П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о прекращении дела № 014/04/7.32-69/2020

об административном правонарушении

город Якутск 18 февраля 2020 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) …, рассмотрев постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 30 декабря 2019 года, вынесенное и.о. прокурора Вилюйского района младшим советником юстиции ... в отношении должностного лица – и.о. главы администрации МР «Вилюйский улус (район)» Е…, а также иные материалы дела, руководствуясь статьями 29.1, 29.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

у с т а н о в и л:

Прокуратурой Вилюйского района Республики Саха (Якутия) проведена проверка соблюдения законодательства о контрактной системе в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

По итогам проведенной проверки и.о. прокурора Вилюйского района младшим советником юстиции ... в отношении должностного лица – и.о. главы администрации МР «Вилюйский улус (район)» Е… возбуждено дело об административном правонарушении, предусмотренном частью 4 статьи 7.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 23.66 Кодекса РФ об административных правонарушениях контрольные органы в сфере закупок рассматривают дела об административных правонарушениях, в том числе предусмотренных частями 1 - 6 статьи 7.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктами 1, 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции в том числе по контролю (надзору) в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, имеет право в установленном законом порядке рассматривать дела об административных правонарушениях, налагать административные штрафы.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 014/04/7.32-69/2020 об административном правонарушении от 15.01.2020 года, рассмотрение настоящего дела назначено 24 января 2020 года в 15 час 15 мин.

24 января 2020 года на рассмотрение дела явился представитель (защитник) лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении Н… по доверенности №09/2020 от 22.01.2020.

В ходе рассмотрения дела Н… вину в совершении административного правонарушения предусмотренном частью 4 статьи 7.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях не признал, ходатайствовал об отложении рассмотрения дела № 014/04/7.32-69/2020 об административном правонарушении в связи с необходимостью представления дополнительных материалов, имеющих значение для рассмотрения настоящего дела, а также о назначении экспертизы расчетных показателей температуры грунтов строящегося объекта «Дворец культуры в г. Вилюйске Республики Саха (Якутия)» (вх.№23 от 24.01.20).

Определением об отложении рассмотрения дела № 014/04/7.32-69/2020 об административном правонарушении 24.01.2020 ходатайство представителя (защитника) по доверенности лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении об отложении рассмотрения дела удовлетворено, рассмотрение дела отложено и назначено на 07 февраля 2020 года в 15 час 00 мин. В удовлетворении ходатайства о назначении экспертизы расчетных показателей температуры грунтов строящегося объекта «Дворец культуры в г. Вилюйске Республики Саха (Якутия)» отказано.

07 февраля 2020 года на рассмотрение дела явился Н … представитель (защитник) по доверенности лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, который ходатайствовал об отложении рассмотрения настоящего дела в срок до 18 февраля 2020 года, в связи необходимостью представления результатов проведения строительно-технической экспертизы, имеющей значение для рассмотрения настоящего дела, в том числе в целях доказывания того, что обстоятельства повлекшие заключение дополнительного соглашения к муниципальному контракту на выполнение строительно–монтажных работ по объекту «Дворец культуры в городе Вилюйске Республики Саха (Якутия)» № 0116300041418000068 от 30.10.2018 соответствуют пункту 9 части 1 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Определением об отложении рассмотрения дела № 014/04/7.32-69/2020 об административном правонарушении 07.02.2020 ходатайство Н … удовлетворено, рассмотрение дела отложено и назначено на 18 февраля 2020 года в 16 час 00 мин., а также определено Е… в срок до 17 февраля 2020 года представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) результаты проведения строительно-технической экспертизы объекта «Дворец культуры в городе Вилюйск Республики Саха (Якутия)».

18 февраля 2020 года на рассмотрение дела об административном правонарушении лицо, в отношении которого ведется производство об административном правонарушении, не явилось, о времени и месте рассмотрения дела извещено надлежащим образом.

Должностное лицо, рассматривающее настоящее дело, изучив постановление о возбуждении дела об административном правонарушении и имеющиеся в материалах дела документы, пришел к следующим выводам.

Как следует из материалов дела 30 октября 2018 года по результатам электронного аукциона (извещение № 0116300041418000068) между заказчиком администрацией муниципального района «Вилюйский улус (район)» Республики

Саха (Якутия) (далее – администрация МР «Вилюйский улус (район)», заказчик) и подрядчиком обществом с ограниченной ответственностью «Ярус» (далее – ООО «Ярус», генеральный подрядчик) заключен муниципальный контракт № 0116300041418000068 на выполнение строительно – монтажных работ по объекту «Дворец культуры в городе Вилюйске Республики Саха (Якутия)» (далее – контракт № 0116300041418000068).

