

Подпись:

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А38-7.32/15

02 июля 2015 года

г. Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 30.06.2015 года

Постановление в полном объеме изготовлено 02.07.2015 года

и.о. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва Хаджиев Ф.А., руководствуясь статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев постановление первого заместителя прокурора Республики Тыва «.....» о возбуждении дела об административном правонарушении от 07.04.2015 года (вх. № 660 от 08.04.2015 года) и иные материалы дела № А38-7.32/15 в отношении должностного лица – и.о. директора «.....» по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), при участии в рассмотрении дела старшего прокурора отдела Республики Тыва «.....»

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № А38-7.32/15 рассмотрено в присутствии надлежащим образом извещенного «.....» (уведомление о вручении ФГУП «Почта России» от 13.05.2015 года).

Событие административного правонарушения: неправомерное заключение дополнительного соглашения к государственному контракту об изменении существенных условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

в ходе рассмотрения дела старший прокурор отдела Республики Тыва «.....» поддержала доводы, изложенные в постановлении от 07.04.2015 года.

рассмотрев материалы дела № А38-7.32/15 и выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела прихожу к следующему.

в адрес Тывинского УФАС России поступили материалы проверки Прокуратуры Республики Тыва по проверке соблюдения Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг, для обеспечения

сударственных и муниципальных нужд» (далее — Закон о контрактной системе) государственным казенным учреждением Республики Тыва «Госстройзаказ» (далее — КУ «Госстройзаказ»), Правительством Республики Тыва согласно которым в действиях «.....» установлено нарушение части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, выразившееся в заключении дополнительного соглашения об изменении размера и порядка финансирования и оплаты работ по государственному контракту от 26.12.2014 года № 106.

ак, уполномоченным органом – министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок на официальном сайте в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> 26.11.2014 года было размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме № 0112200000814003803 на право заключения государственного контракта, по условиям которого заказчик поручает, а подрядчик принимает на себя выполнение аварийно-восстановительных работ автомобильного моста через р. Енисей, начальная (максимальная) цена контракта: 56 048 376,69 (пятьдесят шесть миллионов сорок восемь тысяч триста семьдесят шесть) рублей 69 копеек.

на основании протокола рассмотрения единственной заявки от 13.12.2014 года № 112200000814003803 26.12.2014 года между и.о. директора «.....» заключен государственный контракт № 106 на выполнение аварийно-восстановительных работ автомобильного моста через р. Енисей, цена контракта: 56 048 376,69 (пятьдесят шесть миллионов сорок восемь тысяч триста семьдесят шесть) рублей 69 копеек, сроком выполнения работ с 26 декабря 2014 года по 25 февраля 2015 года.

соответствии с пунктом 1 статьи 763 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) подрядные строительные работы, предназначенные для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, осуществляются на основе государственного и муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд.

пунктом 1 статьи 422 ГК РФ установлено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действующим в момент его заключения.

таким образом, законодатель установил, что государственный контракт должен отвечать требованиям Федерального закона от 05.04. 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

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 государственным контрактом признается договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации государственным заказчиком для обеспечения ответственно государственных нужд.

соответствии с пунктом 1 статьи 450 ГК РФ изменение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или

оговором.

свою очередь, в статье 767 ГК РФ, посвященной изменению государственного или муниципального контракта, определено, что при уменьшении соответствующими государственными органами или органами местного самоуправления в установленном порядке средств соответствующего бюджета, выделенных для финансирования подрядных работ, стороны должны согласовать новые сроки, а если необходимо, и другие условия выполнения работ. Подрядчик вправе требовать от государственного или муниципального заказчика возмещения убытков, причиненных изменением сроков выполнения работ (пункт 1). Изменения же условий государственного или муниципального контракта, не связанные с обстоятельствами, указанными в [пункте 1](#) настоящей статьи, в одностороннем порядке или по соглашению сторон допускаются в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе.

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.

Согласно пункту 1 статьи 766 ГК РФ государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работ, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

Пунктом 6 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрена возможность изменения условий контракта в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 БК РФ, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом государственный 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, пунктами 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 РФ, 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 РФ).

Постановлением Правительства РФ 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 РФ, 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

оторой 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.

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

Между «.....» заключен государственный контракт от 26.12.2014 года № 106 по условиям которого заказчик поручает, а подрядчик принимает на себя выполнение вариетно-восстановительных работ автомобильного моста через р. Енисей в соответствии с условиями контракта, техническим заданием на выполнение работ, оценочным сметным расчетом утвержденным заказчиком. Цена контракта составляет: 56 048 376,69 рублей.

соответствии с пунктом 5.1 государственного контракта от 26.12.2014 года № 106 выполнение работы оплачивается в строгом соответствии с объемами и источниками финансирования при наличии денежных средств на расчетном счете заказчика.

