

РЕШЕНИЕ

«26» ноября 2020 года

Резолютивная часть решения оглашена «23» ноября 2020г.

Решение изготовлено в полном объеме «26» ноября 2020г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя
комиссии:

... заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;
Начальника с отдела контроля в сфере закупок;
...
главного специалиста-эксперта отдела контроля в
сфере закупок;
...

рассмотрев дело № 042/06/69-1865/2020, возбужденное по признакам нарушения заказчиком – ГКУ «Дирекция автомобильных дорог Кузбасса», требований ФЗ № 44-ФЗ при проведении электронного аукциона №0139200000120007283 «Поставку картриджей» и на основании Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, специализированной организации, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии при размещении заказа на поставку товара, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, утвержденным приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14,

УСТАНОВИЛА:

16.11.2020г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступила жалоба ООО «АЛЫЕ ПАРУСА» (вх. 7947э от 17.11.2020), (далее – Заявитель) на действия заказчика – ГКУ «Дирекция автомобильных дорог Кузбасса», по мнению заявителя, требования Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) при проведении электронного аукциона №0139200000120007283 «Поставку картриджей».

Заявитель полагает, что Заказчиком неправомерно установлено требование об уплате НДС в контракте, подлежащем подписанию ООО «АЛЫЕ ПАРУСА», и

неправомерно отклонен протокол разногласий при заключении контракта.

В процессе рассмотрения жалобы Комиссией Кемеровского УФАС России установлено:

22.10.2020г. в единой информационной системе в сфере закупок заказчиком – ГКУ «Дирекция автомобильных дорог Кузбасса», были размещены извещение о проведении электронного аукциона №0139200000120007283 «Поставку картриджей» и аукционная документация.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 05.11.2020г. на участие в аукционе было подано 3 (две) три. Все заявки были допущены к участию в аукционе.

09.11.2020г. аукционной комиссией были рассмотрены вторые части заявок, все заявки участников признаны соответствующими требованиям аукционной документации. Победителем электронного аукциона было признано ООО «АЛЫЕ ПАРУСА» (Протокол проведения итогов электронного аукциона от 09.11.2020).

Согласно требованиям части 10 статьи 69 ФЗ № 44-ФЗ участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта, и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

По результатам оценки заявок на участие в аукционе аукционной комиссией был определен победитель ООО «АЛЫЕ ПАРУСА», который предложил наиболее низкую цену контракта, и заявка данного участника была признана соответствующей требованиям, установленным документацией.

Пунктом 3 статьи 169 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - НК РФ) установлено, что составлять счета-фактуры обязаны налогоплательщики налога на добавленную стоимость (далее - 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 упрощенную систему налогообложения (далее - УСН), при осуществлении операций по реализации товаров (работ, услуг) не должны составлять и выставлять 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.

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.

Таким образом, возникает угроза одностороннего расторжения контракта и возможность включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), исполнителей, применяющих УСН, которые вынуждены выставять 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.

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.

Следовательно, исключение из проекта контракта условия о включении в цену контракта НДС возможно только в том случае, если участником закупки направлен протокол разногласий с приложением документов, подтверждающих факт применения таким участником закупки УСН.

Согласно отзыву на жалобу, представленному Заказчиком, протокол разногласий ООО "АЛЫЕ ПАРУСА" к проекту контракта отклонен в связи с непредставлением документов, подтверждающих факт применения участником закупки УСН.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Кемеровского УФАС России Заявитель не представил доказательств направления вышеуказанных документов о применении УСН одновременно с протоколом разногласий.

На основании изложенного Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о необоснованности довода жалобы заявителя, в действиях ГКУ «Дирекция автомобильных дорог Кузбасса» признаки нарушений ФЗ № 44-ФЗ не установлены.

Руководствуясь статьями 99, 106 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «АЛЫЕ ПАРУСА» на действия заказчика – ГКУ «Дирекция автомобильных дорог Кузбасса» №0139200000120007283 «Поставку картриджей» необоснованной.

2. Производство по делу № 042/06/83.2-1865/2020 прекратить.

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

Председатель комиссии: ...

Члены комиссии: ...

...