

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Була»

Дело № 021/06/69-599/2019

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 11 сентября 2019 года.

Решение изготовлено в полном объеме 12 сентября 2019 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, созданная на основании приказов Чувашского УФАС России от 12.01.2017 № 4 в составе:

<...>

в присутствии представителей от:

заказчика – Министерства внутренних дел по Чувашской Республике –<...>

заявителя – ООО «Була» – <...>

рассмотрев жалобу ООО «Була» на действия заказчика - Министерства внутренних дел по Чувашской Республике при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту помещения расположенного по адресу: г. Чебоксары, ул. Ярославская, д.68 (изв. № 0115100004119000088) в соответствии с Федеральным законом 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),

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 05.09.2019 обратилось ООО «Була» с жалобой на действия заказчика - Министерства внутренних дел по Чувашской Республике при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту помещения расположенного по адресу: г. Чебоксары, ул. Ярославская, д.68 (изв. № 0115100004119000088), (далее - Электронный аукцион).

Заявитель в жалобе указывает, что использует упрощенную систему налогообложения согласно пункту 2 статье 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации и выполняемые им работы не должны облагаться НДС, в связи с чем Общество не согласно с выделением суммы НДС в проекте контракта, направленном заказчиком победителю закупки.

На основании вышеизложенного ООО «Була» просит приостановить этап подписания контракта до рассмотрения жалобы по существу, выдать Заказчику предписание об устранении выявленных нарушений.

Представитель заказчика нарушения законодательства о контрактной системе не признал, указал, что проект контракта направлен победителю на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе. Просил признать жалобу необоснованной.

В результате рассмотрения жалобы и осуществления, в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, внеплановой проверки, Комиссия Чувашского УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд установила следующее.

09.08.2019 в 12 час. 58 мин. Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0115100004119000088 о проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту помещения расположенного по адресу: г. Чебоксары, ул. Ярославская, д.68, с начальной (максимальной) ценой контракта в размере 15 881 920,00 рублей. Одновременно размещена документация об электронном аукционе.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона о контрактной системе под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона

обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

Согласно пункту 2 статьи 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки должно содержать, в том числе, краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 Закона о контрактной системе, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальную (максимальную) цену контракта, источник финансирования.

Требования к содержанию документации об электронном аукционе установлены статьей 64 Закона о контрактной системе.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

К документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации (часть 4 статьи 64 Закона о контрактной системе).

Согласно части 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 Законом о контрактной системе извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

При заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением

случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 Закона о контрактной системе (часть 2 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Общие требования к обоснованию начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) установлены статьей 22 Закона о контрактной системе.

При этом при установлении начальной (максимальной) цены заказчик должен учитывать все факторы, влияющие на цену: условия и сроки поставки, риски, связанные с возможностью повышения цены, и иные платежи, связанные с оплатой поставляемых товаров (работ, услуг).

В соответствии с частью 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе В течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 настоящего Федерального закона протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения с использованием единой информационной системы в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта (за исключением части 2.1 настоящей статьи), предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 настоящего Федерального закона, а также включения информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Согласно части 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, **по цене, предложенной победителем**, либо по цене за единицу товара, работы, услуги, рассчитанной в соответствии с частью 2.1 настоящей статьи, и максимальному значению цены контракта.

Согласно пункту 5 Информационной карты документации об электронном аукционе начальная (максимальная) цена контракта составляет 15 881 920,00 руб. Цена контракта формируется с учетом всех расходов Подрядчика, связанных с выполнением работ по контракту, в том числе: стоимость работ, материалов, оплату труда рабочих, транспортных, накладных расходов, налогов, сборов и других обязательных платежей,

установленных законодательством РФ, которые несет Подрядчик при выполнении работ.

В соответствии с пунктом 2.1 проекта контракта цена Цена Контракта составляет _____ рублей (сумма прописью), в том числе НДС по ставке 20 % в размере _____ рублей (сумма прописью).

(в случае если Подрядчик не является плательщиком НДС, вместо слов «... в том числе НДС...») необходимо указать: «НДС не облагается в связи с установлением для Подрядчика упрощенной системы налогообложения в соответствии со статьей 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации»).

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 21.08.2019 № 0115100004119000088 победителем закупки признано ООО «Була» с предложением о цене контракта 15 008 413,60рублей.

Указанный протокол размещен на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 21.08.2019.

25.08.2019 заказчик в соответствии с частью 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе разместил проект контракта с формулировкой пункта 2.1 «Цена Контракта составляет 15 008 413 рублей 60 копеек (Пятнадцать миллионов восемь тысяч четыреста тринадцать рублей 60 копеек), в том числе НДС 20 % 2 501 402 рубля 27 копеек (Два миллиона пятьсот одна тысяча четыреста два рубля 27 копеек)».

ООО «Була» на вышеуказанную редакцию проекта контракта направило протокол разногласий, которым просило в т.ч. указать в проекте контракта «цена контракта составляет 15 008 413 рублей 60 копеек (Пятнадцать миллионов восемь тысяч четыреста тринадцать рублей 60 копеек), НДС не облагается в связи с установлением для Подрядчика упрощенной системы налогообложения в соответствии со статьей 346.11 НК РФ».

