

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А26-7.32/17

26 июня 2017 года

г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 21.06. 2017 года

Постановление в полном объеме изготовлено 26.06.2017 года

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) Ооржак А.О., руководствуясь статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 04.04.2017 года и иные материалы дела № А26-7.32/17 в отношении должностного лица – директора ООО «СУУГУ» Х, по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного Х. (уведомление ФГУП «Почта России» о вручении от 15.06.2017 года, уведомление о вручении телеграммы от 15.06.2016 года).

Событие административного правонарушения: изменение условий государственного контракта на выполнение работ для государственных нужд.

Рассмотрев материалы дела № А26-7.32/17 прихожу к следующему.

На основании поступившего требования прокурора от 15.09.2016 года № 7/24-2016 (вх. № 3936 от 15.09.2016 года), приказа Тывинского УФАС России от 27.09.2016 г. № 361 и в соответствии со статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) инспекцией Тывинского УФАС России проведена внеплановая документарная проверка соблюдения Закона о контрактной системе правомерности действий аукционной комиссии при проведении электронного аукциона № 0112200000816001996 на выполнение работ по объекту «Общеобразовательная школа на 825 мест, г. Кызыл» (1 этап).

Проверка начата «28» сентября 2016 года, окончена «14» октября 2016 года.

По результатам проведенной внеплановой документарной проверки составлен Акт проверки № 05-06/22-16 от 14.10.2016 года.

Согласно материалам дела уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок на официальном сайте в сети Интернет www.zakupki.gov.ru 30.04.2016 года размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0112200000816001996 на выполнение работ по объекту «Общеобразовательная школа на 825 мест, г. Кызыл» (1 этап), начальная (максимальная) цена контракта – 475 131 710 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок участников электронного аукциона № 0112200000816001996 от 07.06.2016 года на момент окончания срока подачи заявок на участие в электронном аукционе поступило 2 заявки, из которых аукционной комиссией допущена к участию в электронном аукционе заявка участника закупки № 2.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона № 0112200000816001996 от 07.06.2016 года заявка участника закупки № 2 (ООО «СУУГУ») аукционной комиссией признана соответствующей требованиям, установленным аукционной документацией.

20.06.2016 года по результатам электронного аукциона № 0112200000816001996 между государственным заказчиком – Государственным казенным учреждением Республики Тыва «Госстройзаказ» и ООО «СУУГУ» заключен государственный контракт № 52-16.

В силу части 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с пунктом 9 Информационной карты аукционной документации форма, сроки и порядок оплаты выполняемых работ согласно проекту контракта.

Проект государственного контракта приведен в части 5 аукционной документации.

Согласно пункту 5.2 проекта государственного контракта авансовый платеж Контрактом не предусматривается.

Расчет с Подрядчиком за выполненные работы осуществляется Заказчиком после подписания Сторонами актов выполненных работ в течение 30 рабочих дней. Окончательный расчет в течение 30 рабочих дней после подписания акта сдачи-приемки выполненных работ с устранением выявленных дефектов и выставления счета-фактуры Подрядчиком (пункт 5.3 проекта государственного контракта).

Согласно пункту 5.2 государственного контракта № 52-16 от 20.06.2016 года авансовый платеж контрактом не предусматривается, промежуточные платежи не производятся.

В соответствии с пунктом 1 статьи 763 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) подрядные строительные работы, предназначенные для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, осуществляются на основе государственного и муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд.

Пунктом 1 статьи 422 ГК РФ установлено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действующим в момент его заключения.

Таким образом, законодатель установил, что государственный контракт должен отвечать требованиям Закона о контрактной системе.

Как следует из части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе, к отношениям в сфере

закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд применяются, в том числе положения ГК РФ и Бюджетного кодекса Российской Федерации (далее – БК РФ).

Согласно пункта 8 части 3 Закона о контрактной системе государственным контрактом признается договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации государственным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд.

