

## РЕШЕНИЕ

по делу №049/06/34-20/2019 о результатах внеплановой проверки  
соблюдения законодательства о закупках товаров, работ, услуг  
для государственных и муниципальных нужд

29.05.2019

г. Магадан

На основании статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в соответствии с Приказом Магаданского УФАС России №01-12/47 от 24.05.2019 «О проведении внеплановой камеральной проверки» (далее – Приказ) Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) с участием представителя уполномоченного органа – <...>, представителя заказчиков – <...>, провела внеплановую проверку в отношении уполномоченного органа - мэрии города Магадана, заказчиков:

- Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение города Магадана «Детский сад комбинированного вида №38»;
- Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение города Магадана «Детский сад комбинированного вида № 60»;
- Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение города Магадана «Детский сад комбинированного вида № 61»;
- Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение города Магадана «Центр развития ребенка – детский сад № 63»;
- Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение города Магадана «Детский сад № 44»;
- Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение города Магадана «Центр развития ребёнка – детский сад №46»;
- Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение города Магадана «Детский сад комбинированного вида №53»;

- Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение города Магадана «Детский сад № 59»;
- Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение города Магадана «Центр развития ребенка – детский сад № 13»;
- Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение города Магадана «Детский сад комбинированного вида №15»;
- Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение города Магадана «Детский сад № 20»;
- Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение города Магадана «Детский сад комбинированного вида №33»,

при проведении **конкурсов с ограниченным участием в электронной форме**:

- «Услуги по организации питания воспитанников» (реестровый номер 0347300000519000162);
- «Услуги по организации питания воспитанников» (реестровый номер <...> );
- «Услуги по организации питания воспитанников» (реестровый номер <...> ).

Форма проверки – камеральная.

Камеральная проверка проведена на основании частей 15,16 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в связи с поступлением информации от Заказчика о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, руководствуясь частями 15,16 статьи 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Магаданского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

1. 1) 07.05.2019 уполномоченным органом в Единой информационной системе (далее – ЕИС) [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение о

проведении открытого конкурса «Услуги по организации питания воспитанников» (реестровый номер <...> ).

Начальная (максимальная) цена **179 578 345** ,42 руб.

Дата и время окончания подачи заявок – 03.06.2019 09:00. Дата и время рассмотрения и оценки первых частей заявок – 04.06.2019 10:00. Дата подачи окончательных предложений - 06.06.2019. Дата и время рассмотрения и оценки вторых частей заявок - 10.06.2019 10:00.

24.05.2019 Закупка №0347300000519000162 в соответствии с извещением об отмене определения поставщика (подрядчика, исполнителя) №ИО1 отменена.

2) 24.04.2019 уполномоченным органом в Единой информационной системе (далее – ЕИС) [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение о проведении открытого конкурса «Услуги по организации питания воспитанников» (реестровый номер <...> ).

Начальная (максимальная) цена **133 805 689** ,63 руб.

Дата и время окончания подачи заявок – 24.05.2019 09:00. Дата и время рассмотрения и оценки первых частей заявок – 27.05.2019 10:00. Дата подачи окончательных предложений - 29.05.2019. Дата и время рассмотрения и оценки вторых частей заявок - 31.05.2019 10:00.

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в конкурсе с ограниченным участием в электронной форме от 29.05.2019 №ПРЕ1 по окончании срока подачи заявок была подана заявка от участника закупки с идентификационным номером: 1.

Конкурсная комиссия рассмотрела обе части единственной заявки участника, предложение о цене контракта, а также информацию и электронные документы данного участника, предусмотренные ч. 11 ст. 24.1 Закона о контрактной системе на предмет соответствия требованиям Закона о контрактной системе и конкурсной документации закупки №0347300000519000144 и приняла решение, что участник ООО «КОМБИНАТ ОБЩЕСТВЕННОГО ПИТАНИЯ» соответствует установленным требованиям.

На основании п.4 ч. 1 ст. 55.1 Закона о контрактной системе заказчику необходимо заключить контракт с ООО «КОМБИНАТ ОБЩЕСТВЕННОГО ПИТАНИЯ».

На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

3) 23.04.2019 уполномоченным органом в Единой информационной

системе (далее – ЕИС) [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение о проведении открытого конкурса «Услуги по организации питания воспитанников» (реестровый номер <...> ).

Начальная (максимальная) цена **188 205 167,67** руб.

Дата и время окончания подачи заявок – 23.05.2019 09:00. Дата и время рассмотрения и оценки первых частей заявок – 24.05.2019 10:00. Дата подачи окончательных предложений - 28.05.2019. Дата и время рассмотрения и оценки вторых частей заявок - 30.05.2019 10:00.

На заседании комиссии представитель заказчика пояснил, что на участие в данной закупке подано 2 конкурсных заявки.

На момент рассмотрения жалобы контракт не заключен.

**2.** В соответствии с ч.1 ст.8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно п.1 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе в контракт включаются обязательные условия, в том числе, о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки.

