

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № 017/04/7.32-130/2019

08 августа 2019 года

г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 07.08.2019 года

Постановление в полном объеме изготовлено 08.08.2019 года

Заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти 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 в порядке подготовки к рассмотрению дела об административном правонарушении 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 – «__», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № 017/04/7.32-130/2019 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного «__» (уведомление ФГУП «Почта России» получено по рабочему адресу 30.07.2019 года), в присутствии представителя по доверенности № 1801182018/241 от 22.11.2018 года «__» и 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 поддержала доводы, изложенные в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 18.07.2019 года.

В ходе рассмотрения дела, представитель по доверенности пояснил, что предусмотренные дополнительным соглашением № 1 от 27.12.2018 года виды работ выполняются с единственным исполнителем МУП «Благоустройство», так как на территории города Кызыла эта единственная организация. Все работы которые были внесены дополнительным соглашением исключительно во благо города и его жителей.

Также, представитель по доверенности согласился с вменяемым нарушением и просил учесть смягчающие обстоятельства в виде предупреждения, так как административное правонарушение совершено впервые и при назначении наказания снизить сумму административного штрафа.

Рассмотрев материалы дела № 017/04/7.32-130/2019 и выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, 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. № 3269 от 23.07.2019 года) в отношении должностного лица – «__» по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

По результатам проверки прокуратурой города Кызыла в действиях «__» 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 об изменении условия муниципального контракта на выполнение работ по санитарной очистке и уборке снега территории города Кызыла.

Согласно материалам проверки, уполномоченным органом – Мэрией города Кызыла 21.09.2018 года в Единой информационной системе в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении открытого конкурса № 0312300017318000129 на выполнение работ по санитарной очистке и уборке снега территории города Кызыла.

15.10.2018 года по итогам рассмотрения единственной заявки на

участие в открытом конкурсе конкурсной комиссией принято решение о заключении о заключении контракта на выполнение работ по санитарной очистке и уборке снега территории города Кызыла с МУП «Благоустройство», которое предложило цену в размере 36 885 354,00 рублей.

22.10.2018 года Департаментом городского хозяйства Мэрии г. Кызыла с МУП «Благоустройство» заключен муниципальный контракт № Б-3 на сумму 36 885 354,00 рублей.

Согласно п. 1 указанного контракта Подрядчик обязуется выполнить для заказчика работы по санитарной очистке и уборке снега территории г. Кызыла (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.

Приложение № 1 к Техническому заданию предусмотрены следующие виды работ:

- Механическое подметание улиц (а/м ЗИЛ);
- Механическое подметание тротуаров;
- Механическое подметание пылесос;
- Ручная уборка улиц, скверов, газонов;
- Ручное скалывание снега и льда улиц;
- Скалывание уплотненного снега и льда автогрейдером, м2;
- Вывоз снега;
- Подсыпка улиц;
- Подсыпка тротуаров;
- Вывоз мусора МТЗ КАМАЗ;
- Вывоз мусора ГАЗ;
- Вывоз мусора из субботников;
- Откачка талых вод и луж после дождей а/м ЗИЛ-130 АССО;
- Откачка талых вод и луж после дождей а/м ГАЗ АССО;
- Откачка талых вод и луж после дождей а/м КАМАЗ;
- Уборка стихийных свалок;

- Корчевка кустарников;
- Валка деревьев без корчевки до 3 м;
- Валка дерева без корчевки св 3 м;
- Валка дерева с корчевкой св 3 м;
- Формовочная обрезка деревьев 3-5 м;
- Формовочная обрезка деревьев до 3м;
- Вырезка порослей на деревьях;
- Вырезка порослей в газонах;
- Выкашивание газонов;
- Удаление цветов;
- Уборка опавшей листвы;
- Рекультивация полигона;

- Охрана Елки;
- Украшение гирляндой;
- Заливка катка;
- Строительство горки, лабиринта;
- Заготовка ледяных блоков.

