

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А43-7.32/18

06 апреля 2018 года

г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 04.04. 2018 года

Постановление в полном объеме изготовлено 06.04.2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев постановление прокурора Чаа-Хольского района Республики Тыва ... о возбуждении дела об административном правонарушении от 19.03.2018г. (вх. № 1007 от 22.03.2018 г.) в отношении индивидуального предпринимателя ..., по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении рассмотрено в присутствии индивидуального предпринимателя

Событие административного правонарушения: изменение условий государственного контракта на выполнение работ для государственных нужд.

В ходе рассмотрения дела индивидуальный предприниматель ... пояснил, что с Государственным казенным учреждением Республики Тыва «Госстройзаказ» 02.10.2017 г. заключено дополнительное соглашение к государственному контракту от 02.05.2017 г. № 19-17 из-за нехватки денежных средств.

Рассмотрев материалы дела № А43-7.32/18 прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступили материалы Чаа-Хольской прокуратуры Республики Тыва (вх. № 1007 от 22.03.2018 г.) о проведении проверки соблюдения Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о контрактной системе) при заключении дополнительного соглашения от 02.10.2017 г. к государственному контракту от 02.05.2017 г. № 19-17 на приобретение 4 жилых помещений для обеспечения детей сирот и детей оставшихся без попечения родителей в с. Чаа-Холь Чаа-Хольского района Республики Тыва.

Так, Уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок на официальном сайте РФ в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru 31.03.2017 г. размещено

извещение о проведении электронного аукциона № 0112200000817000459 на приобретение 4 жилых помещений для обеспечения детей сирот и детей оставшихся без попечения родителей в с. Чаа-Холь Чаа-Хольского района Республики Тыва, начальная (максимальная) цена контракта 4 673 640,00 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе № 0112200000817000459 от 18.04.2017 г. на момент окончания срока подачи заявок были поданы 2 заявки, из них 1 заявке отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона № 0112200000817000459 от 19.04.2017 г. вторая часть единственной заявки – ... признана аукционной комиссией уполномоченного органа соответствующей требованиям документации электронного аукциона и Закона о контрактной системе.

На основании части 13 статьи 69 Закона о контрактной системе электронный аукцион № 0112200000817000459 признан несостоявшимся.

По результатам аукциона в электронной форме № 0112200000817000459 между ГКУ РТ «Госстройзаказ» и ... заключен государственный контракт от 02.05.2017 г. № 19-17.

Предметом государственного контракта от 02.05.2017 г. № 19-17 является передача в государственную собственность жилых помещений экономического класса площадью 132 квадратных метров (33 кв.м каждая) в количестве 4 единиц, расположенных в границах территории с. Чаа-Холь Чаа-Хольского района Республики Тыва.

Согласно пункту 2.1 государственного контракта от 02.05.2017 г. № 19-17 цена контракта является твердой и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением случаев, предусмотренных действующим законодательством РФ или положениями настоящего Контракта и составляет 4 673 640 (четыре миллиона шестьсот семьдесят три тысячи шестьсот сорок) рублей 00 копеек.

Пунктом 2.3 раздела 2 государственного контракта от 02.05.2017 г. № 19-17 установлено: «Оплата осуществляется путем безналичного перечисления денежных средств на расчетный счет Продавца платежными поручениями в следующем порядке:

- авансовый платеж в размере 30% от цены контракта в течение 10 рабочих дней после поступления денежных средства на счет Покупателя;

- проведение полного расчета в размере 70% от цены контракта в течение 30 дней после подписания акта приемки-передачи квартир Покупателем, также после полного исполнения Продавцом иных обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением гарантийных обязательств).

Пунктом 9.1 раздела 9 государственного контракта от 02.05.2017 г. № 19-17 установлено: «Продавец обязан передать Квартиры Покупателю в **срок до «25» декабря 2017 г.»**.

В соответствии с пунктом 10.1 раздела 10 государственного контракта от 02.05.2017 г. № 19-17 конкретный срок действия контракта установлен до 25.12.2017 г.

Согласно дополнительному соглашению от 02.10.2017 г. о внесении изменений в государственный контракт от 02.05.2017 г. № 19-17:

«Пункт 2.3 государственного контракта изложить в следующей редакции:

Оплата осуществляется путем безналичного перечисления денежных средств платежными поручениями в следующем порядке:

- авансовый платеж в размере 30% от цены контракта в течение 10 рабочих дней после поступления денежных средства на счет Покупателя;
- дальнейшая оплата в размере 65% производится по представленным промежуточным актам или актов о приемке выполненных работ формы КС-2, справки о стоимости выполненных работ и затрат формы КС-3 подписанными с обеих сторон;
- проведение полного расчета в размере 5% от цены контракта в течение 30 дней после подписания акта приемки-передачи квартир Покупателем, также после полного исполнения Продавцом иных обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением гарантийных обязательств)».

