

15 апреля 2019 года
г. Тамбов

Заместитель руководителя – <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Тамбовское УФАС России) <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении (исх. от 29.03.2019 № 159-2019, вх. от 03.04.2019 № 1975), возбужденного <...> транспортным прокурором старшим советником юстиции <...> в отношении индивидуального предпринимателя (далее – ИП) <...> по ч. 4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя <...> транспортной прокуратуры <...>,

в отсутствие <...>., заявившего письменное ходатайство (вх. от 15.04.2019 № 2275) о рассмотрении дела в его отсутствие;

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России из <...> транспортной прокуратуры поступило постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 29.03.2019 в отношении ИП <...> по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

<...> транспортной прокуратурой выявлены нарушения требований 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) поставщиком – ИП <...> при исполнении государственного контракта № 3 от 04.02.2019 на поставку мяса и мясной продукции (далее – контракт).

Так, <...> транспортной прокуратурой установлено, что поставщиком – индивидуальным предпринимателем <...> в нарушение положений заключенного 04.02.2019 государственного контракта № 3 на поставку мяса и мясной продукции по ГОСТ Р 54754-2011 «Полуфабрикаты мясные кусковые бескостные для детского питания. Технические условия» поставлены заказчику – <...> – филиалу <...> говядина и свинина бескостная, соответствующие ГОСТ 32951-2014 «Полуфабрикаты мясные и мясосодержащие. Общие технические условия», как следует из декларации о соответствии от 22.03.2016 № RU Д-1Ш.РА01.В.29076.

Какие-либо дополнительные соглашения об изменении условий государственного контракта № 3 с <...> – филиалом <...>. ИП <...> не заключал. Кроме того, основания для изменения условий государственного контракта, предусмотренные законодательством о контрактной системе, отсутствовали.

Таким образом, поставщиком – ИП <...> изменены существенные условия государственного контракта путем поставки не соответствующего

контракту № 3 товара, что нарушает ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Рассмотрев представленные материалы и исследовав все обстоятельства, установила следующее.

По итогам проведения электронного аукциона № 036410000<...>4 на поставку мяса и мясной продукции между заказчиком – <...> – филиалом <...> и ИП <...> 04.02.2019 заключен государственный контракт по предмету закупки.

В соответствии с п. 1.2 контракта требования к товару, количеству и ассортименту установлены в приложении № 1 «Спецификация Товара», являющимся неотъемлемой частью контракта.

Пунктом 1.3 контракта предусмотрено, что при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных ст. 34, ст. 95 Закона о контрактной системе.

В приложении № 1 «Спецификация Товара» к контракту указано, что поставляемая говядина и свинина бескостная должна соответствовать ГОСТ Р 54754-2011 «Полуфабрикаты мясные кусковые бескостные для детского питания. Технические условия», утвержденного и введенного в действие приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 13.12.2011 № 941-ст.

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

Частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьей 34 и статьей 95 указанного Федерального закона.

Согласно ч. 2 ст. 94 Закона о контрактной системе поставщик (подрядчик, исполнитель) в соответствии с условиями контракта обязан к установленному контрактом сроку предоставить заказчику результаты поставки товара, предусмотренные контрактом.

В соответствии с товарными накладными от 15.02.2019 № 895, 22.02.2019 № 1069, от 26.02.2019 № 1123, от 01.03.2019 № 1217 ИП <...> в <...> – филиал <...> поставлены говядина и свинина бескостная. Как следует из декларации о соответствии от 22.03.2016 № RU Д-1Ш.РА01.В.29076, поставленные продукты регламентируются ГОСТ 32951-2014 «Полуфабрикаты мясные и мясосодержащие. Общие технические условия».

Других сопроводительных документов на товар не имеется. Указанное нарушает условия контракта в части соответствия поставляемого товара

ГОСТ Р 54754-2011.

Согласно п. 4.1.2 ГОСТ Р 54754-2011 полуфабрикаты по органолептическим и физикохимическим показателям должны соответствовать требованиям, указанным в таблицах 1-10.

В соответствии с таблицей № 1 ГОСТ Р 54754-2011 для крупнокусковых бескостных полуфабрикатов для детского питания из говядины категорий А,Б,В внешний вид: мышцы или пласт мяса, снятые с определенной части полутуши в виде крупных кусков, зачищенные от сухожилий и грубых поверхностных пленок, с оставлением межмышечной соединительной, жировой ткани и естественной поверхностной пленки, сохраняющей природную форму мышц. Мышечная ткань упругая. Поверхность ровная, незаветренная, края заровнены, без глубоких надрезов мышечной ткани.

Цвет, запах и консистенция характерные для доброкачественного мяса.

Массовая доля белка для указанных продуктов категорий А составляет не менее 18 % (за исключением говядины от лопаточной части для которой массовая доля белка не менее 17 %), для категории Б - не менее 17 %, категории В - не менее 16 % (за исключением котлетного мяса говяжьего для которого массовая доля белка не менее 13 %).

В соответствии с таблицей № 2 ГОСТ Р 54754-2011 для порционных бескостных полуфабрикатов для детского питания из говядины категории А внешний вид: куски мясной мякоти неправильной округлой или овальнопродолговатой формы, нарезанные в поперечном направлении к расположению мышечных волокон. Поверхность незаветренная, мышечная ткань упругая, без сухожилий и грубой соединительной ткани. Массовая доля белка - не менее 18 %.

Согласно таблице № 7 ГОСТ Р 54754-2011 для крупнокусковых бескостных полуфабрикатов для детского питания из свинины категории А,В внешний вид: мышцы или пласт мяса, снятые с определенной части полутуши в виде крупных кусков, зачищенные от сухожилий и грубых поверхностных пленок, с оставлением межмышечной соединительной, жировой ткани и естественной поверхностной пленки, сохраняющей природную форму мышц. Мышечная ткань упругая. Поверхность ровная, незаветренная, края заровнены, без глубоких надрезов мышечной ткани. Слой подкожного жира не более 5 мм.