В соответствии с пунктом 1 статьи 450 ГК РФ изменение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором.

В части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе сформулировано общее правило, согласно которому изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается. Вместе с тем, в данной норме содержится исчерпывающий перечень случаев, при которых возможно изменение существенных условий контракта по соглашению сторон.

Пунктом 6 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрена возможность изменения условий контракта в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 БК РФ, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств.

Также, в пунктах 2 и 3 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлена возможность изменения условий государственного контракта, заключенного на срок не менее чем три года по цене, равной или превышающей размер цены, установленной Правительством Российской Федерации, в случае если исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно. При этом основанием для изменения условий государственного контракта по соглашению сторон является решение Правительства РФ (высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.12.2013 года № 1186 установлены следующие размеры цены государственного контракта, заключенного на срок не менее чем 3 года, при которой или при превышении которой существенные условия контракта могут быть изменены в установленном порядке, в случае если выполнение контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно:

- 10 млрд. рублей - для контракта, заключенного для обеспечения федеральных нужд;
- 1 млрд. рублей - для контракта, заключенного для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации.

В силу части 1.1 статьи 95 Закона о контрактной системе в 2015 и 2016 годах допускается изменение по соглашению сторон срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги, и (или) количества товаров, объема работ, услуг, предусмотренных контрактами, срок исполнения которых завершается в 2015 и 2016 годах, в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. При этом заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) новых условий контракта.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.03.2016 года N 191 утверждены Правила изменения по соглашению сторон срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги, и (или) количества товаров, объема работ, услуг, предусмотренных контрактами, срок исполнения которых завершается в 2016 году (далее – Правила).

Согласно пункту 1 Правил настоящие Правила определяют порядок изменения в 2016 году по соглашению сторон срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги, и (или) количества товаров, объема работ, услуг, предусмотренных контрактами (включая государственные контракты, муниципальные контракты, гражданско-правовые договоры бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, заключенные до дня вступления в силу Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд"), срок исполнения которых завершается в 2016 году.

Настоящие Правила применяются к контрактам со сроком исполнения свыше 6 месяцев, исполнение которых по независящим от сторон обстоятельствам без изменения их условий невозможно и предметом которых являются:

а) поставка товара, выполнение работы, оказание услуги, включенные в перечни, утверждаемые федеральными органами государственной власти (федеральными государственными органами), органами управления государственными внебюджетными фондами Российской Федерации, Государственной корпорацией по атомной энергии "Росатом", а также наиболее значимыми федеральными государственными учреждениями науки, образования, культуры и здравоохранения, определенными в соответствии с законодательством Российской Федерации, высшими исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации, местными администрациями в отношении закупок для обеспечения соответственно федеральных нужд (осуществляемых указанными федеральными органами государственной власти (федеральными государственными органами), органами управления государственными внебюджетными фондами Российской Федерации, Государственной корпорацией по атомной энергии "Росатом" и подведомственными им заказчиками, а также наиболее значимыми федеральными государственными учреждениями науки, образования, культуры и здравоохранения, определенными в соответствии с законодательством Российской Федерации), нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд, за исключением работ, указанных в подпункте "б" настоящего пункта. При этом цена контракта должна превышать 1 млн. рублей при осуществлении закупок для обеспечения федеральных нужд, размер, установленный высшими исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации, местными администрациями при осуществлении закупок для обеспечения соответственно нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд, и составлять не более чем 5 млн. рублей в случае, если контракт заключен для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд по результатам проведения конкурсов, электронных аукционов, запросов предложений, в которых участниками закупок могли быть только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации;

б) строительство, реконструкция, техническое перевооружение объектов капитального строительства, включая приобретение оборудования, входящего в смету строительства, реконструкции, технического перевооружения, и (или) проведение работ по сохранению объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, за исключением научно-

методического руководства (пункт 3 Правил).

