

№ 04.03. - 1100
У 01111

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ
«КапСтрой»

Адрес: г. Оренбург
ул. Правды д. 25, пом. 5А
Телефон/факс 8 (922) 888-84-06
E-mail: kapstroy56@mail.ru

ИНН 5610149949/КПП 561001001
р/с 40702810505000000676
в Оренбургский РФ АО "Россельхозбанк" г. Оренбург
к/с 30101810000000000816
БИК 045354816

г. Оренбург, 25.02.2019 г.
Исх. № 2

В УФАС России по Оренбургской области
г. Оренбург, 9 января д. 64

Заявитель:

ООО «КапСтрой»

Адрес: г. Оренбург, ул. Правды 25 пом. 5А

Заказчик:

ФОНД МЖКХ ОРЕНБУРГСКОЙ ОБЛАСТИ

г. Оренбург, ул. Пушкинская, 41

Наименование работ:

СМР-31/2019 выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, расположенных в г. Кувандык Оренбургской области

Номер извещения: РТС256А190067

Начальная (максимальная) цена контракта 2 617 624,02 руб.

Наименование оператора электронной площадки:

<http://www.rts-tender.ru>

Жалоба

12.02.2019 г. на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении закупок на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на сайте оператора электронной площадки <http://www.rts-tender.ru> было размещено извещение и документация о проведении электронного аукциона на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, расположенных в г. Кувандык Оренбургской области.

Согласно п. 4.1.2. проекта договора в составе аукционной документации «В случае, если Подрядчик использует упрощенную систему налогообложения, НДС в акты выполненных работ не включается. Заказчик компенсирует сумму НДС, уплаченного Подрядчиком за материалы, изделия, конструкции и оказываемые услуги и отнесенную на издержки производства в целом по объекту согласно расчетам письма Госстроя РФ от 06.10.2003 г. № НЗ-6292/10 «О порядке определения сметной стоимости работ, выполняемых организациями, работающими по упрощенной системе налогообложения». При этом в актах выполненных работ накладные расходы определяются в процентном отношении от ФОТ с применением понижающего коэффициента 0,94, сметная прибыль определяется с процентном отношении от ФОТ с применением понижающего коэффициента 0,9».

Таким образом в случае победы на торгах организацией применяющей УСН, Заказчик в одностороннем порядке уменьшает ценовое предложение участника электронного аукциона путем применением понижающего коэффициента от ФОТ в связи с применением УСН.

Jan/feb 6/25/КапСтрой

13687 25 ФЕВ 2019 1404

Считаем данные условия в составе аукционной документации не законными и не обоснованными по следующим причинам:

Согласно п.2 Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 N 615 (ред. от 09.09.2017) закупки товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, осуществляются путем использования способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренных Федеральным законом "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", в порядке, установленном указанным Федеральным законом.

Договор заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) (далее - контрагент), документацией о закупке, заявкой, **окончательным предложением участника закупки**, с которым заключается договор.

Договор по итогам электронного аукциона, в силу прямых указаний ч. 10 ст. 70, ч. 14 ст. 78, ч. 4 ст. 91 Закона N 44-ФЗ заключается **по цене, предложенной участником закупки**, с которым заключается договор по итогам соответствующей процедуры.

В силу ч. 2 ст. 34, ч. 18 ст. 34 и ст. 95 Закона N 44-ФЗ при заключении и исполнении договора изменение его условий, и в первую очередь - о цене договора, не допускается, за исключением случаев, предусмотренных самими ст. 34, 95 Закона N 44-ФЗ. При этом все нормы ст. 34, 95 Закона N 44-ФЗ, допускающие изменение цены контракта допускают такое изменение **только по соглашению сторон.**

Таким образом, договор **по итогам конкурентных процедур заключается и исполняется по цене**, предложенной контрагентом, определенным по итогам соответствующей процедуры. Заказчик не может корректировать эту цену в одностороннем порядке.

В силу ст. 2 НК РФ, п.п. 1, 3 ст. 2 ГК РФ к налоговым отношениям гражданское законодательство по общему правилу не применяется, а гражданские правоотношения, в свою очередь, не регулируются налоговым законодательством. Соответственно, уплата тех или иных налогов, в том числе НДС, определяется налоговым законодательством, в рамках же отношений между сторонами договора (контракта) следует руководствоваться гражданским законодательством.

Таким образом, договор заключается и оплачивается заказчиком по цене, предложенной контрагентом, с учетом корректировок, предусмотренных ч. 18 ст. 34, ст. 95 Закона N 44-ФЗ, вне зависимости от вида применяемой им системы налогообложения. Аналогичные разъяснения неоднократно давались и регулируемыми органами (см. например, письма Минэкономразвития России от 20.11.2014 N Д28-2549 и от 19.01.2017 N Д28и-220, письмо Минфина России от 29.08.2014 N 02-02-09/43300).

Товары, работы, услуги, поставленные, выполненные, оказанные по договору, должны оплачиваться заказчиком именно по цене, установленной договором, вне зависимости от того, является ли контрагент плательщиком НДС или нет. Аналогичные разъяснения неоднократно давались регулируемыми органами (см. п. 11 письма Минэкономразвития России от 17.03.2015 N Д28и-747, п.п. 8-11 письма Минэкономразвития России от 30.09.2014 N Д28И-1889, письма Минэкономразвития России от 31.10.2014 N ОГ-Д28-8756, от 07.11.2014 N Д28и-2419, от 12.12.2014 N Д28и-2787, от 23.12.2014 N Д28и-2727, письмо Минфина России от 05.09.2014 N 03-11-11/44793).

При этом указание в тексте договора на то, что цена контракта "включает НДС" или установлена "без учета НДС", по существу лишь отражает порядок определения этой цены, определяемый с учетом требований налогового законодательства. Причем, как было сказано выше, требования налогового законодательства носят императивный характер и не могут быть отменены соглашением сторон договора (контракта). Иными словами, цена контракта, предложенная контрагентом, должна включаться в текст контракта как установленная "с учетом НДС" или "без учета НДС" в зависимости от того, является ли этот участник плательщиком НДС в соответствии с нормами налогового законодательства или нет (**например: именно такая формулировка указывается в проектах контракта НО «Региональный оператор Самарской области «Фонд капитального ремонта», а также в проектах договоров других регионов РФ).**

Само по себе указание в договоре на то, что цена работ включает или не включает НДС, не является по своему существу условием договора, а только указанием на одну из составляющих цены договора, не влияя на размер этой цены и тем более - на обязанность контрагента уплачивать НДС или его освобождение от данной обязанности.

В такой ситуации сумма налога на добавленную стоимость, которая учтена заказчиком при определении НМЦК, будет являться дополнительным доходом участника закупки. Этого мнения придерживается Федеральная антимонопольная служба в своем письме от 06.10.2011 г. №АЦ/39173, Минфин России в письме от 02.02.2011 г. № 03-07-07/02, Минэкономразвития России в письмах от 27.09.2010 г. № Д22-1740, № Д22-1741.

На основании выше изложенного и руководствуясь ст. 235 615 ФЗ

ПРОСИМ:

1. Принять жалобу к рассмотрению;
2. Приостановить размещение заказа;
3. Провести внеплановую проверку и выдать предписание об устранении нарушений законодательства, допущенных Заказчиком.

Приложение:

1. Приказ № 11 от 06.11.2018 г. о вступлении в должность директора;
2. Решение № 7 от 06.11.2018 г. о продлении полномочий директора.
3. Проект договора Фонда капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Саратовской области, проект договора НО «Региональный оператор Самарской области «Фонд капитального ремонта».

Директор ООО «КапСтрой»