ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А38-7.32/17

22 мая 2017 года г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 18.05.2017 года

Постановление в полном объеме изготовлено 22.05.2017 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 27.04.2017 г. и иные материалы дела

в отношении должностного лица «__» по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А38-7.32/17 рассмотрено в отсутствии надлежащим образом извещенного «__» (копию протокола об административном правонарушении получил лично расписка от 16.05.2017 г., по адресу фактического проживания от 02.05.2017 г., по рабочему адресу от 04.05.2017 г.).

Событие административного правонарушения: изменение существенных условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

До рассмотрения дела № А38-7.32/16 в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство «__» (вх. № 2027 от 17.05.2017 г.) о рассмотрении дела № А38-7.32/16 без его участия.

Рассмотрев материалы дела № А38-7.32/17, прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступило обращение прокуратуры Республики Тыва (вх. № 1300 от 06.04.2017 г.) о проведении проверки соблюдения Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о контрактной системе) при заключении дополнительных соглашений от 30.12.2016 г. № 1, от 13.03.2017 г. № 2 о внесении изменений в государственный контракт от 18.08.2016 г. № 97-16, заключенный между Государственным казенным учреждением «Госстройзаказ» и Обществом с ограниченной ответственностью «Строительный Холдинг Тезис».

Так, уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок на официальном сайте РФ в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru 28.04.2016 г. размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0112200000816001947 на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Терапевтический корпус на 240 коек в г. Кызыле», начальная (максимальная) цена контракта 460 500 000 рублей.

Уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок на официальном сайте РФ в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru 29.04.2016 г., 14.05.2016 г., 12.06.2016 г., 12.07.2016 г., 14.07.2016 г. размещены изменения извещения о проведении электронного аукциона № 0112200000816001947 на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Терапевтический корпус на 240 коек в г. Кызыле», начальная (максимальная) цена контракта 460 500 000 рублей.

Документация открытого конкурса на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Терапевтический корпус на 240 коек в г. Кызыле» утверждена приказом Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок от 28.04.2016 года № 746.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе и открытия доступа к поданным в форме электронных документов заявкам на участие в открытом конкурсе № 0112200000816001947 от 29.07.2016 г. на момент окончания срока подачи заявок было подано 4 заявки.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе № 0112200000816001947 от 02.07.2016 г. заявки участников закупки под № 749, № 750, № 752 признаны конкурсной комиссией, соответствующими требованиям конкурсной документации. Заявка участника закупки под № 751 признана конкурсной комиссией не соответствующей требованиям конкурсной документации.

По результатам в открытого конкурса № 0112200000816001947 между ГКУ РТ «Госстройзаказ» и ООО «СТРОИТЕЛЬНЫЙ ХОЛДИНГ ТЕЗИС» заключен государственный контракт на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Терапевтический корпус на 240 коек в г. Кызыле» от 18.08.2016 г. № 97-16.

Согласно пункту 2.1 раздела 2 государственного контракта от 18.08.2016 г. № 97-16 цена Контракта на выполнение работ, указанных пункте 1.1 настоящего Контракта, определена протоколом рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Терапевтический корпус на 240 коек в г. Кызыле» от «02» августа 2016 г. №ПР01 и составляет 455 895 000 (Четыреста пятьдесят пять тысяч восемьсот девяносто пять тысяч) рублей 00 (ноль) копеек, в том числе НДС - 69 543 305 (Шестьдесят девять миллионов пятьсот сорок три тысячи триста пять) рублей 08 (восемь) копеек.

Пунктом 5.2 раздела 5 государственного контракта от 18.08.2016 г. № 97-16 установлено: «Для закупки инженерно-технического оборудования, имеющего длительный срок изготовления и поставки, Заказчик осуществляет авансовый платеж в размере 30% от цены контракта».

Пунктом 1.3 раздела 1 государственного контракта от 18.08.2016 г. № 97-16 установлено: «Сроки выполнения работ составляют: с даты заключения контракта по 25.12.2016 г.».

Согласно дополнительному соглашению от 30.12.2016 г. № 1 к государственному контракту № 97-16 от 18 августа 2016 г. установлено:

1. В связи с допущенными техническими ошибками при проведении открытого конкурса, а также с учетом необходимости приведения в соответствие с проектно-сметной документацией предмета Государственного контракта, в государственном контракте слова «Терапевтический корпус на 240 коек в г. Кызыле» заменить на

«Терапевтический корпус, г. Кызыл»;

2. В пункте 2.1. Государственного контракта слова «Четыреста пятьдесят пять тысяч восемьсот девяносто пять тысяч» заменить на «Четыреста пятьдесят пять миллионов восемьсот девяносто пять тысяч»;

3. Пункт 5.2 Государственного контракта дополнить абзацем в следующей редакции: «Отчетность по выполнению объемов работ за счет авансированию должна быть закрыта Подрядчиком до истечения срока действия контракта».

