

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**  
**УПРАВЛЕНИЕ**  
**по Владимирской области**

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 33-49-78, 43-10-25  
e-mail: [to33@fas.gov.ru](mailto:to33@fas.gov.ru)

**РЕШЕНИЕ**  
**по делу о нарушении законодательства**  
**о контрактной системе в сфере закупок**  
**№ 033/06/83.2-345/2020**

29 апреля 2020 года

г. Владимир

*Резолютивная часть решения оглашена 29.04.2020*

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

председателя Комиссии:

членов Комиссии:

на основании части 8 статьи 106 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) и Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) заказчика, уполномоченного органа, уполномоченного учреждения, специализированной организации, комиссии по осуществлению закупок, ее членов, должностного лица контрактной службы, контрактного управляющего, оператора электронной площадки при определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного приказом ФАС России от 19.11.2014 № 727/14 (далее - административный регламент) рассмотрела жалобу ООО «СМУ-33» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта "Фельдшерско-акушерский пункт в д.Великово Гороховецкого района, Владимирской области" (№ закупки 0128200000120001367) в присутствии представителя заявителя – ООО «СМУ-33»:

Уполномоченный орган, надлежащим образом уведомленный о времени и месте рассмотрения дела ходатайствовал о рассмотрении жалобы в отсутствие его представителя.

Заказчик, уведомленный о времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя не обеспечил.

28.04.2020 г. в соответствии с пунктом 3.33 Административного регламента и частью 3 статьи 106 Закона о контрактной системе в сфере закупок в рамках рассмотрения дела о нарушении законодательства о контрактной системе в сфере закупок Комиссией был объявлен перерыв до 29.04.2020 г.

В ходе рассмотрения дела о нарушении законодательства в сфере закупок № 033/06/83.2-345/2019 Комиссия Владимирского УФАС России

**УСТАНОВИЛА:**

Во Владимирское УФАС России поступила жалоба ООО «СМУ-33» (далее – заявитель, общество) на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по

строительству объекта "Фельдшерско-акушерский пункт в д.Великово Гороховецкого района, Владимирской области" (№ закупки 0128200000120001367).

Представитель заявителя по доводам жалобы сообщил следующее.

14.04.2020 г. заказчиком в единой информационной системе был размещен проект контракта.

16.04.2020 г. ООО «СМУ-33» на электронной площадке был размещен протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью, в котором содержались замечания к положениям проекта контракта, а именно: п.2.1, проекта контракта изложить в редакции Подрядчика «2.1. Цена настоящего Контракта в соответствии с Протоколом согласования цены Контракта (Приложение № 1 к Контракту) составляет 11 270 672 (Одиннадцать миллионов двести семьдесят тысяч шестьсот семьдесят два) рубля 68 копеек, без НДС» в связи с тем, что ООО «СМУ-33» работает по упрощенной системе налогообложения (УСН).

Однако заказчик отклонил протокол разногласий и разместил проект контракта для подписания ООО «СМУ-33» в прежнем варианте, без учета замечаний, указанных в протоколе разногласий от 16.04.2020.

В обоснование своих доводов ГБУ ВО «Облстройзаказчик» ссылается на то, что ООО «СМУ-33» при подаче заявки и при направлении протокола разногласий не представило документального обоснования факта применения упрощенной системы налогообложения.

Вместе с тем, сведения о применяемой участниками закупок системе налогообложения не включены в перечень документов и сведений, которые участники закупок должны представлять в составе заявки на участие в закупке, также как и при направлении протокола разногласий заказчику.

Любой участник закупки, в том числе, который освобожден от уплаты НДС и применяет УСН, вправе участвовать в закупках.

Кроме того, проектом контракта, размещенном в единой информационной системе было предусмотрено, что сумма НДС указывается только в том случае, если Подрядчик является плательщиком НДС.

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 «в том числе налог на добавленную стоимость», приводит к ущемлению прав такого участника закупки, поскольку такое лицо обязано будет уплатить НДС.

Таким образом, представитель заявителя полагает, что заказчик необоснованно отклонил протокол разногласий ООО «СМУ-33» и указал в проекте контракта цену контракта с учетом НДС.

