

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания за нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд по делу об административном правонарушении № 05-5/1-60-2017

12 июля 2017 г.

г. Тверь

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Красюкова Л.К., рассмотрев постановление прокурора Пеновского района Тверской области советника юстиции *** о возбуждении дела об административном правонарушении от 15.06.2017 в отношении должностного лица – главы администрации городского поселения поселок Пено Пеновского района Тверской области ***, по части 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и материалы дела об административном правонарушении № 05-5/1-60-2017,

в отсутствие надлежаще извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении *** и представителей прокуратуры Пеновского район, города Осташкова,

ОПРЕДЕЛИЛ:

Согласно материалам дела об административном правонарушении 15.06.2017 прокурором Пеновского района Тверской области *** по результатам проверки соблюдения законодательства о закупках при переселении граждан в рамках реализации на территории муниципального образования Охватское сельское поселение региональной программы «Адресная программа Тверской области по переселению граждан из аварийного жилищного фонда на 2013-2017 годы постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении возбуждено дело в отношении главы администрации Охватского сельского поселения Пеновского района Тверской области *** по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Согласно постановлению, 14.06.2017 года прокуратурой Пеновского района Тверской области проведена проверка исполнения законодательства при переселении граждан в рамках реализации на территории муниципального образования Охватское сельское поселение региональной программы «Адресная программа Тверской области по переселению граждан из аварийного жилищного фонда на 2013-2017 годы, утвержденной Постановлением Правительства Тверской области от 25.06.2013г. №272-пп.

Место проведения проверки - Тверская область, п. Пено, ул. 249 Стрелковой дивизии, д.22.

В ходе проверки посредством доступа в сеть Интернет с рабочего компьютера в кабинете №4 прокуратуры Пеновского района (адрес: Тверская область, п. Пено, ул. 249 Стрелковой дивизии, д.22) осуществлен выход на сайт <http://zakupki.gov.ru/epz/main/public/home.html>. Установлено, что на странице <http://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/ea44/view/common-info.html?regNumber=0136300018815000026> размещена информация о закупке № 0136300018815000026 на строительство многоквартирного жилого дома в п.Охват Пеновского района тверской области (на условиях «под ключ»), в рамках реализации региональной программы «Адресная программа Тверской области по переселению граждан из аварийного жилищного фонда на 2013-2017 годы».

На странице <http://zakupki.gov.ru/epz/order/notice/ea44/view/supplier-results.html?regNumberK> 1363 ООО 18815000026 размещены сведения о результатах определения поставщика: муниципальный контракт №22/20/15-ЭА на строительство многоквартирного дома заключен 16.10.2015 с ООО «АктивСтрой».

В ходе изучения информации об изменении условий контракта установлено, что на странице официального сайта <http://zakupki.gov.ru/epz/contract/contractCard/document->

inio.html?reestrNumber=369355

дополнительное соглашение к муниципал^{№5*}у

заключено между администрацией городского поселения п. Пено Пеновского района Тверской области и ООО «Актив Строй» 20.12.2016.

Согласно условиям дополнительного соглашения сторонами внесены изменения в п.4.2 муниципального контракта, который изложен в следующей редакции: «Работы по Контракту должны быть завершены и результат работ должен быть передан Заказчику не позднее 31.05.2017 (конечный срок окончания работ». В пункт 4.4 муниципального контракта внесены изменения, пункт изложен в следующей редакции: «Генеральный подрядчик обязан передать Заказчику многоквартирный дом с жилыми помещениями (квартирами) не позднее 31.07.2017 года. Датой передачи является дата подписания передаточного акта».

Согласно размещенному на официальном сайте проекту муниципального контракта срок передачи Застройщиком Объекта долевого строительства - не позднее 01 сентября 2016 года.

Таким образом, продлен срок сдачи объектов строительства в эксплуатацию, что свидетельствует о продлении срока исполнения контракта.

Согласно ст.ст. 702, 708 Гражданского кодекса РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

К отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

В договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

Указанные в договоре подряда начальный, конечный и промежуточные сроки выполнения работы могут быть изменены в случаях и в порядке, предусмотренных договором.

