

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания об административном правонарушении по делу № 4-7.32-570/77-17

«23» мая 2017 года г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве <...>, рассмотрев постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 21.09.2016, поступившее из Прокуратуры г. Москвы и материалы дела № 4-7.32-570/77-17, возбужденного в отношении должностного лица — заместителя руководителя Департамента природопользования и охраны окружающей среды г. Москвы <...> по факту совершения действий, содержащих признаки административного правонарушения,

ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 4

ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, в присутствии защитника <...> по доверенности

от 28.03.2017 б/н, в присутствии представителя Прокуратуры г. Москвы <...>,

УСТАНОВИЛ:

Прокуратурой г. Москвы в период с 28.02.2017 по 17.03.2017 проведена проверка исполнения Департаментом природопользования и охраны окружающей среды (далее — Департамент, Заказчик), расположенным по адресу: г. Москва, ул. Новый Арбат, д. 11, стр. 1 требований законодательства о контрактной системе. В результате проверки установлено, что 21.06.2016 по результатам проведения открытого конкурса (реестровый номер закупки - 0373200003116000113) между Департаментом и ООО «Проумоушн Трейд» заключен государственный контракт № 0605-22/16 на оказание услуг по организации и проведению «круглых столов» по актуальным экологическим проблемам на сумму 2 000 000 рублей 00 копеек. Согласно п. 1.1 государственного контракта исполнитель обязуется по заданию Заказчика оказать услуги по организации и проведению «круглых столов» по актуальным экологическим проблемам в объеме и в соответствии с требованиями, установленными Техническим заданием (Приложение № 1 к государственному контракту).

Согласно п. 7.3 Технического задания одним из условий проведения «круглых столов» является аренда Исполнителем помещения, расположенного в пределах Садового кольца.

11.10.2016 Департамент и ООО «Проумоушн Трейд» на основании ч. 7 ст. 95 Закона о контрактной системе заключили дополнительное соглашение № 1 к государственному контракту от 21.06.2016 № 0605-22/16. Согласно вышеуказанному соглашению в п. 7.3 Технического задания внесены изменения в части возможного места нахождения арендуемого Исполнителем помещения для проведения «круглых столов» - в пределах Москвы и/или Московской области.

1

В соответствии с ч. 1 ст. 34 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) 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.

Согласно ч. 1 ст. 54 Закона о контрактной системе по результатам конкурса контракт заключается на условиях, указанных в заявке на участие в конкурсе, поданной участником конкурса, с которым заключается контракт, и в конкурсной документации.

Согласно ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных ст. 34 Закона о контрактной системе и ст. 95 Закона о контрактной системе.

Частью 1 ст. 95 Закона о контрактной системе установлено, что изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в строго перечисленных в ней случаях.

В соответствии с ч. 7 ст. 95 Закона о контрактной системе при исполнении контракта (за исключением случаев, которые предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с ч. 6 ст. 14 настоящего Федерального

закона) по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. В этом случае соответствующие изменения должны быть внесены заказчиком в реестр контрактов, заключенных заказчиком.

Как следует из постановления заместителя прокурора г. Москвы, у Заказчика отсутствовали правовые основания для изменения условий государственного контракта в части места оказания услуг на основании ч. 7 ст. 95 Закона о контрактной системе.

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 своих служебных обязанностей.

Согласно примечанию к ст. 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

2

организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

Согласно распоряжению мэра Москвы от 13.02.2015 № 86-РМ

<...> назначен на должность заместителя руководителя Департамента природопользования и охраны окружающей среды города Москвы — руководителя контрактной службы.

Дополнительное соглашение № 1 к государственному контракту от 21.06.2016 № 0605-22/16 на оказание услуг по организации и проведению «круглых столов» по актуальным экологическим проблемам подписан заместителем руководителя Департамента природопользования и охраны окружающей среды города Москвы — руководителем контрактной службы <...>.

Таким образом, как следует из постановления прокурора, действия должностного лица — заместителя руководителя Департамента природопользования и охраны окружающей среды города Москвы — руководителя

контрактной службы <...> в части изменения условий государственного контракта в части места расположения оказания услуг нарушают положения ч. 2 ст. 34, ч. 7 ст. 95 Закона о контрактной системе, образуют признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Согласно ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ 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, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей; на юридических лиц

- двухсот тысяч рублей.

