

## РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Стройартель» на действия заказчика Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение «Детский сад компенсирующего вида № 109 для детей с тяжелыми нарушениями речи» (дело № 267-з)

30.06.2014 г.

г.Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере размещения заказов в составе: <...> - председатель Комиссии; <...> - заместитель председателя Комиссии; <...> - член Комиссии, в присутствии:

представителя ООО «Стройартель»: <...>;

представителя Муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад компенсирующего вида № 109 для детей с тяжелыми нарушениями речи»: <...>;

рассмотрев жалобу ООО «Стройартель» на действия заказчика Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение «Детский сад компенсирующего вида № 109 для детей с тяжелыми нарушениями речи» в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при заключении контракта на капитальный ремонт Муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад компенсирующего вида № 109 для детей с тяжелыми нарушениями речи» (номер извещения 0131300000614001481), установила:

23.06.2014 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила жалоба ООО «Стройартель» (далее - Заявитель) на действия заказчика Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение «Детский сад компенсирующего вида № 109 для детей с тяжелыми нарушениями речи» (далее - Заказчик) в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при заключении контракта на капитальный ремонт Муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад компенсирующего вида № 109 для детей с тяжелыми нарушениями речи» (номер извещения 0131300000614001481) (далее – ОАЭФ).

По мнению Заявителя, Заказчик незаконно принуждает ООО «Стройартель» заключить муниципальный контракт с выделением налога на добавленную стоимость (НДС), ввиду того, что Заявитель работает по упрощенной системе налогообложения.

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.

На официальном сайте в сети «Интернет» было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на капитальный ремонт Муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад компенсирующего вида № 109 для детей с тяжелыми нарушениями речи» (номер извещения 0131300000614001481).

19.05.2014 года протоколом рассмотрения единственной заявки № 0131300000614001481 аукцион был признан несостоявшимся, единственным

участником закупки с которым Заказчик должен заключить контракт было признано ООО «Стройартель».

Часть 1 статьи 71 Закона о контрактной системе в случае, если электронный аукцион признан несостоявшимся по основанию, предусмотренному частью 16 статьи 66 Закона о контрактной системе в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в таком аукционе подана только одна заявка на участие в нем контракт заключается с участником такого аукциона, подавшим единственную заявку на участие в нем, если этот участник и поданная им заявка признаны соответствующими требованиям 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, а именно по согласованию с соответствующим контролирующим органом.

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.

Заказчиком Заявителю через оператора электронной площадки был направлен проект контракта в пункте 3.1 которого была указана цена контракта в 300 000 руб. и в том числе с НДС 18%.

В свою очередь Заявитель направил Заказчику протокол разногласий, в котором выражалось несогласие с пунктом 3.1 муниципального контракта в части выставления требования об уплате НДС.

Заявителем было указано, что ООО «Стройартель» не является плательщиком НДС, так как находится на упрощенной системе налогообложения.

В силу п. 1 ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Гражданский кодекс) граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

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.

Причем при 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. Данные выводы сделаны в том числе в постановлении Федерального арбитражного суда Северо-Западного округа от 25 августа 2010 г. № А05-20849/2009.

На основании указанного, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях заказчика Муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад компенсирующего вида № 109 для детей с тяжелыми нарушениями речи» нарушения части 1 статьи 71 и пункта 25 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, выразившееся в уклонении от заключения муниципального 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 ООО «Стройартель» на действия заказчика Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение «Детский сад компенсирующего вида № 109 для детей с тяжелыми нарушениями речи» в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при заключении контракта на капитальный ремонт Муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад компенсирующего вида № 109 для детей с тяжелыми нарушениями речи» (номер извещения 0131300000614001481) обоснованной.

**2.** Признать в действиях заказчика Муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад компенсирующего вида № 109 для детей с тяжелыми нарушениями речи» нарушения части 1 статьи 71 и пункта 25 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, выразившееся в уклонении от заключения муниципального контракта по цене контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт.

**3.** Выдать заказчику Муниципальному бюджетному дошкольному образовательному учреждению «Детский сад компенсирующего вида № 109 для детей с тяжелыми нарушениями речи» обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений части 1 статьи 71 и пункта 25 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

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

Резолютивная часть настоящего решения объявлена 30.06.2014 года.

Председатель Комиссии

Заместитель председателя

Член Комиссии