

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев постановление прокурора Комсомольского района советника юстиции <...> о возбуждении дела об административном правонарушении от «08» августа 2016г., в отношении должностного лица - генерального директора ОАО «Передвижная механизированная колонна № 83» (далее – ОАО «ПМК-83» <...>, материалы дела № 7-4/150,

УСТАНОВИЛ:

Прокуратурой Комсомольского района проведена проверка соблюдения требований 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) при исполнении государственных контрактов.

В результате вышеуказанной проверки установлены нарушения законодательства о контрактной системе при исполнении контракта от 29.12.2015 № 1011 в деятельности ОАО «ПМК-83».

Согласно ч. 1 ст. 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), 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. Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

В силу ч.2 ст. 767 ГК РФ, изменения условий государственного или муниципального контракта, в одностороннем порядке или по соглашению сторон допускаются в случаях, предусмотренных законом.

29.12.2015 Краевое государственное казённое учреждение «Хабаровское управление автомобильных дорог» (далее – КГКУ «Хабаровскуправтодор») и ОАО «ПМК-83» на основании результатов размещения закупки № 0122200002515010029 заключили контракт № 1011 (далее – контракт).

Согласно п.1.1 контракта, предметом является выполнение работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Хабаровского края и искусственных сооружений на них. Заказчик поручает, а подрядчик принимает на себя обязательства выполнить работы в соответствии с технической частью (приложение № 1), являющейся неотъемлемой частью контракта, а заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом.

Пунктом 1.2 контракта установлено, что объем выполняемых работ установлен в технической части.

В п.2.1 технической части установлено, что работы должны быть выполнены в полном соответствии с ведомостями объемов работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Хабаровского края и искусственных дорожных сооружений на них (далее – Ведомости № 1),

требованиям нормативных правовых, нормативно-технических документов и стандартов Российской Федерации в области дорожного строительства.

Ведомости объемов работ включены в сметную документацию и являются приложением 2 к технической части. Вместе с ведомостями объемов работ сметная документация представлена локальными ресурсными сметными расчетами, подготовленными с помощью программного комплекса «Гранд-СМЕТА», в которых объемы работ детализированы и определена их сметная стоимость. На основании локальных ресурсных сметных расчетов составлена сводная смета расчета на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Хабаровского края и искусственных дорожных сооружений на них (Бикинский, Вяземский, Лазовский, Хабаровский, Комсомольский, Советско-Гаванский и Ванинский муниципальные районы). В соответствии со сводной сметой определена начальная (максимальная) цена контракта, которая составила 900 430 080 рублей.

Согласно п. 2.1 контракта цена контракта составила 679 824 710, 40 рублей. Цена контракта указана с учетом коэффициента снижения начальной (максимальной) цены контракта по результатам определения подрядчика.

Пунктом 11.3 контракта определено, что изменения и дополнения настоящего контракта возможны по соглашению сторон в рамках действующего законодательства в сфере осуществления закупок. Все изменения и дополнения оформляются в письменном виде путем подписания сторонами дополнительных соглашений к контракту. Дополнительные соглашения к контракту являются его неотъемлемой частью и вступают в силу с момента их подписания сторонами.

В соответствии с дополнительным соглашением № 2 от 08.04.2016 в п.2.1 контракта внесены изменения, цена контракта в новой редакции составляет 682 371 591, 40 рублей.

Пунктом 2.1 включен в состав контракта «Сметный расчет по содержанию автомобильных дорог регионального и межмуниципального значения Хабаровского края: сооружение «Притрассовая автодорога» (на участке Оуэн – Высокогорная), сооружение «Межпортальная автодорога» (на участке Оуэн-Вэсокогорная) и искусственных дорожных сооружений на них» (приложение № 1 к дополнительному соглашению № 2).

Пунктом 2.2 включена в состав контракта «Ведомость объемом работ по содержанию автомобильных дорог регионального и межмуниципального значения Хабаровского края: сооружение «Притрассовая автодорога» (на участке Оуэн-Высокогорная), сооружение «Межпортальная автодорога» (на участке Оуэн-Высокогорная) и искусственных дорожных сооружений на них» (приложение № 2 к дополнительному соглашению № 2).

