2 (коэффициент перерасчета).

Согласно положениям письма Министерства экономического развития РФ от 26 июля 2016 г. № Д28и-1998 «О разъяснении положений Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» после определения победителя заказчик рассчитывает коэффициент снижения начальной (максимальной) цены контракта к цене, предложенной победителем. Итоговая цена контракта пересчитывается с учетом указанного коэффициента.

В случае с муниципальным контрактом №007/2020 значение коэффициента 1,2 является повышающим, что недопустимо.

Учитывая вышеизложенное, ООО «Центруион» было предложено оставить п. 2.1 проекта контракта в первоначальной его редакции:

«2.1. Максимальное значение цены контракта составляет 19 750 000,00 (девятнадцать миллионов семьсот пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС 20% 3 291 666,67 (три миллиона двести девяносто две тысячи шестьсот

шестьдесят шесть) рублей 67 копеек.»».

20 февраля 2020 года заказчиком повторно размещен проект контракта без внесенных изменений (представлен скриншот).

Согласно пункта 4 статьи 3 Закона о контрактной системе участник закупки - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

В соответствии с положениями Закона о контрактной системе при осуществлении закупки в документации устанавливается начальная (максимальная) цена контракта. При установлении начальной (максимальной) цены заказчик должен учитывать все факторы, влияющие на цену: условия и сроки поставки, риски, связанные с возможностью повышения цены, и иные платежи, связанные с оплатой поставляемых товаров (работ, услуг).

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с рассматриваемым Законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

Частью 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем.

В соответствии со статьей 346.11 Налогового кодекса РФ организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим

Кодексом при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьями 161 и 174.1 настоящего Кодекса.

Согласно части 5 статьи 173 Налогового кодекса РФ сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, исчисляется следующими лицами в случае выставления ими покупателю счета-фактуры с выделением суммы налога:

1) лицами, не являющимися налогоплательщиками, или налогоплательщиками, освобожденными от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога;

2) налогоплательщиками при реализации товаров (работ, услуг), операции по реализации которых не подлежат налогообложению. При этом сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, определяется как сумма налога, указанная в соответствующем счете-фактуре, переданном покупателю товаров (работ, услуг).

С учётом приведённых положений Закона о контрактной системе любой участник закупки, в том числе тот, который освобождён от уплаты НДС и применяет упрощённую систему налогообложения, вправе участвовать в закупке для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Контракт по итогам аукциона заключается и оплачивается заказчиком по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, вне зависимости от применения системы налогообложения у данного участника.

Применение победителем аукциона упрощенной системы налогообложения не влечет изменения условий контракта, корректировка заказчиком цены контракта, предложенной юридическим лицом, применяющим УСНО, при проведении закупки, а также при заключении государственного или муниципального контракта с таким участником размещения заказа не допускается.

Установленная в контракте стоимость оплаты выполнения работ является обязательством заказчика оплатить контракт в установленном размере при надлежащем его исполнении.

Контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя торгов вне зависимости от применяемой последним системы налогообложения. Сумма НДС является прибылью победителя торгов, не являющегося плательщиком такого налога.

Таким образом, участник закупки, применяющий упрощенную систему налогообложения, вправе не выставлять счетов-фактур с учетом НДС, и соответственно не уплачивать его в бюджет.

Учитывая, что участником закупки может быть любое лицо, вне зависимости от применяемой системы налогообложения, отказ заказчика исключать из проекта контракта на стадии подписания контракта условие о цене контракта «включая НДС», в случае, если контракт заключается с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), применяющим УСН, приводит к ущемлению прав такого участника закупки, поскольку такое лицо обязано будет уплатить НДС.

На основании изложенного, при направлении победителем закупки, применяющим УСН, протокола разногласий по вопросу исключения из проекта контракта условия о включении НДС в цену контракта с приложением документов, подтверждающих факт применения таким участником закупки УСН, заказчику необходимо исключить указанное условие и внести изменения в проект контракта в части дополнения условием «НДС не облагается» с указанием основания.

Участник закупки в соответствии с пунктом 2.3 проекта контракта сформировал свое ценовое предложение, которое включает в себя все затраты, издержки и иные расходы, в том числе сопутствующие, связанные с исполнением Договора, а также все уплачиваемые на территории Российской Федерации налоги и сборы, иные обязательные платежи. Учитывая, что победитель не является плательщиком НДС и применяет упрощенную систему налогообложения, его ценовое предложение не содержало НДС.

Принимая во внимание изложенные обстоятельства, положения вышеприведенных норм части 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу об обоснованности доводов заявителя.

Заказчиком нарушены требования части 1 статьи 34, части 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 8 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Центруион» (вх. №2074/ж от 20.02.2020г.) на действия заказчика МУП «Городское управление автомобильных дорог» при проведении закупки №0511300000120000007 на предмет: «Поставка щебня (фракции 40-70)», обоснованной.

2. Признать заказчика МУП «Городское управление автомобильных дорог» нарушившим требования части 1 статьи 34, части 10 статьи 83.2 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

3. Выдать заказчику МУП «Городское управление автомобильных дорог» предписание об устранении нарушений действующего законодательства.

4. Передать в установленном порядке материалы должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения административного производства в отношении лиц, допустивших нарушение норм законодательства Российской Федерации о контрактной системе.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (ДОЛЖНОСТНОЕ ЛИЦО)