В соответствии со ст. 740 ГК РФ по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

Договор строительного подряда заключается на строительство или реконструкцию предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ. Правила о договоре строительного подряда применяются также к работам по окончательным предложением участника закупки, с которым

заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об отсутствии закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

При заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется

на весь срок исполнения контракта, а случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значения 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, которой предусмотрен определенный перечень оснований изменения существенных условий контракта.

Муниципальным контрактом №22/20/15-ЭА не предусмотрены основания изменения существенных условий контракта при его исполнении.

Кроме того, в соответствии со ст. 6 Федерального закона от 30 декабря 2004 г. №214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» застройщик обязан передать участнику долевого строительства объект долевого строительства не позднее срока, который предусмотрен договором и должен быть единым для участников долевого строительства, которым застройщик обязан передать объекты долевого строительства, входящие в состав многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости или в состав блок-секции многоквартирного дома, имеющей отдельный подъезд с выходом на территорию общего пользования, за исключением случая, установленного частью 3 настоящей статьи.

В случае нарушения предусмотренного договором срока передачи участнику долевого строительства объекта долевого строительства застройщик уплачивает участнику долевого строительства неустойку (пени) в размере одной трехсотой ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действующей на день исполнения обязательства, от цены договора за каждый день просрочки. Если участником долевого строительства является гражданин, предусмотренная настоящей частью неустойка (пени) уплачивается застройщиком в двойном размере.

В случае, если строительство (создание) многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости не может быть завершено в предусмотренный договором срок, застройщик не позднее чем за два месяца до истечения указанного срока обязан направить участнику долевого строительства соответствующую информацию и предложение об изменении договора. Изменение предусмотренного договором срока передачи

18.08.2015 между Администрацией муниципального образ

(жилых помещений) по контракту, газопровода.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, прихожу к выводу о том, что в действиях *** содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Как следует из материалов дела, 18.08.2015 между Администрацией муниципального образования «Городское поселение - город Осташков» (далее – Заказчик, Дольщик) и ООО «ГК «Велес» (Застройщик) по результатам проведенного в соответствии с требованиями 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) открытого аукциона в электронной форме по закупке «Долевое участие в строительстве жилых помещений (квартир) в г. Осташкове Тверской области в рамках реализации «Адресной программы Тверской области по переселению граждан из аварийного жилищного фонда на 2013-2017 годы» (1 этап), расположенного на территории МО «Городское поселение - г. Осташков» 2-я часть» (извещение № 0136300014015000008 от 14.07.2015; согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на электронный аукцион от 30.07.2015)

заключен муниципальный контракт № 0136300014015000008-0067679-02 на приобретение квартир у Застройщика.

Пунктом 1.1. муниципального контракта Застройщик ООО «ГК «Велес» обязуется в предусмотренный контрактом срок передать Дольщику квартиры согласно спецификации в многоквартирных домах № 2 а, 2 б, 2 в, тип домов: блоки, расположенных по адресу: Тверская область, г. Осташков, ул. Мира, на земельном участке с кадастровым № 69:45:0080215:32, после получения разрешений на ввод в эксплуатацию многоквартирных домов, а Дольщик обязуется приобрести строящиеся квартиры, принять квартиры и оплатить их стоимость.

В соответствии с пунктом 1.2 Контракта контракт вступает в силу с момента его заключения, промежуточные сроки определены Приложением № 5 к Контракту - Графиком этапов строительства и платежей, срок ввода многоквартирного дома (домов) в эксплуатацию до 15.12.2015, срок передачи Застройщиком объекта долевого строительства - Квартир дольщику - до 20.12.2015. Датой приема-передачи Квартир является дата подписания акта приема-передачи Квартир Дольщиком. Дата по сроку ввода в эксплуатацию объекта и дата передачи застройщиком объекта долевого строительства - Квартир Дольщику являются исходными для определения имущественных санкций.

03.02.2017 ООО «ГК «Велес» в лице генерального директора *** и администрация МО «Городское поселение - г. Осташков» в лице временно исполняющего обязанности главы администрации *** заключили соглашение о продлении срока исполнения обязательств по указанному контракту в силу непреодолимой силы.

