

Заявитель:

ООО «Ленсервисстрой»

188731, Ленинградская обл.,  
Приозерский р-н, п. Сосново, ул.  
Механизаторов, д. 11, оф. 3,5

Заказчик:

Администрация муниципального  
образования «Агалатовское  
сельское поселение»  
Всеволожского муниципального  
района Ленинградской области

188800, Ленинградская область,  
р-н Всеволожский, д. Агалатово,  
д. 158

Оператор электронной торговой  
площадки:

АО «Сбербанк-АСТ»

## РЕШЕНИЕ

Комиссии Ленинградского УФАС России по рассмотрению жалобы на  
нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров № 047/10/615-  
4162/2023

21 декабря 2023 года

г. Санкт-

Петербург

Комиссия Ленинградского УФАС России (далее – Комиссия) на основании Приказа от 18.12.2023 № 432-23 по рассмотрению жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Председателя Комиссии.

членов Комиссии.

в присутствии на заседаниях Комиссии 18.12.2023, 21.12.2023 представителей сторон по доверенностям:

от заявителя – ООО «Ленсервисстрой» (далее – Заявитель, Общество): Г.,

в отсутствие представителя заказчика – Администрации муниципального образования «Агалатовское сельское поселение» Всеволожского муниципального района Ленинградской области (далее – Заказчик), уведомленного надлежащим образом,

в отсутствие представителя Оператора электронной торговой площадки АО «Сбербанк-АСТ», уведомленного надлежащим образом,

рассмотрев в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «Ленсервисстрой» (вх. № 14434-ЭП/23 от 07.12.2023) на действия Заказчика при организации и проведении аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома, расположенного на территории муниципального образования Агалатовское сельское поселение Всеволожского муниципального района Ленинградской области по адресу: Ленинградская область, Всеволожский район, дер. Вартемяги, Приозерское шоссе д. 2 (изв. № 014530001832300008) (далее – аукцион),

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области поступила жалоба Заявителя (вх. № 14434-ЭП/23 от 07.12.2023) на действия Заказчика при организации и проведении аукциона.

Заседания проводились посредством системы видеоконференцсвязи во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 02.04.2020 № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с

распространением коронавирусной инфекции».

Уведомлением от 12.12.2023 № АВ/12315/23 Ленинградским УФАС России жалоба Заявителя принята к рассмотрению.

Уведомлением от 18.12.2023 № АВ/12680/23 срок принятия решения по жалобе продлен.

В соответствии с ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Проанализировав представленные к моменту заседаний Комиссии документы и информацию, ознакомившись с доводами жалобы Заявителя, письменным отзывом Заказчика по доводам жалобы, выслушав правовую позицию представителей сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

09.11.2023 Заказчик на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) размещено извещение о проведении аукциона.

Комиссией установлено, что аукцион проводился в соответствии с Положением о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» (далее – Положение).

По мнению Заявителя, Заказчик неправомерно отказал Обществу в подписании протокола разногласий к проекту договора.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 24.11.2023 № 0145300018323000080003, размещенному в ЕИС, победителем аукциона признано ООО «Ленсервисстрой» (ИНН: 4712023326), с

минимальным предложением по цене договора: 4 292 028,87 руб.

Заявитель указал, что 28.11.2023 состоялась передача Заказчиком победителю электронного аукциона для подписания проекта договора, в котором в цене договора отдельно выделен налог на добавленную стоимость (далее – НДС).

Вместе с тем, ООО «Ленсервисстрой» плательщиком НДС не является.

В связи с применением победителем электронного аукциона упрощенной системы налогообложения и передачей Заказчиком для подписания проекта договора, цена которого включает НДС, 01.12.2023 г. ООО «Ленсервисстрой» направило в адрес организатора торгов протокол разногласий, которым потребовало внести в договор следующие изменения:

1. Изложить пункт 1.4. Договора в следующей редакции:

«1.4. Цена Договора составляет 4 292 028 (Четыре миллиона двести девяносто две тысячи двадцать восемь) рублей 87 копеек, НДС не облагается в связи с применением поставщиком упрощенной системы налогообложения. Цена договора является твердой и определяется на весь срок исполнения Договора.»

