

## РЕШЕНИЕ

по делу № 13-06/02-573

27 сентября 2013 года

г. Волгоград

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Управление) по контролю в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

**А.П. Великанова** – председателя Комиссии, и.о. начальника отдела контроля размещения заказа,

**К.О. Демьяненко** - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения заказа,

**Е.Н. Зуевой** - члена Комиссии, государственного инспектора отдела контроля размещения заказа,

в присутствии:

- представителя ООО «БилдКор» (далее – заявителя), Арестовой Юлии Сергеевны (по доверенности от 09.09.2013г., б/н);

- представителя Муниципального казенного учреждения Службы единого заказчика – застройщика администрации Волгограда (далее – заказчика), Малофеева Андрея Александровича (по доверенности от 28.06.2013г. , № 2708);

- представителя Муниципального казенного учреждения Службы единого заказчика – застройщика администрации Волгограда (далее – заказчика), Каленского Сергея Павловича (по доверенности от 13.09.2013г. , № б/н);

- представителя Администрации Волгограда (далее- уполномоченного органа) Шинкаренко Дмитрия Евгеньевича (по доверенности от 18.06.2013г., № 05-ид/71),

рассмотрев материалы дела № 13-06/02-573, возбужденного на основании поступившей жалобы ООО «БилдКор» (вх. № 6329) на действия заказчика-Муниципальное казенное учреждение Служба единого заказчика-застройщика администрации Волгограда - при проведении открытого аукциона в электронной форме «Выполнение комплекса работ по «Инженерной защите территории прилегающей к домовладениям № 3 и № 6 по ул. им. Окунева в п. Горная Поляна в Советском районе Волгограда» (размещается только у субъектов малого предпринимательства)» (реестровый номер заказа № 0129300014913000937),

**УСТАНОВИЛА:**

В адрес Управления Федеральной Антимонопольной Службы по Волгоградской области 23.09.2013 года поступила жалоба ООО «БилдКор» (вх. № 6329) на действия заказчика- Муниципальное казенное учреждение Служба единого заказчика-застройщика администрации Волгограда - при проведении открытого аукциона в электронной форме «Выполнение комплекса работ по «Инженерной защите территории прилегающей к домовладениям № 3 и № 6 по ул. им. Окунева в п. Горная Поляна в Советском районе Волгограда» (размещается только у субъектов малого предпринимательства)» (реестровый номер заказа № 0129300014913000937).

Согласно доводам жалобы ООО «БилдКор»: «...30 августа 2013 года государственный заказчик подал на подписание ООО «БилдКор» проект муниципального заказа. Согласно пункту 4.1 проекта муниципального контракта № 2013.152917 цена настоящего Контракта составляет 4 157 065 (четыре миллиона сто пятьдесят семь тысяч шестьдесят пять) рублей 00 копеек, в том числе НДС – 18% 634 129 (шестьсот тридцать четыре тысячи сто двадцать девять) рублей 00 копеек. Вместе с проектом означенного договора государственным заказчиком было направлено Приложение № 1, согласно которому общая стоимость работ составила 4 157 065(четыре миллиона сто пятьдесят семь тысяч шестьдесят пять) рублей 00 копеек, в том числе НДС 18%. Так как ООО «БилдКор» находится на упрощенной системе налогообложения, подрядчик с отмеченной сметой и контрактом не согласился и направил государственному заказчику протокол разногласий в котором, просил принять смету, составленную подрядчиком без учета НДС 18 %, а так же изменить редакцию пункта 4.1 проекта муниципального контракта в части не взимания НДС... 09 сентября 2013 года от государственного заказчика поступил проект муниципального контракта, в котором не были учтены разногласия отмеченные ООО «БилдКор», однако, отдельного документа с обоснованием причин отказа от государственного заказчика не поступало. ООО «БилдКор» обратилось с жалобой на действия заказчика в УФАС по Волгоградской области. Предписанием уполномоченного органа по делу № 13-06/02-539 заказчика обязали рассмотреть протокол разногласий и учесть его в проекте контракта либо направить мотивированный отказ в принятии протокола разногласий. 20 сентября 2013 года от заказчика поступил ответ об отказе в принятии протокола разногласий в части изменения пункта 4.1 контракта. С данными действиями заказчика ООО «БилдКор» не согласно, считает их незаконными и необоснованными по следующим основаниям...».

