

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № АП2-17/17 об административном правонарушении

10 февраля 2017 года г. Тамбов

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Тамбовское УФАС России) <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении от 24.01.2017, возбужденного <...> <...> района города Тамбова советником юстиции 1 класса <...> в отношении <...> (на момент совершения административного правонарушения) муниципального казенного учреждения <...> (далее – МКУ <...>), <...> <...> по ч. 4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии <...> и его представителя <...>, действующей на основании доверенности от 09.02.2016, которым разъяснены права, предусмотренные частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России из прокуратуры <...> района города Тамбова поступило постановление о возбуждении дела об административном правонарушении (исх. от 25.01.2017 № 02-01-08-2017, вх. от 26.01.2017 № 406) в отношении <...> (на момент совершения административного правонарушения) МКУ <...>, <...> МКУ <...> <...> по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Прокуратурой установлено, что по итогам электронного аукциона № 0164300016516000777 между МКУ <...> и АО <...> 05.12.2016 заключен муниципальный контракт №100/16 на поставку и монтаж оборудования для муниципальных нужд городского округа - город Тамбов по объекту: «Образовательный комплекс «Школа Сколково-Тамбов» (XX этап).

Статьей 4 контракта определены порядок и срок оплаты товара; на основании п. 4.3 оплата поставленного товара производится Заказчиком в размере выделенных бюджетных ассигнований в безналичной форме путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика до 31.12.2016 после подписания Акта приемки - передачи товара на основании счета и счета-фактуры, товарных накладных, акта приемки-передачи товара.

В соответствии с п.4.4 контракта авансовый платеж не предусмотрен.

В силу ч. 1 ст. 95 Закона о 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.

В соответствии с ч. 13 ст.34 Закона №44-ФЗ в контракт включается

обязательное условие 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.

При таких обстоятельствах порядок оплаты является существенным условием контракта на поставку товаров для государственных и муниципальных нужд.

Прокуратурой установлено, что 27.12.2016 между МКУ <...> и АО <...> заключено дополнительное соглашение к муниципальному контракту №100/16 от 05.12.2016, которым изменен п.4.4.: «Размер аванса по Контракту может выплачиваться до 100% от цены контракта».

Приказом начальника службы муниципального заказа МКУ <...> от 31.10.2016 № 193 утверждена документация об электронном аукционе на право заключения контракта на поставку и монтаж оборудования для муниципальных нужд городского округа — город Тамбов по объекту: «Образовательный комплекс «Школа Сколково-Тамбов» (XX этап).

При этом, пунктом 26 Информационного паспорта аукциона документации о вышеуказанном аукционе возможность изменения порядка оплаты товара не предусмотрена.

Таким образом, сторонами на стадии исполнения контракта №100/16 от 05.12.2016 путем заключения дополнительного соглашения №1 неправомерно изменены условия оплаты товара.

Частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ установлена административная ответственность должностных лиц 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.

Со стороны заказчика дополнительное соглашение подписано <...> (на момент совершения правонарушения) МКУ <...> <...>.

Обязанности <...> учреждения <...> исполнял на основании постановления администрации г. Тамбова от 27.12.2016 №8009.

На основании изложенного прокуратура <...> района города Тамбова считает, что <...> нарушил действующее законодательство о контрактной системе, заключив дополнительное соглашение 27.12.2016, в связи с чем подлежит ответственности в соответствии с ч.4 ст.7.32 КоАП РФ.

На рассмотрении дела об административном правонарушении № АП2-17/17 <...> присутствовал лично. Интересы <...> также представляла <...>, действующая на основании доверенности от 09.02.2016. Факт нарушения <...>

признал, ходатайствовал о квалификации правонарушения малозначительным.

В письменных пояснениях <...> (исх от 09.02.2017 №220, вх. от 10.02.2017 № 717), указал следующее: «исполняя обязанности < ... > М К У <...>, 27.12.2016 заключено с акционерным обществом <...> дополнительное соглашение №1 к муниципальному контракту от 05.12.2016 № 100/16 по объекту: «Образовательный комплекс «Школа Сколково-Тамбов» (XX этап).

Указанным дополнительным соглашением был изменен п. 4.4 муниципального контракта (порядок оплаты).

Заключение дополнительного соглашения, хотя формально и произведено в отсутствие оснований для изменения муниципального контракта, предусмотренных от 05.04.2013 №44-ФЗ, но не представляет существенных нарушений охраняемых общественных правоотношений.

Заключение дополнительного соглашения было произведено в соответствии с постановлением администрации Тамбовской области от 28.03.2016 № 310 «О мерах по реализации Закона области «О бюджете Тамбовской области на 2016 год» (с изменениями, внесенными постановлением администрации Тамбовской области от 27.12.2016 № 1538), которым размер авансовых платежей при строительстве объектов образования был увеличен до 100%.