2. Приложение № 6 к договору изложить в редакции Приложения № 2 к Протоколу разногласий.

3. Приложение № 1 к Сметная документация изменить в соответствующей части.

К протоколу разногласий победителем электронного аукциона приложены в новой редакции Приложения № 1, № 6 к договору, учитывающие обстоятельства, указанные в протоколе разногласий.

Таким образом, ООО «Ленсервисстрой» потребовало от Заказчика учесть специфику применяемой им системы налогообложения, установленную налоговым законодательством Российской Федерации, и привести проект контракта в соответствие с данной спецификой.

В свою очередь, Заказчик отказался учесть информацию, содержащуюся в протоколе разногласий, и внести соответствующие изменения в проект договора, что в свою очередь, по мнению Заявителя, нарушает его права и противоречит действующему законодательству.

Комиссия установила, что пунктом 18 Раздела X «Информационная карта», пунктом 4 Раздела XII «Обоснование цены договора» документации об электронном аукционе № 014530001832300008 предусмотрено, что начальная (максимальная) цена договора составляет: 4 822 504 (Четыре миллиона восьмьсот двадцать две тысячи пятьсот четыре) рубля 31 копейка, в том числе НДС 20% - 803 504 рубля 31 копейка. В составе Раздела XV

«Сметная документация, проектная документация», в Сметной документации, которая в том

числе является приложением №1 к проекту договора (приложение №4 к документации), также указано, что в стоимость работ включен НДС. Пунктом 2.1. Раздела XVI «Проект договора» в составе цены договора предусмотрен НДС.

Согласно пункту 130 Положения заказчик по собственной инициативе или в связи с запросом заинтересованного лица о разъяснении положений документации об электронном аукционе вправе принять решение о внесении изменений в извещение о проведении электронного аукциона и (или) в документацию об электронном аукционе не позднее чем за 2 календарных дня до окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе. Изменение предмета электронного аукциона и увеличение размера обеспечения заявки не допускаются.

При этом согласно информации, представленной Заказчиком, от Заявителя запросов о разъяснении положений документации об электронном аукционе не поступало.

Комиссией установлено, что согласно пункту 185 Положения заказчик в течение 3 рабочих дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона передает победителю электронного аукциона проект договора о проведении капитального ремонта, который составляется путем включения цены договора о проведении капитального ремонта, предложенной победителем электронного аукциона при проведении электронного аукциона, в проект договора о проведении капитального ремонта, прилагаемый к документации об электронном аукционе. Договор о проведении капитального ремонта заключается с победителем электронного аукциона. Сведения о заключенном договоре о проведении капитального ремонта в течение 2 рабочих дней со дня его подписания направляются заказчиком оператору электронной площадки.

Таким образом, согласно Положению договор должен быть заключен на условиях, изложенных в документации об электронном аукционе (в частности в проекте договора, который является частью такой документации) и по цене, предложенной победителем электронного аукциона.

При этом Комиссией установлено, что победителем аукциона предложена цена договора в размере 4 292 028,87.

Вместе с тем, согласно информации, представленной Заказчиком, Заказчик направил победителю аукциона проект договора, соответствующий аукционной документации и учитывающий редакцию пункта 2.1 проекта договора с указанием цены договора, предложенной Обществом (включена цена договора, предложенная Обществом, с выделением НДС).

Комиссией установлено следующее.

Корректировка заказчиком цены контракта, предложенной лицом, применяющим упрощенную систему налогообложения, при проведении закупки, а также при заключении государственного или муниципального контракта с таким участником размещения заказа не допускается, и поставленные товары (выполненные работы, оказанные услуги) оплачиваются по цене, указанной в контракте (Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 08.02.2021 N 305-ЭС20-18251 по делу № А40-146460/2019).

