

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А40-7.32/18

18 мая 2018 года

г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 15.05.2018 года

Постановление в полном объеме изготовлено 18.05.2018 года

Врио руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) «___», руководствуясь статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев постановление прокурора Дзун-Хемчикского района Республики Тыва Соян А.А. о возбуждении дела об административном правонарушении и иные материалы дела № А40-7.32/18 в отношении юридического лица – «___», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А40-7.32/18 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного представителя «___» (почтовое уведомление ФГУП «Почта России» от 30.04.2018 года), при участии представителя прокуратуры Дзун-Хемчикского района Республики Тыва «___»

Событие административного правонарушения: Изменение условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена [законодательством](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Представитель прокуратуры Дзун-Хемчикского района Республики Тыва «___» поддержала доводы, изложенные в постановлении прокурора от 14.03.2018 года в полном объеме.

Рассмотрев материалы дела № А40-7.32/18, а также выслушав пояснения лица участвующего в деле, прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступило постановление прокурора

Дзун-Хемчикского района Республики Тыва Соян А.А. о возбуждении дела об административном правонарушении от 14.03.2018 г. (вх. № 938 от 16.03.2018 г.) в отношении юридического лица – «___» по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

По результатам проверки прокуратурой Дзун-Хемчикского района Республики Тыва в действиях «___» установлено нарушение 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» (далее – Закон о контрактной системе), выразившееся в заключении дополнительных соглашений к государственным контрактам № 25-17, № 29-17.

Так, уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок 01.04.2017 года в Единой информационной системе в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме № 0112200000817000484 на право заключения государственного контракта на приобретение 8 жилых помещений для обеспечения детей сирот и детей оставшихся без попечения родителей в г. Чадан Дзун-Хемчикского района Республики Тыва.

По итогам аукциона в электронной форме между ГКУ РТ «Госстройзаказ» и ООО «___» заключен государственный контракт № 29-17 от 02.05.2017 года на приобретение 8 жилых помещений для обеспечения детей сирот и детей оставшихся без попечения родителей в г. Чадан Дзун-Хемчикского района Республики Тыва на сумму 9 347 280, 00 рублей.

В соответствии с пунктом 2.3 государственного контракта оплата осуществляется путем безналичного перечисления денежных средств платежными поручениями в следующем порядке:

«- авансовый платеж в размере 30 % от цены контракта в течение 10 рабочих дней после поступления денежных средств на счет Покупателя;

- проведение полного расчета в размере 70 % от цены контракта в течение 30 дней после подписания акта приемки-передачи квартир Покупателем, также после полного исполнения Продавцом иных обязательств, предусмотренных контрактом».

02.10.2017 года между ГКУ РТ «Госстройзаказ» и ООО «___» заключено дополнительное соглашение о внесении изменений в порядок оплаты по государственному контракту, а именно пункт 2.3 государственного контракта изложен в следующей редакции:

«Оплата осуществляется путем безналичного перечисления денежных

средств платежными поручениями в следующем порядке:

- авансовый платеж в размере 30 % от цены контракта в течение 10 рабочих дней после поступления денежных средств на счет Покупателя;
- дальнейшая оплата в размере 65% производится по представленным промежуточным актам или актов о приемке выполненных работ формы КС-2, справки о стоимости выполненных работ и затрат формы КС-3 подписанными с обеих сторон;
- проведение полного расчета в размере 5 % от цены контракта в течение 30 дней после подписания акта приемки-передачи квартир Покупателем, также после полного исполнения продавцом иных обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением гарантийных обязательств)».

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).

Согласно пункту 8 статьи 3 Закона о контрактной системе государственным контрактом признается договор, заключенный от имени субъекта Российской Федерации государственным заказчиком для обеспечения 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:

1. в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя):

- а) при снижении цены контракта без изменения предусмотренных

контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта

В данном случае цена государственного контракта на приобретение жилых благоустроенных помещений в сторону снижения не менялась.

б) если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта. При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара

В ходе проверки установлено, что основания изменения порядка оплаты по государственному контракту на приобретение жилых благоустроенных помещений не относятся к исключениям, предусмотренным частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 1 статьи 766 ГК РФ государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работ, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств 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 обязательства. 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, пунктами 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 РФ, 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 РФ).

Постановлением Правительства РФ 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 РФ, 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.