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.

Пунктом 1 статьи 422 ГК РФ установлено, договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), 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 части 2 статьи 95 Закона о контрактной системе при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.

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.

Пунктом 6 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрена возможность изменения условий контракта в случаях, предусмотренных [пунктом 6 статьи 161](#) Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом государственный или муниципальный заказчик в ходе исполнения контракта [обеспечивает согласование](#) новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом.

Также, в пунктах 2 и 3 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлена возможность изменения условий государственного контракта, заключенного на срок не менее чем три года по цене, равной или превышающей размер цены, установленной Правительством Российской Федерации, в случае если исполнение

указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно. При этом основанием для изменения условий государственного контракта по соглашению сторон является решение Правительства РФ (высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.12.2013 года № 1186 «Об установлении размера цены контракта, при которой или при превышении которой существенные условия контракта могут быть изменены по соглашению сторон на основании решения Правительства Российской Федерации, и местной администрации, в случае если выполнение контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно» установлены следующие размеры цены государственного контракта, заключенного на срок не менее чем 3 года для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, при которой или при превышении которой существенные условия контракта могут быть изменены в установленном порядке, в случае если выполнение контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно:

- 10 млрд. рублей - для контракта, заключенного для обеспечения федеральных нужд;

- 1 млрд. рублей - для контракта, заключенного для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации.

Иные исключительные случаи, допускающие изменение существенных условий контракта по соглашению сторон (подпункты 1,4 и 5 части 1, часть 1.1 статьи 95 Закона о контрактной системе), не предусматривают возможности изменения размера и порядка финансирования оплаты работ, изменение срока выполнения работ по муниципальному контракту.

Руководствуясь вышеприведенным нормативно-правовым регулированием, принимая во внимание отсутствие исключений, предусмотренных [статьей 95](#) Закона о контрактной системе, учитывая изменение сторонами существенного условия порядка оплаты путем заключения дополнительного соглашения от 02.10.2017 г. о внесении изменений в государственный контракт от 02.05.2017 г. № 19-17, что противоречит установленным Законом о контрактной системе принципам и нормам, а также существу законодательного регулирования, направленного на надлежащее исполнение обязательств и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок, то есть ..., изменив порядок оплаты контракта допустил изменение существенных условий государственного контракта от 02.05.2017 г. № 19-17, что влечет за собой административную ответственность, предусмотренную частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за 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.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена в частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, состоит в изменении существенных условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Субъектами данного правонарушения являются:

- Должностные лица;

- Юридические лица.

Согласно примечанию статьи 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административное правонарушение, несут административную ответственность.

Дополнительное соглашение от 02.10.2017 года к государственному контракту от 02.05.2017 г. № 19-17 подписано ...

Таким образом, должностное лицо - ... заключив дополнительное соглашение от 02.10.2017 года к государственному контракту от 02.05.2017 г. № 19-17, предусматривающее изменение существенных условий указанного контракта, 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 норм установленных Законом о контрактной системе, 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.

Вместе с тем, частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ предусмотрено, что в отношении субъектов 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.

Как следует из материалов дела № А43-7.32/18, ... относится к субъектам малого предпринимательства, что подтверждается сведениями из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, указанное правонарушение совершено ... впервые, обстоятельства, поименованные в части 2 статьи 3.4 КоАП РФ, в материалах дела отсутствуют.

Кроме того, правонарушение, предусмотренное частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, не включено в перечень исключений, установленный частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

При таких обстоятельствах, в рассматриваемом случае, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене предупреждением.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения государственного заказчика – ГКУ РТ «Госстройзаказ», то есть Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Тувинских Добровольцев, д. 1/1.

Временем совершения административного правонарушения является дата заключения дополнительного соглашения к государственному контракту № 19-17 от 02.05.2017 года, то есть 02.10.2017 года.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.1.1, 4.2, 4.3, 4.5, 7.32, 23.66, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – индивидуального предпринимателя ... виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

2. Назначить должностному лицу – индивидуальному предпринимателю ..., по факту совершения им административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, административное наказание в виде предупреждения.

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 арбитражный суд в течении 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Руководитель управления

Ф.А. Хаджиев