

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № 017/04/7.32-131/2019

03 сентября 2019 года

г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 29.08.2019 года

Постановление в полном объеме изготовлено 03.09.2019 года

Руководитель 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 заместителя прокурора г. Кызыла «__» о возбуждении дела об административном правонарушении от 18.07.2019 года (вх. № 3270 от 23.07.2019 года) и иные материалы дела № 017/04/7.32-131/2019 в отношении должностного лица – «__», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № 017/04/7.32-131/2019 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного «__» (уведомление по рабочему адресу получено 12.08.2019 года, уведомление по адресу регистрации получено 12.08.2019 года), в присутствии помощника прокурора г. Кызыла «__».

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

Помощник прокурора г. Кызыла «__» в ходе рассмотрения дела поддержала доводы, изложенные в постановлении от 18.07.2019 года.

Рассмотрев материалы дела № 017/04/7.32-131/2019 и выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступило постановление заместителя прокурора г. Кызыла «__» о возбуждении дела об административном правонарушении от 18.07.2019 года (вх. № 3270 от 23.07.2019 года) в отношении должностного лица – начальника Департамента городского хозяйства Мэрии г. Кызыла «__», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Как следует из материалов дела, по результатам проверки прокуратурой города Кызыла в действиях начальника Департамента городского хозяйства Мэрии г. Кызыла «__» установлено нарушение части 1 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 года № 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 дополнительного соглашения о включении новых видов работ к муниципальному контракту № 1Б-2019 от 15.01.2019 года на выполнение работ по уборке и улучшению санитарного состояния на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва».

Пунктом 1 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 под государственным контрактом, муниципальным контрактом признается договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

В силу части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об

осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

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 (в редакции Закона действовавшего в период заключения контракта и внесения в него изменений) 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.

Так, подпунктом б пункта 1 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрена возможность изменения существенных условий контракта 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.

Согласно материалам проверки, уполномоченным органом – Мэрией города Кызыла 06.12.2018 года в Единой информационной системе в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении открытого конкурса № 0312300017318000157 на выполнение работ по уборке и улучшению санитарного состояния на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва», начальная (максимальная) цена контракта 42 496 480,00 рублей.

По итогам открытого конкурса между Департаментом городского хозяйства Мэрии г. Кызыла и Муниципальным унитарным предприятием г. Кызыла «Благоустройство» заключен муниципальный контракт № 1Б-2019 от 15.01.2019 года на выполнение работ по уборке и улучшению санитарного состояния на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва» на сумму 42 495 940,00 рублей.

Согласно пункту 1 указанного контракта Подрядчик обязуется выполнить для заказчика работы по уборке и улучшению санитарного состояния на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва» (далее – Работы) в объеме, установленном Техническим заданием (приложение № 1 к Контракту), а заказчик обязуется принять результат Работ и оплатить их в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом.

Согласно Техническому заданию (приложение № 1 к контракту) объем выполняемых работ определяется согласно Приложению № 1 к техническому заданию.

Приложением № 1 к Техническому заданию предусмотрены следующие виды работ:

1. *Механическое подметание улиц;*
2. *Механическое подметание тротуаров;*
3. *Ручная уборка улиц, скверов, газонов;*
4. *Ручное скалывание снега и льда улиц;*
5. *Ручное скалывание снега и льда тротуаров;*
6. *Подсыпка тротуаров вручную;*
7. *Скалывание уплотненного снега и льда автогрейдером;*

8. *Вывоз снега;*

9. *Подсыпка улиц песком;*

10. *Уборка стих.свалок;*

11. *Глубокая обрезка деревьев выше 0,4м;*

12. *Валка сухостойного дерева без корчевки выше 3 м.;*

13. *Мех.уборка дорог (уборка грязи с прилотоковой части дорог вручную с вывозом).*

Пунктом 49 раздела 13 муниципального контракта № 15-2019 от 15.01.2019 года предусмотрено, что изменение условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьей 95 Федеральным законом от 05 апреля 2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, работ для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

11.04.2019 года между Департаментом городского хозяйства Мэрии г. Кызыла и Муниципальным унитарным предприятием г. Кызыла «Благоустройство» заключено дополнительное соглашение № 1, согласно которому в связи с увеличением объема работ в пункт 10 раздела 6 контракта вносятся изменения, касающиеся увеличения цены контракта.

