

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А90-7.32/18

17 сентября 2018 года

г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 13.09.2018 года

Постановление в полном объеме изготовлено 17.09.2018 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 постановление и.о. прокурора города Кызыла Республики Тыва Цыганок М.А. о возбуждении дела об административном правонарушении и иные материалы дела № А90-7.32/18 в отношении «___», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А90-7.32/18 рассмотрено с участием «___», а также помощника прокурора города Кызыла Республики Тыва «___».

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

В ходе рассмотрения дела «___» пояснил, что основанием для заключения дополнительного соглашения явились погодные условия, а именно резкое похолодание, которое препятствовало подрядчику выполнять работы, в связи с чем было заключено дополнительное соглашение о продлении сроков выполнения работ. Кроме того, из пояснений «___» следует, что Управление Федерального казначейства не пропускает платежи по контракту в случае истечения сроков контракта.

Помощник прокурора города Кызыла Республики Тыва «___»

поддержала доводы изложенные в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 07.06.2018 года.

Рассмотрев материалы дела № А90-7.32/18 и выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступило постановление и.о. прокурора города Кызыла Республики Тыва Цыганок М.А. о возбуждении дела об административном правонарушении от 07.06.2018 г. (вх. № 2114 от 09.06.2018 г.) в отношении должностного лица – и.о. директора ГКУ РТ «Госстройзаказ» «___» по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

По результатам проверки прокуратурой города Кызыла Республики Тыва в действиях и.о. директора ГКУ РТ «Госстройзаказ» «___» 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 дополнительного соглашения об изменении условия государственного контракта на строительство 80 квартир жилого дома для переселения граждан из аварийного жилищного фонда в г. Кызыл Республики Тыва.

Согласно материалам проверки, уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок 23.06.2017 года в Единой информационной системе в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме № 0112200000817001808 на выполнение работ по строительству 80 квартир жилого дома для переселения граждан из аварийного жилищного фонда в г. Кызыл Республики Тыва.

По итогам аукциона в электронной форме между ГКУ РТ «Госстройзаказ» и Обществом с ограниченной ответственностью ««___»» заключен государственный контракт № 73-17 от 26.07.2017 года на выполнение работ по строительству 80 квартир жилого дома для переселения граждан из аварийного жилищного фонда в г. Кызыл Республики Тыва на сумму 168 515 352,70 рубля.

В соответствии с пунктом 3.1 государственного контракта установлено следующее: *«Настоящий Государственный контракт вступает в силу с момента его заключения, определенного в соответствии с частью 8 статьи 70 Федерального закона № 44-ФЗ с учетом части 1 статьи 112 Федерального закона 44-ФЗ, и действует до даты надлежащего выполнения Сторонами всех обязательств по настоящему контракту до 30.05.2018 года».*

Также пунктом 3.3 государственного контракта предусмотрено следующее: «Работы по Государственному контракту должны быть завершены и результат работ должен быть передан заказчику до 30.03.2018 года (конечный срок выполнения работ)».

28.03.2018 года между ГКУ РТ «Госстройзаказ» и ООО ««___»» заключено дополнительное соглашение о внесении изменений в срок действия контракта, а также в сроки выполнения работ, а именно пункт 3.1 и 3.3 государственного контракта изложены в следующей редакции:

3.1. Настоящий Государственный контракт вступает в силу с момента его заключения, определенного в соответствии с частью 8 статьи 70 Федерального закона № 44-ФЗ с учетом части 10 статьи 112 Федерального закона № 44-ФЗ, и действует до даты надлежащего выполнения Сторонами всех обязательств по настоящему Государственному контракту до 31 августа 2018 года.;

3.3. Работы по Государственному контракту должны быть завершены и результат работ должен быть передан Заказчику до 31 августа 2018 г. (конечный срок выполнения работ).

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 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 строительство 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 срока действия контракта, а также сроков выполнения работ 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 срока действия контракта, а также срока выполнения работ путем заключения дополнительного соглашения от 28.03.2018 года о внесении изменений в государственный контракт от 26.07.2017 года № 73-17 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 и.о. директора ГКУ РТ «Госстройзаказ» «___», изменив срок действия контракта, а также срок выполнения работ допустил изменение существенных условий государственного контракта от 26.07.2017 года № 73-17 что влечет 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 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.

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 и жилищно-

коммунального хозяйства Республики Тыва № 20-лс от 26.02.2018 года исполнение обязанностей директора ГКУ РТ «Госстройзаказ» возложено на «___».

Дополнительное соглашение от 28.03.2018 года к государственному контракту от 26.07.2017 года № 73-17 подписано и.о. ГКУ РТ «Госстройзаказ» «___».

Таким образом, на основании вышеизложенного следует, что «___», заключив с ООО ««___»» дополнительное соглашения от 28.03.2018 года к государственному контракту от 26.07.2017 года № 73-17 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 является дата заключения дополнительного соглашения, то есть 28.03.2018 года.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения государственного заказчика – ГКУ РТ «Госстройзаказ», то есть Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Мира, д. 15а.

Согласно пояснениям «___» основанием для продления сроков государственного контракта № 73-17 от 26.07.2017 года явились погодные условия, а именно резкое похолодание, которое препятствовало подрядчику выполнять работы.

Между тем, согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ под обстоятельствами непреодолимой силы понимаются чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства.

На основании вышеизложенного следует, что наступление зимнего периода с резким похолоданием не относятся к чрезвычайным обстоятельствам.

Таким образом, довод «___» о погодных условиях, препятствовавших выполнению работ, является не обоснованным.

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 «___», виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

2. Наложить на «___», 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: 93701000.

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг для нужд субъектов Российской Федерации.

Идентификатор плательщика: _____;

УИН: _____.

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