***Выслушав доводы сторон, ознакомившись с представленными документами и проведя внеплановую проверку, Комиссия Волгоградского УФАС по контролю в сфере размещения заказа пришла к следующим выводам.***

В силу части 1 статьи 1 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о размещении заказов) указанный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при

размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

В соответствии со статьей 5 Закона о размещении заказов под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном названным Законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме.

В силу части 1 статьи 10 Закона о размещении заказов размещение заказа может осуществляться: 1) путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме; 2) без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

Комиссией Управления установлено, что 29 июля 2013 года заказчиком – Муниципальным казенным учреждением Службы единого заказчика-застройщика администрации Волгограда – на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) был размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме «Выполнение комплекса работ по «Инженерной защите территории прилегающей к домовладениям № 3 и № 6 по ул. им. Окунева в п. Горная Поляна в Советском районе Волгограда» (реестровый номер заказа № 0129300014913000937).

Согласно [части 11 статьи 41.9](#) Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в случае, если открытый аукцион в электронной форме признан несостоявшимся и только один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме, признан участником открытого аукциона, оператор электронной площадки направляет заказчику, в уполномоченный орган вторую часть заявки на участие в открытом аукционе, содержащую документы и сведения, предусмотренные [частью 6 статьи 41.8](#) настоящего Федерального закона, в течение одного часа с момента размещения на электронной площадке указанного в [части 8](#) настоящей статьи протокола. При этом требования, предусмотренные [частью 8 статьи 41.2](#) настоящего Федерального закона, не применяются. В течение трех дней с момента поступления второй части заявки на участие в открытом аукционе аукционная комиссия проверяет в порядке, установленном [статьей 41.11](#) настоящего Федерального закона, соответствие участника открытого аукциона требованиям, предусмотренным документацией об открытом аукционе в электронной форме. В случае, если принято решение о соответствии участника открытого аукциона указанным требованиям, в течение четырех дней со дня принятия такого решения

заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация направляют оператору электронной площадки проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе, без подписи контракта заказчиком. Заключение контракта с участником размещения заказа, признанным единственным участником открытого аукциона, осуществляется в соответствии с [частями 3 - 8, 11, 12, 17 - 19 статьи 41.12](#) настоящего Федерального закона. При этом контракт заключается на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе, по начальной (максимальной) цене контракта, указанной в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, или по цене контракта, согласованной с таким участником размещения заказа и не превышающей начальной (максимальной) цены контракта. Участник размещения заказа, признанный единственным участником открытого аукциона, не вправе отказаться от заключения контракта.

На основании вышеизложенного, 26 августа 2013 года ООО «БилдКор» было признано победителем открытого аукциона в электронной форме «Выполнение комплекса работ по «Инженерной защите территории прилегающей к домовладениям № 3 и № 6 по ул. им. Окунева в п. Горная Поляна в Советском районе Волгограда».

