Материал предоставлен ООО «КонсультантПлюс Югра».

Услуга оказывается в соответствии с регламентом Линии консультаций:[**http://consultantugra.ru/klientam/goryachaya-liniya/reglament-linii-konsultacij/**](http://consultantugra.ru/klientam/goryachaya-liniya/reglament-linii-konsultacij/)

|  |
| --- |
| Актуально на 10.03.2022 |

**По вопросу:**

При проведении электронного аукциона по 223-ФЗ в извещении Заказчик указал НМЦК (не конкретизировал с НДС это или нет). После проведения торгов на площадке сформировался протокол с указанием всех предложений (без НДС). При заключении контракта с победителем возникли разногласия с потенциальным Поставщиком и Заказчиком, касательно суммы, а именно НДС. Потенциальный Поставщик требует увеличить сумму на 20% (ставка НДС), так как он работает с НДС. Заказчик естественно против, так как законом не предусмотрена увлечение суммы контракта на ставку НДС. Кто в этой ситуации прав?

**Сообщаем:**

|  |
| --- |
| **1.1. Заполните проект договора, включив в него предложение участника**  Для заключения договора по итогам конкурентной процедуры добавьте в проект договора, который размещали вместе с извещением, сведения из заявки участника: реквизиты победителя, его ценовое предложение, информацию о стране происхождения товара (в том числе поставляемого при выполнении работ, оказании услуг) и иные условия исполнения договора в зависимости от способа закупки.  Учтите: независимо от применяемой победителем системы налогообложения договор заключается по предложенной им цене. Вывод следует из [Письма](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=337580&dst=100017) ФАС России от 22.08.2018 N АД/66562/18.  (Источник: [*Готовое решение: Как заключить договор по результатам закупки по Закону N 223-ФЗ (КонсультантПлюс, 2022) {КонсультантПлюс}*](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=PKBO&n=35064&dst=100008)).  **4.6. Как условия договора влияют на стоимость**  Общая цена договора, подлежащая уплате поставщику (подрядчику, исполнителю), определяется с учетом НДС.  Если налог в договоре не выделен, то по умолчанию он включен в цену договора. Поэтому из данной цены продавец (подрядчик, исполнитель) самостоятельно выделяет расчетным методом сумму НДС. Исключением является случай, когда из условий договора или обстоятельств, предшествующих его заключению, следует, что налог не учтен в цене договора ([п. 17](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=164585&dst=100054) Постановления Пленума ВАС РФ от 30.05.2014 N 33, [Письмо](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=QUEST&n=175897) Минфина России от 20.04.2018 N 03-07-08/26658).  (Источник: [*Готовое решение: Какие ставки НДС применяются (КонсультантПлюс, 2022) {КонсультантПлюс}*](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=PKBO&n=39429&dst=100141)). |

**Поиск информации осуществлялся при помощи «i» к 223-ФЗ с последующим уточнением** «цена договора ндс»

**Полезные документы:**

Документ предоставлен [КонсультантПлюс](https://www.consultant.ru)

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**ПИСЬМО**

**от 22 августа 2018 г. N АД/66562/18**

**ПО ВОПРОСУ**

**УСТАНОВЛЕНИЯ ТРЕБОВАНИЙ, К УЧАСТНИКАМ, ПРИМЕНЯЮЩИМ**

**РАЗЛИЧНЫЕ СИСТЕМЫ НАЛОГООБЛОЖЕНИЯ (УМЕНЬШЕНИЕ**

**ИЛИ УВЕЛИЧЕНИЕ ПРЕДЛОЖЕННОЙ МАКСИМАЛЬНОЙ**

**НАЧАЛЬНОЙ ЦЕНЫ НА СУММУ НДС)**

Федеральная антимонопольная служба (далее - ФАС России) на основании [пункта 5.4](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=384327&dst=100157) Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 N 331, направляет территориальным органам ФАС России для использования в работе информационное письмо по вопросу установления требований к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС).

Федеральный [закон](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716) от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в [части 2 статьи 1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=100010) Закона о закупках.

Согласно [части 1 статьи 2](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=100010) Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются [Конституцией](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=2875) Российской Федерации, Гражданским [кодексом](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=402655) Российской Федерации, [Законом](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=100010) о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений [части 3 статьи 2](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=100026) Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с [частью 2 статьи 2](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=184) Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Закупочная процедура представляет собой совокупность действий заказчика, направленных на определение в порядке, установленном в положении о закупке, контрагента, с которым в последующем может быть заключен договор на лучших для заказчика условиях с точки зрения цены, качества и надежности закупаемых товаров (работ, услуг).

В соответствии с [частью 2 статьи 3](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=185) Закона о закупках выигравшим торги на конкурсе признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения договора в соответствии с критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, которые установлены в конкурсной документации на основании положения о закупке, на аукционе - лицо, предложившее наиболее низкую цену договора или, если при проведении аукциона цена договора снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора.

Согласно [пунктам 5](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=408), [7 части 10 статьи 4](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=410) Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе сведения о начальной (максимальной) цене договора (цене лота) и порядок формирования цены договора (цены лота) (с учетом или без учета расходов на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей).

Следовательно, при определении в документации о закупке начальной (максимальной) цены договора заказчик должен установить одно значение такой цены для всех участников закупки (независимо от применяемой ими системы налогообложения), указав при этом содержит или нет установленная цена НДС.

При этом, наличие в документации о закупке нескольких значений начальной (максимальной) цены договора (цены лота} не соответствует положениями [Закона](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716) о закупках и может привести к неоднозначному толкованию таких положений участниками закупки и необъективной оценке своих возможностей при определении в заявке ценового предложения такого участника.