В соответствии с п. 10 цена настоящего контракта составляет 36 885 354, 00 рублей, в том числе НДС 5 626 579,42 рублей.

Согласно п. 11 цена контракта включает в себя расходы, связанные с выполнением работ, предусмотренных контрактом, в полном объеме, стоимость материалов, расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей и иные расходы, связанные с исполнением Подрядчиком своих обязательств по Контракту.

Как установлено п. 12 цена настоящего контракта является твердой в течение срока выполнения работ и не может изменяться в ходе исполнения контракта за исключением случаев, установленных законодательством РФ.

Пунктом 13 Контракта установлено, что цена настоящего контракта может быть снижена по соглашению Сторон без изменения предусмотренных контрактом объема работ.

27.12.2018 года Департаментом городского хозяйства Мэрии г. Кызыла и МУП «Благоустройство» заключено дополнительное соглашение № 1, согласно которому в связи с увеличением объема работ в п. 10 раздела 6 контракта вносятся изменения, касающиеся увеличения цены контракта.

Так, из п. 2 дополнительного соглашения № 1 от 27.12.2018 года следует, что заказчик подтверждает необходимость увеличения предусмотренного контрактом объема работ не более чем на 10% с пропорциональным увеличением цены контракта – до 40 573 889, 40 рублей – 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 2018 год в новой редакции (Приложение № 1).

Приложение № 1 к Техническому заданию изложено в новой редакции, которая прилагается к дополнительному соглашению № 1 от 27.12.2018 года.

Указанным дополнительным соглашением предусмотрены новые виды работ:

- формовочная обрезка деревьев с автовышкой выше 3 м. по предписанию УГИБДД;
- вывоз строительного мусора;
- уборка стихийных свалок;
- рытье траншеи, укрепление наращивание дамбы у горы Хербис;
- снос ветхого жилья ул. Кочетова 8, ул. Кочетова 20, ул. Заводская 20, ул. Баянкольская 22;
- гуртование стихийной свалки: ул. Декабристов, ул. Песочница ЛДО;
- отсыпка улиц ЛДО;
- рытье траншеи от ул. Песочная ЛДО;
- уборка мусора вручную: Орбита на пересечении ул. Зеленая и Парковая;
- вывоз мусора с бункера (6м3) ул. Ровенская;

- расчистка снега круг Телецентр ул. Ровенская, Магистральная, Полигонная, Бай-Хаакская;
- строительство мостового перехода ул. Чехова (Донмас суг);
- завоз песка на Кочетова 165 (480м3) Гуртование;
- тушение пожара на полигоне ТБО;
- заливка катков ул. Дружбы 5;
- погрузка веток и чурок ул. Московская 101, распиловка деревьев ул. Колхозная, распиловка вырезка сухих веток ул. Калинина;
- снятие вазонов ул. Московская, ул. Красных партизан, площадь ВОВ, покраска танка;
- установка крышек ливневого колодца, установка остановочного павильона ул. Ленина (Гагарина, Чульдум), ул. Дружбы (ост. Пушкина);
- мытье, комплектовка новогодней елки;
- монтаж остановочного павильона ул. Вавилинский затон;
- демонтаж забора Убсу-Нурская;
- строительство горки ЛДО;
- выполненные работы по маршруту эстафеты Огня Универсиады – 2019.

Таким образом, заключенным между ДГХ и МУП «Благоустройство» 27.12.2018 года дополнительным соглашением № 1 предусмотрено выполнение видов работ, которые не предусмотрены извещением от 21.09.2018 года № 0312300017318000129 о проведении открытого конкурса на выполнение работ по санитарной очистке и уборке снега территории города Кызыла (КТРУ 81.29.12.000), документацией открытого конкурса и заключенным по итогам указанного конкурса муниципальным контрактом от 22.10.2018 года № Б-3, то есть сторонами контракта изменены существенные условия контракта – изменение предмета и цены контракта.

