

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу

об административном правонарушении № 04-02/35-2015

17 февраля 2015 года

г. Салехард

Административное дело № 04-02/35-2015 рассмотрено 17.02.2015.

Постановление о прекращении административного производства № 04-02/35-2015 изготовлено в полном объеме 20.01.2015.

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу Печерин Олег Юрьевич, рассмотрев постановление заместителя прокурора г. Ноябрьск и материалы дела об административном правонарушении в отношении должностного лица - начальника эксплуатационно-технического отдела ГБУЗ ЯНАО «Ноябрьская центральная городская больница» <...> по факту нарушения требований ст. 70, 95 Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), в части изменения существенных условий контракта № 3637ЭА, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 7.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), руководствуясь статьями 29.9., 29.10. КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

На рассмотрение дела об административном правонарушении <...>, надлежащим образом извещенная о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении № 04-02/35-2015 (определение о рассмотрении дела об административном правонарушении от 05.02.2015г. направлено электронной почтой) не явилась, представителя не направила, ходатайствовала о рассмотрении дела в ее отсутствие (исх. б/н от 16.02.2015).

Представитель прокуратуры г. Ноябрьска извещен надлежащим образом, посредством электронной почты.

Считаю возможным рассмотреть дело об административном правонарушении № 04-02/35-2015 в отсутствие <...>, представителя прокуратуры г. Ноябрьска.

Материалами дела установлено.

Прокуратурой г. Ноябрьска проведена проверка соблюдения законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд в государственном бюджетном учреждении здравоохранения Ямало-Ненецкого автономного округа «Ноябрьская центральная городская больница» (далее по тексту – Заказчик), в ходе которой установлены

нарушения действующего законодательства.

В соответствии с ч.2 ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон 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.

Статьей 95 Закона о контрактной системе предусмотрен исчерпывающий перечень случаев, при которых возможно изменение существенных условий контракта.

В ходе проверки установлено, что 02.06.2014 между ГБУЗ ЯНАО «Ноябрьская центральная городская больница» и ООО «21 век» заключен государственный контракт № 3637ЭА на выполнение подрядных работ по текущему ремонту в урологическом отделении хирургического корпуса № 2 ГБУЗ ЯНАО «Ноябрьская ЦГБ».

Согласно условиям государственного контракта ООО «21 век» приняло на себя обязательства выполнить подрядные работы по текущему ремонту в урологическом отделении хирургического корпуса № 2 ГБУЗ ЯНАО «Ноябрьская ЦГБ» в соответствии с техническим заданием, дефектной ведомостью и локальной сметой.

Дефектной ведомостью и локальной сметой, помимо прочего предусмотрен монтаж стальных трубчатых радиаторов отопления 10 (РС-Р) секционные с монтажным комплектом (проходные пробки, воздухоотводчики, кронштейны) в количестве 47 шт.

По результатам исполнения обязательств по контракту составлен акт о приемке выполненных работ б/н от 24.07.2014, согласно которому приняты работы, в том числе по установке радиаторов стальных 10 (РС-Р) секционные в комплекте в количестве 47 шт.

Вместе с тем, осмотром установлено, что фактически установлены радиаторы типа РС 1-500-14 (14 секций) в количестве 43 шт.

Согласно представленной «Кимрским заводом Теплового оборудования «РАДИАТОР» радиаторы РС-Р 10 имеют паспортную теплоотдачу — 730 Вт. При этом, согласно паспорту радиаторы РС 1 — 500-12 (14 секций), установленные подрядчиком, имеют теплоотдачу 546 Вт. В связи с этим фактически установленные радиаторы по качественным характеристикам уступают, тем которые должны быть установлены.

Согласно вышеуказанной информации аналогом радиаторов РС-Р являются РС-1-500-19 (19 секций) и РС-2-500-11.

Как следует из акта выполненных работ от 24.07.2014 работы приняты начальником эксплуатационно-технического отдела <...>.

