

Решение № 03-10.1/255-2017

о признании жалобы необоснованной

15 сентября 2017 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«.....» – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

«.....» – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«.....» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев жалобу общества с ограниченной ответственностью «А Строй» (далее – заявитель, ООО «А Строй») на действия филиала федерального государственного казенного военного образовательного учреждения высшего образования «Военная академия материально-технического обеспечения имени генерала армии А.В. Хрулева» Министерства обороны Российской Федерации в г. Омске (далее – заказчик, Филиала ВА МТО в г. Омске, Омский автобронетанковый инженерный институт или ОАБИИ ВА МТО) , специализированной организации общества с ограниченной ответственностью «ОТС-55» (далее – ООО «ОТС-55», специализированная организация) при проведении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по текущему ремонту объекта - Общежитие (инв. № 14/113) для нужд Омского автобронетанкового инженерного института (извещение № 0852100000517000037),

в отсутствие представителя заявителя, уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения жалобы,

в присутствии представителей:

специализированной организации – «.....» (доверенность № 2 от 28.08.2017);

заказчика – «.....» (доверенность № 5 05.04.2017),

У С Т А Н О

1. В Омское УФАС России до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступила (вх. № 7269 от 08.09.2017) жалоба заявителя на положения документации об аукционе, нарушающие требования Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе).

2. На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-7472э от 12.09.2017) специализированной организацией были представлены (вх. № 7371 от 13.09.2017) возражения на жалобу заявителя и материалы закупки, из которых следует, что 27.08.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 15154701,91 руб.

08.09.2017 заказчиком вносились изменения в извещение и документацию об электронном аукционе.

14.09.2017 – опубликовано извещение об отмене определения поставщика по решению заказчика.

3. В результате рассмотрения жалобы, представленных материалов, пояснений представителей сторон и осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее.

В жалобе заявителя указано: «В п. 2.5 проекта контракта содержится следующее условие: «Оплата за фактически выполненные работы производится Государственным Заказчиком путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика в течение 15 (пятнадцать) рабочих дней со дня подписания Государственным заказчиком акта о приёмке выполненных работ (ф. № КС-2) на основании счета, счёта-фактуры, справки о стоимости выполненных работ и затрат (ф. № КС-3).

К оплате принимаются только завершённые виды работ на объекте либо объект в целом. Окончательный расчёт за выполненные работы производится Государственным Заказчиком в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с момента подписания акта по форме № КС-2».

В соответствии с частью 7 статьи 94 Закона о контрактной системе приёмка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приёмке, который подписывается заказчиком (в случае создания приёмочной комиссии подписывается всеми членами приёмочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа. В случае привлечения заказчиком для проведения указанной экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приёмке или об отказе в приёмке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги приёмочная комиссия должна учитывать отражённые в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлечённых для её проведения.

Согласно частям 1, 2 статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) упрощенная система налогообложения организациями и индивидуальными предпринимателями применяется наряду с иными режимами налогообложения, предусмотренными законодательством Российской Федерации о налогах и сборах. Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с НК РФ при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьей 174.1 НК РФ. Индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с НК РФ при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией, а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьей 174.1 НК РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 169 НК РФ счет-фактура является документом, служащим основанием для принятия покупателем предъявленных продавцом товаров (работ, услуг), имущественных прав (включая комиссионера, агента, которые осуществляют реализацию товаров (работ, услуг), имущественных прав от своего имени) сумм налога к вычету в порядке, предусмотренном главой 21 НК РФ. Указанный документ составляется лицами, являющимися налогоплательщиками налога на добавленную стоимость.

В силу части 4 статьи 3 Закона о контрактной системе, участниками закупки могут быть лица, независимо от их организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала и указанные субъекты, добровольно выбирав режим налогообложения в порядке, предусмотренном НК РФ, имеют возможность представить только те документы, которые предусмотрены НК РФ в отношении того или иного режима налогообложения.

