

Российская Федерация
Архангельская область
Общество с ограниченной ответственностью
«СтройТех»

165 300, Архангельская обл., г. Котлас,
ул. Смольникова, д.7, оф. 12
тел.: 8-921-291-95-99
тел./факс: 8(81837) 2-11-13
e-mail: stkotlas@mail.ru

р/с 40702810615100000579
к/с 30101810400000000903
в Архангельском филиале «БАНК СГБ»
БИК: 041117903
ИНН: 2904019961
КПП: 290401001

Исх. № 151

«23» августа 2019 г.

Управление федеральной антимонопольной службы РФ
по Ярославской области

Адрес: 150000, г. Ярославль, ул. Свободы, 46
Телефон/факс: (4852) 72-95-20
E-mail: to76@fas.gov.ru

ЖАЛОБА
на действия Заказчика по 223-ФЗ

«31» июля 2019 г. Акционерным обществом «Федеральная пассажирская компания» было размещено Извещение (Закупка № 31908155669) о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту здания главного корпуса Пассажирского вагонного депо Котлас, для нужд Северного филиала АО "ФПК" в ЕИС в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru).

Предмет закупки– выполнение работ по капитальному ремонту здания главного корпуса Пассажирского вагонного депо Котлас, для нужд Северного филиала АО "ФПК".

Заказчиком выступило Акционерное общество «Федеральная пассажирская компания» (далее — Государственный заказчик) (Почтовый адрес: 107078, г. Москва, ул. Маши Порываевой, д.34, Адрес места нахождения: 107078, ГОРОД МОСКВА, УЛИЦА МАШИ ПОРЫВАЕВОЙ, дом 34, ИННКПП 7708709686/770801001. ОГРН 1097746772738, Контактное лицо Белых Наталья Николаевна, Электронная почта BelykhNN-sev@fpc.ru, Телефон 7 485 2592959 10650, Факс _---).

Общество с ограниченной ответственностью «СтройТех» (далее — Участник) (Почтовый адрес: 165300 Архангельская область, г.Котлас, ул. Смольникова, д.7, оф.12, адрес места нахождения: 165300 Архангельская область, г.Котлас, ул.

Смольникова, д.7, оф.12, ИНН/КПП 2904019961/290401001 , ОГРН 1082904000926, тел: (81837)2-11-13, факс: _---_____, e-mail: stkotlas@mail.ru).

Заинтересовавшись заказом, ООО «СтройТех» изучило всю имеющуюся на электронной площадке информацию, касающуюся закупки, включая прикрепленную документацию.

Согласно информации, размещенной на электронной площадке срок предоставления документации: с «31» июля 2019 г. по «08» августа 2019 г.

Следуя требованиям Федерального закона № 223-ФЗ, ООО «СтройТех», с соблюдением сроков, указанных в сведениях о закупке извещении, прошло аккредитацию на электронной площадке и подало заявку на участие в указанной закупке.

«16» августа 2019 г. на электронной площадке был опубликован протокол № 57 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту здания главного корпуса Пассажи́рского вагонного депо Котлас, для нужд Северного филиала АО "ФПК" согласно которому комиссией принято решение в отношении ООО «СтройТех» — Признать победителем открытого аукциона в электронной форме № 2513/ОАЭ - АО «ФПК»/2019/СЕВ участника с регистрационным номером заявки 3 ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «СтройТех» ИНН 2904019961 предложившего лучшую цену по итогам ранжирования заявок, приведенного в приложении № 2 к настоящему протоколу со стоимостью предложения 3 654 721,23 рублей без учета НДС / 4 385 665,48 рублей с учетом НДС с учетом всех возможных расходов победителя, в том числе транспортных расходов, стоимости расходных материалов, запасных частей, оборудования, изделий, конструкций, необходимых для выполнения работ, а так же затрат, связанных с их доставкой на объект и всех видов налогов.