пунктом 5.2. государственного контракта от 26.12.2014 года № 106 предусмотрено, что авансовый платеж контрактом не предусматривается, промежуточные платежи не производятся.

пунктом 5.3 государственного контракта от 26.12.2014 года № 106 предусмотрено, что окончательный расчет с подрядчиком за выполненные работы осуществляется заказчиком после подписания сторонами окончательного акта сдачи-приемки выполненных работ с устранением выявленных дефектов и выставления счета-фактуры подрядчиком.

пунктом 5.4 государственного контракта от 26.12.2014 года № 106 предусмотрено, что плата по контракту осуществляется в безналичной форме в рублях.

Однако, в нарушение части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе и.о. директора «.....» изменены существенные условия государственного контракта от 26.12.2014 года № 106 путем заключения с директором «.....» дополнительного соглашения от 29.12.2014 года.

Так, дополнительным соглашением от 29.12.2014 года к государственному контракту от 26.12.2014 года № 106 стороны изменили существенные условия государственного контракта, а именно порядок финансирования и оплаты работ, изложив пункт 5.2 государственного контракта в следующей редакции:

Контрактом предусматривается авансовый платеж в размере 30% от цены заключенного контракта. Подрядчик приступает к исполнению работ не дожидаясь финансирования со стороны заказчика. Авансирование перечисляется подрядчику не позднее, чем через 10 банковских дней со дня поступления средств на расчетный

чет заказчика.

Учетность по выполнению объемов работ за счет авансирования должна быть акрыта подрядчиком до истечения срока действия контракта.

дальнейшая оплата выполненных подрядчиком работ производится за фактически выполненные работы по этапу на основании подтверждающих документов (акт о приемке выполненных работ, справка о стоимости выполненных работ и затрат, подписанных обеими сторонами, включая устранение дефектов, выявленных при приемке работ, в течение 10 банковских дней со дня поступления средств на расчетный счет Заказчика после подписания данных документов и выставления подрядчиком счетов.»

аким образом «.....» предусмотрев дополнительным соглашением от 29.12.2014 года авансовый платеж в размере 30% от цены заключённого контракта, а также пределив иной порядок оплаты работ, чем предусмотрено заключённым государственным контрактом, допустил изменение существенных условий государственного контракта от 26.12.2014 г. № 106.

своем объяснении и.о. директора «.....» поясняет, что при размещении заказа лимиты финансовых средств по некоторым объектам не подтверждаются Минфином Т, так как ожидается поступление средств из федерального бюджета. Ранее Минфин ограничивал размещение аукционов в случае отсутствия подтверждающих документов о финансировании объектов в полном объеме, в связи, с чем вышли из ситуации путем исключения из документации о закупке условий об авансировании. подрядные организации не могли в установленные сроки приступить к работам, принимались решения о заключении дополнительных соглашений о финансировании, так как невыполнение государственного контракта в срок влекло за собой срыв сроков исполнения федеральных программ.

данные доводы и.о. директора «.....» в качестве обстоятельства сключающего в действии должностного лица состава административного правонарушения не приняты, так как основания для внесения изменения в государственный контракт прописаны в нормах Закона о контрактной системе. рассматриваемый случай не подпадает под основания, предусмотренные частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

астью 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 РФ о контрактной системе в сфере закупок.

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

аким образом, в действиях и.о. директора «.....» по заключению с директором «.....» дополнительного соглашения от 29.12.2014 года к государственному контракту от 26.12.2014 года № 106, предусматривающего перечисление авансовых платежей в размере 30% от цены контракта, усматривается состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32. КоАП РФ.

ина «.....» состоит в том, что «.....» не выполнил установленные требования Закона о контрактной системе и не предпринял зависящих от него мер по их облюдению. 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.

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

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения заказчика – Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ», то есть Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Щетинкина-Кравченко, д. 31.

Моментом совершения административного правонарушения является дата заключения дополнительного соглашения к государственному контракту № 106 от 26 декабря 2014 года, то есть 29.12.2014 года.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.5, 7.32, 23.66, 29.9, 9.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – исполняющего обязанности директора «.....» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

2. Наложить на должностное лицо – исполняющего обязанности директора «.....» штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

3. Данное постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

4. 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.

5. 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 ФАС России, адрес: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Красноармейская, 100).

ИН 1701044223; КПП 170101001;

код бюджетной классификации: 161 116 33020 02 6000 140.

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

с/с 40101810900000010001 в ГРКЦ НБ Республики Тыва Банка России г. Кызыл БИК: 49304001; л/с 04121873000

КТМО: 93701000;

назначение платежа: административные штрафы за нарушение законодательства Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг, для обеспечения нужд субъектов Российской Федерации.

в соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ - сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление.

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 тридцати 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 ч. 7 ст. 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.

И.о. руководителя управления

Ф.А. Хаджиев