Ввиду отсутствия обязанности подрядчика производить изменение режима налогообложения с целью предоставления императивно определенного заказчиком документа, предусмотренного только для определенного режима налогообложения, действия заказчика, связанные с формулированием порядка оплаты выполненных работ, являющихся предметом контракта, в пункте 2.5, 2.6 проекта контракта с предоставлением подрядчиком счета-фактуры противоречит требованиям Закона о контрактной системе.

Таким образом, действия заказчика нарушают часть 13 статьи 34 Закона о контрактной системе, а также содержат признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ».

Комиссия отмечает, что в силу части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему

Федеральному закону.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Федерального 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

На основании части 13 статьи 34 Федерального 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.

Согласно части 13.1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта **должен составлять не более тридцати дней с даты подписания заказчиком документа о приемке**, предусмотренного [частью 7 статьи 94](#) настоящего Федерального закона, за исключением случая, указанного в [части 8 статьи 30](#) настоящего Федерального закона, а также случаев, когда Правительством Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства установлен иной срок оплаты.

В пункте 2.5 проекта контракта указано, что «2.5. Оплата за фактически выполненные работы производится Государственным Заказчиком путем перечисления денежных средств на расчетный счет Подрядчика в течение 15 (пятнадцать) рабочих дней со дня подписания Государственным заказчиком акта о приёмке выполненных работ (ф. № КС-2) на основании счета, счёта-фактуры, справки о стоимости выполненных работ и затрат (ф. № КС-3).

К оплате принимаются только завершённые виды работ на объекте либо объект в целом. Окончательный расчет за выполненные работы производится Государственным Заказчиком в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с момента подписания последнего акта по форме № КС-2.»

Комиссия отмечает, что согласно подпункту 1 части 3 статьи 169 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ) налогоплательщик обязан составить счет-фактуру, вести книги покупок и книги продаж при совершении операций, признаваемых объектом налогообложения в соответствии с настоящей главой (за исключением операций, не подлежащих налогообложению (освобождаемых от налогообложения) в соответствии со [статьей 149](#) настоящего Кодекса, если иное не предусмотрено [подпунктом 1.1](#) настоящего пункта). При совершении операций по реализации товаров (работ, услуг), имущественных прав лицам, не являющимся налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, и налогоплательщикам, освобожденным от

исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога, по письменному согласию сторон сделки **счета-фактуры не составляются.**

Однако при этом данная норма НК РФ не содержит запрета на составление счетов-фактур при осуществлении указанных операций лицами, не являющимися налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, и налогоплательщиками, освобожденным от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога.

При этом следует отметить, что в соответствии с частью 5 статьи 168 НК РФ при реализации товаров (работ, услуг) налогоплательщиками, освобожденными в соответствии со [статьей 145](#) настоящего Кодекса от исполнения обязанностей налогоплательщика, счета-фактуры составляются без выделения соответствующих сумм налога. При этом на указанных документах делается соответствующая надпись или ставится штамп «Без налога (НДС)».

При таких обстоятельствах требование, установленное заказчиком в пункте 2.5 проекта контракта, о предоставлении подрядчиком счета-фактуры не противоречит требованиям ни НК РФ, ни Федерального закона о контрактной системе, в связи с чем Комиссия считает жалобу заявителя **необоснованной.**

На основании вышеизложенного, руководствуясь пунктом 1 части 15 статьи 99, частью 8 статьи 106 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать **необоснованной** жалобу ООО «А Строй» на действия Филиала федерального государственного казенного военного образовательного учреждения высшего образования «Военная академия материально-технического обеспечения имени генерала армии А.В. Хрулева» Министерства обороны Российской Федерации в г. Омске, специализированной организации общества с ограниченной ответственностью «ОТС-55» при проведении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по текущему ремонту объекта - Общежитие (инв. № 14/113) для нужд Омского автобронетанкового инженерного института (извещение № 0852100000517000037).

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

Председатель Комиссии

«.....»

Члены Комиссии:

«.....»

«.....»