Как видно из существа жалобы, «30 августа 2013 года государственный заказчик подал на подписание ООО «БилдКор» проект муниципального заказа. Согласно пункту 4.1 проекта муниципального контракта № 2013.152917 цена настоящего Контракта составляет 4 157 065 (четыре миллиона сто пятьдесят семь тысяч шестьдесят пять) рублей 00 копеек, в том числе НДС – 18% 634 129 (шестьсот тридцать четыре тысячи сто двадцать девять) рублей 00 копеек. Вместе с проектом означенного договора государственным заказчиком было направлено Приложение № 1, согласно которому общая стоимость работ составила 4 157 065 (четыре миллиона сто пятьдесят семь тысяч шестьдесят пять) рублей 00 копеек, в том числе НДС 18%. Так как ООО «БилдКор» находится на упрощенной системе налогообложения, подрядчик с отмеченной сметой и контрактом не согласился и направил государственному заказчику протокол разногласий в котором, просил принять смету, составленную подрядчиком без учета НДС 18 %, а так же изменить редакцию пункта 4.1 проекта муниципального контракта в части не взимания НДС... 09 сентября 2013 года от государственного заказчика поступил проект муниципального контракта, в котором не были учтены разногласия отмеченные ООО «БилдКор», однако, отдельного документа с обоснованием причин отказа от государственного заказчика не поступало. ООО «БилдКор» обратилось с жалобой на действия заказчика в УФАС по Волгоградской области. Предписанием уполномоченного органа по делу № 13-06/02-539 заказчика обязали рассмотреть протокол разногласий и учесть его в проекте контракта либо направить мотивированный отказ в принятии протокола разногласий. 20 сентября 2013 года от заказчика поступил ответ об отказе в принятии протокола разногласий в части изменения пункта 4.1 контракта».

Согласно возражениям на жалобу ООО «БилдКор», заказчик - Муниципальное казенное учреждение Службы единого заказчика-застройщика администрации Волгограда- с доводами заявителя не согласен по следующим основаниям: «В соответствии с ч. 4.1 ст. 41.12 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» Участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, в случае наличия

разногласий по проекту контракта, направленному в соответствии с положениями настоящей статьи, направляет протокол указанных разногласий, подписанный усиленной электронной подписью в соответствии с условиями функционирования электронных площадок лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, оператору электронной площадки. При этом участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий положения проекта контракта, не соответствующие извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме, документации об открытом аукционе в электронной форме и заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме этого участника размещения заказа, с указанием соответствующих положений данных документов. В течение одного часа с момента получения протокола разногласий оператор электронной площадки направляет такой протокол разногласий заказчику, в уполномоченный орган... ООО «БилдКор» не указал на эти несоответствия в протоколе разногласий. Кроме того, в составе заявки на участие в аукционе ООО «БилдКор» отдельным документом выразил согласие с условиями по исполнению контракта, изложенными в документации об открытом аукционе, в частности в пункте 3.5 своего согласия, ООО «БилдКор» согласился с порядком формирования цены контракта «с учетом НДС». В соответствии с частью 10 статьи 41.12 Закона о размещении заказов – Контракт с победителем аукциона заключается на условиях, указанных в извещении о проведении аукциона, по цене, предложенной победителем. Возможности заключения контракта по какой-либо другой цене, в том числе в связи с применением победителем той или иной системы налогообложения не предусмотрено. Следовательно, корректировка цены контракта, предложенной юридическим лицом, применяющим упрощенную систему налогообложения, при проведении аукциона, а также при заключении государственного (муниципального) контракта с таким участником размещения заказа не допускается. ООО «БилдКор» вместе с протоколом разногласий представил отредактированное Приложение № 1 к Контракту – расчет стоимости работ. В указанной редакции, Заявитель неправоммерно исключил из стоимости работ НДС, предусмотренный аукционной документацией, при этом к цене на отдельные виды работ, заявитель применил повышающие коэффициенты, тем самым неправоммерно изменил, завысил цену этих работ таким образом, что цена отдельных работ в редакции Заявителя отличается от цены этих же работ, указанной в аукционной документации в большую сторону. В части 5 статьи 9 Закона о размещении заказов указано, что при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных в том числе, в части 11 статьи 41.9 и части 10 статьи 41.12 этого Закона по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается. В соответствии с п. 11 статьи 41.9 – заказчик, уполномоченный орган, специализированная организация направляет оператору электронной площадки проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе в электронной форме, без подписи контракта заказчиком. При этом контракт заключается на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе. В соответствии с п. 10 ст. 41.12 Контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме, либо в случае заключения контракта с иным участником открытого аукциона в электронной форме по цене, предложенной таким участником открытого аукциона. Таким образом, действия Заказчика нельзя считать неправоммерными, так как он действовал в полном соответствии с указанной выше нормой закона и направил

оператору электронной площадки проект контракта, который полностью соответствует условиям документации об открытом аукционе. Замечания же ООО «БилдКор», изложенные в протоколе разногласий не соответствуют документации об открытом аукционе...».