Согласно п. 1.1 Соглашения предметом соглашения являются обстоятельства непреодолимой силы (прохождение на земельном участке по ул. Мира с кадастровым № 69:45:0080215:32 распределительного газопровода низкого давления филиала ОАО «Газпром газораспределение Тверь», не отраженного в документах территориального планирования), исполнение обязательств Застройщика по муниципальному контракту № 0136300014015000008-0067679-02 от 18.08.2015 «Долевое участие в строительстве жилых помещений (квартир) в г. Осташкове Тверской области в рамках реализации «Адресной программы Тверской области по переселению граждан из аварийного жилищного фонда на 2013-2017 годы» (1 этап), расположенного на территории МО «Городское поселение - г. Осташков» 2-я часть», а именно: срок ввода в эксплуатацию многоквартирных домов и срок передачи Застройщиком объекта долевого строительства - Квартир Дольщику отодвигается до 31.03.2017. Санкции за несвоевременное исполнение обязательств по указанному контракту Дольщиком к Застройщику не применяются.

11.04.2017 ООО «ГК «Велес» в лице генерального директора ***, и администрация МО «Г ородское поселение - г. Осташков» в лице временно исполняющего обязанности главы администрации *** заключили соглашение о продлении срока исполнения обязательств по указанному контракту в силу непреодолимой силы.

Согласно п. 1.1 Соглашения предметом соглашения являются обстоятельства непреодолимой силы (прохождение на земельном участке по ул. Мира с кадастровым № 69:45:0080215:32 распределительного газопровода низкого давления филиала ОАО «Газпром газораспределение Тверь», не отраженного в документах территориального планирования), исполнение обязательств Застройщика по муниципальному контракту № 0136300014015000008-0067679-02 от 18.08.2015 «Долевое участие в строительстве жилых помещений (квартир) в г. Осташкове Тверской области в рамках реализации «Адресной программы Тверской области по переселению граждан из аварийного жилищного фонда на 2013-2017 годы» (1 этап), расположенного на территории МО «Городское поселение - г. Осташков» 2-я часть», а именно: срок ввода в эксплуатацию многоквартирных домов и срок передачи Застройщиком объекта долевого строительства - Квартир Дольщику отодвигается до 15.07.2017. Санкции за несвоевременное исполнение обязательств по указанному контракту Дольщиком к Застройщику не применяются.

Таким образом, Соглашениями от 03.02.2017 и от 11.04.2017 дважды был продлен срок сдачи объекта строительства в эксплуатацию и передачи объекта долевого строительства, что свидетельствует о продлении срока исполнения контракта.

При этом, согласно условиям Контракта (п.6.22, п. 6.23) стороны освобождаются от ответственности за частичное или полное неисполнение обязательств по настоящему контракту, если оно явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы, если эти обстоятельства непосредственно повлияли на исполнение настоящего контракта. При этом срок исполнения обязательств по настоящему контракту отодвигается соразмерно времени, в течение которого действовали такие обстоятельства. Решение о полном или частичном неисполнении обязательств в силу непреодолимой силы

оформляется двусторонним соглашением.

Согласно п. 7.2 Контракта к обстоятельствам непреодолимой силы Стороны настоящего Контракта отнесли такие: явления стихийного характера (землетрясение, наводнение, удар молнии, оползень), температуру, силу ветра и уровень осадков в месте исполнения обязательств по Контракту, препятствующие нормальным условиям деятельности; пожары, техногенные катастрофы, произошедшие по вине Сторон; нормативные и ненормативные акты органов власти и органов местного самоуправления, а также их действия и бездействие, препятствующие выполнению сторонами условий настоящего договора; забастовки, организованные в установленном законом порядке, боевые действия, террористические акты и другие обстоятельства, которые выходят за рамки разумного контроля Сторон.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

В силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ непреодолимая сила определяется как чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства.

Таким образом, обстоятельства непреодолимой силы - это чрезвычайные, непреодолимые, не зависящие от воли и действий участников экономического соглашения обстоятельства, в связи с которыми участники оказываются неспособными выполнить принятые ими обязательства. Возникновение этих обстоятельств освобождает участника - исполнителя договора от ответственности за выполнение принятых им обязательств, при доказанности им причинно-следственной связи между неблагоприятными условиями и неисполнением договора.