Оплата рассматриваемого контракта произведена в полном объеме (40 573 889,40 рублей) платежными поручениями:

- 20.11.2018 года № 457773 в размере 11 996 539,75 рублей;

- 21.12.2018 года № 608350 в размере 8 500 000,00 рублей;
- 24.12.2018 года № 619123 в размере 3 460,25 рублей;
- 25.12.2018 года № 640822 в размере 3 500 000,00 рублей;
- 21.01.2019 года № 723942 в размере 2 500 000,00 рублей;
- 25.01.2019 года № 745295 в размере 13 193 705,63 рублей;
- 25.01.2019 года № 745304 в размере 880 183,77 рублей.

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 муниципальным контрактом признается договор, заключенный от имени субъекта Российской Федерации муниципальным заказчиком для обеспечения муниципальных 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 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

Из правового анализа положений части 1 статьи 95 и части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе усматривается, что законодателем установлен прямой запрет на изменение существенных условий контракта при его исполнении, а изменение условий контракта в части включения видов работ, которые не входили в техническую часть извещения о проведении открытого конкурса, размещенного в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для неограниченного круга лиц, нарушает принципы открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, эффективности осуществления закупок.

Таким образом, поскольку в рассматриваемом случае возможность заключения соглашения, изменяющего предмет контракта, контрактом не предусмотрена, а вышеуказанные нормы права как устанавливают прямой запрет на изменение существенных условий контракта при его исполнении, так и предусматривают, что изменение условий контракта в части включения видов работ, которые не входили в техническую часть

извещения о проведении открытого конкурса, размещенного в единой информационной системе на официальном сайте www.zakupki.gov.ru для неограниченного круга лиц, нарушают принципы открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, эффективности осуществления закупок, действия ДГХ являются нарушением положений части 1 статьи 95 и части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе, и как следствие образуют состав административно наказуемого деяния, ответственность за которое предусмотрена части 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.

Субъектом данного правонарушения является должностное лицо.

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 Мэрии города Кызыла № 304-рк от 20.11.2018 года на должность начальника Департамента городского хозяйства Мэрии г. Кызыла назначен «__».

Дополнительное соглашение от 27.12.2018 года к муниципальному контракту от 22.10.2018 года № Б-3 подписано начальником

Департамента городского хозяйства Мэрии г. Кызыла «__»

Таким образом, на основании вышеизложенного следует, что «__» заключив с МУП «Благоустройство» дополнительное соглашение от 27.12.2018 года к муниципальному контракту от 22.10.2018 года № Б-3 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 дополнительных соглашений, то есть 27.12.2018 года.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения на момент заключения дополнительного соглашения муниципального заказчика – Департамент городского хозяйства Мэрии г. Кызыла, то есть Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Ленина, д. 32.

Обстоятельства смягчающие и отягчающие административную ответственность в ходе рассмотрения дела, не выявлены.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не установлены.

Ходатайство представителя по доверенности «__» о замене административного штрафа на предупреждение и о снижении суммы административного штрафа подлежит отклонению в силу следующего.

1. 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.

При таких обстоятельствах, в рассматриваемом случае, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене предупреждением, поскольку « _ _ » является должностным лицом органа местного самоуправления, а не субъекта малого предпринимательства.

2. Согласно части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В силу части 2.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности физического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут

назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для граждан составляет не менее десяти тысяч рублей, а для должностных лиц - не менее пятидесяти тысяч рублей.

Согласно части 4 статьи 7.32 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей.

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 должностное лицо – «__» 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 33040 04 6000 140;

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810050049510001 Отделение – НБ Республика Тыва г. Кызыл

БИК: 049304001;

ОКТМО: 93701000.

Назначение платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд городских округов.

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.