Согласно условиям контракта № 0116300041418000068 генеральный подрядчик обязуется выполнить строительно-монтажные работы по объекту «Дворец культуры в городе Вилюйске Республики Саха (Якутия)» в соответствии с нормами действующего законодательства и в соответствии с проектной/рабочей и сметной документацией, являющимся неотъемлемой частью настоящего контракта, в объеме, установленном в сметной документации, и передать результат работ муниципальному заказчику (далее - работы) в сроки, указанные в графике производства работ, а муниципальный заказчик обязуется принять результат работ и оплатить его (их) в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим контрактом (пункт 1.1 контракта № 0116300041418000068).

Согласно пункту 2.1 контракта № 0116300041418000068 цена контракта составляет 217 311 253 рубля 64 копейки, включая НДС по ставке 18 процентов что составляет 33 149 174 рубля 28 копеек.

В соответствии с пунктами 3.1, 3.2 контракта № 0116300041418000068 датой начала исполнения обязательств по контракту является дата заключения контракта. Дата начала выполнения работ: с момента заключения контракта, согласно графику производства работ (приложение № 1 к настоящему контракту). Окончание выполнения работ: 31 декабря 2019 года в соответствии с графиком производства работ (приложение № 1 к настоящему контракту). С правом досрочного выполнения работ.

Как следует из материалов дела, к контракту № 0116300041418000068 заключены дополнительные соглашения № 1, 2, 3, 4, в том числе 24 октября 2019 года в связи с отказом в выдаче разрешения на загрузку фундаментов от проектной организации ООО «Якутгазпроект» из-за не достижения расчетных показателей температуры грунтов между заказчиком и генеральным подрядчиком заключено дополнительное соглашение № 4 о продлении срока контракта № 0116300041418000068 на 246 дней, то есть до 30.08.2020.

Согласно постановлению о возбуждении дела об административном правонарушении от 30 декабря 2019 года указанные обстоятельства противоречат статье 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и в действиях должностного лица – и.о. главы администрации МР «Вилюйский улус (район)» Е… усматриваются признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях, согласно которому 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 4.1 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - двухсот тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 2 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) законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Закон о контрактной системе) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно части 1 статьи 432 Гражданского кодекса РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В соответствии с частью 2 статьи 702 Гражданского кодекса РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт.

Согласно части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях, в том числе, если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении. При этом в случае, если обеспечение исполнения контракта осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное настоящим пунктом

изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом, предоставления подрядчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта (пункт 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Как указано выше, контракт № 0116300041418000068 заключен по результатам по результатам электронного аукциона (извещение № 0116300041418000068). Из положений аукционной документации следует, что пунктом 18 раздела I документации предусмотрено в изменение существенных условий контракта по соглашению сторон в случаях если возможность предусмотрена в соответствии с частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 16.6 контракта № 0116300041418000068 любые изменения и дополнения к настоящему контракту, не противоречащие действующему законодательству Российской Федерации, оформляются дополнительным соглашением сторон в письменной форме с направлением информации, определенной статьей 103 Закона о контрактной системе в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

Согласно пояснениям лица, привлекаемого к административной ответственности (вх.№45 от 05.02.2020) в рамках исполнения контракта № 0116300041418000068 возникли обстоятельства непреодолимой силы, приведшие к приостановлению производства работ со стороны генерального подрядчика. Так, в процессе подготовки к производству строительно- монтажных работ после завоза строительных материалов, на площадке при замерах температур грунтов (заключение 07.12.2018) обнаружены талые зоны грунтов, ранее не выявленные при выполнении инженерных изысканий, в связи с чем проведены дополнительные инженерно-геологические изыскания, по результатам которых установлено растепление грунтов в большей части зоны строительства и принято решение о приостановлении производства работ до разработки мероприятий и устранению обстоятельств техногенного характера, влияющих не безопасность строительства.

Из материалов рассмотрения настоящего административного дела следует, что 24 декабря 2018 между генеральным подрядчиком и ООО «Сахастройизыскания» заключен договор №100 на выполнение инженерно-геологических изысканий, замер температур грунтов основания, бурение и установке температурных трубок.

