РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы индивидуального предпринимателя <...> на действия государственного учреждения — отделения пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области (дело № 036/06/83.2-577/2019)

26.08.2019 г.

г. Воронеж

Резолютивная часть настоящего решения объявлена 26.08.2019 года.

В полном объеме решение изготовлено 28.08.2019 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

Михин С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя — начальник отдела;

Колмаков Р.В. - заместитель председателя Комиссии, заместитель начальника отдела;

Качкин И.В. - член Комиссии, специалист-эксперт;

в присутствии представителя государственного учреждения — отделения пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области <...>, в присутствии индивидуального предпринимателя <...>,

рассмотрев жалобу индивидуального предпринимателя <...> на действия государственного учреждения — отделения пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту здания государственного учреждения - Управления пенсионного фонда Российской Федерации в Россошанском районе Воронежской области (межрайонное) (номер извещения 0231100000819000050).

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области поступила индивидуального предпринимателя <...> (далее - Заявитель) на действия государственного учреждения — отделения пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области (далее — Заказчик) в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту здания государственного учреждения -Управления пенсионного фонда Российской Федерации в Россошанском районе Воронежской области (межрайонное) (номер извещения 0231100000819000050).

По мнению Заявителя, Заказчиком не внесены изменения в проект контракта после направления Заявителем протокола разногласий в нарушение положений Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг, для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), а именно: Заказчиком отказано в замечании об исключении условия контракта «в том числе НДС» и дополнить условием «НДС не облагается», так как Заявитель использует упрощенную систему налогообложения.

Представитель Заказчика с доводами, изложенными в жалобе не согласен и считает их необоснованными.

Извещение № 0231100000819000050 размещено в сети «Интернет» в единой информационной системе по адресу www.zakupki.gov.ru.

Предметом рассматриваемого электронного аукциона является выполнение работ по капитальному ремонту здания государственного учреждения - Управления пенсионного фонда Российской Федерации в Россошанском районе Воронежской области (межрайонное).

Начальная (Максимальная) цена контракта составляет 3 108 072, 49 рублей.

Согласно протоколу подведения электронного аукциона от 09.08.2019 года № 0231100000819000050-2 победителем признан индивидуальный предприниматель <...> с предложенной ценой контракта в <...> рублей.

14.08.2019 года Заказчиком в соответствии с ч. 2 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в Единой информационной системе и на электронной площадке размещен проект контракта.

16.08.2019 года на основании положений ч. 4 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, Заявителем направлен протокол разногласий по проекту контракта.

Этой же датой Заказчиком был повторно размещен в единой информационной и на электронной торговой площадке проект контракта, а также уведомление об отказе учета замечаний участника по проекту контракта.

Заявитель полагает, что Заказчиком неправомерно отказано в замечании об исключении условия контракта «в том числе НДС» и дополнить условием «НДС не облагается», так как Заявитель использует упрощенную систему налогообложения.

В соответствии с ч. 5 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с частью 4 настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры. При этом размещение в единой информационной системе и на электронной площадке заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в соответствии с частью 4 настоящей статьи.

Согласно п. 4 ч. 1 ст. 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, или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

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

Однако сведения о применяемой участником системе налогообложения не включены в перечень документов и сведений, которые участники закупки должны предоставлять в составе заявки на участие в закупке, так как Закон о контрактной системе не определяет порядок действий заказчика в случае, если победитель конкурентной процедуры использует упрощенную систему налогообложения (далее - УСН).

Как следует из письма Федеральной налоговой службы от 08.11.2016 № СД-4-3/21119@ (далее — Письмо ФНС № СД-4-3/21119@), пунктом 3 статьи 169 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) установлено, что составлять счета-фактуры обязаны налогоплательщики НДС при совершении операций, признаваемых объектом налогообложения указанным налогом в соответствии с главой 21 НК РФ (за исключением операций, не подлежащих налогообложению (освобождаемых от налогообложения) в соответствии со статьей 149 НК РФ).

В связи с этим, организации и индивидуальные предприниматели, применяющие УСН, при осуществлении операций по реализации товаров (работ, услуг) не должны составлять и выставять покупателям счета-фактуры.

Вместе с тем, в случае выставления лицами, не являющимися налогоплательщиками НДС, в том числе организациями и индивидуальными предпринимателями, перешедшими на УСН, покупателю товаров (работ, услуг) счета-фактуры с выделением суммы НДС вся сумма налога, указанная в этом счете-фактуре, в соответствии с пунктом 5 статьи 173 НК РФ подлежит уплате в бюджет.

Также, как следует из Письма ФНС № СД-4-3/21119@, в случае, если в государственном контракте на поставку товаров (работ, услуг) их стоимость указана "включая НДС" и при оплате этих товаров (работ, услуг) заказчиком в платежном поручении выделена сумма НДС при невыставлении счета-фактуры у продавца, применяющего УСН, обязанность уплатить НДС в бюджет в соответствии с положениями главы 21 НК РФ не возникает.

Вместе с тем, на стадии исполнения государственного (муниципального) контракта может возникнуть ситуация, когда заказчик отказывается подписывать акт сдачи-приемки товара, если не выставлена счет-фактура с выделением суммы НДС, ссылавшись на условие контракта, что цена включает НДС.

Таким образом, под угрозой одностороннего расторжения контракта и включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), исполнитель, применяющий УСН, вынужден будет выставить счет-фактуру и уплачивать НДС, что фактически приводит к двойному налогообложению и ущемлению прав таких лиц.

Учитывая, что участником закупки может быть любое лицо, вне зависимости от применяемой системы налогообложения, отказ заказчика исключать из проекта контракта на стадии подписания контракта условие о цене контракта "включая НДС", в случае, если контракт заключается с поставщиком (подрядчиком, исполнителем), применяющим УСН, приводит к ущемлению прав такого участника закупки, поскольку такое лицо обязано будет уплатить НДС.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что при направлении победителем закупки, применяющим УСН, протокола разногласий по вопросу исключения из проекта контракта условия о включении НДС в цену контракта с приложением документов, подтверждающих факт применения таким участником закупки УСН, заказчику необходимо исключить указанное условие и внести изменения в проект контракта в части дополнения условием "НДС не облагается" с указанием основания.

В связи с вышеизложенным, Комиссия пришла к выводу об обоснованности довода

Заявителя, так как действия Заказчика нарушают положения п. 4 ч. 1 ст. 3 Закона о контрактной системе.

Руководствуясь ст. ст. 99 106 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок

р е ш и л а:

1. Признать жалобу индивидуального предпринимателя <...> на действия государственного учреждения — отделения пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области в части несоблюдения законодательства о контрактной системе при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту здания государственного учреждения - Управления пенсионного фонда Российской Федерации в Россошанском районе Воронежской области (межрайонное) (номер извещения 0231100000819000050) обоснованной.

2. Признать в действиях заказчика отделения пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области нарушения пункта 4 части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе.

3. Выдать заказчику отделению пенсионного фонда Российской Федерации по Воронежской области предписание об устранении нарушений пункта 4 части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе.

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

Председатель Комиссии

Заместитель председателя Комиссии

Член Комиссии

С.В. Михин

Р.В. Колмаков

И.В. Качкин