Заместитель руководителя управления

«__»

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № 017/04/7.32-130/2019

08 августа 2019 года

г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 07.08.2019 года

Постановление в полном объеме изготовлено 08.08.2019 года

Заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти 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 в порядке подготовки к рассмотрению дела об административном правонарушении 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 – «__», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № 017/04/7.32-130/2019 рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного «__» (уведомление ФГУП «Почта России» получено по рабочему адресу 30.07.2019 года), в присутствии представителя по доверенности № 1801182018/241 от 22.11.2018 года «__» и 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 поддержала доводы, изложенные в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 18.07.2019 года.

В ходе рассмотрения дела, представитель по доверенности пояснил, что предусмотренные дополнительным соглашением № 1 от 27.12.2018 года виды работ выполняются с единственным исполнителем МУП «Благоустройство», так как на территории города Кызыла эта единственная организация. Все работы которые были внесены дополнительным соглашением исключительно во благо города и его жителей.

Также, представитель по доверенности согласился с вменяемым нарушением и просил учесть смягчающие обстоятельства в виде предупреждения, так как административное правонарушение совершено впервые и при назначении наказания снизить сумму административного штрафа.

Рассмотрев материалы дела № 017/04/7.32-130/2019 и выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, 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. № 3269 от 23.07.2019 года) в отношении должностного лица – «__» по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

По результатам проверки прокуратурой города Кызыла в действиях «__» 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 об изменении условия муниципального контракта на выполнение работ по санитарной очистке и уборке снега территории города Кызыла.

Согласно материалам проверки, уполномоченным органом – Мэрией города Кызыла 21.09.2018 года в Единой информационной системе в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении открытого конкурса № 0312300017318000129 на выполнение работ по санитарной очистке и уборке снега

территории города Кызыла.

15.10.2018 года по итогам рассмотрения единственной заявки на участие в открытом конкурсе конкурсной комиссией принято решение о заключении о заключении контракта на выполнение работ по санитарной очистке и уборке снега территории города Кызыла с МУП «Благоустройство», которое предложило цену в размере 36 885 354,00 рублей.

22.10.2018 года Департаментом городского хозяйства Мэрии г. Кызыла с МУП «Благоустройство» заключен муниципальный контракт № Б-3 на сумму 36 885 354,00 рублей.

Согласно п. 1 указанного контракта Подрядчик обязуется выполнить для заказчика работы по санитарной очистке и уборке снега территории г. Кызыла (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.

Приложение № 1 к Техническому заданию предусмотрены следующие виды работ:

- Механическое подметание улиц (а/м ЗИЛ);
- Механическое подметание тротуаров;
- Механическое подметание пылесос;
- Ручная уборка улиц, скверов, газонов;
- Ручное скалывание снега и льда улиц;
- Скалывание уплотненного снега и льда автогрейдером, м2;
- Вывоз снега;
- Подсыпка улиц;
- Подсыпка тротуаров;
- Вывоз мусора МТЗ КАМАЗ;
- Вывоз мусора ГАЗ;
- Вывоз мусора из субботников;
- Откачка талых вод и луж после дождей а/м ЗИЛ-130 АССО;
- Откачка талых вод и луж после дождей а/м ГАЗ АССО;

- Откачка талых вод и луж после дождей а/м КАМАЗ;
- Уборка стихийных свалок;
- Корчевка кустарников;
- Валка деревьев без корчевки до 3 м;
- Валка дерева без корчевки св 3 м;
- Валка дерева с корчевкой св 3 м;
- Формовочная обрезка деревьев 3-5 м;
- Формовочная обрезка деревьев до 3м;
- Вырезка порослей на деревьях;
- Вырезка порослей в газонах;
- Выкашивание газонов;
- Удаление цветов;
- Уборка опавшей листвы;
- Рекультивация полигона;

- Охрана Елки;
- Украшение гирляндой;
- Заливка катка;
- Строительство горки, лабиринта;
- Заготовка ледяных блоков.