На основании изложенного, представитель общества просит Комиссию признать жалобу обоснованной, обязать ГБУ ВО «Облстройзаказчик» внести изменения в проект контракта и указать цену контракта без НДС, признать незаконными действия заказчика и выдать предписание об устранении нарушений.

Уполномоченный орган в мотивированном отзыве по доводам жалобы отметил следующее.

В результате рассмотрения вторых частей заявок и в соответствии с частью 10 статьи 69 Закона о контрактной системе в сфере закупок победителем электронного аукциона признано ООО «СМУ-33».

В соответствии с пунктом 2.2.16 Порядка взаимодействия заказчика Владимирской области, заказчики муниципальных образований и (или) уполномоченные органы, уполномоченные учреждения муниципальных образований осуществляют действия по заключению, изменению, расторжению контракта по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в порядке и сроки, установленные Законом о контрактной системе в сфере закупок.

Нарушений законодательства при проведении электронного аукциона со стороны уполномоченного органа Владимирской области не допущено.

Изучив представленные документы, исследовав доказательства сторон в рамках внеплановой проверки, проведенной в соответствии с пунктом 1 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

20.03.2020 г. на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок были размещены извещение № 0128200000120001367 и документация об электронном аукционе на право заключить контракт на выполнение работ по строительству объекта "Фельдшерско-акушерский пункт в д.Великово Гороховецкого района, Владимирской области" для нужд Владимирской области.

Начальная (максимальная) цена контракта: 13 744 722,64 руб.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона 0128200000120001367 от 08.04.2020 г., размещенному на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок 09.04.2020 г., в результате рассмотрения вторых частей заявок и в соответствии с частью 10 статьи 69 Закона о контрактной системе в сфере закупок аукционная комиссия признала победителем электронного аукциона – ООО «СМУ-33» с предложением о цене контракта 11 270 672,68 руб.

В соответствии с частью 1 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок, по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

Согласно части 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 настоящего Федерального закона протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения с использованием единой информационной системы в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта (за исключением части 2.1 настоящей статьи), предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 настоящего Федерального закона, а также включения представленной в соответствии с настоящим Федеральным законом информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара, стране происхождения товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

14.04.2020 г. заказчиком на официальном сайте единой информационной системы был размещен проект контракта.

На основании части 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи. В случае, если при проведении открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме или электронного аукциона цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги снижены на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги,

победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 настоящего Федерального закона или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией о соответствующей электронной процедуре, и информацию, предусмотренную частью 2 статьи 37 настоящего Федерального закона, а также обоснование цены контракта, суммы цен единиц товара, работы, услуги в соответствии с частью 9 статьи 37 настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

Частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок установлено, что в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

16.04.2020 г. ООО «СМУ-33» был размещен протокол разногласий, в котором содержались замечания к положениям проекта контракта, а именно: п.2.1, проекта контракта изложить в редакции Подрядчика «2.1. Цена настоящего Контракта в соответствии с Протоколом согласования цены Контракта (Приложение № 1 к Контракту) составляет 11 270 672 (Одиннадцать миллионов двести семьдесят тысяч шестьсот семьдесят два) рубля 68 копеек, без НДС» в связи с тем, что ООО «СМУ-33» работает по упрощенной системе налогообложения (УСН).

Частью 5 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок определено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с частью 4 настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры. При этом размещение в единой информационной системе и на электронной площадке заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в соответствии с частью 4 настоящей статьи.

Заказчик рассмотрел протокол разногласий и 20.04.2020 г. повторно разместил в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры.

Таким образом, пункт 2.1 проекта контракта сформирован в следующем виде: «Цена настоящего Контракта в соответствии с Протоколом согласования цены Контракта (Приложение № 1 к Контракту) составляет 11 270 672 (Одиннадцать миллионов двести семьдесят тысяч шестьсот семьдесят два) рубля 68 копеек, в том числе налог на добавленную стоимость (далее - НДС) 20 % в сумме 1 878 445,45\_ (Один миллион восемьсот семьдесят восемь тысяч четыреста сорок пять) рублей 45 копеек (если Подрядчик является плательщиком НДС)».