К непреодолимой силе могут быть отнесены такие обстоятельства общего характера, как стихийные бедствия (землетрясение, наводнение, занос), иные природные явления (смерч, ураган, молнии, снегопад).

Из анализа указанных правовых норм следует, что оснований для признания факта наличия газопровода на земельном участке, предоставленном для строительства жилых домов, обстоятельством непреодолимой силы («форс-мажор») не имелось, в том числе учитывая следующие фактические обстоятельства, которые нашли свое подтверждение также в акте внеплановой выездной проверки использования средств областного бюджета от 07.11.2016 Министерства Тверской области по обеспечению контрольных функций и в решении Арбитражного суда Тверской области по делу № А66-17082/2016 от 01.06.2016.

Администрация МО «Городское поселение - г. Осташков» по договору от 13.04.2015 № 001/2015-бп передала земельный участок ООО «ГК «Велес» для осуществления строительства многоквартирных домов в рамках адресной программы Тверской области по переселению граждан из аварийного жилищного фонда (прим.: требование к участнику о наличии у участника закупки земельного участка для строительства является обязательным условием для допуска к участию в торгах, а именно, Заказчиком в информационной карте документации об аукционах (извещение № 0136300014015000008 от 14.07.2015) установлены требования к участникам закупки и к содержанию вторых частей заявок. В частности, указано, что заявки должны содержать в соответствии с требованиями Федерального закона от 30.12.2004 № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» (с изменениями и дополнениями):

- разрешение на строительство многоквартирного дома (домов), в состав которого будет входить объект долевого строительства;

- свидетельство о государственной регистрации участником закупки права собственности на земельный участок, предоставленный для строительства многоквартирного дома (домов), в состав которых будет входить объект долевого строительства, или договор аренды (субаренды) такого земельного участка, или договор безвозмездного пользования таким земельным участком;

- проектная декларация.)

Судом установлено и подтверждается материалами настоящего дела, что газопровод низкого давления был сооружен и выкуплен до момента заключения ООО «ГК «Велес» договора от 13.04.2015 № 001-2015-бп безвозмездного срочного пользования земельным участком. Застройщик и Дольщик знали

об особенностях выделяемого под строительство земельного участка, в том числе о существовании на нем газопровода и незаконно возвел в пределах охранной зоны газопровода жилой дом.

Так, постановлением от 13.12.2007 № 1145 Главы МО «Осташковский район» утвержден акт выбора земельного участка № 14 от 27.03.2007 (составлен членами комиссии, в которую входят представители администрации МО «Городское поселение-г.Осташков», приложение 1 к постановлению главы МО «Осташков» №1021 от 01.09.2003) и согласовано место размещения газопровода. 13.08.2008 выдано разрешение на строительство № 19.

28.11.2009 объект (газопровод) был принят приемочной комиссией и оформлен акт приема в эксплуатацию.

Постановлением главы МО «Осташковский район» от 25.12.2009 № 1814 объект был принят в муниципальную собственность.

ОАО «Тверьоблгаз» по договору купли-продажи с МУТ1 «Ресурс-М» МО «Осташковский район» 21.09.2010 приобрело внутрипоселковые газовые сети, входящие в зону межпоселкового газопровода ЛГРС Зехново-город Осташков, протяженностью 39498 м, адрес объекта: Тверская область, Осташковский район, г. Осташков, кадастровый № 69:24:0000000:0:7.

Право собственности АО «Газпром газораспределение Тверь» на указанный объект недвижимости зарегистрировано в установленном законом порядке, о чем выдано свидетельство о регистрации права от 19.11.2010 серии 69-ЛБ№ 142247.

Таким образом, в связи с вышеизложенным администрация города Осташкова должна была знать о наличии газопровода.

Как указано выше, Администрация МО «Городское поселение - г. Осташков» по договору от 13.04.2015 № 001/2015-бп передала земельный участок, на котором расположен газопровод, ООО «ГК «Велес» в безвозмездное пользование для осуществления строительства многоквартирных домов в рамках адресной программы Тверской области по переселению граждан из аварийного жилищного фонда.

15.06.2015, то есть до заключения муниципального контракта по итогам аукциона, ООО «ГК «Велес» были выданы технические условия на перекладку участка газопровода, которые выполнены не были, участок газопровода из зоны застройки не вынесли.