Иные исключительные случаи, допускающие изменение существенных условий контракта по соглашению сторон Законом о контрактной системе не предусмотрены, также и не предусматривается возможность изменения размера и порядка финансирования оплаты работ, изменение срока выполнения работ по государственному контракту.

Так, дополнительным соглашением от 30.06.2016 года, подписанным заказчиком и ООО «СУУГУ» к государственному контракту № 52-16 от 20.06.2016 года стороны изменили существенные условия государственного контракта, а именно порядок финансирования и оплаты работ, изложив пункт 5.2 государственного контракта в следующей редакции:

«Контрактом предусматривается авансовый платеж в размере 30% от цены заключенного контракта. Подрядчик приступает к исполнению работ не дожидаясь авансирования со стороны заказчика. Авансирование перечисляется подрядчику не позднее, чем через 10 банковских дней со дня поступления средств на расчётный счет Заказчика».

Таким образом, ООО «СУУГУ» заключив дополнительное соглашение от 30.06.2016 года к государственному контракту № 52-16 от 20.06.2016 г., предусматривающий авансовый платеж в размере 30 % от цены заключенного контракта изменил существенные условия государственного контракта № 52-16 от 20.06.2016 года, что является нарушением части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе и влечет административную ответственность в соответствии с частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - двухсот тысяч рублей.

Субъектами административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, являются должностные лица и юридические лица.

Дополнительное соглашение от 30.06.2016 года к государственному контракту № 52-16 от 20.06.2016 г. подписано и.о. директора Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ» и представителем ООО «СУУГУ» Х.

Согласно Выписке из ЕГРЮЛ на ООО «СУУГУ» директором ООО «СУУГУ» является Х.

Таким образом, ООО «СУУГУ» в лице директора Х. заключив дополнительное соглашение от 30.06.2016 года к государственному контракту № 52-16 от 20.06.2016 г., предусматривающее изменение существенных условий указанного контракта, совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32. КоАП РФ.

Вина Х. состоит в том, что Х. не выполнил установленные требования Закона о контрактной системе и не предпринял зависящих от него мер по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение норм установленных Законом о контрактной системе, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина директора ООО «СУУГУ» Х. в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, не установлены.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения государственного заказчика – Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ», то есть Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Щетинкина-Кравченко, д. 31.

Временем совершения административного правонарушения является дата заключения дополнительного соглашения к государственному контракту № 52-16 от 20.06.2016 года, то есть 30.06.2016 года.

Частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ предусмотрено, что в отношении субъектов малого и среднего предпринимательства за впервые совершенное административное правонарушение, а также их работникам, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

В статье 3.4 КоАП РФ определено понятие и основание применения предупреждения.

В силу части 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

С учетом взаимосвязанных положений части 2 статьи 3.4 и части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ, в рассматриваемом случае, возможность замены наказания в виде административного штрафа предупреждением допускается при наличии в совокупности следующих обстоятельств:

1. лицо, в отношении которого ведется административное производство, является субъектом малого и среднего предпринимательства;
2. совершение административного правонарушения впервые;
3. отсутствие причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также отсутствие имущественного ущерба.

Вместе с тем, исходя из материалов дела № А26-7.32/17 не следует, что имеются

указанные выше условия, в части такого обстоятельства как возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, безопасности государства.

Несоблюдение порядка исполнения контракта нарушает единый действующий правопорядок, умаляет авторитет государственных органов, нарушает интересы государства, что не может быть не отражено в безопасности государства.

Кроме того, предметом государственного контракта № 52-16 от 20.06.2016 года является выполнение работ в социально-значимом объекте (школа), что также может быть возникнуть в будущем негативные последствия допущенного правонарушения уже при осуществлении строительства или их эксплуатации.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.2, 4.3, 4.5, 7.32, 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – директора ООО «СУУГУ» Х виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

2. Наложить на должностное лицо – директора ООО «СУУГУ» Х административный штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ – постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ - штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ - сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ - неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ - при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении

шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 года № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» - судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

Врио руководителя управления

А.О. Ооржак