Комиссия Управления с возражениями заказчика - Муниципальное казенное учреждение Службы единого заказчика-застройщика администрации Волгограда – не согласна по следующим основаниям.

Согласно части 10 статьи 41.12 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в электронной форме, либо в случае заключения контракта с иным участником открытого аукциона в электронной форме по цене, предложенной таким участником открытого аукциона.

Согласно 6.1.10. Документации открытого аукциона в электронной форме, в случае, если открытый аукцион в электронной форме признан несостоявшимся и только один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме, признан участником открытого аукциона, оператор электронной площадки направляет в уполномоченный орган вторую часть заявки на участие в открытом аукционе, содержащую документы и сведения, указанные в Информационной карте аукциона, в течение одного часа с момента размещения на электронной площадке протокола рассмотрения первых частей заявок. В течение трех дней с момента поступления второй части заявки на участие в открытом аукционе аукционная комиссия проверяет соответствие участника открытого аукциона требованиям, предусмотренным документацией об открытом аукционе в электронной форме. В случае, если принято решение о соответствии участника открытого аукциона указанным требованиям, в течение четырех дней со дня принятия такого решения, заказчик, уполномоченный орган направляет оператору электронной площадки проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе, без подписи контракта заказчиком. При этом контракт заключается на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе, по начальной (максимальной) цене контракта, указанной в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, или по цене контракта, согласованной с таким участником размещения заказа и не превышающей начальной (максимальной) цены контракта. Участник размещения заказа, признанный единственным участником открытого аукциона, не вправе отказаться от заключения контракта.

В пункте 8 РАЗДЕЛ 1.2. ИНФОРМАЦИОННАЯ КАРТА АУКЦИОНА в разделе «Порядок формирования цены контракта» установлено, что «Цена включает в себя стоимость, установленных действующим законодательством Российской Федерации, налогов (в том числе НДС), сборов и других обязательных платежей, а также расходов на транспортировку, доставку, погрузку, разгрузку, сборку, монтаж, а также утилизацию отходов, и все иные расходы, которые может понести Подрядчик при исполнении Контракта».

Согласно сведениям, представленным в рамках рассмотрения дела, Комиссией Управления было установлено, что в составе вторых частей заявок ООО «БилдКор»

была представлена «Карта партнера», в которой непосредственно указано, что общество находится на упрощенной системе налогообложения.

Из ч.1 ст.2 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положениях Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов.

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 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.

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.

В соответствии с ч. 1 ст. 168 Налогового кодекса РФ, при реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав налогоплательщик (налоговый агент, указанный в [пунктах 4 и 5 статьи 161](#) настоящего Кодекса) дополнительно к цене (тарифу) реализуемых товаров (работ, услуг), передаваемых имущественных прав обязан предъявить к оплате покупателю этих товаров (работ, услуг), имущественных прав соответствующую сумму налога.

Пунктом 2 статьи 170 Налогового кодекса РФ, суммы налога, предъявленные покупателю при приобретении товаров (работ, услуг), в том числе основных средств и нематериальных активов, либо фактически уплаченные при ввозе товаров, в том числе основных средств и нематериальных активов, на территорию Российской Федерации, учитываются в стоимости таких товаров (работ, услуг), в том числе основных средств и нематериальных активов, в случаях:

1) приобретения (ввоза) товаров (работ, услуг), в том числе основных средств и нематериальных активов, используемых для операций по производству и (или) реализации (а также передаче, выполнению, оказанию для собственных нужд) товаров (работ, услуг), не подлежащих налогообложению (освобожденных от налогообложения);

2) приобретения (ввоза) товаров (работ, услуг), в том числе основных средств и нематериальных активов, используемых для операций по производству и (или) реализации товаров (работ, услуг), местом реализации которых не признается территория Российской Федерации;