Вместе с тем, зная о том, что на земельном участке проложен газопровод, 18.08.2015 заключен муниципальный контракт на выполнение строительно-монтажных работ многоквартирных домов. ООО «ГК «Велес» незаконно» построил жилые дома в пределах охранной зоны газопровода. На газопроводе был построен жилой дом.

Решением Арбитражного суда Тверской области по делу № Л66-17082/2016 от 01.06.2016 на ООО «ГК «Велес» в срок до 01.09.2016 была возложена обязанность осуществить перенос с земельного участка с кадастровым № 69:45:0080215:32, входящего в состав земель населенных пунктов, расположенного по адресу: Тверская область, г. Осташков, ул. Мира, дома № 2, 4, 6, 8, предоставленного ООО «ГК «Велес» по договору № 001/2015-бп от 13.04.2015, газопровода низкого давления путем его переноса за пределы жилого комплекса.

До настоящего времени решение суда не исполнено.

20.01.2017 прокуратурой г. Осташкова в адрес администрации МО «Городское поселение - г. Осташков» также было внесено представление «Об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» с требованием принять меры по начислению неустоек и штрафов по указанному выше контракту за нарушение срока ввода в эксплуатацию многоквартирных домов и нарушение срока передачи квартир администрации МО «Городское поселение - г. Осташков».

Согласно ответа на представление от 22.03.2017 № 560 администрация ссылается на принятие контрактной службой администрации решения отодвинуть до 31.03.2017 в связи с обстоятельством непреодолимой силы (прохождение на земельном участке по ул. Мира с кадастровым № 69:45:0080215:32 распределительного газопровода низкого давления филиала ОАО «Газпром газораспределение Тверь», не отраженного в документах территориального планирования) срок ввода в эксплуатацию многоквартирных домов и срок передачи застройщиком ООО «ГК «Велес» объекта долевого строительства - квартир дольщику (администрации). 03.02.2017 администрацией с ООО «ГК «Велес» заключено соглашение о продлении срока исполнения обязательств в силу

непреодолимой силы до 31.03.2017.

Санкции за несвоевременно исполнение обязательств по указанным контрактам в настоящее время дольщиком к Застройщику не применяются.

В случае если 31.03.2017 ООО «ГК «Велес» не будет осуществлен ввод в эксплуатацию многоквартирных домов и не будет осуществлена передача объекта долевого строительства, администрацией будут выставлены неустойки и пени.

Однако, 11.04.2017 Администрация МО «Городское поселение - г. Осташков» вновь заключает соглашение о продлении срока исполнения обязательств в силу непреодолимой силы, опять ссылаясь на прохождение по земельному участку распределительного газопровода низкого давления. Согласно соглашению срок ввода в эксплуатацию многоквартирных домов и срок передачи Застройщиком объекта долевого строительства - Квартир Дольщику отодвигается до 15.07.2017, т.е. данным соглашением изменены условия контракта, а именно срок исполнения контракта.

Определение понятия существенных условий контракта следует из положений пункта 1 статьи 432 ГК РФ, предусматривающих следующее: договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора; существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно статьям 766, 767 ГК РФ государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

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 .

Изменения условий государственного или муниципального контракта, не связанные с обстоятельствами, указанными в пункте 1 статьи 767 ГК РФ в одностороннем порядке или по соглашению сторон допускаются в случаях, предусмотренных законом.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указывается 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 статьями 34 и 95 Закона.

В соответствии с частью 1 статьи 95 Закона изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях:

1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:

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;

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;

2) если цена заключенного для обеспечения федеральных нужд на срок не менее чем три года контракта составляет либо превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, данные условия могут быть изменены на основании решения Правительства Российской Федерации;

3) если цена заключенного для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации на срок не менее чем три года контракта составляет или превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, данные условия могут быть изменены на основании решения высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации;

4) если цена заключенного для обеспечения муниципальных нужд на срок не менее одного года контракта составляет или превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, указанные условия могут быть изменены на основании решения местной администрации;

5) изменение в соответствии с законодательством Российской Федерации регулируемых цен (тарифов) на товары, работы, услуги;

б) 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;

7) в случае заключения контракта с иностранной организацией на лечение гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации цена контракта может быть изменена при увеличении или уменьшении по медицинским показаниям перечня услуг, связанных с лечением гражданина Российской Федерации, если данная возможность была предусмотрена контрактом с иностранной организацией.