Таким образом, по мнению прокуратуры г. Ноябрьск, начальник эксплуатационно-технического отдела ГБУЗ ЯНАО «Ноябрьская ЦГБ» Ивченко Ю.В., 24.07.2014,

находясь на территории муниципального образования г. Ноябрьск, изменила условия контракта № 3637ЭА от 02.06.2014 на выполнение подрядных работ по текущему ремонту в урологическом отделении, хирургического корпуса № 2 ГБУЗ ЯНАО «Ноябрьская ЦГБ», заключенного учреждением с ООО «21 век», в случае когда возможность изменения условий контракта не предусмотрена федеральным законом, то есть совершила административное правонарушение, предусмотренное ч.4 ст.7.32 КоАП РФ.

Между тем, по итогам рассмотрения материалов дела об административном правонарушении № 04-02/35-2015, прихожу к следующим выводам.

Для привлечения к административной ответственности по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ необходимо факт противоправного деяния, которое заключается в изменении условий контракта.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о контрактной системе Законодательство Российской Федерации о контрактной системе основывается на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, связанные с размещением заказов.

Закон о контрактной системе по своей сути регламентирует порядок проведения публичных процедур, при заключении и исполнении контракта стороны обязаны руководствоваться требованиями, в том числе Гражданского кодекса РФ.

Согласно части 4 статьи 7.32 КоАП за изменение условий контракта на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчика, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена федеральным законом, предусмотрена административная ответственность.

Для привлечения к административной ответственности по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ необходимо установить в действиях лица элемент объективной стороны состава административного правонарушения: противоправное деяние, которое заключается в изменении условий контракта.

Частью 1 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) установлено, что изменение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором.

Согласно части 1 статьи 452 ГК РФ соглашение об изменении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

Статьей 310 ГК РФ регламентировано, что одностороннее изменение условий обязательства не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Согласно ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в 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;

6) 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.

Статьей 310 ГК РФ регламентировано, что одностороннее изменение условий обязательства не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Статьей 309 ГК РФ предусмотрено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства.

Согласно ч. 2 ст. 307 ГК РФ обязательства возникают из договора.

Вместе с тем, материалы дела об административном правонарушении не свидетельствуют о прямом изменении условий исполнения контракта, в том числе путем заключения дополнительного соглашения.

Согласно условиям государственного контракта ООО «21 век» приняло на себя обязательства выполнить подрядные работы по текущему ремонту в урологическом отделении хирургического корпуса № 2 ГБУЗ ЯНАО «Ноябрьская ЦГБ» в соответствии с техническим заданием, дефектной ведомостью и локальной сметой.

Материалами дела определено, что установленные радиаторы РС 1-500-14 уступают по техническим характеристикам радиаторам 10 (РС-Р), которые должны были быть установлены.

Также установлено, что фактически было установлено 43 радиатора, вместо 47.

<...> подписан акт выполненных работ от 24.07.2014, работы приняты.

Таким образом, установлено, что установлены радиаторы иного, чем требовалось Заказчику типа, а также меньшего количества однако, состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ не усматривается.

Полагаю, что своими действиями <...> не нарушила требований ст. 95 Закона о контрактной системе, поскольку факт изменения существенных условий контракта не установлен, поскольку дополнительных соглашений с Исполнителем не заключалось, сроки выполнения работ не изменялись, цена контракта осталась прежней.

Согласно ч. 1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Таким образом, в действиях <...> отсутствует состав административного

правонарушения, предусмотренный ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Пунктом 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ установлено, что производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при отсутствии состава административного правонарушения.

В соответствии с ч. 2 ст. 29.4 КоАП РФ при наличии обстоятельств, предусмотренных [статьей 24.5](#) настоящего Кодекса, в ходе подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении, выносится постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

На основании вышеизложенного, руководствуясь п. 2 ч. 1 ст. 24.5, ч. 2 ст. 29.4, ст. 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 04-02/35-2015, возбужденное в отношении <...> по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ прекратить на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 30.1. КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в [статьях 25.1 - 25.5.1](#) настоящего Кодекса, вынесенное должностным лицом - в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

При этом в пункте 30 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что территориальная подсудность рассмотрения жалоб на постановления по делам об административных правонарушениях должна определяться местом совершения правонарушения, а не местом нахождения соответствующего органа.

Согласно ч. 1 ст. 30.3. КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Руководитель управления

О.Ю. Печерин