

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы ИП <...> на действия Государственного учреждения - Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области

(дело № 534-з)

06.10.2015 г.

г.Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: Чушкин Д.Ю. - председатель Комиссии, заместитель руководителя-начальник отдела; Рощупкина Ю.В. - заместитель председателя Комиссии, главный государственный инспектор; Артемьева Т.В. - член Комиссии, специалист-эксперт, в присутствии представителей ИП <...> - <...>; Государственного учреждения - Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области — <...>,

рассмотрев жалобу ИП <...> на действия Государственного учреждения - Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при заключении контракта по результатам проведения открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту балкона и кровли Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области (номер извещения 0231100000815000085), **установила:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ИП <...> на действия Государственного учреждения - Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при заключении контракта по результатам проведения открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту балкона и кровли Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области (номер извещения 0231100000815000085) (далее – ОАЭФ).

О времени и месте рассмотрения жалобы стороны были уведомлены посредством факсимильной связи, электронной почты и публично путем размещения информации о рассмотрении жалобы на официальном сайте в сети Интернет.

По мнению Заявителя, Заказчик незаконно принуждает ИП <...> заключить контракт с ценой содержащей налог на добавленную стоимость (НДС), в то время как Заявитель работает по упрощенной системе налогообложения и не является плательщиком НДС.

Представитель Заказчика доводы Заявителя считает необоснованными, а жалобу не подлежащей удовлетворению.

Изучив материалы дела, предоставленные доказательства, а также принимая во внимание результаты внеплановой проверки, руководствуясь частью 3 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013г № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю закупок (Комиссия) пришла к следующим выводам.

Государственным учреждением - Отделением Пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области на официальном сайте в сети «Интернет» было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту балкона и кровли Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области (номер извещения 0231100000815000085).

В соответствии протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 18.09.2015 №0231100000815000085-1 аукцион был признан несостоявшимся, единственным участником закупки с которым Заказчик должен заключить контракт была признана ИП <...>.

Часть 1 статьи 71 Закона о контрактной системе в случае, если электронный аукцион признан не состоявшимся контракт заключается с участником такого аукциона, подавшим единственную заявку на участие в нем, если этот участник и поданная им заявка признаны соответствующими требованиями настоящего Федерального закона и документации о таком аукционе, в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона в порядке, установленном статьей 70 настоящего Федерального закона

При этом, пунктом 25 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе установлено, контракт должен быть заключен с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) на условиях, предусмотренных документацией о закупке, по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт. Такая цена не должна превышать начальную (максимальную) цену контракта, цену контракта, предложенную в заявке соответствующего участника закупки, или цену контракта, предложенную соответствующим участником закупки при проведении электронного аукциона.

Часть 1 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В силу части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Заказчиком Заявителю через оператора электронной площадки был направлен проект контракта в пункте 2.1 которого было указано, что цена контракт составляет 82 545,40 руб. и в том числе с НДС — 12 591,67 руб.

В свою очередь Заявитель направил Заказчику протокол разногласий в котором выражалось несогласие с пунктом 2.1 контракта в части выставления требования об уплате НДС.

Заявителем было указано, что ИП <...> не является плательщиком НДС, так как находится на упрощенной системе налогообложения.

Согласно п. п. 1, 2 ст. 424 Гражданского кодекса 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 Гражданского кодекса). По общему правилу,

содержащемуся в ст. 711 Гражданского кодекса, 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 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.

Положениями Закона о контрактной системе установлено, что государственный (муниципальный) контракт заключается и исполняется по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт вне зависимости от применяемой системы налогообложения.

При организации закупок устанавливается начальная (максимальная) цена. При этом заказчик устанавливает требование к порядку формирования цены государственного (муниципального) контракта (цены лота): с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.

Если победитель не является плательщиком налога на добавленную стоимость (в том числе находится на упрощенной системе налогообложения), то при заключении контракта при указании цены вместо указания суммы налога на добавленную стоимость ставится прочерк; при оплате поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) уменьшение цены контракта на сумму налога на добавленную стоимость не производится и поставленные товары (выполненные работы, оказанные услуги) оплачиваются по цене, указанной в контракте.

Вышеуказанная позиция неоднократно отражена в Письмах Минэкономразвития: от 10.11.2009 N Д22-1255, от 06.04.2010 N Д22-353, от 27.09.2010 N Д22-1740, от 27.09.2010 N Д22-1741, ФАС России от 06.10.2011 N АЦ/39173, Письма Минфина России от 26.01.2012 N 03-07-11/21 и от 28.12.2011 N 02-11-00/6027, а также в Письмах

Минэкономразвития России от 29.07.2015 N ОГ-Д28-10154, от 16.07.2015 N Д28и-2217, от 06.04.2015 N Д28и-853, N Д28и-855, от 12.12.2014 N Д28и-2787, Письмо Минфина России от 29.08.2014 N 02-02-09/43300, Письмо Минфина России от 05.09.2014 N 03-11-11/44793. Более того в письме ФАС России от 21.08.2014 N АЦ/33651/14 указано, что в данном случае сумма НДС признается прибылью победителя закупки.

Оплате поставленных товаров (выполненных работ, оказанных услуг) уменьшение цены контракта на сумму НДС не производится и поставленные товары (выполненные работы, оказанные услуги) оплачиваются по цене, указанной в контракте.

На основании указанного, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях заказчика Государственного учреждения - Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области нарушения части 1 статьи 34, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе и пункта 25 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, выразившееся в уклонении от заключения контракта по цене контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт.

Руководствуясь статьей 106 Закона о закупках, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю закупок **решила:**

1. Признать жалобу ИП <...> на действия Государственного учреждения - Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при заключении контракта по результатам проведения открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по текущему ремонту балкона и кровли Государственного учреждения - Отделения Пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области (номер извещения 0231100000815000085) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика Государственного учреждения - Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области нарушения части 1 статьи 34, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе и пункта 25 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

3. Выдать заказчику Государственному учреждению - Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений части 1 статьи 34, части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе и пункта 25 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Резолютивная часть настоящего решения объявлена 06.10.2015 года.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии
Заместитель председателя
Член Комиссии

Д.Ю. Чушкин
Ю.В. Рощупкина
Т.В. Артемьева