Как следует из п.2 дополнительного соглашения № 2 изменения внесены в соответствии с Распоряжением Министерства инвестиционной и земельно-имущественной политики Хабаровского края от 17.02.2016 № 394 «О внесении недвижимого имущества в реестр краевого государственного имущества и закрепления его на праве оперативного управления за КГКУ «Хабаровскуправтодор».

Заключая дополнительное соглашение от 08.04.2016 № 2, стороны ссылаются на п.2.5.2 контракта, который предусматривает право заказчика по согласованию с подрядчиком в ходе исполнения контракта изменить не более чем на десять процентов объема предусмотренных контрактом работ при изменении потребности в таких работах.

При выполнении дополнительного объема работ, заказчик по согласованию с подрядчиком вправе изменить первоначальную цену контракта пропорционального дополнительному объему таких работ, исходя из установленной в контракте цены единицы работы, но не более чем на десять процентов цены контракта.

Действительно, цена контракта в соответствии со «Сметным расчетом по содержанию автомобильных дорог регионального и межмуниципального значения Хабаровского края: сооружение «Притрассовая автодорога» (на участке Оуэн-Высокогорная), сооружение «Межпортальная автодорога» (на участке Оуэн-Высокогорная) и искусственных дорожных сооружений на них» увеличивается на 2 549 881 рубль, что составляет менее 10 % от стоимости контракта.

Вместе с тем, включая в контракт «Ведомость объемов работ по содержанию автомобильных дорог регионального и межмуниципального значения Хабаровского края: сооружение «Притрассовая автодорога» (на участке Оуэн-Высокогорная), сооружение «Межпортальная автодорога» (на участке Оуэн-Высокогорная) и искусственных дорожных сооружений на них», стороны изменяют предмет контракта, что согласно ч.1 ст.432 ГК РФ является существенным условием.

Изменение существенных условий контракта по дополнительному соглашению № 2 от 08.04.2016 противоречит нормам действующего законодательства.

В соответствии с ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе, изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается.

Допущенные нарушения дают возможность злоупотреблений своими полномочиями, создают предпосылки для развития коррупциогенных факторов, недобросовестной конкуренции, в нарушение пунктов 12, 21 статьи 7 Федерального закона от 25 декабря 2008 года N 273-ФЗ «О противодействии коррупции» препятствуют оптимизации и конкретизации полномочий государственных органов, обеспечению добросовестности и объективности в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

На основании изложенного, Прокурором Комсомольского района в действиях генерального директора ОАО «ПМК-83» <...> усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч.4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В назначенное время от генерального директора ОАО «ПМК-83» <...> явился представитель по доверенности <...>. От прокуратуры Хабаровского края явилась <...>.

Представитель генерального директора ОАО «МПК-83» <...> по доверенности не

согласился с выявленным прокуратурой нарушением, поскольку объем работ и их стоимость увеличены менее, чем на 10 %, что в полной мере соответствует п.п. б п. 1 ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе. Объекты, виды и объемы работ, указанные в дополнительных соглашениях к контрактам № 1010 и № 1011, а также финансирование этих работ, должны были включаться в сметную документацию изначально, а значит и в договоры они должны были быть включены еще на стадии проектирования, поскольку являются дорогами Хабаровского края и не содержать их нельзя. Не по ошибке ОАО «ПМК-83» проектная документация была изготовлена без спорных объектов, поэтому расчета были произведены неправильно. Эти объективные обстоятельства и повлекли впоследствии необходимость увеличения заказчиком объемов работ по ходу выполнения контрактов № 1010 и № 1011. Закон о противодействии коррупции в постановлении прокурора приведен некорректно, поскольку факта коррупции установлено не было, все лица действовали в интересах государства и жителей Хабаровского края и закон не нарушали. Дополнительно пояснил, что истекли сроки привлечения к административной ответственности.

Представитель прокуратуры Хабаровского края поддержал позицию прокурора Комсомольского района, не согласился с представленными пояснениями представителя по доверенности генерального директора ОАО «ПМК-83» <...>.

В результате изучения материалов дела, исходя из пояснений, представленных при рассмотрении дела, руководитель Хабаровского УФАС России Клостер Е.А. приходит к следующим выводам.

