

РЕШЕНИЕ № 223с/16

11 августа 2016 года

г. Липецк

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области в составе:

Председатель Комиссии: И.В. Поткина – руководитель управления;

Заместитель председателя Комиссии: Л.А. Черкашина – заместитель руководителя управления - начальник отдела антимонопольного контроля на товарных и финансовых рынках;

Члены Комиссии: Т.С. Рябкова – заместитель начальника отдела контроля закупок и торгов; А.В. Хохольских — государственный инспектор отдела контроля закупок и торгов,

в присутствии представителей:

заказчика – Областное казенное учреждение «Управление капитального строительства Липецкой области»: <...> (доверенность № 1 от 11.01.2016); <...> (доверенность б/н от 26.07.2016);

ООО «СтройСервис»: <...> (доверенность № 5 от 01.06.2016),

рассмотрев жалобу ООО «СтройСервис» на действия заказчика – ОКУ «Управление капитального строительства Липецкой области» при заключении контракта по результатам проведения аукциона в электронной форме на выполнение работ по объекту: «Создание единого кластера медицинских организаций по адресу: г. Липецк, ул. Московская, 6А». Центральный въезд и КПП Липецкой области клинической больницы (реестровый номер <...>),

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Липецкого УФАС России 04.08.2016 поступила жалоба ООО «СтройСервис» на действия заказчика – ОКУ «Управление капитального строительства Липецкой области» при заключении контракта по результатам проведения аукциона в электронной форме на выполнение работ по объекту: «Создание единого кластера медицинских организаций по адресу: г. Липецк, ул.

Московская, 6А». Центральный въезд и КПП Липецкой области клинической больницы (реестровый номер <...>) (далее - электронный аукцион).

Жалоба подготовлена в соответствии с требованиями статьи 105 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) и подана в установленный Законом о контрактной системе срок. В связи с этим жалоба была принята Липецким УФАС России к рассмотрению.

Жалоба и сведения о времени и месте ее рассмотрения размещены Липецким УФАС России на официальном сайте Единой информационной системы <http://zakupki.gov.ru> в разделе «жалобы».

На заседании комиссии велась аудиозапись.

Представитель ООО «СтройСервис» пояснил, что заказчиком при заключении контракта неправомерно включен в цену контракта НДС в размере 18%, поскольку победитель электронного аукциона находится на упрощенной системе налогообложения и не является плательщиком НДС.

Представители заказчика с доводами жалобы не согласны, представили письменные возражения по существу жалобы и считают жалобу необоснованной.

10.08.2016 Комиссией Липецкого УФАС России в ходе рассмотрения жалобы было принято решение об объявлении перерыва до 14 час. 10 мин. 11.08.2016 в связи с необходимостью участия в рассмотрении жалобы специалиста УФНС России по Липецкой области, обладающего познаниями по вопросам начисления и уплаты налога на добавленную стоимость.

11.08.2016, после объявленного перерыва, Комиссией Липецкого УФАС России рассмотрение жалобы было продолжено.

Рассмотрев жалобу и приложенные к ней материалы, а также другие представленные документы (копии), выслушав доводы представителей заказчика и заявителя, мнение специалиста УФНС России по Липецкой области – начальника отдела налогообложения №1 Григория Владимировича Скоморохова, проведя внеплановую проверку, Комиссия Липецкого УФАС России по рассмотрению жалобы установила следующее.

Как следует из материалов, представленных на рассмотрение жалобы, документация об электронном аукционе на выполнение работ по объекту: «Создание единого кластера медицинских организаций по адресу: г. Липецк, ул. Московская, 6А». Центральный въезд и КПП Липецкой области клинической больницы и извещение № 0346200015616000067 размещены 11.07.2016 на

официальном сайте госзакупок РФ <http://zakupki.gov.ru>.

Объектом электронного аукциона является выполнение работ по объекту: «Создание единого кластера медицинских организаций по адресу: г. Липецк, ул. Московская, 6А». Центральный въезд и КПП Липецкой области клинической больницы.

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

Пунктом 2.1. стоимость работ, выполняемых в соответствии с настоящим Контрактом, (цена Контракта) составляет _____ руб. в том числе НДС 18% _____ руб.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 20.07.2016 № 0346200015616000067-1 электронный аукцион признан несостоявшимся и принято решение о заключении контракта с единственным участником – ООО «СтройСервис».

В соответствии с ч. 2 ст. 70 Закона о контрактной системе заказчиком через оператора электронной площадки ООО «СтройСервис» был направлен проект контракта, в пункте 2.1. которого указана цена контракта - 1 926 109,00 рублей, в том числе НДС 18% - 293 813,24 рублей.

