



Межрегиональная общественная организация по содействию развитию строительной отрасли

СОЮЗ ИНЖЕНЕРОВ-СМЕТЧИКОВ

192007, Санкт-Петербург, ул. Воронежская, д. 96, тел. +7(812) 326-2270, 2271, 2272, 2273,
факс. +7(812) 326-2278, 2271; E-mail: rccs@rccs.spb.ru; www.kccs.ru

08.02.2019 г. No РС-ПГ-117/19

РАЗЪЯСНЕНИЕ

О применении положений части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе 44-ФЗ если исполнитель (подрядчик) работ по контракту не является плательщиком НДС в связи с применением им упрощенной системы налогообложения

В связи с поступающими запросами участников контрактных отношений в сфере строительства о применении положений части 13 статьи 34 Закона о контрактной системе 44-ФЗ, Союз инженеров-сметчиков СООБЩАЕТ:

К заключению и исполнению государственного (муниципального) контракта, когда исполнителем (подрядчиком) является организация на упрощенной системе налогообложения (УСН), вступившие с 1 июля 2018 года новые положения статьи 34 часть 13. п. 2) "об уменьшении суммы, подлежащей уплате заказчиком юридическому лицу..." ОТНОШЕНИЯ НЕ ИМЕЮТ!

Снижать цену контракта при заключении, если победить на УСН?

Нет, указанная норма совсем о другом!

Ни Налоговый Кодекс РФ, ни иные положения налогового законодательства не предусматривают обязанности заказчика удержать из подлежащей уплате исполнителю (подрядчику) цены соответствующую сумму НДС и самостоятельно перечислить ее в бюджет.

ОБОСНОВАНИЕ:

С 01.07.2018 года в часть 13 статьи 34 Закона N 44-ФЗ было внесено изменение, в соответствии с которым, в качестве обязательных условий в контракты должна включаться оговорка об уменьшении суммы оплаты на размер налоговых платежей физическим и юридическим лицам, если такие платежи подлежат оплате в бюджет заказчиком (пункт 2 части 13 статьи 34 Закона N 44-ФЗ). Необходимость указанного изменения была обусловлена включением в перечень исполнителей по контрактам юридических лиц, которые не были включены в ранее действующую редакцию, части 13 статьи 34 Закона N 44-ФЗ.

Таким образом, Законом о контрактной системе предусмотрена обязанность заказчика уменьшить сумму, подлежащую уплате заказчиком юридическому лицу или физическому

лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, только в случае, если сам заказчик является в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах плательщиком налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой контракта (из письма Минфина России от 21 декабря 2018 г. N 03-07-11/93342).

Норма части 13 статьи 34 44-ФЗ указывает на случаи, когда сам заказчик является налоговым агентом и обязан уплатить со сделки налоги и иные обязательные платежи.

По сравнению с прежней редакцией части 13 статьи 34 Закона N 44-ФЗ необходимость изменения комментируемого договорного условия была обусловлена включением в перечень исполнителей по контрактам юридических лиц.

Однако если по отношению к физическому лицу - исполнителю по контракту заказчик выступает в качестве налогового агента, то удержание заказчиком суммы налога из цены контракта в отношении юридического лица - исполнителя по контракту действующим налоговым законодательством предусмотрено только в отношении ограниченного круга операций.

Так, теоретически указанная норма может применяться по отношению к иностранным юридическим лицам, не образовавшим постоянного представительства в России и получающим доходы от реализации недвижимого имущества, расположенного на территории Российской Федерации (пп. 6 п. 1 ст. 309 НК РФ). В отношении таких поставщиков заказчик будет выступать налоговым агентом в части налога на прибыль организаций.

Однако указанное положение НК РФ почти не будет применяться в силу того, что таким иностранным компаниям затруднительно выступать участниками закупок в соответствии с Законом N 44-ФЗ в виду ряда ограничений. Под ограничение попадают юр. лица, которые были зарегистрированы в утвержденный перечень территорий с льготным налогообложением и офшорных зон (п.п. 1. п. 3 ст. 284 НК РФ), не имеющих представительств или филиалов на территории РФ (при электронных процедурах закупок) и пр.

Ситуации, в которых заказчику надо выполнять обязанности налоговых агентов по расчету и уплате НДС, перечислены в статье 161 НК. Там же приведены особенности расчета налоговой базы. В частности, для случаев, когда:

- приобретены товары (работы, услуги) у иностранной организации, не состоящей в России на налоговом учете;
- арендовано государственное или муниципальное имущество непосредственно у органов государственной власти и местного самоуправления;
- приобретено на территории России имущество казны (есть исключения);
- реализовано на территории России имущество по решению суда (есть исключения);
- реализовано на территории России конфискованное или бесхозяйное имущество, клады, скупленные и перешедшие к государству по наследству;
- посредник участвует в расчетах при реализации товаров (работ, услуг, имущественных прав) иностранными организациями, не состоящими в России на налоговом учете.

Большинство из перечисленных случаев не входит в сферу государственных (муниципальных) закупок.

Ни Налоговый Кодекс РФ, ни иные положения налогового законодательства не предусматривают обязанности заказчика удержать из подлежащей уплате исполнителю (подрядчику) цены соответствующую сумму НДС и самостоятельно перечислить ее в бюджет.

Если исполнитель (подрядчик) не является плательщиком НДС (в связи с применением им упрощенной системы налогообложения), само по себе упоминание НДС в проекте контракта не означает, что подлежащая уплате цена должна быть уменьшена заказчиком на соответствующую сумму НДС. Государственные (муниципальные) контракты должны заключаться по предложенной победителем закупки цене, независимо от факта формирования документации о закупке (сметы НМЦК) с учетом НДС.

Одновременно обращаем внимание, что юридическую силу имеют разъяснения органа государственной власти, в случае если данный орган наделен в соответствии с законодательством Российской Федерации специальной компетенцией издавать разъяснения по применению положений нормативных правовых актов. Союз инженеров-сметчиков является общественной организацией. Интерпретация норм Федерального закона N 44-ФЗ, осуществляемая Союзом инженеров-сметчиков, является не официальным общеобязательным разъяснением, а позицией Союза по вопросам применения норм Закона N 44-ФЗ.

**Президент Союза
П.В. Горячкин**