

Заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Тамбовское УФАС России) Колодина Наталия Николаевна, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении от 05.12.2017, возбужденного и.о. прокурора Первомайского района Тамбовской области младшим советником юстиции <.....> в отношении должностного лица заказчика – и.о. главы администрации Первомайского района Тамбовской области <.....> по ч. 4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствие <.....>, который заявил ходатайство о рассмотрении дела № АП2-307/17 в его отсутствие (вх. от 22.12.2017 № 9017),

в отсутствие представителя прокуратуры Первомайского района г. Тамбова, заявившей ходатайство о рассмотрении дела без их участия (вх. от 22.12.2017 № 9020),

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России из прокуратуры Первомайского района Тамбовской области поступило постановление о возбуждении дела об административном правонарушении (исх. от 05.12.2017 № 02-01-29-2017, вх. от 08.12.2017 № 8737) в отношении и.о. главы администрации Первомайского района Тамбовской области <.....> по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

При проведении проверки исполнения 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) прокуратура Первомайского района установила следующее.

Между администрацией Первомайского района Тамбовской области (Заказчик) и ООО «СпецУниверсал» (Подрядчик) 25 сентября 2017 года заключен муниципальный контракт № 0164200003017002496_67141 на выполнение подрядных работ по объекту: «Реконструкция здания районного Дома культуры в р.п. Первомайский по адресу: Тамбовская область, Первомайский район, р.п. Первомайский, площадь Ленина, 4».

Срок выполнения работ установлен: до 20.12.2014 года (в соответствии с графиком производства работ (приложение № 2).

Согласно ст. 766 Гражданского кодекса РФ одним из существенных условий муниципального контракта определило условие о сроках начала и окончания подлежащей выполнению работы.

Цена работы по указанному контракту – 100 813 539 руб. 30 коп. Авансовый платеж не предусмотрен.

В соответствии с дополнительным соглашением № 174-17дс от 26.10.2017 к контракту от 25.09.2017 предусмотрен аванс. Размер аванса по контракту составляет 25 % цены контракта. Дополнительное соглашение подписано и.о. главы администрации Первомайского района <.....> и генеральным директором ООО «СпецУниверсал» <.....>.

Согласно п. 10.2 Контракта № 0164200003017002496_67141 контракт может быть изменен и /или дополнен сторонами на основе их взаимного согласия и наличия объективных причин, вызвавших такие действия сторон, с учетом ограничений, установленных Законом от 05.04.2013 44-ФЗ.

Абзацем 2 пункта 1 статьи 451 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Заключенное сторонами дополнительное соглашение вносит изменение в ранее установленное контрактом условие. Поскольку условие о порядке оплаты включено в контракт, оно является существенным.

15.11.2017 и 24.11.2017 администрацией района осуществлено перечисление денежных средств на счет ООО «СпецУниверсал» в качестве авансового платежа по муниципальному контракту на сумму 25203384 руб. 83 коп. (платёжное поручение № 242858) и 5908327 руб. 50 коп. (платёжное поручение № 319859).

Прокуратура полагает, что оснований для изменения существенных условий муниципального контракта по соглашению сторон, предусмотренных ч.1 ст. 95 Закона о контрактной системе, в данном случае не имелось.

Частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ установлена административная ответственность должностных лиц за изменение условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

На основании изложенного, прокуратура Первомайского района усматривает в действиях и.о. главы администрации Первомайского района Тамбовской области <.....> по подписанию дополнительного соглашения и неправомерному изменению условий заключенного контракта, состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.4 ст.7.32 КоАП РФ.

Рассмотрев представленные материалы и исследовав все обстоятельства, прихожу к следующему.

Заказчик – администрация Первомайского района Тамбовской области 14.08.2017 опубликовала в ЕИС в сфере закупок извещение № 0164200003017002496 о проведении электронного аукциона на выполнение подрядных работ по объекту: «Реконструкция здания районного Дома культуры в р.п. Первомайский по адресу: Тамбовская область, Первомайский район, р.п. Первомайский, площадь Ленина, 4».