В соответствии со вторым абзацем пункта 1 статьи 432 ГК РФ существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно статье 42 Закона извещение об осуществлении закупки должно содержать, в том числе, краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 Закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования; то есть, Закон определяет срок выполнения работ как существенное условие контракта; при этом вышеперечисленные положения Закона применительно к спорному контракту не допускают возможность изменения срока выполнения работ.

Согласно части 7 статьи 95 Закона при исполнении контракта (за исключением случаев, которые предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частью 6 статьи 14 Закона) по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. В этом случае соответствующие изменения должны быть внесены заказчиком в реестр контрактов, заключенных заказчиком.

При заключении дополнительных соглашений от 03.02.2017 и от 11.04.2017, ни одного из обстоятельств, указанных в части 1 статьи 95 Закона не имелось.

Оснований для признания факта наличия газопровода на земельном участке, предоставленном для строительства жилых домов, обстоятельством непреодолимой силы («форс-мажор»), исходя из анализа вышеприведенных норм и фактических обстоятельств, не имелось.

При этом, согласно части 6 статьи 34 Закона, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Согласно части 7 статьи 34 Закона пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Между тем, заключение вышеуказанного соглашения препятствует взысканию с подрядчика, нарушившего срок исполнения обязательств по контракту, пени в установленном размере.

Таким образом, Сторонами муниципального контракта в контракт соглашениями были внесены изменения условий исполнения контракта в части срока выполнения работ; при этом Законом установлен императивный запрет на внесение таких изменений. Указанные изменения в части срока выполнения работ повлекли снижение размера предусмотренной пунктом 6.2 муниципального контракта № 0136300014015000008-0067679-02 от 18.08.2015 ответственности Застройщика за нарушение срока передачи объекта, нарушение финансовых интересов муниципального образования, нарушение прав граждан, чье переселение предусматривалось приложением № 3 к муниципальному контракту № 0136300014015000008-0067679-02 от 18.08.2015.

При этом действующим в период исполнения контракта и в момент рассмотрения дела Законом о контрактной системе возможность изменения условий контракта предусмотрена статьей 95; в спорной части указанный Закон также не допускает изменения условий контракта.

Вышеуказанное свидетельствует о том, что временно исполняющим обязанности главы администрации МО «Городское поселение - г. Осташков» ***, подписавшим соглашения от 03.02.2017 и от 11.04.2017, при исполнении контракта были изменены условия контракта при том, что возможность таких изменений условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок

Таким образом, заключение Администрацией МО «Городское поселение - г. Осташков» и ООО «ГК «Велес» соглашений о продлении сроков исполнения контракта является нарушением требований статей 34, 95 Закона.

Согласно статье 107 Закона лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

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 Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, влечет

наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - двухсот тысяч рублей.

Следовательно, в действиях должностного лица – временно исполняющего обязанности главы администрации МО «Городское поселение - г. Осташков» *** в связи с изменением существенных условий контракта, содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения заказчика – город Осташков Тверской области.

Дата совершения административного правонарушения: 03.02.2017 и 11.04.2017.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом в КоАП РФ 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, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 – 7.32, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

*** решением главы МО «городское поселение-г.Осташков» от 16.09.2016 №181 с 17.09.2016 назначен временно исполняющим обязанности главы администрации МО «Городское поселение - г. Осташков», в этой связи ответственности за совершение административного правонарушения подлежит вне зависимости от формы вины – в связи с ненадлежащим исполнением им как должностным лицом своих служебных обязанностей, которые в данном случае выражались в необходимости соблюдения требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Факт совершения административного правонарушения и виновность *** в совершении административного правонарушения подтверждается постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении от 07.07.2017, материалами дела № 05-5/1-53-2017.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, является отсутствие факта привлечения к административной ответственности по однородным правонарушениям. Отягчающие административную ответственность обстоятельства не установлены.

При этом оснований для освобождения *** от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ не усматривается.