Так, из пункта 2 дополнительного соглашения № 1 от 11.04.2019 года следует, что заказчик подтверждает необходимость увеличения предусмотренного контрактом объема работ не более чем на 10 % с пропорциональным увеличением цены контракта – а исполнитель подтверждает свое согласие на выполнение дополнительных объемов работ в установленном размере.

Виды дополнительных работ, их объемы и стоимость указаны в техническом задании на 2019 год в новой редакции (Приложение № 1).

Приложение № 1 к техническому заданию изложено в новой редакции, которое прилагается к дополнительному соглашению № 1 от 11.04.2019 года.

Указанным дополнительным соглашением предусмотрены те же виды работ, которые имеются в Техническом задании (приложение № 1 к контракту № 15-2019 от 15.01.2019 года):

1. *Механическое подметание улиц;*

2. Механическое подметание тротуаров;
3. Ручная уборка улиц, скверов, газонов;
4. Ручное скалывание снега и льда улиц;
5. Ручное скалывание снега и льда тротуаров;
6. Подсыпка тротуаров вручную;
7. Скалывание уплотненного снега и льда автогрейдером;
8. Вывоз снега;
9. Подсыпка улиц песком;
10. Уборка стих.свалок;
11. Глубокая обрезка деревьев выше 0,4м.;
12. Валка сухостойного дерева без корчевки выше 3 м.;
13. Мех.уборка дорог (уборка грязи с прилотовой части дорог вручную с вывозом).

При этом сумма муниципального контракта № 15-2019 от 15.01.2019 года увеличена с 42 495 940,00 рублей до 46 745 534 рубля, что не превышает пороговое значение (10 %), установленное подпунктом б пункта 1 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Таким образом, заключенное Департаментом городского хозяйства Мэрии г. Кызыла 11.04.2019 года дополнительное соглашение к муниципальному контракту № 15-2019 от 15.01.2019 года соответствует требованиям подпункта б пункта 1 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

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.

На основании изложенного в рассматриваемых действиях должностного лица - начальника Департамента городского хозяйства Мэрии г. Кызыла «__» по заключению дополнительного соглашения от 11.04.2019 года отсутствует событие административного

правонарушения, предусмотренное частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Доводы заместителя прокурора города Кызыла, отраженные в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 18.07.2019 года о незаконности дополнительного соглашения от 11.04.2019 года в том числе в связи с фактическим принятием заказчиком работ в объеме, не предусмотренном муниципальным контрактом № 15-2019 от 15.01.2019 года и до заключения дополнительного соглашения от 11.04.2019 года являются ошибочными и не основанными на нормах законодательства о контрактной системе. Так, в соответствии с требованиями статьи 94 Закона о контрактной системе действия должностного лица по приемке товара не соответствующего условиям контракта образуют самостоятельный состав административного правонарушения ответственность за которое установлена частью 9 статьи 7.32 КоАП РФ. В свою очередь, законность заключения дополнительного соглашения к муниципальному контракту законодательством о контрактной системе не поставлена в зависимость от даты приемки товара (работы, услуги).

В силу пункта 1 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае отсутствия события административного правонарушения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.4, 4.5, 7.32, 23.66, 24.5, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 017/04/7.32-131/2019, возбужденное в отношении должностного лица – начальника Департамента городского хозяйства Мэрии г. Кызыла «__», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, на основании пункта 1 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ прекратить в связи с отсутствием события административного правонарушения.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Руководитель управления

«__»