Заказчик в указанной части с протоколом разногласий не согласился.

ООО «Була» применяет упрощенную систему налогообложения, что подтверждается Уведомлением о возможности применения упрощенной системы налогообложения Инспекции Министерства Российской Федерации по налогам и сборам по Ленинскому району города Чебоксары от 08.12.2003 № 151

Согласно Конституции Российской Федерации каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы (статья 57). Данной обязанности корреспондирует право каждого не быть принужденным к уплате

налогов и сборов, не отвечающих указанному критерию.

В соответствии с частью 1 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.

Переход к упрощенной системе налогообложения или возврат к иным режимам налогообложения осуществляется организациями и индивидуальными предпринимателями добровольно в порядке, предусмотренном настоящей главой.

Применение упрощенной системы налогообложения организациями предусматривает их освобождение от обязанности по уплате налога на прибыль организаций (за исключением налога, уплачиваемого с доходов, облагаемых по налоговым ставкам, предусмотренным пунктами 1.6, 3 и 4 статьи 284 настоящего Кодекса), налога на имущество организаций (за исключением налога, уплачиваемого в отношении объектов недвижимого имущества, налоговая база по которым определяется как их кадастровая стоимость в соответствии с настоящим Кодексом). Организации, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками налога на добавленную стоимость, за исключением налога на добавленную стоимость, подлежащего уплате в соответствии с настоящим Кодексом при ввозе товаров на территорию Российской Федерации и иные территории, находящиеся под ее юрисдикцией (включая суммы налога, подлежащие уплате при завершении действия таможенной процедуры свободной таможенной зоны на территории Особой экономической зоны в Калининградской области), а также налога на добавленную стоимость, уплачиваемого в соответствии со статьей 174.1 настоящего Кодекса (часть 2 статьи 346.11 НК РФ).

Публично-правовые отношения по перечислению в бюджет НДС складываются между налогоплательщиком (в рассматриваемой ситуации - лицом, освобожденным от уплаты названного налога) и государством. Тот факт, что подрядчик не является плательщиком НДС, не может быть основанием для изменения заказчиком условий контракта в одностороннем порядке. Заключая гражданско-правовые договоры, стороны не вправе влиять на определение налоговых обязательств участников отношений.

Заказчик должен оплатить работы по цене, установленной контрактом согласно аукционной документации, независимо от того, является ли

подрядчик плательщиком НДС.

Кроме того, в соответствии с пунктом 5 статьи 173 НК РФ лицо, не признаваемое плательщиком НДС, обязано самостоятельно перечислить в бюджет сумму налога, уплаченную в составе цены товаров (работ, услуг).

Таким образом, с учетом положений Закона о контрактной системе контракт заключается и оплачивается заказчиком по цене победителя закупок вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя.

Сумма, предусмотренная контрактом за выполненный объем работ, должна быть оплачена победителю закупок в установленном контрактом размере.

Корректировка заказчиком цены контракта, предложенной юридическим лицом, применяющим упрощенную систему налогообложения, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг, а также при заключении государственного или муниципального контракта с таким участником закупки не допускается.

Заказчик не вправе осуществлять оплату по контракту победителю закупок за вычетом НДС.

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.

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 исключать указанное условие и внести изменения в проект контракта в части дополнения условием «НДС не облагается» с указанием основания.

Следовательно, направление проекта контракта победителю закупки, применяющему упрощенную систему налогообложения, с выделением НДС противоречит требованиям части 1 статьи 34 и части 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, поскольку выделение НДС подразумевает оплату работ по контракту за вычетом размера НДС, т.е. не по цене, предложенной победителем закупки.

В соответствии с частью 8 статьи 106 Закона о контрактной системе по

результатам рассмотрения жалобы по существу контрольный орган в сфере закупок принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и при необходимости о выдаче предписания об устранении допущенных нарушений, предусмотренного пунктом 2 части 22 статьи 99 настоящего Федерального закона, о совершении иных действий, предусмотренных частью 22 статьи 99 настоящего Федерального закона.

С учетом установленных обстоятельств, Комиссия признает жалобу ООО «Була» обоснованной.

Принимая во внимание, что государственный контракт № 0115100004119000088 подписан 06.09.2019, и с момента заключения указанного контракта публично-правовые отношения между заказчиком и хозяйствующим субъектом прекращены и возникли иные (обязательственные) правоотношения, которые основаны на самостоятельной гражданско-правовой сделке, Комиссия Чувашского УФАС России не считает возможным выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Була» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту помещения расположенного по адресу: г. Чебоксары, ул. Ярославская, д.68 (изв. № 0115100004119000088) обоснованной.
2. Признать заказчика - Министерство внутренних дел по Чувашской Республике нарушившим часть 1 статьи 34 и часть 10 статьи 83.2 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».
3. Предписание об устранении выявленного нарушения не выдавать.

Члены Комиссии

<...>

<...>

Примечание: Согласно части 9 статьи 106 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решение, принятое по результатам рассмотрения жалобы по существу, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с даты его принятия.