В соответствии с п. 10 цена настоящего контракта составляет 36 885 354, 00 рублей, в том числе НДС 5 626 579,42 рублей.

Согласно п. 11 цена контракта включает в себя расходы, связанные с выполнением работ, предусмотренных контрактом, в полном объеме, стоимость материалов, расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов, сборов и других обязательных платежей и иные расходы, связанные с исполнением Подрядчиком своих обязательств по Контракту.

Как установлено п. 12 цена настоящего контракта является твердой в течение срока выполнения работ и не может изменяться в ходе исполнения контракта за исключением случаев, установленных законодательством РФ.

Пунктом 13 Контракта установлено, что цена настоящего контракта

может быть снижена по соглашению Сторон без изменения предусмотренных контрактом объема работ.

27.12.2018 года Департаментом городского хозяйства Мэрии г. Кызыла и МУП «Благоустройство» заключено дополнительное соглашение № 1, согласно которому в связи с увеличением объема работ в п. 10 раздела 6 контракта вносятся изменения, касающиеся увеличения цены контракта.

Так, из п. 2 дополнительного соглашения № 1 от 27.12.2018 года следует, что заказчик подтверждает необходимость увеличения предусмотренного контрактом объема работ не более чем на 10% с пропорциональным увеличением цены контракта – до 40 573 889, 40 рублей – 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 2018 год в новой редакции (Приложение № 1).

Приложение № 1 к Техническому заданию изложено в новой редакции, которая прилагается к дополнительному соглашению № 1 от 27.12.2018 года.

Указанным дополнительным соглашением предусмотрены новые виды работ:

- формовочная обрезка деревьев с автовышкой выше 3 м. по предписанию УГИБДД;
- вывоз строительного мусора;
- уборка стихийных свалок;
- рытье траншеи, укрепление наращивание дамбы у горы Хербис;
- снос ветхого жилья ул. Кочетова 8, ул. Кочетова 20, ул. Заводская 20, ул. Баянкольская 22;
- гуртование стихийной свалки: ул. Декабристов, ул. Песочница ЛДО;
- отсыпка улиц ЛДО;
- рытье траншеи от ул. Песочная ЛДО;
- уборка мусора вручную: Орбита на пересечении ул. Зеленая и Парковая;

- вывоз мусора с бункера (6м3) ул. Ровенская;
- расчистка снега круг Телецентр ул. Ровенская, Магистральная, Полигонная, Бай-Хаакская;
- строительство мостового перехода ул. Чехова (Донмас суг);
- завоз песка на Кочетова 165 (480м3) Гуртование;
- тушение пожара на полигоне ТБО;
- заливка катков ул. Дружбы 5;
- погрузка веток и чурок ул. Московская 101, распиловка деревьев ул. Колхозная, распиловка вырезка сухих веток ул. Калинина;
- снятие вазонов ул. Московская, ул. Красных партизан, площадь ВОВ, покраска танка;
- установка крышек ливневого колодца, установка остановочного павильона ул. Ленина (Гагарина, Чульдум), ул. Дружбы (ост. Пушкина);
- мытье, комплектовка новогодней елки;
- монтаж остановочного павильона ул. Вавилинский затон;
- демонтаж забора Убсу-Нурская;
- строительство горки ЛДО;
- выполненные работы по маршруту эстафеты Огня Универсиады – 2019.

Таким образом, заключенным между ДГХ и МУП «Благоустройство» 27.12.2018 года дополнительным соглашением № 1 предусмотрено выполнение видов работ, которые не предусмотрены извещением от 21.09.2018 года № 0312300017318000129 о проведении открытого конкурса на выполнение работ по санитарной очистке и уборке снега территории города Кызыла (КТРУ 81.29.12.000), документацией открытого конкурса и заключенным по итогам указанного конкурса муниципальным контрактом от 22.10.2018 года № Б-3, то есть сторонами контракта изменены существенные условия контракта – изменение предмета и цены контракта.