«23» августа 2019 года в 13:02 (по московскому времени) в адрес ООО «СтройТех» Заказчик через электронную торговую площадку rts-tender направил договор №2019.324925 указав следующие сведения о Договоре (скриншот прилагается):

Номер карточки договора: 2019.324925

Номер договора в ЕИС: 2019.324925

Сумма договора: 4 385 665,48 (Российский рубль)

Договором предусмотрено прекращение обязательств сторон по договору в связи с окончанием срока действия договора: Нет

Договором предусмотрена возможность продления срока действия договора после его окончания: Нет

Дата окончания исполнения договора 31.12.2019 (по московскому времени)

С прикреплением Договора в формате docx. файла, в котором по п.2.1. указано: « Цена настоящего Договора определяется по итогам открытого аукциона № 2513/ОАЭ-АО «ФПК»/2018/СЕВ, в соответствии с локальной сметой

(Приложение № 2.1., 2.2., 2.3. к настоящему Договору), составляет 3 654 721 (три миллиона шестьсот пятьдесят четыре тысячи семьсот двадцать один) рубль 23 копейки, НДС не облагается (при УСН) и состоит из стоимости работ всех возможных расходов Подрядчика, в том числе транспортных расходов, стоимости расходных материалов, запасных частей, оборудования, изделий, конструкций, необходимых для выполнения работ, а так же затрат, связанных с их доставкой на объект и всех видов налогов в соответствии с условиями настоящего Договора.».

В связи с обнаружением уменьшения суммы Договора в прикрепленном docx файле от цены протокола в адрес Заказчика был направлен протокол разногласий по корректировке цены договора в следующей редакции: п.2.1. «Цена настоящего Договора определяется по итогам открытого аукциона № 2513/ОАЭ-АО «ФПК»/2018/СЕВ, в соответствии с локальной сметой (Приложение № 2.1., 2.2., 2.3. к настоящему Договору), составляет 4 385 665,48 (четыре миллиона восемьдесят пять тысяч шестьсот шестьдесят пять) рублей 48 копеек, НДС не облагается (при УСН) и состоит из стоимости работ всех возможных расходов Подрядчика, в том числе транспортных расходов, стоимости расходных материалов, запасных частей, оборудования, изделий, конструкций, необходимых для выполнения работ, а так же затрат, связанных с их доставкой на объект и всех видов налогов в соответствии с условиями настоящего Договора».

Заказчик с протоколом разногласий не согласен и повторно в 14:21 (по московскому времени) направил в адрес ООО «СтройТех» через электронную торговую площадку rts-tender договор №2019.324925 с ценой в размере 3 654 721 (три миллиона шестьсот пятьдесят четыре тысячи семьсот двадцать один) рубль 23 копейки.

По данному вопросу цены Договора ООО «СтройТех» придерживается следующей позиции: *автоматически* указанный подрядчиком в ходе открытого электронного аукциона НДС является составной частью стоимости работ, выполняемых подрядчиком. Данная сумма вместе со всей стоимостью работ учитывается организацией в составе расходов, уменьшающих налогооблагаемую прибыль, на основании актов выполненных работ. Специальных документов на эту сумму составлять не требуется. Рассматриваемый НДС к вычету не принимается.

Обоснование позиции: Прежде всего отметим, что организации и индивидуальные предприниматели (ИП), применяющие упрощенную систему налогообложения (УСН), не признаются плательщиками НДС за исключением НДС, подлежащего уплате в соответствии с НК РФ при ввозе товаров на территорию РФ 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 ст.ст. 161 и 174.1 НК РФ (не имеющих отношения к рассматриваемой ситуации) (п.п. 2, 3 ст. 346.11 НК РФ).

Отношения между заказчиком и подрядчиком регулируются, в частности, главой 37 ГК РФ. В соответствии с п. 1 ст. 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. В договоре подряда указываются цена подлежащей выполнению работы или способы ее определения (п. 1 ст. 709 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 709 ГК РФ цена в договоре подряда включает компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение. Цена работы может быть определена путем составления сметы.