3) приобретения (ввоза) товаров (работ, услуг), в том числе основных средств и нематериальных активов, лицами, не являющимися налогоплательщиками налога на добавленную стоимость либо освобожденными от исполнения обязанностей налогоплательщика по исчислению и уплате налога;

4) приобретения (ввоза) товаров (работ, услуг), в том числе основных средств и нематериальных активов, имущественных прав, для производства и (или) реализации (передачи) товаров (работ, услуг), операции по реализации (передаче) которых не признаются реализацией товаров (работ, услуг) в соответствии с [пунктом 2 статьи 146](#) настоящего Кодекса, если иное не установлено настоящей главой;

5) приобретения банками, применяющими порядок учета налога, предусмотренный [пунктом 5](#) настоящей статьи, товаров, в том числе основных средств и нематериальных активов, имущественных прав, которые в дальнейшем реализуются банками до начала использования для осуществления банковских операций, для сдачи в аренду или до введения в эксплуатацию.

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.

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.

Согласно [пунктам 7 и 8 части 3 статьи 41.6](#) Закона о размещении заказов документация об открытом аукционе в электронной форме должна содержать сведения о начальной (максимальной) цене контракта (цене лота), а также о порядке формирования цены контракта (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

[Частью 11 статьи 41.9](#) Закона о размещении заказов предусмотрено, что заключение контракта с участником размещения заказа, признанным единственным участником открытого аукциона, осуществляется в соответствии с [частями 3 - 8, 11, 12, 17 - 19 статьи 41.12](#) этого Закона. При этом контракт заключается на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе, по начальной (максимальной) цене контракта, указанной в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, или по цене контракта, согласованной с таким участником размещения заказа и не превышающей начальной (максимальной) цены контракта. Участник размещения заказа, признанный единственным участником открытого аукциона, не вправе отказаться от заключения контракта.

В соответствии с [частью 10 статьи 41.12](#) Закона о размещении заказов контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме и документации об открытом аукционе в электронной форме, по цене, предложенной победителем открытого аукциона в

электронной форме, либо в случае заключения контракта с иным участником открытого аукциона в электронной форме по цене, предложенной таким участником открытого аукциона.

На основании [части 4.1 статьи 9](#) Закона о размещении заказов цена контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением случаев заключения контракта на основании [пункта 2.1 части 2 статьи 55](#) этого Закона, а также случаев, установленных [частями 4.2, 6, 6.2 - 6.4 данной статьи](#). Оплата поставляемых товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг осуществляется по цене, установленной контрактом, за исключением случаев заключения контракта на энергосервис на основании [статьи 56.1](#) Закона. Цена контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом количества товаров, объема работ, услуг и иных условий исполнения контракта.

В [части 5 статьи 9](#) Закона о размещении заказов указано, что при заключении и исполнении контракта изменение условий контракта, указанных, в том числе, в [части 11 статьи 41.9](#) и [части 10 статьи 41.12](#) этого Закона по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается.

Из взаимосвязанных положений приведенных норм [Закона](#) о размещении заказов следует, что с единственным участником аукциона в электронной форме контракт заключается и оплачивается заказчиком на условиях, предусмотренных документацией об открытом аукционе, по начальной (максимальной) цене контракта, указанной в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме, или по цене контракта, согласованной с таким участником размещения заказа и не превышающей начальной (максимальной) цены контракта.

[Закон](#) о размещении заказов не предусматривает особенностей заключения и исполнения контрактов (в том числе и в части цены контракта) в зависимости от применяемого участником размещения заказа режима налогообложения. Следовательно, корректировка заказчиком цены контракта, предложенной юридическим лицом, применяющим упрощенную систему налогообложения, при проведении аукциона, а также при заключении государственного (муниципального) контракта с таким участником размещения заказа не допускается.