Оплата рассматриваемого контракта произведена в полном объеме (40 573 889,40 рублей) платежными поручениями:

- 20.11.2018 года № 457773 в размере 11 996 539,75 рублей;
- 21.12.2018 года № 608350 в размере 8 500 000,00 рублей;
- 24.12.2018 года № 619123 в размере 3 460,25 рублей;
- 25.12.2018 года № 640822 в размере 3 500 000,00 рублей;
- 21.01.2019 года № 723942 в размере 2 500 000,00 рублей;
- 25.01.2019 года № 745295 в размере 13 193 705,63 рублей;
- 25.01.2019 года № 745304 в размере 880 183,77 рублей.

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 муниципальным контрактом признается договор, заключенный от имени субъекта Российской Федерации муниципальным заказчиком для обеспечения муниципальных 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 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

Из правового анализа положений части 1 статьи 95 и части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе усматривается, что законодателем установлен прямой запрет на изменение существенных условий контракта при его исполнении, а изменение условий контракта в части включения видов работ, которые не входили в техническую часть извещения о проведении открытого конкурса, размещенного в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для неограниченного круга лиц, нарушает принципы открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, эффективности осуществления закупок.

Таким образом, поскольку в рассматриваемом случае возможность заключения соглашения, изменяющего предмет контракта, контрактом не предусмотрена, а вышеуказанные нормы права как устанавливают прямой запрет на изменение

существенных условий контракта при его исполнении, так и предусматривают, что изменение условий контракта в части включения видов работ, которые не входили в техническую часть извещения о проведении открытого конкурса, размещенного в единой информационной системе на официальном сайте www.zakupki.gov.ru для неограниченного круга лиц, нарушают принципы открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, эффективности осуществления закупок, действия ДГХ являются нарушением положений части 1 статьи 95 и части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе, и как следствие образуют состав административно наказуемого деяния, ответственность за которое предусмотрена части 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.

Субъектом данного правонарушения является должностное лицо.

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 Мэрии города Кызыла № 304-рк от 20.11.2018 года на должность начальника Департамента городского хозяйства Мэрии г. Кызыла назначен «__».

Дополнительное соглашение от 27.12.2018 года к муниципальному контракту от 22.10.2018 года № Б-3 подписано начальником Департамента городского хозяйства Мэрии г. Кызыла «__»

Таким образом, на основании вышеизложенного следует, что «__» заключив с МУП «Благоустройство» дополнительное соглашение от 27.12.2018 года к муниципальному контракту от 22.10.2018 года № Б-3 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 дополнительных соглашений, то есть 27.12.2018 года.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения на момент заключения дополнительного соглашения муниципального заказчика – Департамент городского хозяйства Мэрии г. Кызыла, то есть Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Ленина, д. 32.

Обстоятельства смягчающие и отягчающие административную ответственность в ходе рассмотрения дела, не выявлены.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не установлены.

Ходатайство представителя по доверенности «__» о замене административного штрафа на предупреждение и о снижении суммы административного штрафа подлежит отклонению в силу следующего.

1. 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.

При таких обстоятельствах, в рассматриваемом случае, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене предупреждением, поскольку « _ _ » является должностным лицом органа местного самоуправления, а не субъектом малого предпринимательства.

2. Согласно части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В силу части 2.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, личностью и имущественным положением привлекаемого к административной ответственности физического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных

правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для граждан составляет не менее десяти тысяч рублей, а для должностных лиц - не менее пятидесяти тысяч рублей.

Согласно части 4 статьи 7.32 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей.

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 должностное лицо – «__» 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 33040 04 6000 140;

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России).

р/с 40101810050049510001 Отделение – НБ Республика Тыва г. Кызыл

БИК: 049304001;

ОКТМО: 93701000.

Назначение платежа: Денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд городских округов.

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.

Заместитель руководителя управления

«__»