В соответствии с частью 6 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 настоящей статьи, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 настоящей статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

23.04.2020 г. победитель электронной процедуры разместил на электронной площадке подписанный проект контракта.

Также контрольный орган в сфере закупок отмечает следующее.

Частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе в сфере закупок предусмотрено, что к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

На основании части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе в сфере закупок при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, указываются цены единиц товара, работы, услуги и максимальное значение цены контракта, а также в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона. В случае, если проектом контракта предусмотрены отдельные этапы его исполнения, цена каждого этапа устанавливается в размере, сниженном пропорционально снижению начальной (максимальной) цены контракта участником закупки, с которым заключается контракт.

С учетом приведенных положений Закона о контрактной системе в сфере закупок любой участник закупки, в том числе тот, который освобожден от уплаты НДС и применяет упрощенную систему налогообложения, вправе участвовать в закупке для обеспечения государственных и муниципальных нужд. Контракт по итогам аукциона заключается и оплачивается заказчиком по цене, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, вне зависимости от применяемой данным участником системы налогообложения. Корректировка заказчиком цены контракта, предложенной юридическим лицом, применяющим упрощенную систему налогообложения, при проведении аукциона, 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.

В связи с этим указание в проекте контракта цены, включающей НДС, не противоречит законодательству о контрактной системе и законодательству о налогах и сборах (в том числе

положениям статьи 346.11 Налогового кодекса Российской Федерации, предусматривающей освобождение лиц, применяющих специальный налоговый режим в виде упрощенной системы налогообложения, от уплаты налога на добавленную стоимость) и Закону о контрактной системе в сфере закупок.

Кроме того, указание в проекте контракта цены, включающей НДС, также не свидетельствует о нарушении прав участника закупки, поскольку не возлагает на участника закупки, применяющего упрощенную систему налогообложения, безусловной обязанности по исчислению и уплате налога на добавленную стоимость. В силу пункта 5 статьи 173 Налогового кодекса и правовой позиции, выраженной в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 03.06.2014 N 17-П, такого рода обязанность может возникнуть лишь при выставлении налогоплательщиком по своей инициативе счета-фактуры с выделенной в нем суммой налога.

Как усматривается из материалов дела, в пункте 2.1 проекта контракта предусмотрено, что Цена настоящего Контракта в соответствии с Протоколом согласования цены Контракта (Приложение № 1 к Контракту) составляет 11 270 672 (Одиннадцать миллионов двести семьдесят тысяч шестьсот семьдесят два) рубля 68 копеек, в том числе налог на добавленную стоимость (далее - НДС) 20 % в сумме 1 878 445,45\_ (Один миллион восемьсот семьдесят восемь тысяч четыреста сорок пять) рублей 45 копеек (если Подрядчик является плательщиком НДС)

Таким образом, победитель аукциона ООО «СМУ-33» надлежащим образом был осведомлен об условиях контракта и порядке формирования его цены, а также о том, что в цену контракта включается НДС, запросов о разъяснениях положений документации обществом не подавалось.

Участие общества в аукционе свидетельствует о том, что им были приняты все условия аукциона, в том числе условие о включении в цену контракта НДС.

При этом Законом о контрактной системе в сфере закупок не предусмотрена возможность изменения цены аукциона на сумму НДС в случае, если победитель аукциона применяет упрощенную систему налогообложения, следовательно, данное обстоятельство не является безусловным основанием для исключения суммы НДС из цены контракта без уменьшения при этом самой цены контракта.

Изложенная правовая позиция поддерживается постановлением Восьмого арбитражного апелляционного суда от 20.02.2020 № 08АП-17866/2019 по делу № А75-18892/2019, решением Верховного Суда РФ от 09.12.2019 № АКПИ19-798.

На основании изложенного, руководствуясь частями 8 статьи 106, пунктом 3 частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в сфере закупок, Комиссия Владимирского УФАС России

#### РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «СМУ-33» на действия заказчика при проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта "Фельдшерско-акушерский пункт в д.Великово Гороховецкого района, Владимирской области" (№ закупки 0128200000120001367) необоснованной.

*Настоящее решение вступает в законную силу с момента его вынесения и может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента вынесения.*

Председатель Комиссии  
Члены Комиссии