При этом указание заказчиком в проекте контракта цены, включающей НДС, не возлагает на участника закупки, применяющего упрощенную систему налогообложения, безусловной обязанности по исчислению и уплате НДС. В силу пункта 5 статьи 173 Налогового кодекса Российской Федерации и правовой позиции, выраженной в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 03.06.2014 № 17-П, такого рода обязанность может возникнуть лишь при выставлении налогоплательщиком *по своей инициативе* счета-фактуры с выделенной в нем суммой налога (Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 08.02.2021 N 305-ЭС20-18251 по делу № А40-146460/2019).

Необходимо отметить, что согласно пунктам 2 и 3 статьи 346.11 главы 26.2 «Упрощенная система налогообложения» Налогового Кодекса организации и индивидуальные предприниматели, применяющие упрощенную систему налогообложения, не признаются налогоплательщиками НДС, за исключением НДС, подлежащего уплате в соответствии с Налоговым 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 НДС, уплачиваемого в соответствии со статьями 161 и 174.1 Кодекса (Письмо Минфина России от 14.03.2023 № 24-06-06/21248).

На основании пункта 3 статьи 169 главы 21 «Налог на добавленную стоимость» Налогового Кодекса составлять счета-фактуры обязаны налогоплательщики НДС при совершении операций, признаваемых объектом налогообложения НДС в соответствии с главой 21 Кодекса (за исключением операций, не подлежащих налогообложению (освобождаемых от налогообложения) в соответствии со статьей 149 Кодекса) (Письмо Минфина России от 14.03.2023 № 24-06-06/21248).

Таким образом, организации и индивидуальные предприниматели, не являющиеся налогоплательщиками НДС в связи с применением упрощенной системы налогообложения, при осуществлении операций по реализации товаров (работ, услуг) *составлять счета-фактуры не должны* (Письмо

Минфина России от 14.03.2023 № 24-06-06/21248).

Согласно позиции Заказчика, указание графы «НДС» в приложениях № № 1, 6 к договору не свидетельствуют о возникновении у Заявителя обязанности уплаты НДС. Так, графа «НДС» является шаблоном, бланком, итоговое заполнение которого варьируется в зависимости от применяемой системы налогообложения победителя аукциона, в связи с чем лицо, находящееся на общей системе налогообложения, заполняет указанную графу размером НДС, в то время как лицо, находящееся на упрощенной системе налогообложения, вправе поставить прочерк в данной графе, поскольку не является плательщиком НДС.

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 (Постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 16.11.2023 N 05АП-6200/2023 по делу N А51-6640/2023).

Таким образом, данный довод Заявителя является необоснованным.

Дополнительно сообщаем, что в проекте контракта может быть указано, что, в случае если контракт заключается с лицами, не являющимися в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах плательщиками НДС, цена контракта НДС не облагается (может быть предусмотрена вариативная формулировка относительно НДС) (Письмо Минфина России от 04.08.2020 № 24-01-06/68190).

Указанная формулировка используется, например, в Приказе Минтранса России от 05.02.2019 № 37 «Об утверждении типовых условий контрактов на выполнение работ по строительству (реконструкции), капитальному ремонту, ремонту автомобильных дорог, искусственных дорожных сооружений и информационной карты типовых условий контракта» (зарегистрирован в Минюсте России 05.06.2019 № 54850) (Письмо Минфина России от 04.08.2020 № 24-01-06/68190).

Принимая во внимание изложенное, указание Заказчиком в проекте договора цены, включающей НДС, не противоречит Положению и законодательству о налогах и сборах, и не нарушает права победителя аукциона, применяющего упрощенную систему налогообложения.

Руководствуясь ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции,

## РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Ленсервисстрой» (вх. № 14434-ЭП/23 от 07.12.2023) на действия Заказчика при организации и проведении аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома, расположенного на территории муниципального образования Агалатовское сельское поселение Всеволожского муниципального района Ленинградской области по адресу: Ленинградская область, Всеволожский район, дер. Вартемяги, Приозерское шоссе д. 2 (изв. № 014530001832300008) – **необоснованной.**