

РЕШЕНИЕ № 07-15/2018-144

Дата оглашения решения: 22 июня 2018 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 25 июня 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе: <...>,

в присутствии представителей Управления строительства и архитектуры администрации Пучежского муниципального района (далее - Заказчик): <...>,

в отсутствие представителей ООО «Дзержинскгоргаз» (далее – Заявитель, Общество), Департамента конкурсов и аукционов Ивановской области (далее – Уполномоченный орган) (уведомлены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

19.06.2018 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по подведомственности из Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО «Дзержинскгоргаз» на действия Управления строительства и архитектуры администрации Пучежского муниципального района при проведении электронного аукциона на строительство блочно-модульной котельной с. Сеготь Пучежского района Ивановской области (извещение 0133200001718001408).

В своей жалобе Общество указывает, что данные Заказчиком разъяснения положений документации об электронном аукционе на запрос, поданный ООО «Дзержинскгоргаз», противоречат ст. 34 и 70 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе). Заявитель полагает, что в документацию о закупке должно быть включено условие о том, что цена контракта налогом на добавленную стоимость (далее - НДС) не облагается.

Заказчик в своих возражениях на жалобу, а также его представители на заседании Комиссии Ивановского УФАС России указали, что нарушений при проведении закупки допущено не было.

Рассмотрев представленные Заявителем, Заказчиком, Уполномоченным органом документы, заслушав представителей лица, участвующего в рассмотрении жалобы, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

30.05.2018 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (далее – официальный сайт) было размещено извещение 0133200001718001408 о проведении электронного аукциона на строительство блочно-модульной котельной с. Сеготь Пучежского района Ивановской области, а также соответствующая документация о закупке. 14.06.2018 на официальном сайте были размещены изменения извещения о проведении электронного аукциона и документации о закупке.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки 0133200001718001408, документацией о закупке, изменениями, внесенными в них:

- 1) начальная (максимальная) цена контракта – 28 722 574 руб.;
- 2) дата и время окончания подачи заявок – 06.07.2018 09:00;
- 3) дата проведения электронного аукциона - 16.07.2018.

Согласно ч. 3, 4 ст. 65 Закона о контрактной системе любой участник электронного аукциона, получивший аккредитацию на электронной площадке, вправе направить на адрес электронной площадки, на которой планируется проведение такого аукциона, запрос о даче разъяснений положений документации о таком аукционе. В течение двух дней с даты поступления от оператора электронной площадки указанного в ч. 3 ст. 65 Закона о контрактной системе запроса заказчик размещает в единой информационной системе разъяснения положений документации об электронном аукционе с указанием предмета запроса, но без указания участника такого аукциона, от которого поступил указанный запрос, при условии, что указанный запрос поступил заказчику не позднее чем за три дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе.

06.06.2018 на официальном сайте был размещен следующий запрос о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе:

«В проекте муниципального контракта, п. 3.1 написано: «Цена контракта на выполнение работ, указанных в п. 1.1 контракта, определена протоколом _____ от «__» _____ 20__ г. и составляет _____

(_____) рублей ____ коп., в том числе НДС: _____ (_____) руб. ____ коп., является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных контрактом и Законом о контрактной системе».

Просим в случае победы в эл. аукционе организации, применяющей Упрощенную Систему Налогообложения, изменить формулировку п. 3.1 на следующую:

«Цена Контракта на выполнение работ, указанных в п. 1.1 контракта, определена протоколом _____ от «__» _____ 20__ г. и составляет _____ (_____) рублей ____ коп., НДС не облагается на основании п. 2 ст. 346.11 Налогового кодекса (организация применяет Упрощенную Систему Налогообложения), является твердой и определяется на весь срок исполнения Контракта, за исключением случаев, предусмотренных контрактом и Законом о контрактной системе».

Формулировка п. 3.1 контракта не предусматривает заключения контракта с организациями, применяющими упрощенную систему налогообложения. Просим разъяснить».