При опубликовании данного открытого электронного аукциона Заказчик для обоснования начальной максимальной цены Договора разработал сметную документацию в соответствии с утвержденными в РФ законодательством. В случае, когда работа выполняется в соответствии со сметой, смета приобретает силу и становится частью договора подряда с момента подтверждения ее заказчиком (п. 3 ст. 709 ГК РФ).

В силу п. 1 ст. 746 ГК РФ оплата выполненных подрядчиком строительных работ производится заказчиком в размере, предусмотренном сметой, в сроки и в порядке, которые установлены законом или договором строительного подряда.

Пункт 1.2 Методических указаний МДС 81-25.2001 по определению величины сметной прибыли в строительстве, принятых постановлением Госстроя РФ от 28.02.2001 N 15 (далее - МДС 81-25.2001), предусматривает, что в составе норматива сметной прибыли учитываются затраты в том числе на отдельные федеральные, региональные и местные налоги. Затраты, не учитываемые в нормативах сметной прибыли, приведены в приложении 2 к МДС 81-25.2001 (п. 1.3 МДС 81-25.2001). НДС, уплаченный подрядной организацией, в указанном приложении не поименован. Непосредственно порядок включения средств по уплате НДС в сметную документацию приведен в п. 4.100 Методики определения стоимости строительной продукции на территории РФ МДС 81-35.2004, утвержденной постановлением Госстроя РФ от 05.03.2004 N 15/1. Так, в общем случае, сумма средств по уплате НДС принимается в размере, устанавливаемом законодательством РФ, от итоговых данных по сводному сметному расчету на строительство и показывается отдельной строкой под наименованием "Средства на покрытие затрат по уплате НДС". В тех случаях, когда по отдельным видам объектов строительства законодательством РФ установлены льготы по уплате НДС, в данную строку включаются только средства, необходимые для возмещения затрат подрядных строительного-монтажных организаций по уплате ими НДС поставщикам материальных ресурсов и другим организациям за оказание услуг (в том числе по проектно-изыскательским работам). Размер этих средств определяется расчетом в зависимости от структуры строительного-монтажных работ. Применяя УСН, подрядчик оплачивает НДС поставщикам строительных материалов, субподрядным организациям и другим организациям. При этом "входной" НДС к вычету не

принимает, так как не является плательщиком этого налога. В подобной ситуации затраты на уплату подрядчиком НДС определяются по расчету в зависимости от структуры выполняемых строительно-монтажных работ (письмо Минрегионразвития России от 08.10.2010 N 10463-08/ИП-05). Пример расчета затрат на уплату НДС для включения в сметную документацию при применении УСН приведен в приложении к письму Госстроя России от 06.10.2003 N НЗ-6292/10. При составлении сметы учитываются все затраты подрядной организации по выполнению работ. Согласно письму Госстроя от 06.10.2003 N НЗ-6292/10 организация, применяющая УСН, изначально должна включить в смету стоимость материалов без учета НДС, а уже затем методом предложенного Госстроем расчета вывести сумму НДС, которая и подлежит оплате заказчиком в соответствии с утвержденной сметой. При этом сумма НДС, выделенная подрядной организацией в смете затрат, является одной из расходных позиций. Правомерность выделения в смете компенсации НДС подтверждается уже поименованным выше письмом Минрегионразвития России от 08.10.2010 N 10463-08/ИП-05

Руководствуясь вышеизложенным можно сделать вывод, что Заказчик указывая в извещении о проведении открытого аукциона начальную максимальную цену договора с НДС рассчитанную на основе смет в соответствии с действующим законодательством в размере 5 025 903,28 предусмотрел возможность участия в торгах организаций с любой системой налогообложения и нигде не указал, что цена договора не включает в себя расходы по возмещению затрат на уплату НДС организаций работающих с применением специального режима налогообложения – «упрощенная система» и что для организаций, работающих на УСН, возмещение затрат на уплату НДС не предусмотрено и оплачиваться не будет.