В соответствии с [пунктами 12](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=415), [13 части 10 статьи 4](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=416) Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке.

При этом согласно [части 6 статьи 3](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=198) Закона о закупках не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

На основании вышеизложенного, во исполнение требований [части 2 статьи 3](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=185) Закона о закупках, при проведении аукциона (и аналогичных процедур закупки) победитель определяется путем сравнения поступивших ценовых предложений и выигравшим признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора (при проведении конкурса (и аналогичных процедур закупки) ценовой критерий также учитывается для определения победителя закупки).

При этом, заказчик не имеет правовых оснований производить какие-либо вычеты из ценовых предложений, применять иные особенности оценки и сопоставления заявок в отношении разных категорий налогоплательщиков.

**Таким образом, с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке.** При этом, требования, предъявляемые к участникам закупочной процедуры, применяются в равной степени ко всем участникам закупки и не могут содержать положения, обязывающие победителя закупки заключить договор по результатам закупки по цене меньшей, чем предложена в ходе проведения закупки.

При этом в [Законе](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716) о закупках отсутствуют нормы о возможности при осуществлении оценки заявок участников закупочной процедуры применения единого базиса оценки цены предложенной участником без учета НДС. Таким образом, оценка цены договора, заключаемого по результатам закупки, осуществляется в соответствии с ценой, предложенной в заявке участника.

А.В.ДОЦЕНКО

[*{Вопрос: ...Правомерно ли требование подрядчика увеличить цену договора об оказании услуг (работ) в рамках Закона N 223-ФЗ в связи с повышением ставки НДС, если договор не предусматривал условия изменения цены? (Консультация эксперта, 2019) {КонсультантПлюс}}*](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=QUEST&n=185497&dst=100013)

Исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. Изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке ([п. п. 1](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=300822&dst=102005), [2 ст. 424](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=300822&dst=102007), [п. 1 ст. 450](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=300822&dst=102127) ГК РФ).

Согласно [п. 1 ст. 168](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=323880&dst=16220) НК РФ сумма налога предъявляется дополнительно к цене реализуемых товаров (работ, услуг), передаваемых имущественных прав.

Согласно разъяснениям, содержащимся в [п. 17](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=164585&dst=100054) Постановления Пленума ВАС РФ от 30.05.2014 N 33 "О некоторых вопросах, возникающих у арбитражных судов при рассмотрении дел, связанных с взиманием налога на добавленную стоимость**", по смыслу положений** [**п. п. 1**](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=323880&dst=16220) **и** [**4 ст. 168**](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=323880&dst=100465) **НК РФ сумма налога, предъявляемая покупателю при реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав, должна быть учтена при определении окончательного размера указанной в договоре цены** и выделена в расчетных и первичных учетных документах, счетах-фактурах отдельной строкой. **При этом бремя обеспечения выполнения этих требований лежит на продавце как налогоплательщике,** обязанном учесть такую операцию по реализации при формировании налоговой базы и исчислении подлежащего уплате в бюджет налога по итогам соответствующего налогового периода.

Документ предоставлен [КонсультантПлюс](https://www.consultant.ru)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | **Актуально на 09.03.2022** |  |

МОЖНО ЛИ ИЗМЕНИТЬ ЦЕНУ ДОГОВОРА,

ЗАКЛЮЧЕННОГО ПО ЗАКОНУ N 223-ФЗ

Да, если это не запрещено положением о закупке и договором.



[Закон](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716) N 223-ФЗ не запрещает изменять цену договора. Возможность изменения его условий (в том числе цены) в случае, когда это не запрещено законодательством или договором, следует из [п. 1 ст. 450](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389148&dst=102127) ГК РФ. Согласно [ч. 5 ст. 4](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=24) Закона N 223-ФЗ заказчик обязан разместить информацию о соответствующем изменении в ЕИС.

Минэкономразвития России также отметило, что заказчик вправе вносить изменения в заключенный договор в случаях, установленных [ч. 5 ст. 4](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=24) Закона N 223-ФЗ ([Письмо](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=QUEST&n=103917) от 24.09.2015 N ОГ-Д28-12981).

Однако в положении о закупке может быть предусмотрен запрет на изменение цены договора или определены основания для такого изменения. Изменение цены в нарушение положения о закупке будет противоречить [ч. 1 ст. 2](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=100024) Закона N 223-ФЗ, а значит, может быть признано недействительным по иску контрольного органа или иного заинтересованного лица (например, см. [Постановление](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=RAPS003&n=45866) Третьего арбитражного апелляционного суда от 01.07.2016 по делу N А33-22441/2015).

Изменение цены договора может быть признано не соответствующим принципам осуществления закупок, если основной договор содержал условие о ее неизменности на протяжении всего срока его действия, а цена договора многократно увеличена ([п. 16](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=298054&dst=100156) Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона N 223-ФЗ (утв. Президиумом ВС РФ 16.05.2018)).

Минфин России указал, что изменение цены договора при его исполнении не должно противоречить положению о закупке и условиям договора. Следовательно, если изменение цены не противоречит этим документам, ее можно изменить по соглашению сторон, в том числе в связи с изменением процентной ставки НДС (Информационное [письмо](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=312733) от 29.11.2018 N 24-01-07/86352).

**Внимание!** Если в результате изменения цена договора, заключенного на сумму до 100 тыс. руб. (для крупных заказчиков - до 500 тыс. руб.), превысит указанное значение, заказчик должен будет [разместить сведения](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=389716&dst=24) о закупке в ЕИС и направить информацию о договоре в реестр договоров. В противном случае антимонопольный орган может наложить на заказчика [штраф](https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=LAW&n=378353&dst=5251).