Цвет, запах и консистенция характерные для доброкачественного мяса.

Массовая доля белка категорий А для вырезки свинной не менее 18 %, свинины от спинно-поясничной части, свинины от тазобедренной части — не менее 17%, для свинины от лопаточной части - не менее 16 %. Для категории В (котлетное мясо свинное) - массовая доля белка не менее 10 %.

При этом согласно п.п. 5.2.1, 5.2.2 ГОСТ 32951-2014 по органолептическим и

физико-химическим показателям полуфабрикаты должны соответствовать требованиям, указанным в таблицах №№ 1,2, 3.

В соответствии с таблицей № 1 ГОСТ 32951-2014 для кусковых полуфабрикатов внешний вид: куски мясной мякоти или мясокостные куски с естественным или установленным соотношением бескостного мяса и кости, различной формы и размера, с использованием соуса/маринада или без. Поверхность полуфабрикатов в соусе/маринаде покрыта однородной не расслоившейся массой, с включением рецептурных ингредиентов.

Цвет - свойственный цвету используемого в данном наименовании полуфабриката мясного сырья, с учетом используемых рецептурных компонентов, в том числе пряностей, соусов, маринадов и панировки, предусмотренных рецептурой. Запах, вкус - характерные для доброкачественного мяса или свойственные данному наименованию полуфабриката, с учетом используемых рецептурных компонентов, в том числе пряностей, соусов, маринадов и панировки, предусмотренных рецептурой; без посторонних привкуса и запаха.

Согласно таблицы № 2 ГОСТ 32951-2014 для полуфабрикатов внешний должен быть следующий: измельченная однородная масса без костей, хрящей, сухожилий, грубой соединительной ткани, кровяных сгустков и пленок, равномерно перемешана.

В соответствии с таблицей № 3 ГОСТ 32951-2014 массовая доля белка для мясных полуфабрикатов категории А, Б, В, Г, Д составляет соответственно не менее 16 %, 12 %, 10 %, 8 %, 6 %. Для мясосодержащих полуфабрикатов категории Г, Д - не менее 7 %, 5 %.

Из анализа требований указанных нормативных правовых актов следует, что ГОСТ 54754-2011 предъявляет повышенные требования к органолептическим и физико-химическим показателям мясной продукции по сравнению с ГОСТ 32951-2014.

Таким образом, 15.02.2019, 22.02.2019, 26.02.2019, 01.03.2019 поставщиком – ИП <...> изменены существенные условия контракта № 3 при его исполнении путем поставки товара, не соответствующего ГОСТ Р 54754-2011, как того требовали документация об аукционе и условия заключенного контракта № 3.

Согласно статье 95 Закона контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, установленных ч.1 ст.95 указанного закона, к которым рассматриваемый случай не относится.

Частью 1 статьи 451 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его

изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Оснований, соответствующих условиям ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе, ч. 1 ст. 451 ГК РФ не установлено.

Таким образом, поставщик – ИП <...>, поставив заказчику товар, не предусмотренный контрактом, нарушил положения ч.2 ст. 34, ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе, а также пункта 1.3 контракта.

Статьей 107 Закона о контрактной системе установлено, что лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ установлена административная ответственность за изменение условий контракта, 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.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением возложенных на него обязанностей.

Согласно Примечанию к ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, индивидуальный предприниматель <...>, допустив изменение условий контракта при его исполнении в нарушение положений Закона о контрактной системе, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – Тамбовская область, <...>.

Временем совершения административного правонарушения – 15.02.2019, 22.02.2019, 26.02.2019, 01.03.2019.

На рассмотрение дела 068/04/7.32-115/2019 об административном правонарушении <...> не явился, заявил письменное ходатайство (вх. от 15.04.2019 № 2275) о рассмотрении дела в его отсутствие, факт нарушения признал.

Дело № 068/04/7.32-115/2019 об административном правонарушении в соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного <...> административного правонарушения, личности виновного, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Вина индивидуального предпринимателя <...> доказана и подтверждена материалами настоящего дела об административном правонарушении и состоит в том, что он незаконно изменил условия государственного контракта на поставку товара для государственных нужд при его исполнении.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Доказательства малозначительности совершенного правонарушения не представлены и при рассмотрении дела не установлены.

Оценка малозначительности должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.4 ст.7.32 КоАП РФ, является формальным, для признания данного правонарушения окончательным не требуется наступления вредных последствий.

Кроме того, совершенное правонарушение посягает на установленный государством обязательный порядок исполнения контракта, заключенного по результатам осуществления закупок товаров, работ, услуг для государственных нужд, поэтому наличие или отсутствие негативных последствий в результате совершенного деяния в рассматриваемом случае значения не имеют. При этом, неправомерное изменение условий государственного контракта при его исполнении нарушает условия конкуренции, поскольку исполнителю контракта незаконно значительно улучшены условия контракта в части поставки товара, так как им по цене, установленной контрактом, поставлен товар низшего качества, что не было предусмотрено условиями закупки и заключенным контрактом.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, исключающие производство по делу, не установлены.

Руководствуясь ст. 23.66, ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10, ст. 29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь индивидуального предпринимателя < ... > к **административной ответственности по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ** (изменение условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) **и подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей.**

В соответствии со статьей 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу. Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в банк или в иную кредитную организацию. Предлагаю < ... > представить копию документа, свидетельствующего об оплате административного штрафа в Тамбовское УФАС России.

Согласно части 5 вышеназванной статьи при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение 10 суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления (часть 1 статьи 30.3 КоАП РФ).

<...> <...>