Доводы, изложенные представителем по доверенности генерального директора ОАО «ПМК-83» <...> подлежат отклонению, поскольку изменен предмет контракта (виды, объемы, содержание подлежащих выполнению по контракту работ), а именно: в добавлено содержание автомобильных дорог регионального и межмуниципального значения Хабаровского края: сооружение «Притрассовая автодорога» (на участке Оуэн-Высокогорная), сооружение «Межпортальная автодорога» (на участке Оуэн-Высокогорная) и искусственных дорожных сооружений на них».

Согласно ч. 1 ст. 432 ГК РФ, 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. Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

В силу ч.2 ст. 767 ГК РФ, изменения условий государственного или муниципального контракта, в одностороннем порядке или по соглашению сторон допускаются в случаях, предусмотренных законом.

Так, согласно [подпункту "б" пункта 1 части 1 статьи 95](#) Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении допускается в случае, 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.

Учитывая изложенное, в случае необходимости увеличения или уменьшения заказчиком предусмотренного контрактом объема работ (если такая возможность была установлена документацией о закупке) при исполнении контракта можно увеличить или уменьшить объем работ по определенным позициям локального сметного расчета не более чем на десять процентов исходя из установленной в контракте цены единицы объема работы. При этом общая стоимость сметного расчета должна быть изменена пропорционально дополнительному объему работы, но не более чем на десять процентов.

В случае возникновения необходимости в видах работ, не предусмотренных контрактом, такую закупку следует осуществить конкурентными способами определения поставщика (подрядчика, исполнителя), установленными [Законом](#) N 44-ФЗ, или у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, определенных [частью 1 статьи 93](#) Закона N 44-ФЗ.

Изменение существенных условий государственного контракта по дополнительному соглашению № 2 от 08.04.2016 с включением в контракт дополнительных, не предусмотренных изначально контрактом, работ, а также исключение работ, предусмотренных контрактом, противоречит нормам действующего законодательства.

Дополнительное соглашение заключено генеральным директором ОАО «ПМК-83» <...>

В соответствии с ч.4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

Вина генерального директора ОАО «ПМК-83» <...> состоит в том, что у нее имелась возможность для соблюдения правил и норм Закона о контрактной системе, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объективная сторона административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, состоит в нарушении установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок требований, предъявляемых к порядку изменения условий контракта.

Эффективность применения законодательства о контрактной системе в сфере закупок обеспечивается не только проведением государственного контроля за соблюдением законодательства, но и установлением ответственности за нарушение требований закона.

В части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе описаны исключительные случаи, когда допускается изменение существенных условий контракта при его исполнении. Спорная ситуация к указанным исключениям не относится.

Местом совершения административного правонарушения является г. Хабаровск.

Дата совершения административного правонарушения: 08.04.2016.

Оснований для применения ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и освобождения от административной ответственности не имеется.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не установлено.

Срок давности, предусмотренный, ч. 1 ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях для привлечения к административной ответственности по ч.4 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет один год, следовательно, на момент рассмотрения настоящего дела, не истек. В этой связи, довод представителя генерального директора ОАО «ПМК-83» <...> о необходимости прекращения производства по административному делу в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности, подлежит отклонению.

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев материалы дела, пришел к выводу о том, что в действиях генерального директора ОАО «ПМК-83» <...> содержится состав административного правонарушения, предусмотренного ч.4 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь ст. ст. 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать генерального директора Открытого акционерного общества «ПЕРЕДВИЖНАЯ МЕХАНИЗИРОВАННАЯ КОЛОННА № 83» <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

2. Назначить генеральному директору Открытого акционерного общества «ПЕРЕДВИЖНАЯ МЕХАНИЗИРОВАННАЯ КОЛОННА № 83» <...> наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей 00 копеек.

Согласно ч.1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1. и ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Суммы штрафов, уплаченные за нарушения законодательства о контрактной системе, зачисляются:

получатель: УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России),

ИНН 2721023142,

КПП 272101001, КБК 161 1 16 33020 02 6000 140,

ОКТМО 08701000001,

БИК 040813001.

Расчетный счет 40101810300000010001.

Отделение Хабаровск, г. Хабаровск.