Если же Заказчик в рамках торгов среди участников малого и среднего предпринимательства планировал проведение открытого электронного аукциона в том числе и для организаций применяющих упрощенную систему налогообложения, то изначально Заказчик был обязан составить сметные расчеты предусматривающие возмещение затрат на уплату НДС.

Кроме этого мы считаем, что Заказчик обязан был предупредить не только нас, но и всех возможных участников, о том, что в случае если участник будет признан победителем открытого аукциона и данный участник (победитель торгов) применяет упрощенную систему налогообложения, то заключение договора будет возможно только на условиях исключения НДС из начальной (максимальной) цены договора.

Таким образом, автоматически выделенная сумма НДС при проведении торгов по открытому электронному аукциону на торговой площадке rts-tender является одной из составных частей (затрат), формирующих стоимость выполненных работ (цены договора), а не суммой НДС, исчисленной со стоимости выполненных подрядчиком работ в порядке, установленном п. 1 ст. 154, п. 1 ст. 168 НК РФ (смотрите также постановления Пятнадцатого

арбитражного апелляционного суда от 02.10.2014 N 15АП-16302/14, Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 26.02.2016 N 13АП-31499/15, Четвертого арбитражного апелляционного суда от 31.03.2016 N 04АП-4594/13, Восьмого арбитражного апелляционного суда от 07.11.2016 N 08АП-10887/16).

На основании изложенного, руководствуясь требованиями действующего законодательства РФ,

ПРОШУ:

1. Провести проверку по изложенным в жалобе фактам нарушения антимонопольного законодательства и законодательства в сфере защиты конкуренции и о противодействии коррупции, при размещении закупки № 31908155669.
2. Обязать Заказчика внести изменения по п 2.1. Договора на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту здания главного корпуса Пассажирского вагонного депо Котлас, для нужд Северного филиала АО "ФПК" в следующей редакции: п.2.1. «Цена настоящего Договора определяется по итогам открытого аукциона № 2513/ОАЭ-АО «ФПК»/2018/СЕВ, в соответствии с локальной сметой (Приложение № 2.1., 2.2., 2.3. к настоящему Договору), составляет 4 385 665,48 (четыре миллиона восемьдесят пять тысяч шестьсот шестьдесят пять) рублей 48 копеек, НДС не облагается (при УСН) и состоит из стоимости работ всех возможных расходов Подрядчика, в том числе транспортных расходов, стоимости расходных материалов, запасных частей, оборудования, изделий, конструкций, необходимых для выполнения работ, а так же затрат, связанных с их доставкой на объект и всех видов налогов в соответствии с условиями настоящего Договора».

Дополнительно сообщаем Вам, что ООО «СтройТех» не уклоняется от подписания договора на выполнение работ по капитальному ремонту здания главного корпуса Пассажирского вагонного депо Котлас, для нужд Северного филиала АО "ФПК"

ПРИЛОЖЕНИЯ:

1. Извещение о проведении электронного аукциона;
2. Протокол заседания комиссии по осуществлению закупок по подведению итогов открытого аукциона №57 от 16.08.2019г.;
3. Договор №2019.324925 с приложениям локальных смет 2.1., 2.2., 2.3.
4. Скриншот, подтверждающий направление договора в адрес ООО «СтройТех»;
5. Письмо №150 от 23.08.2019г о направлении протокола разногласий
6. Решение учредителя ООО «СтройТех»;
7. Приказ о назначении генерального директора ООО «СтройТех»;

8. Техническое предложение участника
9. Заявка на участие в открытом электронном аукционе
10. Декларация о соответствии участника закупки критериям отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства
11. ИИН / КПП
12. ОГРН
13. ОКПО
14. Учредительные документы: устав, решение
15. Свидетельство СРО и выписка из реестра СРО
16. Выписка из реестра МСП
17. Выписка из ЕГРЮЛ

Генеральный директор

ООО «СтройТех»



О.В. Занин