Заключение дополнительного соглашения было вызвано, в том числе, необходимостью предотвращения вреда бюджету и интересам муниципального образования городской округ – город Тамбов (ускорением срока ввода объекта в эксплуатацию путем обеспечения подрядчика необходимыми средствами для завершения оснащения объекта), то есть данные действия вызваны крайней необходимостью.

С учетом характера допущенного нарушения, которое не повлекло вредных последствий, существенного нарушения охраняемых общественных отношений не последовало, считаю допущенное нарушение малозначительным.

Изменение не затронуло существенных условий контракта (не повлекло за собой изменение предмета или цены контракта), и не привело к дополнительным расходам бюджетных средств и/или затягиванию времени достижения результата закупки.

Выплата аванса по муниципальному контракту призвана содействовать ускорению выполнения работ по нему (комплектование объекта оборудованием), что соответствует целям закупки и интересам муниципального образования городской округ - город Тамбов в целом, которые заключаются в скорейшем завершении строительства социально значимого объекта».

Рассмотрев представленные материалы и исследовав все обстоятельства, прихожу к следующему.

Уполномоченный орган – управление муниципального заказа и продаж администрации города Тамбова 31.10.2016 опубликовало на официальном сайте в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru извещение № 0164300016516000777 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку и монтаж оборудования для муниципальных нужд городского округа - город Тамбов по объекту: «Образовательный комплекс «Школа Сколково-Тамбов» (XX этап) и документацию об указанном аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта – 91 985 789 рублей.

Заказчик – МКУ <...>.

Статья 64 Закона о контрактной системе определяет содержание документации об электронном аукционе, в том числе возможность заказчика изменить условия контракта (п.9 ч.1 ст.64).

Согласно ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно объявленным условиям аукциона, а именно п.26 Информационного паспорта аукциона возможность изменения порядка оплаты товара не предусмотрена.

Согласно пункту 27 информационного паспорта аукциона документации о рассматриваемом аукционе, статье 3 проекта контракта по предмету закупки финансирование контракта осуществляется из бюджета городского округа – город Тамбов.

Статьей 4 проекта контракта определены порядок и срок оплаты товара. Согласно п. 4.3 проекта контракта оплата поставленного товара производится заказчиком: в размере выделенных бюджетных ассигнований в безналичной форме путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика до 31.12.2016 после подписания Акта приемки - передачи товара на основании счета и счета-фактуры, товарных накладных, акта приемки-передачи товара.

Пунктом 4.4 проекта контракта установлено, что **авансовый платеж не предусмотрен.**

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.

По итогам электронного аукциона № 0164300016516000777 между МКУ <...> и

АО <...> 05.12.2016 заключен муниципальный контракт №100/16 на поставку и монтаж оборудования для муниципальных нужд городского округа - город Тамбов по объекту: «Образовательный комплекс «Школа Сколково-Тамбов» (XX этап) в соответствии с объявленными условиями.

27.12.2016 между МКУ <...> и АО <...> заключено дополнительное соглашение к муниципальному контракту №100/16 от 05.12.2016, которым «в соответствии с постановлением администрации Тамбовской области от 28.03.2016 № 310 «О мерах по реализации Закона области «О бюджете Тамбовской области на 2016 год» (с изменениями, внесенными постановлением администрации Тамбовской области от 27.12.2016 № 1538)» **изменен п.4.4.: «Размер аванса по Контракту может выплачиваться до 100% от цены контракта.».**

Однако, согласно ч. 1 ст. 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.

Пунктом 1.4. контракта также установлено, что при исполнении Контракта изменение его существенных условий не допускается, за исключением их изменения по соглашению Сторон в определенных указанным пунктом случаях, к которым рассматриваемый случай также не относится.

Действительно, пунктом 3.3 Мер по реализации Закона области от 25.12.2015 № 610-З «О бюджете Тамбовской области на 2016 год», утвержденных ПОСТАНОВЛЕНИЕМ администрации Тамбовской области от 28 марта 2016 г. № 310 (с изменениями, внесенными постановлением администрации Тамбовской области от 27.12.2016 № 1538 «О внесении изменений в меры по реализации Закона области от 25.12.2015 № 610-З «О бюджете Тамбовской области на 2016 год»»), указанным в дополнительном соглашении № 1, установлено, что получатели средств бюджета Тамбовской области при заключении государственных КОНТРАКТОВ для обеспечения государственных нужд вправе предусматривать авансовые платежи в размере 100 процентов суммы контракта (договора), но не более объемов лимитов бюджетных обязательств, подлежащих исполнению за счет средств бюджета Тамбовской области в 2016 году, по контрактам (договорам) о выполнении работ по строительству зданий общеобразовательных организаций.