Вместе с тем, Комиссия Волгоградского УФАС по контролю в сфере размещения заказа считает необходимым указать, что исходя из взаимосвязанных положений [статей 146, 168, 169](#) и [346.11](#) Налогового кодекса Российской Федерации, в том случае, если единственный участник аукциона в электронной форме не является плательщиком налога на добавленную стоимость (в частности, применяет упрощенную систему налогообложения), то при заключении контракта при указании цены контракта вместо указания суммы налога на добавленную стоимость или процентной ставки должен проставляться прочерк. Участник размещения заказа не должен выставлять заказчику счет-фактуру. В этом случае 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.

В соответствии с Протоколом разногласий положений проекта муниципального контракта № 2013.152917 на выполнение комплекса работ по «Инженерной защите территории прилегающей к домовладениям № 3 и № 6 по ул. им. Окунева в п. Горная Поляна Советского района г. Волгограда для муниципальных нужд 2013г., участник размещения заказа ООО «БилдКор» указал на пункт 4.1 Контракта, который не соответствует заявке участника, а именно сослался на то обстоятельство, что ООО «БилдКор» не является плательщиком НДС и находится на упрощенной системе налогообложения. Таким образом, направленный со стороны ООО «БилдКор» Протокол разногласий положений проекта муниципального контракта № 2013.152917 соответствует положениям ч. 4.1. ст. 41.12 Закона о размещении заказов.

При таких обстоятельствах, отказывая в принятии Протокола разногласий положений проекта муниципального контракта № 2013.152917, заказчик фактически обязывает исполнителя заключить контракт с ценой, уменьшенной на 18 % от цены контракта, предложенной ООО «БилдКор».

С учетом положений Закона о размещении заказа контракт заключается по цене победителя конкурса (аукциона) вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя. Если победитель аукциона находится на упрощенной системе налогообложения, то заполнение графы «НДС не предусмотрен» не меняет условий контракта (Письмо Министерства экономического развития РФ от 10.11.2009г. № Д22-1255) или заполнение графы «НДС» прочерком не меняет условий контракта (что подтверждается Письмом Министерства экономического развития РФ от 03.03.2009г. № Д05-1097, от 27.09.2010 № Д22-1740, от 27.09.2010 № Д22-1741, а так же Письмами Министерства финансов Российской Федерации от 28.12.2011г. №02-11-00/6027, от 22 августа 2011 года № 03-11-06/2/121).

Характер нарушений закона о размещении заказов, допущенных заказчиком, указывает на необходимость и правомерность выдачи заказчику в соответствии с ч. 6 ст. 60 Закона о размещении заказа предписания об устранении нарушений законодательства о размещении заказов путем повторного рассмотрения Заказчиком Протокола разногласий положений проекта муниципального контракта № 2013.152917 на выполнение комплекса работ по «Инженерной защите территории прилегающей к домовладениям № 3 и № 6 по ул. им. Окунева в п. Горная Поляна Советского района г. Волгограда для муниципальных нужд 2013г. и принять условия, предусмотренные в пункте 4.1. Протокола разногласий положений проекта муниципального контракта № 2013.152917 в редакции ООО «БилдКор».

На основании изложенного, руководствуясь ст. 57, 60 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «БилдКор» обоснованной.
2. Признать заказчика - Муниципальное казенное учреждение Службы единого заказчика-застройщика администрации Волгограда – нарушившим ч. 10 ст. 41.12 и ч. 3.1. ст. 9 Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд».
3. Выдать Заказчику - Муниципальному казенному учреждению Службы единого заказчика-застройщика администрации Волгограда – предписание об устранении нарушений Федерального Закона от 21.07.2005 г. № 94 - ФЗ «О размещении заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» путем повторного рассмотрения Заказчиком Протокола разногласий положений проекта муниципального контракта № 2013.152917 на выполнение комплекса работ по «Инженерной защите территории прилегающей к домовладениям № 3 и № 6 по ул. им. Окунева в п. Горная Поляна Советского района г. Волгограда для муниципальных нужд 2013г. и принять условия, предусмотренные в пункте 4.1. Протокола разногласий положений проекта муниципального контракта № 2013.152917 в редакции ООО «БилдКор».