28 января 2019 года актом сдачи-приемки выполненных работ ООО «Сахастройизыскания» передало ООО «Ярус» технический отчет по результатам инженерно-геологических изысканий.

01 февраля 2019 года ООО «Ярус» обратилось к заказчику письмом №14 о чрезвычайном обстоятельстве на объекте строительства «Дворец культуры в городе Вилюйске Республики Саха (Якутия)» которым проинформировало о приостановлении работ в связи с наличием обстоятельств природного техногенного характера – растеплением грунтов и технологической невозможностью проведению работ нулевого цикла до устранения данных обстоятельств и просьбой принять меры по продлению сроков исполнения контракта № 0116300041418000068.

29 апреля 2019 года ООО «Якутгазпроект», являющийся исполнителем по договору №331-РП/АН на осуществление авторского надзора за строительством объекта «Дворец культуры в городе Вилюйске Республики Саха (Якутия)», направило в адрес заказчика и генерального подрядчика письмо №370 о том что разрешение на монолитное перекрытие первого этажа будет выдано дополнительно по результатам замера температурного режима грунтов, а также выполнения работ по усилению свайного фундамента.

17 сентября 2019 года ООО «Ярус» снова обратилось в администрацию МР «Вилюйский улус (район)» о переносе сроков завершения работ по контракту № 0116300041418000068 в связи с тем, что по обстоятельствам независящими от сторон срок приостановления работ и отставание от графика составило 6 месяцев.

24 октября 2019 года в связи не достижением расчетных показателей температуры грунтов между заказчиком и генеральным подрядчиком заключено дополнительное соглашение № 4 о продлении срока контракта № 0116300041418000068 на 246 дней, то есть до 30.08.2020.

13 февраля 2020 года на рассмотрение настоящего дела представлено экспертное заключение №06/20-Э строительно-технической экспертизы по установлению обстоятельств непреодолимой силы по муниципальному контракту №0116300041418000068 от 30.10.2018 выполнение строительно-монтажных работ по объекту «Дворец культуры в городе Вилюйске Республики Саха (Якутия)».

Согласно представленному экспертному заключению растепление грунтов оснований на площадке строительства здания дворца культуры в г. Вилюйске, зафиксированное отчетом по результатам инженерно-геологических изысканий, разработанного в 2019 году по сравнению с комплексными инженерно-строительными изысканиями, проведенными в 2013 году носит природный техногенный характер, обусловленный повышением среднегодовых температур в регионе за рассматриваемый период, относится к обстоятельствам непреодолимой силы природного характера, возникших по независящим от сторон контракта обстоятельствам.

Статья 95 Закона о контрактной системе содержит исчерпывающий перечень случаев изменения существенных условий контракта при его исполнении. Вместе с тем, пунктом 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрена возможность изменения срока исполнения контракта, в том числе предметом которого является выполнение работ по строительству, в случае если работы не выполнены в срок по вине подрядчика или по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения.

В рассматриваемом случае, растепление грунтов оснований на площадке строительства объекта «Дворец культуры в городе Вилюйске Республики Саха (Якутия)» следует отнести к обстоятельствам не зависящим от заказчика и генерального подрядчика, поскольку носит непредвиденный характер, возникло после заключения контракта и непосредственно повлияло на исполнение сторонами своих обязательств, а следовательно является объективной причиной для продления сроков исполнения контракта.

На основании изложенного, должностное лицо рассматривающее настоящее дело

приходит к выводу, что поскольку возможность изменения условий контракта была предусмотрена аукционной документацией заключение между администрацией МР «Вилюйский улус (район)» и ООО «Ярус» дополнительного соглашения №4 от 24.10.2019 о продлении срока исполнения контракта №0116300041418000068 на срок не превышающий срок исполнения контракта не противоречит пункту 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, которым предусмотрено право на однократное изменение срока исполнения контракта предметом которого является выполнение работ по строительству, объекта капитального строительства по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения.

Следовательно, событие административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях отсутствует.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 24.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств: отсутствие события административного правонарушения.

В соответствии с частью 2 статьи 29.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях при наличии обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 настоящего Кодекса, выносится постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 24.5, 23.66. 29.4, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

п о с т а н о в и л:

прекратить производство по делу № 014/04/7.32-69/2020 об административном правонарушении, возбужденное в отношении должностного лица – и.о. главы администрации МР «Вилюйский улус (район)» Е… по признакам административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях в связи с отсутствием события административного правонарушения.