Иные исключительные случаи, допускающие изменение существенных условий контракта по соглашению сторон (подпункты 1, 4 и 5 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе), не предусматривают возможности изменения размера и порядка финансирования и оплаты 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 порядка оплаты путем заключения дополнительного соглашения от 02.10.2017 года о внесении изменений в государственный контракт от 02.05.2017 года № 29-17, 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, то есть ООО «___», изменив порядок оплаты контракта допустил изменение существенных условий государственного контракта от 02.05.2017 года № 29-17, что влечет за собой административную ответственность, предусмотренную частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Аналогичные нарушения установлены при заключении дополнительного соглашения от 02.10.2017 года к государственному контракту № 25-17 от 02.05.2017 года.

Так, уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок 01.04.2017 года в Единой информационной системе в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме № 0112200000817000485 на право заключения государственного контракта на приобретение 4 жилых помещений для обеспечения детей сирот и детей оставшихся без попечения родителей в с. Хайыракан Дзун-Хемчикского района Республики Тыва.

По итогам аукциона в электронной форме между ГКУ РТ «Госстройзаказ» и ООО «___» заключен государственный контракт № 25-17 от 02.05.2017 года на приобретение 4 жилых помещений для обеспечения детей сирот и детей оставшихся без попечения родителей в с. Хайыракан Дзун-Хемчикского района Республики Тыва на сумму 4 673 640, 00 рублей.

В соответствии с пунктом 2.3 государственного контракта оплата осуществляется путем безналичного перечисления денежных средств платежными поручениями в следующем порядке:

«- авансовый платеж в размере 30 % от цены контракта в течение 10 рабочих дней после поступления денежных средств на счет Покупателя;

- проведение полного расчета в размере 70 % от цены контракта в течение 30 дней после подписания акта приемки-передачи квартир Покупателем, также после полного исполнения Продавцом иных обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением гарантийных обязательств)».

02.10.2017 года между ГКУ РТ «Госстройзаказ» и ООО «___» заключено дополнительное соглашение о внесении изменений в порядок оплаты по государственному контракту, а именно пункт 2.3 государственного контракта изложен в следующей редакции:

«Оплата осуществляется путем безналичного перечисления денежных средств платежными поручениями в следующем порядке:

- авансовый платеж в размере 30 % от цены контракта в течение 10 рабочих дней после поступления денежных средств на счет Покупателя;

- дальнейшая оплата в размере 65% производится по представленным промежуточным актам или актов о приемке выполненных работ формы КС-2, справки о стоимости выполненных работ и затрат формы КС-3 подписанными с обеих сторон;

- проведение полного расчета в размере 5 % от цены контракта в течение 30 дней после подписания акта приемки-передачи квартир Покупателем, также после полного исполнения продавцом иных обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением гарантийных обязательств)».

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 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.

Субъектами данного правонарушения являются:

- Должностные лица;
- Юридические лица.

Дополнительные соглашения от 02.10.2017 года к государственным контрактам № 29-17 от 02.05.2017 года и № 25-17 от 02.05.2017 года подписаны директором ООО «___».

Таким образом, ООО «___» совершено административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Вместе с тем, частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ предусмотрено, что в отношении субъектом малого и среднего предпринимательства за впервые совершенное административное правонарушение, 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 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 возможность замены наказания в виде административного штрафа предупреждением допускается при наличии в совокупности всех обстоятельств, указанных в части 2 статьи 3.4 КоАП РФ.

Как следует, из материалов дела № А40-7.32/18, ООО «___» относится к субъектам малого предпринимательства, что подтверждается сведениями представленными Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 3 по Республике Тыва (вх. № 1554 от 28.04.2018 года), указанное правонарушение совершено ООО «___» впервые, обстоятельства, поименованные в части 2 статьи 3.4 КоАП РФ, в материалах дела отсутствуют.

Кроме того, правонарушение, предусмотренное частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, не включено в перечень исключений, установленный частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

При таких обстоятельствах, в рассматриваемом случае, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения государственного заказчика – ГКУ РТ «Госстройзаказ», то есть Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Тувинских Добровольцев, д. 1/1.

Временем совершения административного правонарушения является дата заключения дополнительного соглашения, то есть 02.10.2017 года.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.1.1, 4.5, 7.32, 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо – Общество с ограниченной ответственностью «___» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

2 . Назначить юридическому лицу – Обществу с ограниченной ответственностью «___», по факту совершения им административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

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.

Врио руководителя управления