В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и

применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и иными лицами.

Законодатель, не дав развернутого определения понятия «малозначительность» правонарушения, тем не менее, указывает на следующие признаки малозначительности административного правонарушения:

- 1) это противоправное (то есть, предусмотренное КоАП РФ и законами субъектов Российской Федерации) виновное действие (бездействие);
- 2) вред, причиняемый таким административным правонарушением, по размеру, характеру, объему и т.п. крайне незначителен;
- 3) деяние не представляет большой опасности для охраняемых законом прав, интересов, благ;
- 4) при его совершении обычно отсутствуют обстоятельства, отягчающие административную ответственность;
- 5) такое административное правонарушение обычно имеет разовый, кратковременный характер.

Согласно пункту 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998 о проверке конституционности статьи 266 Таможенного кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 85 и статьи 222 Кодекса РСФСР об административных правонарушениях, постановление от 12.05.1998 о проверке конституционности отдельных положений абзаца 6 статьи 6 и абзаца 2 части 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 18.06.1993 «О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением», постановлением от 15.07.1999 по делу о проверке конституционности отдельных положений Закона РСФСР «О Государственной налоговой службе РСФСР» и Законов Российской Федерации «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» и «О федеральных органах налоговой полиции»).

Правоотношения в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд являются предметом особой защиты со стороны государства и охраняются не только нормами российского, но и нормами международного законодательства. Так, согласно пунктам «b» и «с» части 1 статьи 9 Конвенции ООН против коррупции, ратифицированной Федеральным законом от 08.03.2006 № 40-ФЗ, констатируется необходимость мер по созданию надлежащих систем закупок, которые основываются на прозрачности, конкуренции и объективных критериях принятия решений и являются эффективными, среди прочего, с точки зрения предупреждения коррупции.

Такие системы затрагивают условия участия, критерии отбора и принятия решений о заключении контрактов, правила проведения торгов и их опубликования, а также применение заранее установленных и объективных критериев в отношении принятия решений о публичных закупках в целях содействия последующей проверке правильности применения правил или процедур.

Состав инкриминируемого Заказчику правонарушения является формальным, и в данном случае угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только и не столько в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Таким образом, отсутствуют основания для прекращения дела в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения и объявлении устного замечания.

При принятии настоящего постановления учитывается характер совершенного административного

правонарушения, имущественное и финансовое положение должностного лица, наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (в части административных правонарушений, предусмотренных статьями 7.29 – 7.32, частью 7 статьи 19.5, статьей 19.7.2 КоАП РФ) не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения к ответственности исчисляется по общим правилам исчисления сроков - со дня, следующего за днем совершения административного правонарушения (за днем обнаружения правонарушения) (пункт 14 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Руководствуясь статьями 2.1, 3.1, 4.5, 23.66, 29.9, 29.10 и частью 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо - ***, временно исполняющего обязанности главы МО «Городское поселение – г. Осташков, виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на *** административный штраф **в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.**

*Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, **не позднее шестидесяти дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.*

*При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, **по истечении шестидесяти дней** Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тверской области будут направлены соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания сумм штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством (пункт 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях). Кроме того, Управление вправе принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии со статьей 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.*

Реквизиты для перечисления штрафов за нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд городских поселений

Получатель:

УФК по Тверской области (Тверское УФАС России)

ИНН 6905005800 КПП 695001001

Р/сч. № 40101810600000010005 в ОТДЕЛЕНИИ ТВЕРЬ Г.ТВЕРЬ

БИК 042809001

код бюджетной классификации 161 1 16 33050 13 6000 140

ОКТМО городского поселения – 28645101

Назначение платежа – штраф за нарушение законодательства о закупках для нужд городских поселений

УИН (ID начисления) 0319830552062200000844620 (прим.: обязателен для указания)

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 - 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления-

начальник отдела контроля закупок

Л.К.Красюкова

Копия постановления получена

____.____.2017 г.

(подпись)

Сведения о взыскателе:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Тверской области

ИНН 6905005800

ОГРН 1036900080722

КПП 690501001

Дата регистрации 03.11.2003

Лицевой счет 04361361360

54 - 0319830552062200000844634

55 - 0319830552062200000844648