Начальная (максимальная) цена контракта – 101 320 140 рублей.

Статья 64 Закона о контрактной системе определяет содержание документации об электронном аукционе, в том числе возможность заказчика изменить условия контракта (п.9 ч.1 ст.64).

Согласно ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Пунктом 2.4 проекта контракта установлено, что оплата по настоящему контракту производится по мере поступления денежных средств из бюджета Тамбовской области, в российских рублях, поэтапно, путем перечисления денежных средств на счет Подрядчика в течение 30 дней с момента подписания сторонами акта о приемке выполненных работ, по унифицированной форме № КС-2, и справки о стоимости выполненных работ и затрат по унифицированной форме № КС-3, за фактически выполненные объемы работ в соответствии с графиком производства работ (приложение №2). **Авансовый платеж не предусмотрен.**

Согласно п. 3.1 контракта срок выполнения работ – до 20 декабря 2017 года с даты заключения контракта в соответствии с графиком производства работ (приложение № 2 к настоящему контракту).

Одно из обязательств подрядчика, согласно п.4.3.1 проекта контракта: выполнить подрядные работы в объеме и в сроки, предусмотренные настоящим контрактом, и сдать объект Заказчику.

По итогам проведения электронного аукциона № 0164200003017002496 между администрацией Первомайского района Тамбовской области (Заказчик) и ООО «СпецУниверсал» (Подрядчик) заключен контракт № 0164200003017002496_67141 от 25.09.2017 на выполнение подрядных работ по объекту: «Реконструкция здания районного Дома культуры в р.п. Первомайский по адресу: Тамбовская область, Первомайский район, р.п. Первомайский, площадь Ленина, 4». Контракт подписан и.о. главы администрации Первомайского района и генеральным директором ООО «СпецУниверсал» на объявленных условиях.

26.10.2017 администрация Первомайского района Тамбовской области, в лице и.о. главы администрации Князькова Ю.М., и ООО «СпецУниверсал», в лице генерального директора <.....>, заключили дополнительное соглашение № 174-17дс к контракту от 25.09.2017 № 0164200003017002496_67141. Указанным соглашением изменен третий абзац п.2.4 контракта и предусмотрена выплата аванса в размере 25 % цены контракта.

- Однако, согласно ч. 1 ст. 95 Закона контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, установленных ч.1 ст.95 указанного закона, к которым рассматриваемый случай не относится.

В соответствии с абзацем 2 пункта 1 ст. 451 Гражданского кодекса Российской Федерации изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был заключен на значительно отличающихся условиях.

Согласно ст. 6 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

В соответствии с ч 2 ст. 34 Закона о контрактной системе цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 13 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления

результатов такой приемки.

В соответствии с ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях предусмотренных пп. 1-7 ч.1 данной статьи.

Требования ч.2 ст. 34 и ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе содержат прямой запрет на изменение существенных условий при его исполнении.

Заключенное сторонами дополнительное соглашение № 174-17дс от 26.10.2017 вносит изменение в ранее установленное контрактом условие оплаты, что является существенным условием контракта.

Документальных доказательств, подтверждающих наличие оснований, соответствующих условиям ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе, абз. 2 п. 1 ст.451 ГК РФ не представлены.

Исходя изложенного, прихожу к выводу о том, что оснований для изменения условий контракта в части изменения порядка оплаты работ (выплаты подрядчику аванса в размере 25 процентов от цены контракта) в рассматриваемом случае законодательством о контрактной системе не предусмотрено, а, напротив, подобные действия сторон по контракту запрещены.

Заказчик – администрация Первомайского района Тамбовской области, заключив с подрядчиком – ООО «СпецУниверсал» соглашение об изменении условий контракта в части порядка оплаты работ, нарушил положения ч.2 ст. 34, ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе.

Статьей 107 Закона о контрактной системе установлено, что лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ установлена административная ответственность за изменение условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей.

Со стороны заказчика дополнительное соглашение подписал и.о. главы администрации Первомайского района Тамбовской области <.....>. В соответствии с распоряжением администрации Первомайского района от 10.10.2017 № 319 «О возложении исполнения обязанностей главы

администрации на Ю.М. Князькова», <.....> исполнял обязанности главы администрации Первомайского района в период с 18.10.2017 по 31.10.2017.

Таким образом, должностное лицо заказчика – и.о. главы администрации Первомайского района Тамбовской области (на момент совершения административного правонарушения) <.....>, незаконно изменив условия контракта в части порядка оплаты работ, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – Тамбовская область, р.п. Первомайский, пл. Ленина, д. 11.

Временем совершения административного правонарушения является дата заключения дополнительного соглашения № 174-17дс к контракту № 0164200003017002496_67141 – 26.10.2017.

Дело об административном правонарушении № АП2-307/17 в соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного <.....> административного правонарушения, личности виновного, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

При рассмотрении дела были проанализированы материалы дела и другие доказательства; выявленные прокуратурой нарушения в части изменения порядка оплаты подрядных работ подтвердились.

Таким образом, вина должностного лица заказчика – и.о. главы администрации Первомайского района Тамбовской области (на момент совершения административного правонарушения) <.....> доказана и подтверждена материалами настоящего дела об административном правонарушении и состоит в том, что он изменил условия муниципального контракта на выполнение работ для муниципальных нужд, возможность изменения которых не предусмотрена федеральным законом.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Доказательства малозначительности совершенного правонарушения не представлены и при рассмотрении дела не установлены.

Оценка малозначительности должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.4 ст.7.32 КоАП РФ, является формальным, для признания данного правонарушения окончательным не требуется наступления вредных последствий.

Кроме того, совершенное правонарушение посягает на установленный государством обязательный порядок исполнения контракта, заключенного по результатам осуществления закупок товаров, работ, услуг для муниципальных нужд, поэтому наличие или отсутствие негативных последствий в результате совершенного деяния в рассматриваемом случае значения не имеют.

При этом неправомерное изменение условий муниципального контракта путем заключения дополнительного соглашения нарушает условия конкуренции, поскольку исполнителю контракта незаконно значительно улучшены условия контракта в части порядка оплаты в виде авансирования работ в размере 25 % от суммы контракта. При указанном авансировании работ в 25-процентном размере при проведении закупки участники аукциона могли составить конкуренцию, т.к. это является значимым условием при выполнении подрядных работ. Конкурентные торги способствовали бы снижению цены контракта и экономии бюджетных средств.

Аванс введен с сохранением размера обеспечения исполнения контракта - 10% от начальной максимальной цены контракта, что также является незаконным преимуществом для исполнителя, поскольку в подобных случаях Закон о контрактной системе устанавливает обязательность обеспечения исполнения контракта в размере не менее аванса.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, исключающие производство по делу, не установлены.

Руководствуясь статьей 23.66, частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь должностное лицо заказчика – и.о. главы администрации Первомайского района Тамбовской области (на момент совершения административного правонарушения) <.....> **к административной ответственности по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ** (изменение условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена [законодательством](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) и **подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа в размере 20000 (двадцати тысяч) рублей.**

В соответствии со статьей 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу. Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в банк или в иную кредитную организацию. Предлагаю <.....> предоставить копию документа, свидетельствующего об оплате административного штрафа в Тамбовское УФАС России.

Согласно части 5 вышеназванной статьи при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение 10 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, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ](#), в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Реквизиты счета для перечисления штрафа:

УФК по Тамбовской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области)

ИНН 6831001163 КПП 682901001

ОТДЕЛЕНИЕ ТАМБОВ Г.ТАМБОВ

БИК 046850001

Счет: 40101810000000010005

ОКТМО 68 622 000

УИН 16131122200001051961

Код дохода бюджетной классификации:

161 1 16 33050 05 6000 140

Назначение платежа – денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд муниципальных районов.

Согласно части 1 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления (часть 1 статьи 30.3 КоАП РФ).

Заместитель руководителя –

начальник отдела контроля закупок

и антимонопольного контроля органов власти
Колодина

Н.Н.