Исх. № АЯ-04/3786 от 24.03.2020 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», в отсутствии представителей заявителя – ООО «Главпоставка», о времени и месте рассмотрения жалобы уведомленных надлежащим образом, рассмотрев жалобу (вх.№3234/ж от 12.03.2020г.) на действия заказчика при проведении закупки, с номером извещения №0511300000120000036, на предмет: поставка бордюр,

УСТАНОВИЛА:

Извещение о проведении электронного аукциона №0511300000120000036 размещено на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru 06.03.2020г.

Заказчик – МУП «Городское управление автомобильных дорог».

Начальная цена – 10 200 000,00 рублей.

По мнению заявителя, муниципальным заказчиком неправомерно включена в проект муниципального контракта цена контракта с учетом налога на добавленную стоимость (далее – НДС).

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

Пунктом 2.1 проекта муниципального контракта рассматриваемой закупки (далее – Контракт) установлено, что максимальное значение цены Контракта составляет: _____ (_____) рублей, в том числе НДС-20% _____ (_____) рублей.

(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).

В пункте 2.2 Контракта указано, что 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.

Заявитель считает указанные условия контракта неправомерными в силу пункта 2 статьи 34 Закона о контрактной системе, в которой указано, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, следовательно, контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя закупок вне зависимости от применения системы налогообложения данного лица.

В этом же случае, как это указано в п. 2.1 Контракта любой участник закупки, в том числе находящиеся на упрощенной системе налогообложения (далее – УСН), обязаны платить НДС 20%, так как Контракт не содержит условия вариативности оплаты/неоплаты НДС при применении участником различных систем налогообложения (Общая система налогообложения (далее – ОСН) или УСН).

Согласно пункту 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.

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 УСН, 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 являющего 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 применяющее как режим ОСН, так и режим УСН, установленное заказчиком условие о безусловном

содержании цены контракта НДС -20% для всех участников закупки, приводит к ущемлению прав участников закупки находящемся на УСН, поскольку такое лицо обязано будет уплатить НДС.

На основании изложенного, условие в проекте Контракта цены контракта с учетом НДС – 20% без вариативности для участников применяющих УСН, является неправомерным, нарушающим положения частей 1, 2 статьи 34 Закона о контрактной системе, Комиссия Татарстанского УФАС России приходит к выводу об обоснованности доводов заявителя.

Ввиду того, что вышеуказанные нарушения не повлияли на результат определения поставщика, а также учитывая, что заявитель не является участником закупки и что указанное условие контракта может быть изменено в ходе его заключения, принято решение предписание об отмене закупки не выдавать.

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 «Главпоставка» (вх.№3234/ж от 12.03.2020г.) на действия заказчика при проведении закупки, с номером извещения №0511300000120000036, на предмет: поставка бордюр, обоснованной.

2. Признать заказчика МУП «Городское управление автомобильных дорог» нарушившим требования частей 1, 2 статьи 34 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. Предписание заказчику МУП «Городское управление автомобильных дорог» не выдавать.

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)