

В Управление Федеральной антимонопольной службы по
Кемеровской области
650000, г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

**Индивидуальный предприниматель Клименко Александр
Викторович (ИП Клименко А.В.)**

Местонахождение:

Юридический адрес: 650000, Российская Федерация, Кемеровская
обл., г. Кемерово, пер. Мичурина, дом 5, корп. А кв.9

Фактический адрес: 650000, Российская Федерация, Кемеровская
обл., г. Кемерово, пер. Мичурина, дом 5, корп. А кв.9

Реквизиты: ИНН 420536388614; ОГРН309420517300161;

Контактное лицо: Кислицина Татьяна Викторовна

E-mail: tsyhanovich@mail.ru

Тел: 8 (905) 072-07-00

**Некоммерческая организация «Фонд капитального ремонта
многоквартирных домов Кемеровской области» (НО «Фонд
капитального ремонта»).**

Местонахождение:

Юридический адрес: г. Кемерово, улица Заузелкова, дом 7, пом.2.

Фактический адрес: г. Кемерово, улица Заузелкова, дом 7, пом.2.

Реквизиты: ИНН 4205997094, КПП 420501001, ОГРН
1134200001671,

Адрес электронной почты: fkr42@mail.ru

Номер контактного телефона: (3842)900-923

Номер закупки в ЕИС 203950000011900280

Номер закупки РТС242Г190273

Адрес электронной площадки в информационно-
телекоммуникационной сети «Интернет» <http://www.rts-tender.ru>

Выполнение работ по оценке технического состояния
многоквартирного дома, разработке проектной документации на
проведение капитального ремонта общего имущества
многоквартирных домов Кемеровская область, г. Кемерово, ул.
Ноградская, 10

1250
«02» июля 2019 г.

ЖАЛОБА

В рамках действия Постановления Правительства РФ от 1 июля 2016 г. № 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 – Постановление Правительства № 615), Индивидуальный предприниматель Клименко Александр Викторович стал победителем электронного аукциона № РТС242Г190273 на выполнение работ по оценке технического состояния и проектированию капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов (Протокол проведения электронного аукциона № РТС242Г190273 от 24.06.2019 г.).

НО «Фонд капитального ремонта» ему был направлен проект Договора № 04-

19/68.ПД.19 на оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в соответствии с которым цена за выполняемые работы включает в себя НДС (20%).

27.06.2019 г. ИП Клименко А.В. отправил протокол разногласий в котором просил внести изменения в п. 2.1, 4.1, а именно использовать формулировку «НДС не предусмотрен», так как ИП Клименко А.В. находится на упрощенной системе налогообложения.

В ответ на протокол разногласий «01» июля 2019 г. пришло письмо № 68 от 15.01.2019 г., в соответствии с которым Заказчик отказался от внесения изменений, и считает, что цена договора должна включать в себя НДС.

С указанной позицией Заказчика не согласны в связи со следующим:

Договор заключается с победителем закупки на условиях, предусмотренных извещением о проведении электронного аукциона на оказание услуг или выполнение работ по капитальному ремонту, в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Положением, утвержденного ПП РФ № 615, документацией об электронном аукционе (п. 196 ПП РФ № 615) и оплачивается заказчиком по цене победителя закупки вне зависимости от применения системы налогообложения у победителя.

При формировании своего ценового предложения победитель закупки предлагает цену контракта с учетом всех налогов и сборов, которые он обязан уплатить в соответствии с положениями Налогового кодекса Российской Федерации (далее-НК РФ).

Лицо, применяющее УСН, не является плательщиком НДС, но при этом оплачивает налог в соответствии с НК РФ, который рассчитывается в зависимости от выбранного объекта налогообложения в соответствии с главой 26.2 НКРФ.

Таким образом, в связи с отсутствием в Законе положений, позволяющих заказчику в одностороннем порядке корректировать (уменьшать) цену контракта в зависимости от применяемой победителем системы налогообложения, контракт заключается по цене, предложенной победителем.

В соответствии с письмом Министерства финансов Российской Федерации (далее - Минфин России) от 27.12.2017 № 24-03-08/87276 при установлении начальной (максимальной) цены контракта заказчик должен учитывать все факторы, влияющие на цену: условия и сроки поставки, риски, связанные с возможностью повышения цены, в том числе налоговые платежи, предусмотренные НК РФ.

В аукционах вправе участвовать подрядные организации, включенные в сводный реестр квалифицированных подрядных организаций, вне зависимости от того, является ли подрядная организация плательщиком НДС.

На основании изложенного, учитывая, что победителем закупки может быть лицо, которое не является плательщиком НДС и применяет УСН, заказчику в проекте контракта необходимо установить вариативное условие о цене контракта «включая НДС/ НДС не облагается».

Как следует из письма Федеральной налоговой службы от 08.11.2016 № СД-4-3/21119@, пунктом 3 статьи 169 НК РФ установлено, что составлять счета-фактуры обязаны налогоплательщики НДС при совершении операций, признаваемых объектом налогообложения указанным налогом в соответствии с главой 21 НК РФ (за исключением операций, не подлежащих налогообложению (освобожденных от налогообложения) в соответствии со статьей 149 НК РФ).

В связи с этим, организации и индивидуальные предприниматели, применяющие УСН, при осуществлении операций по реализации товаров (работ, услуг) не должны составлять и выставять 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.

Также, как следует из письма Федеральной налоговой службы от 08.11.2016 № СД-4-3/21119@, 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.

Вместе с тем, ФАС России обращает внимание, что в указанных случаях зачастую на стадии исполнения государственного (муниципального) контракта заказчики отказываются подписывать акт сдачи-приемки товара, если не выставлена счет-фактура с выделением суммы НДС, ссылаясь на условие контракта, что цена включает НДС.

Таким образом, под угрозой одностороннего расторжения контракта и включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), исполнители, применяющие УСН, вынуждены выставлять 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.

Позиция победителя согласуется с судебной практикой Верховного суда Российской Федерации (Определение Верховного суда Российской Федерации от 19.03.2019 г. № 302КГ18-24863), и с позицией Федеральной Антимонопольной Службы России (Письмо ФАС России от 18.06.2019 г. № ИА/50880/19).

На момент подачи жалобы договор еще не заключен. Регламентированный срок подписания договора победителем – 14.06.2019 г.

Согласно п. 235 Постановления Правительства № 615, любой участник предварительного отбора, электронного аукциона имеет право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации, действия (бездействие) заказчика, комиссии по проведению предварительного отбора, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при организации и проведении закупки, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), заключении договоров об оказании услуг по их результатам.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 235 Постановления Правительства № 615,

прошу:

1. Приостановить заключение договора по обжалуемой закупке до рассмотрения жалобы по существу;
2. Признать действия заказчика нарушающими требования действующего законодательства;
3. Выдать соответствующее предписание об устранении нарушений законодательства Российской Федерации о размещении заказов.

Приложение: