ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № АП2-239/17 об административном правонарушении

29 ноября 2017 года г. Тамбов

<…> Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Тамбовское УФАС России) <…>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении от 25.10.2017, возбужденного исполняющим обязанности прокурора города <…> советником юстиции <…> в отношении должностного лица – <…> администрации города <…> <…> по ч. 4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), в присутствии

- представителя <…> – <…>, действующей на основании доверенности от 08.11.2017, которой разъяснены права, предусмотренные частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ,

- представителя администрации города <…> <…>,

- в отсутствие представителя прокуратуры г. < … > Тамбовской области заявившей ходатайство о рассмотрении дела без их участия (исх. от 28.11.2017 №1-32-1-2017-400, вх. от 28.11.2017 №8361),

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России из прокуратуры города <…> Тамбовской области поступило постановление о возбуждении дела об административном правонарушении (исх. от 25.10.2017 № 32-02-01-29-2017-520, вх. от 26.10.2017 № 7563) в отношении <…> администрации города <…> <…> по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Прокуратурой установлено следующее.

В рамках выполнения мероприятий Региональной программы «Содействие созданию в Тамбовской области (исходя из прогнозируемой потребности) новых мест в общеобразовательных организациях» на 2016-2025 годы по Тамбовской области администрацией города <…> было размещено извещение о проведении закупки № 0164300012717000053, объект закупки – «Строительство общеобразовательной школы на 1275 мест в г. <…> Тамбовской области».

По результатам проведения электронного аукциона № 0164300012717000053 <…> администрации города <…> (заказчик) и акционерное общество <…> (подрядчик) 25.04.2017 заключили муниципальный контракт № 13 на выполнение подрядных (строительных) работ для муниципальных нужд городского округа – город <…> по объекту «Строительство

общеобразовательной школы на 1275 мест в г. <…> Тамбовской области» (далее – контракт).

27.07.2017 заказчик и подрядчик заключили дополнительное соглашение к муниципальному контракту от 25.04.2017 № 13, согласно которому п.2.3 вышеуказанного муниципального контракта дополнен абзацем о выплате аванса подрядчику в размере 30 процентов от цены контракта в течение трех рабочих дней с даты заключения дополнительного соглашения.

Таким образом, дополнительным соглашением б/н от 27.07.2017 были изменены существенные условия контракта № 13 от 25.04.2017, поскольку в первоначальных условиях контракта, содержащихся в проекте контракта при проведении электронного аукциона не была предусмотрена оплата аванса.

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

Таким образом, предусмотренный Законом о контрактной системе перечень случаев изменения условий контракта при его исполнении является исчерпывающим, поэтому в отсутствие обстоятельств, перечисленных в ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, эти условия не могут быть изменены даже по соглашению сторон.

В связи с вышеизложенным, заказчиком допущено нарушение требований ч. 2 ст. 34. ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, выразившееся в изменении порядка оплаты контракта, что образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

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.

Дополнительное соглашение б/н от 27.07.2017 к муниципальному контракту от 25.04.2017 № 13 подписано <…> администрации <…> <…>.

На рассмотрение дела об административном правонарушении № АП2-239/17 < … > не явился. Интересы <…> представляла <…>, действующая на основании доверенности от 08.11.2017 б/н. Факт нарушения представитель

<…> – <…> признала.

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

Уполномоченный орган – администрация г. <…> Тамбовской области 27.03.2017 опубликовала на официальном сайте в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru извещение №0164300012717000053 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение подрядных (строительных) работ для муниципальных нужд городского округа – город <…> по объекту: «Строительство общеобразовательной школы на 1275 мест в г. <…> Тамбовской области» и документацию об аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта – 876 191 250 рублей.

Заказчик – <…> администрации города <…>.

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.

Статьей 2 проекта контракта определены цена контракта и условия оплаты выполненных работ.

Согласно пункту 2.1 проекта муниципального контракта *при исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, указанных в пункте 2.2. Контракта*.

Пункт 2.2 проекта контракта содержит перечень случаев *изменения цены контракта.*

Авансовый платеж проектом контракта не предусмотрен.

Пунктом 13.7 проекта контракта установлено, что изменение существенных условий контракта при его исполнении допускается по соглашению сторон в случаях, предусмотренных частью 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».

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, заявкой, окончательным

предложением участника закупки, с которым заключается контракт.
По результатам электронного аукциона № 0164300012717000053 заказчик - <…> администрации города <…> и подрядчик – акционерное общество <…> (далее – АО <…>) 25.04.2017 заключили муниципальный контракт № 13 на выполнение подрядных (строительных) работ для муниципальных нужд городского округа – город < … > по объекту «Строительство общеобразовательной школы на 1275 мест в г. <…> Тамбовской области» (далее – контракт) в соответствии с объявленными условиями.
Дополнительным соглашением № 1 от 26.07.2017 к муниципальному контракту № 13 от 25.04.2017, заключенным между <…> администрации города <…>, в лице начальника <…>, <…> администрации города <…>, в лице начальника <…> и акционерным обществом <…>, в лице <…> <…>, права и обязанности «заказчика» по рассматриваемому муниципальному контракту № 13 от 25.04.2017 в объеме и на условиях, установленных указанным контрактом, переходят к отделу реализации проектов администрации города <…>.

27.07.2017 между < … > администрации города < … > и АО < … > заключено дополнительное соглашение к муниципальному контакту № 0164300012717000053 от 25.04.2017, которым п.2.3 контракта дополнен абзацем следующего содержания: «**Размер аванса по контракту составляет до 30 % от цены контракта и выплачивается в течение 3 рабочих дней с даты заключения дополнительного соглашения**».

В ходе рассмотрения дела установлено, что выплата аванса исполнителю контракта осуществлена платежным поручением № 392633 от 27.07.2017, в сумме 262 857 375 руб. (30 % от цены контракта) в нарушение первоначальных условий закупки и контракта.

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

Частью 1 статьи 451 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

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.

Документальных доказательств, подтверждающих наличие оснований, соответствующих условиям ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе, ч. 1 ст.

451 ГК РФ, <…> и его представитель <…> не представили.

Исходя из изложенного, прихожу к выводу о том, что оснований для изменения условий контракта в части изменения порядка оплаты работ в рассматриваемом случае законодательством о контрактной системе не предусмотрено.

Заказчик – <…> администрации города <…>, заключив с подрядчиком – АО <…> соглашение об изменении условий контракта в части порядка оплаты, 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 к муниципальному контракту от 25.04.2017 № 0164300012717000053 подписал начальник <…> администрации города <…> <…>.

Таким образом, должностное лицо заказчика – начальник <…> администрации города <…> <…>, незаконно изменив условия контракта в части порядка оплаты работ (выплаты аванса), совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – Тамбовская область.

Временем совершения административного правонарушения является дата заключения дополнительного соглашения к муниципальному контракту от 25.04.2017 № 0164300012717000053 – 27.07.2017.

Дело об административном правонарушении № АП2-239/17 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 работ подтвердились.

Таким образом, вина должностного лица заказчика – начальника <…> администрации города <…> <…> доказана и подтверждена материалами настоящего дела об административном правонарушении и состоит в том, что он незаконно изменил условия муниципального контракта на выполнение работ для муниципальных нужд, возможность изменения которых не предусмотрена федеральным законом, в части порядка оплаты работ, выполняемых по контракту.

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 оконченным 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 оплаты в нарушение объявленных, так как установлена возможность 30-процентного авансирования, что не было предусмотрено условиями закупки и заключенным контрактом. При известном авансировании оплаты в 30-процентном размере при проведении аукциона участники аукциона могли составить конкуренцию, т.к. это является значимым условием при выполнении работ.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, исключающие производство по делу, не установлены.

Руководствуясь ст. 23.66, ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10, ст. 29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь должностное лицо заказчика – начальника <…> администрации города <…> <…> **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 20 000 (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 < … > представить 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.

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).

<…> <…>