Согласно п.п. 5 п. 2 ст. 149 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – НК РФ), не подлежит налогообложению (освобождается от налогообложения) реализация (а также передача, выполнение, оказание для собственных нужд) на территории Российской Федерации продуктов питания, непосредственно произведенных столовыми образовательных и медицинских организаций и реализуемых ими в указанных организациях, а также продуктов питания, непосредственно произведенных организациями общественного питания и реализуемых ими указанным столовым или организациям.

В соответствии с Письмом Департамента налоговой и таможенно-тарифной политики Минфина РФ от 11 мая 2011 г. № 03-07-07/24 в случае, если организация обеспечивает продуктами питания собственного производства учащихся муниципальных образовательных учреждений,

**реализация вышеуказанных продуктов питания освобождается от налогообложения налогом на добавленную стоимость на основании п.п. 5 п. 2 ст. 149 НК РФ.**

Аналогичная позиция содержится в Письме Департамента налоговой и таможенно-тарифной политики Минфина РФ от 05 декабря 2011 г. № 03-07-07/80, в котором сказано, что продукты питания, реализованные организацией, осуществляющей деятельность столовых при предприятиях и поставки продукции общественного питания, в рамках муниципального контракта на оказание услуг общественного питания, **налогом на добавленную стоимость не облагаются, в том числе в случае передачи ряда функций этой организацией сотрудникам сторонней организации по договору аутсорсинга.**

При этом, как указано в Письме Департамента налоговой и таможенной политики Минфина России от 08 февраля 2019 г. № 03-07-11/7526, реализация организацией общественного питания произведенных ей продуктов питания образовательным организациям освобождается от налогообложения налогом на добавленную стоимость **независимо от источников оплаты данных продуктов питания.**

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что по закупкам «Услуги по организации питания воспитанников» (реестровый номер <...> ), «Услуги по организации питания воспитанников» (реестровый номер <...> ); «Услуги по организации питания воспитанников» (реестровый номер <...> ) установлены аналогичные формы проектов муниципальных контрактов, в п.2.1 которых указано:

«Цена Контракта составляет \_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_) рублей \_\_\_\_\_.  
(\_\_\_\_\_) копеек в том числе НДС 20 % \_\_\_\_\_(\_\_\_\_\_) рублей».

На заседании Комиссии представитель заказчиков пояснил, что стоимость услуг является существенным условием Контракта и не подлежит изменению, за исключением случаев, определенных ст. 95 Закона о контрактной системе.

При этом возможность уменьшения цены контракта на НДС при условии освобождения от его уплаты победителя электронного конкурса (конкурса с ограниченным участием) до заключения контракта, законом не предусмотрено.

Согласно ч. 5 ст. 173 НК РФ лица, не являющиеся налогоплательщиками НДС, вправе выставить счет-фактуру и уплатить соответствующий налог в бюджет.

Таким образом, устанавливая цену контракта с учетом НДС 20% заказчик не исключает возможность заключения контракта с любым участником, вне зависимости от применяемой системы налогообложения, включая лиц, освобожденных от уплаты налога, при неизменности установленной заказчиком цены контракта.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что заказчики ограничили участников в применении льготы, предусмотренной п.п. 5 п. 2 ст. 149 НК РФ, а также обязали участников, применяющих упрощенную систему налогообложения, освобожденных от уплаты НДС, уплачивать НДС 20%, в нарушение действующего законодательства.

Кроме того, ссылка представителя на ч. 5 ст. 173 НК РФ является несостоятельной, поскольку, в соответствии с указанной нормой:

*Сумма налога, подлежащая уплате в бюджет, исчисляется следующими лицами в случае выставления ими покупателю счета-фактуры с выделением суммы налога:*

- 1. лицами, не являющимися налогоплательщиками, или налогоплательщиками, освобожденными от исполнения обязанностей налогоплательщика, связанных с исчислением и уплатой налога;*
- 2. налогоплательщиками при реализации товаров (работ, услуг), операции по реализации которых не подлежат налогообложению.*

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что участники вправе при оказании услуг по организации питания воспитанников применять льготу, предусмотренную п.п. 5 п. 2 ст. 149 НК РФ.

На заседании Комиссии представитель заказчиков, уполномоченного органа согласился с нарушениями и пояснил, что возможность оплаты НДС не исключена из проекта контракта ввиду технической ошибки.

Таким образом, Заказчиками допущено нарушение ч.1 ст.8, п.1 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе.

Указанные действия заказчиков содержат признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4.2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, в соответствии со статьей 99 Федерального Закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», Комиссия Магаданского УФАС России

## РЕШИЛА:

1. Признать в действиях заказчиков нарушение ч.1 ст.8, п.1 ч.13 ст.34 Закона о контрактной системе
2. Выдать предписание об устранении допущенного нарушения по закупкам с реестровыми номерами 0347300000519000141, 0347300000519000144. Ввиду того, что закупка с реестровым номером 0347300000519000162 отменена, предписание по данной закупке не выдавать.
3. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>