4. В связи с предложением Заказчика об увеличении объема работ по Государственному контракту, обусловленных корректировкой проектно-сметной документации, стороны договорились изменить пункт 1.3 Государственного контракта в следующей редакции: «Сроки выполнения работ составляют: с даты заключения контракта до 30 апреля 2017 года».

5. Во всем остальном, что не предусмотрено настоящим Дополнительным соглашением, Стороны руководствуются положениями Государственного контракта.

Согласно дополнительному соглашению от 13.03.2017 г. № 2 к государственному контракту № 97-16 от 18 августа 2016 г. установлено:

1. В связи с увеличением объемов работ по Государственному контракту,

обусловленных корректировкой проектно-сметной документации, Стороны договорились изменить пункт 1.3 Государственного контракта и читать его в следующей редакции: «1.3. Сроки выполнения работ составляют: с даты заключения контракта по 31 июля 2017 года».

2 *.5. Во всем остальном, что не предусмотрено настоящим Дополнительным соглашением, Стороны руководствуются положениями Государственного контракта.*

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.

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.

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).

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. При этом государственный заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом.

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 «Об установлении размера цены контракта, при которой или при превышении которой существенные условия контракта могут быть изменены по соглашению сторон на основании решения Правительства Российской Федерации, и местной администрации, в случае если выполнение контракта по

независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно» установлены следующие размеры цены государственного контракта, заключенного на срок не менее чем 3 года для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта Российской федерации, 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 (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 настоящего Федерального закона), 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.

В соответствии с частью 1.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 (подпункты 1,4 и 5 части 1, часть 1.1 статьи 95 Закона о контрактной системе), не предусматривают возможности изменения размера и порядка финансирования оплаты работ, изменение срока выполнения работ по государственному контракту.

Руководствуясь вышеприведенным нормативно-правовым регулированием, принимая во внимание отсутствие исключений, предусмотренных статьей 95 Закона о контрактной системе, учитывая изменение сторонами существенного условия срока выполнения работ путем заключения дополнительных соглашений от 30.12.2016 г. № 1, от 13.03.2017 г. № 2, что противоречит установленным Законом о контрактной системе принципам и нормам, а также существу законодательного регулирования, направленного на надлежащее исполнение обязательств и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок «__», продлив срок исполнения государственного контракта по 30.04.2017 г. и 31.07.2017 г. соответственно, допустил изменение существенных условий государственного контракта от 18.08.2016 г. № 97-16.

Таким образом, в действиях государственного заказчика – ГКУ РТ «Госстройзаказ» установлено нарушение части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, в части заключения дополнительных соглашений от 30.12.2016 г. № 1, от 13.03.2017 г. № 2, которые допускают изменение существенных условий государственного контракта от 18.08.2016 г. № 97-16, влекущего за собой административную ответственность, предусмотренную частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

В соответствии с частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если

возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена в частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, состоит в изменении существенных условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Субъектами данного правонарушения являются:

- Должностные лица;

- Юридические лица.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

В соответствии с приказом Министерства строительства Республики Тыва № 9б от 29.08.2016 г. на должность «__» ГКУ РТ «Госстройзаказ» назначен «__».

Дополнительные соглашения от 30.12.2016 г. № 1, от 13.03.2017 г. № 2 к государственному контракту от 18.08.2016 г. № 97-16 подписаны и.о. ГКУ РТ «Госстройзаказ» «__».

Таким образом, на основании вышеизложенного следует, что «__», заключив с ООО «Строительный Холдинг Тезис» дополнительные соглашения от 30.12.2016 г. № 1, от 13.03.2017 г. № 2 к государственному контракту от 18.08.2016 г. № 97-16, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Вина «__» состоит в том, что «__» не выполнил установленные

требования Закона о контрактной системе и не предпринял зависящих от него мер по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Законом о контрактной системе требований, при рассмотрении дела не установлены.

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

Временем совершения административного правонарушения являются даты заключения дополнительных соглашений, то есть 30.12.2016 г., 13.03.2017 г.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения заказчика – ГКУ РТ «Госстройзаказ», то есть Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Щетинкина-Кравченко, 31.

Обстоятельства смягчающие и отягчающие административную ответственность в ходе рассмотрения дела, не выявлены.

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

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

ПОСТАНОВИЛ:

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

2. Наложить на должностное лицо – «__» 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.

Штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

ИНН: 1701044223; **КПП:** 170101001;

Код бюджетной классификации: 161 116 33020 02 6000 140;

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810900000010001 в ГРКЦ НБ Республики Тыва Банка России г. Кызыл БИК: 049304001;

ОКТМО: 93622430.

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъектов Российской Федерации.

Идентификатор плательщика:

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 части 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.

Руководитель управления Ф.А. Хаджиев