В представленных по факту вменяемого административного правонарушения объяснениях представитель <...> - <...> указал на следующие обстоятельства.

При заключении дополнительного соглашения от 11.10.2016 № 1 Заказчик руководствовался положениями ч. 7 ст. 95 Закона о контрактной системе, согласно которым изменение условий государственного контракта допускаются в случае их улучшения. Местом проведения «круглых столов» по актуальным экологическим проблемам стало здание Московской школы управления Сколково, расположенное по адресу: Московская обл. г. Одинцово, д. Сколково, ул. Новая, д. 100. Указанное место

проведения «круглых столов» позволяло провести мероприятие Департамента на более высоком уровне благодаря инновационным составляющим, а также общая инфраструктура, уровень сервиса, транспортная доступность имели явный приоритет

над потенциально возможными местами проведения мероприятия в пределах Садового кольца.

Должностное лицо административного органа признает указанные доводы представителя <...> несостоятельными, при этом исходит из следующего.

Согласно ч. 1 ст. 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

3

участника закупки, с которым заключается контракт. В силу требований ч. 2 ст. 34

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

о контрактной системе и ст. 95 Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 1 ст. 432 Гражданского Кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы

в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В п. 11 информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 № 165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными» указано, что заявление стороны договора о необходимости согласования какого-либо условия означает, что такое условие является существенным для данного договора.

Заказчиком в Техническом задании аукционной документации установлены конкретные безальтернативные требования к месту оказания услуг в рамках исполнения контракта. Согласно п. 7.3 раздела 7 Технического задания для проведения «круглых столов» должно быть арендовано помещение, расположенное

в пределах Садового кольца.

Таким образом, в оценку основных требований к оказанию услуг Заказчиком заложено территориальное месторасположение оказания услуг (проведение мероприятия в пределах Садового кольца), следовательно место оказания услуг в рамках спорного контракта является существенным условием.

В свою очередь, ООО «Проумоушн Трейд», подав заявку на участие в Конкурсе, согласилось на оказание услуг на условиях, предусмотренных Конкурсной документацией, в том числе и с условием п. 7.3 раздела 7 Технического задания об организации мероприятия в пределах Садового кольца, в

связи с чем у общества возникла обязанность проведения предусмотренного контрактом мероприятия в соответствии с данными условиями Технического задания.

Установленный Законом о контрактной системе запрет на изменение предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке,

и содержащихся в заявке победителя условий, за исключением строго определенных

случаев, связан с обеспечением баланса частных и публичных интересов, обусловлен целями соответствующего законодательства, к которым относятся не только эффективное удовлетворение нужд государственных заказчиков, эффективное расходование бюджетных средств, но и обеспечение конкуренции среди участников отношений, связанных с осуществлением закупок для государственных и муниципальных нужд.

В свою очередь, при условии установления Заказчиком спорного требования к месту оказания услуг, круг участников закупки был ограничен лишь теми лицами, для которых возможной, экономически целесообразной была организация проведения мероприятия именно в пределах Садового кольца.

В связи с чем, безальтернативно зафиксированные Заказчиком в закупочной
4

документации требования не могут быть изменены в ходе исполнения контракта. Обратное неизбежно будет приводить к злоупотреблениям со стороны Заказчиков ввиду возможности установления в закупочной документации требований, позволяющих сузить круг участников, способных реально оказать необходимые услуги, либо заведомо невыполнимых требований с тем, чтобы заключить контракты именно с заранее определенными лицами, а впоследствии в ходе исполнения контракта посредством заключения дополнительного соглашения корректировать такие условия контракта. Что, в свою очередь, противоречит целям Закона о контрактной системе, регулирующим отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок. В свою очередь, применительно к положениям ч. 7 ст. 95 Закона о контрактной системе, на правомерность применения которых в спорном случае ссылается представитель <...>, регламентирующим возможность по согласованию заказчика

с поставщиком при исполнении контракта оказания услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которой является улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте, речь идет об изменении качественных, технических, функциональных характеристик (потребительских свойств) объекта закупки, являющихся критериями оценки заявок

участников (ст. 32 Закона о контрактной системе), также устанавливаемых Заказчиком в документации об аукционе в силу положений п. 1 ч. 1 ст. 64, п. 1 ч. 1, ч. 2 ст. 33 Закона о контрактной системе требованиях к функциональным, техническим, качественным характеристикам товара, необходимого при исполнении государственного контракта и представляемых участниками в составе заявки на участие в закупке.