В силу ч. 4 ст. 70 Закона о контрактной системе 26.07.2016 ООО «СтройСервис» направило в адрес заказчика протокол разногласий с предложением изменить п. 2.1. контракта на: «Стоимость работ, выполняемых в соответствии с настоящим Контрактом, (цена Контракта) составляет 1 926 109,00 (Один миллион девятьсот двадцать шесть тысяч сто девять) руб. без НДС». При этом указав, что Общество находится на упрощенной системе налогообложения и не является плательщиком НДС.

Заказчик, в соответствии с ч. 5 ст. 70 Закона о контрактной системе 27.07.2016 повторно разместил в единой информационной системе проект контракта без изменений с указанием в отдельном документе причин отказа учесть редакцию контракта, предложенную ООО «СтройСервис» в протоколе разногласий.

Согласно положениям ч. 1 ст. 34 и ч. 10 ст. 70 Закона о контрактной системе государственный контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона. Поскольку в проекте контракта, размещенного учреждением при проведении аукциона, было указано, что стоимость работ включает в себя НДС, заказчик в проекте контракта, направленном участнику, правомерно указал цену с НДС.

Инициатива изменения условий контракта в части исключения из него суммы уплачиваемого НДС исходила от ООО «СтройСервис», которое указало в разногласиях к проекту контракта на невыделение в цене контракта суммы НДС в связи с применением им упрощенной системы налогообложения.

В документации об электронном аукционе, в том числе проекте контракта на выполнение работ указано, что стоимость работ включает сумму НДС, в сметах на выполняемые работы по указанному аукциону отражено, что сумма работ

включает НДС.

Согласно ч. 1 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Поскольку ООО «СтройСервис» было единственным участником электронного аукциона, контракт заключался в соответствии с требованиями п. 25 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе, согласно которому закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае признания несостоявшимися электронного аукциона в соответствии с [частью 1 статьи 71](#) настоящего Федерального закона (если по окончании срока подачи заявок на участие в таком аукционе подана только одна заявка на участие в нем). В соответствии с настоящим пунктом 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.

На заседании Комиссии Липецкого УФАС России представитель УФНС России по Липецкой области пояснил, что налогоплательщики, находящиеся на упрощенной системе налогообложения, не имеют право «накручивать» НДС.

При этом возможность уменьшения заказчиком цены контракта на НДС при условии применения победителем аукциона упрощенной системы налогообложения Законом о контрактной системе не предусмотрено.

Следовательно, участник аукциона, находящийся на упрощенной системе налогообложения, при подаче ценового предложения в порядке, предусмотренном п. 25 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе, либо уменьшает его на размер НДС, либо подписывает контракт на условиях, указанных в аукционной документации и уплачивает НДС.

Комиссией установлено, что лица, не являющиеся плательщиками налога на добавленную стоимость, имеют возможность выбора наиболее оптимального способа организации экономической деятельности и налогового планирования: они вправе либо сформировать цену работ без учета сумм налога на добавленную стоимость и, соответственно, без выделения этих сумм в выставляемых счетах-фактурах, либо выставить контрагенту по конкретным операциям по реализации работ счета-фактуры с выделением суммы налога на добавленную стоимость, притом что эта сумма налога на добавленную стоимость подлежит уплате в бюджет. Во втором случае у такого лица возникает обязанность по уплате налога на добавленную стоимость, не смотря на то, что изначально он не признавался плательщиком данного налога.

Кроме того установлено, что сумма НДС по существу является составной частью цены контракта наряду с ценой работ, являющихся предметом контракта, если подрядчик является налогоплательщиком этого налога или налоговым агентом, обязанным предъявлять своему контрагенту к уплате сумму НДС. При этом предъявление НДС к уплате заказчику является обязанностью, предусмотренной налоговым законодательством, исполнение которой не зависит от того, выделена ли сумма этого налога в контракте. Выполнение подрядчиком налоговых обязанностей не может являться предметом соглашения между участниками гражданских правоотношений и не подлежит контролю со стороны заказчика. Поэтому указание в контракте на то обстоятельство, что его цена определена с учетом НДС либо что стоимость работ НДС не облагается, может рассматриваться исключительно в качестве меры, направленной на предотвращение неопределенности по вопросу о размере цены контракта, о наличии или отсутствии у продавца права предъявить к уплате покупателю сумму НДС сверх согласованной сторонами стоимости работ.

Руководствуясь ст. 99, ч. 8 ст. 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14), Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «СтройСервис» на действия заказчика – ОКУ «Управление капитального строительства Липецкой области» при заключении контракта по результатам проведения аукциона в электронной форме на выполнение работ по объекту: «Создание единого кластера медицинских организаций по адресу: г. Липецк, ул. Московская, 6А». Центральный въезд и КПП Липецкой области клинической больницы (реестровый номер <...>) необоснованной.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.