Однако, действие пункта 3.3 Мер по реализации Закона области от 25.12.2015 № 610-З «О бюджете Тамбовской области на 2016 год», утвержденных ПОСТАНОВЛЕНИЕМ администрации Тамбовской области от 28 марта 2016 г. № 310, в соответствии с которым были изменены условия муниципального контракта в части оплаты, распространяется на государственные контракты, а изменения, внесенные постановлением администрации Тамбовской области от 27.12.2016 № 1538 (о выполнении

работ по строительству зданий общеобразовательных организаций) вступили в силу только 28.12.2016.

Рассматриваемый **муниципальный** контракт №100/16 заключен 05.12.2016 - до вступления в силу постановления администрации Тамбовской области от 27.12.2016 № 1538 «О внесении изменений в меры по реализации Закона области от 25.12.2015 № 610-З «О бюджете Тамбовской области на 2016 год».

К тому же, рассматриваемый муниципальный контракт №100/16 от 05.12.2016 заключен на поставку и монтаж оборудования для муниципальных нужд городского округа - город Тамбов по объекту: «Образовательный комплекс «Школа Сколково-Тамбов» (XX этап), а не на выполнение работ по строительству зданий общеобразовательных организаций.

Помимо указанных обстоятельств рассматриваемый нормативный правовой акт администрации Тамбовской области – постановление от 27.12.2016 № 1538 не может служить законным основанием для заключения рассматриваемого дополнительного соглашения, поскольку не определяет возможность изменения действующих контрактов, что противоречило бы императивным требованиям Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 1 ст. 451 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Документальных доказательств, подтверждающих наличие иных оснований, соответствующих условиям ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, ч. 1 ст. 451 ГК РФ и п. 1.4 муниципального контракта № 100/16, <...> и его представитель по доверенности <...> не представили.

Также в ходе рассмотрения дела установлено, что фактическая оплата исполнителю контракта осуществлена платежными поручениями № 741766 от 20.12.2016 и № 873600 от 30.12.2016 на общую сумму 87 614 618,53 руб. (95,73% от цены контракта) в нарушение первоначальных условий закупки и контракта. При этом согласно представленным документам о сдаче-приемке выполненных работ исполнитель контракта в установленный срок (до 27.12.2016 – 21 календарный день с момента заключения контракта), выполнены частично, а именно – на общую сумму 25144416,9 руб. или 27,47 % от цены контракта.

Исходя изложенного, прихожу к выводу о том, что оснований для изменения

условий контракта в части изменения порядка оплаты товара в рассматриваемом случае законодательством о контрактной системе не предусмотрено.

Заказчик – МКУ <...>, заключив с поставщиком – А О <...> соглашение об изменении условий контракта в части порядка оплаты, нарушил положения ч.2 ст. 34, ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе.

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.

Со стороны заказчика дополнительное соглашение подписал <...> (на момент совершения правонарушения), начальник службы муниципального заказа, заместитель директора МКУ <...> <...>.

Обязанности <...> учреждения <...> МКУ <...> <...> исполнял на основании постановления администрации г. Тамбова от 27.12.2016 №8009.

Таким образом, должностное лицо – и.о. <...> (на момент совершения правонарушения) МКУ <...> <...>, незаконно изменив условия контракта в части порядка оплаты товара, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – г. Тамбов.

Временем совершения административного правонарушения является дата заключения дополнительного соглашения № 1 к муниципальному контракту № 100/16 – 27.12.2016.

Дело об административном правонарушении № АП2-17/17 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.

При рассмотрении дела были проанализированы материалы дела и другие доказательства; выявленные прокуратурой нарушения в части изменения

порядка оплаты товара подтвердились.

Таким образом, вина должностного лица подрядчика – и.о. <...> (на момент совершения правонарушения), <...> МКУ <...> <...> доказана и подтверждена материалами настоящего дела об административном правонарушении и состоит в том, что он изменил условия муниципального контракта на выполнение работ для муниципальных нужд, возможность изменения которых не предусмотрена федеральным законом, в части порядка оплаты товара, поставляемого по контракту.

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 муниципального контракта путем заключения дополнительного соглашения нарушает условия конкуренции, поскольку исполнителю контракта незаконно значительно улучшены условия контракта в части оплаты в нарушение объявленных, так как установлена возможность 100-процентного авансирования, что не было предусмотрено условиями закупки и заключенным контрактом. При известном авансировании оплаты в 100-процентном размере при проведении аукциона участники аукциона могли составить конкуренцию, т.к. это является значимым условием при поставке товара и выполнении работ.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, исключающие производство по делу, не установлены.

Руководствуясь статьей 23.66, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь должностное лицо подрядчика – исполняющего обязанности <...> (на момент совершения административного правонарушения) МКУ <...> <...> **к административной ответственности по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ** (изменение условий муниципального контракта на выполнение работ для муниципальных нужд, если возможность изменения условий муниципального контракта не предусмотрена федеральным законом) и **подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа в размере 20000 (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).

<...>

<...>