Предусмотренная законодательством возможность изменения таких характеристик в лучшую сторону в ходе исполнения контракта не влияет на конкурентную составляющую, так как участник был признан победителем уже с учетом предоставления соответствующих характеристик в заявке ввиду предложения лучших условий исполнения контракта (при проведении конкурса), либо предложивший наименьшую цену контракта (при проведении аукциона). Таким образом, положениями Закона о контрактной системе предусмотрена возможность при условии согласия заказчика изменить условия контракта в части замены материалов (оборудования) на другие только в случае, когда их качество,

а также технические и функциональные характеристики улучшены по сравнению с указанными в контракте.

В связи с вышеизложенным, должностным лицом административного органа отклоняется ссылка представителя <...> на тот факт, что согласованное вследствие заключения спорного дополнительного соглашения место проведения «круглых столов» (здание Московской школы управления Сколково) позволило исполнителю оказать услуги улучшенного качества по сравнению с местом мероприятия, указанным в контракте, благодаря транспортной доступности для участников Конгресса, общей инфраструктуре и уровню сервиса ввиду того, что указанные

представителем <...> «улучшенные» условия несопоставимы с Конкурсной документацией, подобных критериев оценки заявки Конкурсной документацией не предусмотрено, в связи с чем, и какие-либо основания считать их улучшенными, отсутствуют.

Таким образом, у должностного лица административного органа отсутствуют правовые основания для вывода об отсутствии в действиях <...> состава вменяемого административного правонарушения.

Место совершения административного правонарушения — г. Москва, ул. Новый Арбат, д. 11, стр. 1

Время совершения административного правонарушения — день подписания дополнительного соглашения № 1 к государственному контракту от 21.06.2016 № 0605-22/16 — 11.10.2016.

Виновные действия должностного лица — заместителя руководителя Департамента природопользования и охраны окружающей среды города Москвы —

руководителя контрактной службы <...> состоят в изменении условий государственного контракта, не предусмотренных Законом о контрактной системе. Доказательств, свидетельствующих о принятии <...> каких-либо мер по соблюдению законодательства Российской Федерации в сфере закупок в данной части, не представлено.

Обстоятельства, препятствующие надлежащему исполнению заместителем руководителя Департамента природопользования и охраны окружающей среды города Москвы — руководителем контрактной службы <...> требований, установленных ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе, при рассмотрении дела не установлены.

Вина должностного лица — заместителя руководителя Департамента природопользования и охраны окружающей среды города Москвы — руководителя

контрактной службы <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, доказана.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, обстоятельства, отягчающие административную ответственность <...>, не установлены.

Таким образом сумма административного штрафа, подлежащего взысканию, составляет 20 000,00 рублей.

Руководствуясь ст. 2.4, ч. 4 ст. 7.32, ст. 23.66, 28.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,
ПОСТАНОВИЛ

1. Признать должностное лицо — заместителя руководителя Департамента природопользования и охраны окружающей среды г. Москвы- руководителя контрактной службы <...> виновным совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу — заместителю руководителя Департамента природопользования и охраны окружающей среды г. Москвы- руководителю контрактной службы <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере 20 000,00 (двадцати тысяч рублей 00 копеек) руб.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60

дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии со ст. 160.1 Бюджетного кодекса денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд Российской Федерации оплачиваются по следующим реквизитам:

Получатель: УФК по г. Москве (для Московского УФАС России, л/с 04731324890)

ИНН/КПП: 7706096339 / 770101001

Банк

получателя:

ГУ Банка России по ЦФО

р/с 40101810045250010041

БИК 044525000

ОКТМО: 45375000

КБК 161 1 16 33020 02 6000140

Назначение

платежа:

Административный штраф по делу №4-7.32-570/77-17 об административном правонарушении

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа <...> надлежит представить в Московское УФАС России копии платежных документов.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в ч. 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение трех 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,

иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол

об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 20.25 настоящего

Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об

административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный

пристав-исполнитель.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об

административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган,

7

вышестоящему должностному лицу, в районный суд в течение 10 суток со дня вручения

или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 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.

Приложение: квитанция на 1 листе

Заместитель руководителя <...>

8