Заказчиком на указанный запрос были даны следующие разъяснения положений документации об электронном аукционе:

«... Начальная (максимальная) цена контракта настоящего электронного аукциона в соответствии с ч. 9.1 Закона о контрактной системе определена посредством применения проектно-сметного метода и включает в себя НДС в размере 18 %.

Постановлением Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.02.2012 № ВАС - 1045/12 и п. 5 ст. 173 Налогового кодекса Российской Федерации, установлено, что сумма НДС обязательна к уплате в соответствующий бюджет Российской Федерации в независимости от применяемой системы налогообложения. Недопустимость исключения НДС из условий контракта при его наличии в аукционной документации также поддержана Верховным Судом Российской Федерации (определение от 26.06.2015 по делу № 306-КГ-7929).

Соответственно, включение НДС в начальную (максимальную) цену контракта является правом заказчика и не влечет невозможности заключения контракта с лицом, применяющим упрощенную систему налогообложения».

Согласно ч. 4 ст. 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

П. 3.1 проекта контракта документации о закупке предусмотрено, что цена контракта на выполнение работ, указанных в п. 1.1 контракта, определена протоколом _____ от «__» _____ 20__ г. и составляет _____ (_____) рублей ____ коп., в том числе НДС: _____ (_____) руб. ____ коп., является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, за исключением случаев, предусмотренных контрактом и Законом о контрактной системе.

На основании ч. 1, 2 ст. 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

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 ст. 34 Закона о контрактной системе и ст. 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

Ч. 10 ст. 70 Закона о контрактной системе предусмотрено, что **контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.**

Таким образом, в силу указанных выше норм Закона о контрактной системе, **заключение контракта по итогам проведения электронного аукциона на условиях, отличных от указанных в извещении о проведении электронного аукциона, документации о закупке, с исключением из стоимости контракта НДС, является нарушением положений ст. 34, 70 Закона о контрактной системе.** Указанная позиция подтверждается судебной практикой по делам А65-16826/2014, А14-14925/2015.

Закон о контрактной системе в действующей редакции (на 22.06.2018) не регулирует отношения об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком. Редакция Закона о контрактной системе, регулирующая указанный вопрос, вступит в силу с 01.07.2018.

Относительно ссылок Заявителя на письма Министерства финансов Российской Федерации №02-11-08/2467 от 02.07.2012, №02-02-09/43300 от 29.08.2014 Комиссия Ивановского УФАС России считает необходимым сообщить следующее. Письмо Министерства финансов Российской Федерации №02-11-08/2467 от 02.07.2012 касалось разъяснений Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», который утратил силу с 01.01.2014. В письме Министерства финансов Российской Федерации №02-02-09/43300 от 29.08.2014 отражено, что **заказчиком, составляющим обоснование цены, могут устанавливаться условия формирования цены контракта (цены лота), например, с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей.**

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 146 Налогового кодекса Российской Федерации объектом налогообложения признаются операции по реализации товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации, в том числе реализации предметов залога и передаче товаров (результатов выполненных работ, оказание услуг) по соглашению о предоставлении отступного или новации, а также передаче имущественных прав. Передача права собственности на товары, результатов выполненных работ, оказание услуг на безвозмездной основе признается реализацией товаров (работ, услуг). Следовательно, работы по строительству блочно-модульной котельной с. Сеготь Пучежского района Ивановской области являются объектом налогообложения, в связи с чем, Заказчиком в начальную (максимальную) цену контракта налог на добавленную стоимость был включен правомерно.

Учитывая изложенное, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что в действиях Заказчика отсутствуют нарушения Закона о контрактной системе.

Руководствуясь ст. 99, 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

Признать жалобу ООО «Дзержинскгоргаз» на действия Управления строительства и архитектуры администрации Пучежского муниципального района при проведении электронного аукциона на строительство блочно-модульной котельной с. Сеготь Пучежского района Ивановской области (извещение 0133200001718001408) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.

Подписи членов Комиссии