

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

г.Омск
29 ноября 2016 г.

Дело №
03-10.2/176-2016/7.32

Временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...>, рассмотрев предоставленные Тарским межрайонным прокурором Омской области <...> постановление о возбуждении производства об административном правонарушении от 20.10.2016 и другие материалы дела, возбужденного в отношении должностного лица Тарского муниципального района Омской области (далее также заказчик) <...>, по факту совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие <...>, извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 03-10.2/176-2016/7.32,

в присутствии защитников <...>,

У С Т А Н О В И Л:

В Омское УФАС России из Тарской межрайонной прокуратуры Омской области поступили (вх. № 8015 от 24.10.2016) постановление Тарского межрайонного прокурора Омской области <...> о возбуждении производства об административном правонарушении от 20.10.2016 в отношении <...> (далее - постановление от 20.10.2016) и другие материалы дела.

В постановлении от 20.10.2016 указано, что в нарушение части 2 статьи 34, частей 1 и 1.1 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) заказчиком внесены изменения в условия муниципального контракта от 30.11.2015 № 2015.444741 на выполнение аварийно-восстановительных работ по устройству временного низководного деревянного моста через р. Оша в с. Вставское Тарского района Омской области (далее – муниципальный контракт от 30.11.2015 № 2015.444741).

Указанные в постановлении от 20.10.2016 нарушения квалифицированы Тарским межрайонным прокурором Омской области <...> по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Должностное лицо Омского УФАС России отмечает, что изначально определением от 26.10.2016 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 03-10.2/176-2016/7.32 рассмотрение указанного дела было назначено на 15:30 часов 07 ноября 2016 года.

Вместе с тем, 02.11.2016 в адрес Омского УФАС России поступило письменное ходатайство <...> (вх. № 8359э от 02.11.2016) об отложении даты рассмотрения

дела об административном правонарушении № 03-10.2/176-2016/7.32 на более поздний срок, в связи с невозможностью его явки в назначенные дату и время по причине нахождения в период с 03 ноября 2016 года по 08 декабря 2016 года в ежегодном оплачиваемом отпуске.

В подтверждение вышеуказанного обстоятельства в Омское УФАС России представлена копия распоряжения <...>.

При этом, по устной информации, полученной специалистом Омского УФАС России <...> от работника юридической службы Тарского муниципального района Омской области <...>, <...> не может также явиться в Омское УФАС России в назначенные время и дату, поскольку будет находиться на лечении в госпитале общей продолжительностью две недели.

В соответствии с частью 1 статьи 29.6 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается в пятнадцатидневный срок со дня получения органом, должностным лицом, правомочным рассматривать дело, протокола об административном правонарушении и других материалов дела.

Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 29.6 КоАП РФ **в случае поступления ходатайств от участников производства по делу об административном правонарушении** либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела **срок рассмотрения дела может быть продлен** судьей, органом, **должностным лицом, рассматривающим дело, но не более чем на один месяц.**

Рассмотрев заявленное ходатайство, руководствуясь статьей 24.4, статьей 29.1, пунктом 3 части 1 статьи 29.4, статьей 29.6, 29.12 КоАП РФ, должностным лицом Омского УФАС России удовлетворено ходатайство <...> об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 03-10.2/176-2016/7.32, в связи с чем, рассмотрение указанного дела было назначено к рассмотрению в Омском УФАС России 29.11.2016 в 15:00 час.

На рассмотрение дела об административном правонарушении № 03-10.2/176-2016/7.32 <...> не явился, обеспечив при этом явку на рассмотрение вышеуказанного дела об административном правонарушении своих защитников - <...>.

Рассмотрев постановление от 20.10.2016 и представленные материалы дела об административном правонарушении, должностное лицо Омского УФАС России установило следующее.

12.10.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) были размещены извещение о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на выполнение аварийно-восстановительных работ по устройству временного низковольтного деревянного моста через р. Оша в с. Вставское Тарского района Омской области для нужд Администрации Тарского муниципального района Омской области (извещение № 0352300154115000092) с начальной (максимальной) ценой контракта 6004400 руб.

По результатам проведения электронного аукциона победителем признано ГП

«Седельниковское ДРСУ», с которым 30.11.2015 заказчиком заключен муниципальный контракт № 2015.444741 (реестровый номер контракта 3553500334516000004) с ценой 6004400 руб.

Пункт 3.1 муниципального контракта от 30.11.2015 № 2015.444741 содержит следующее условие о сроке выполнения работ по муниципальному контракту:

*«3.1. Срок выполнения работ: **120 дней со дня заключения настоящего контракта.***

В соответствии с пунктом 11.1 муниципального контракта от 30.11.2015 № 2015.444741: *«Контракт действует до 30 апреля 2016 года с момента его заключения до полного исполнения принятых сторонами обязательств, и завершения всех взаиморасчетов по Контракту».*

Вместе с тем, **01.04.2016** заказчиком в лице <...> и государственным предприятием Омской области «Седельниковское дорожное ремонтно-строительное управление» **было заключено и подписано дополнительное соглашение** к муниципальному контракту от 30.11.2015 № 2015.444741, в котором, в частности, было указано следующее:

«Стороны пришли к соглашению внести следующие изменения по сроку исполнения Муниципального контракта:

- в пункте 3.1 срок выполнения подрядных работ (аварийно-восстановительные работы) «120 дней» изменить на «210 дней»;

- в пункте 11.1 срок действия муниципального контракта «30 апреля 2016 года» изменить на «30 июля 2016 года».

Соответственно в муниципальный контракт от 30.11.2015 № 2015.444741 были внесены изменения в части существенного условия о сроке окончания работ по контракту.

В силу части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, **Гражданского кодекса Российской Федерации**, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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.

Исходя из пункта 1 статьи 766 ГК РФ, **к существенным условиям** государственного

или **муниципального контракта на выполнение подрядных работ относятся 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.

Частью 2 статьи 767 ГК РФ предусмотрено, что **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.**

При этом частью 2 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе установлено, что **при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьей 34** Федерального закона о контрактной системе и **[статьей 95](#) настоящего** Федерального закона.

Согласно части 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе **изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается**, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, установленных пунктами 1 – 7 части 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

При этом в пунктах 1 – 7 части 1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе **отсутствует** случай изменения условий контракта о сроке окончания работ по контракту.

Часть 1.1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе предусматривает, что в 2015 и 2016 годах допускается изменение по соглашению сторон **срока исполнения контракта**, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги, и (или) количества товаров, объема работ, услуг, **предусмотренных** контрактами (включая государственные контракты, **муниципальные контракты**, гражданско-правовые договоры бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, заключенные до дня вступления в силу настоящего Федерального закона), **срок исполнения которых завершается в 2015 и 2016 годах, в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.** При этом заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) новых условий контракта.

На момент совершения административного правонарушения данный порядок определялся Правилами изменения по соглашению сторон срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги, и (или) количества товаров, объема работ, услуг, предусмотренных контрактами, срок исполнения которых завершается в 2016 году, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 14.03.2016 № 191 (далее – Правила).

Сроки исполнения муниципального контракта от 30.11.2015 № 2015.444741 не превышают 6 месяцев, соответственно, вышеуказанные правила в отношении данного контракта не применяются (часть 3 Правил).

Учитывая вышеизложенное, действия должностного лица заказчика - <...> по

заключению дополнительного соглашения от 01.04.2016 к муниципальному контракту от 30.11.2015 № 2015.444741 нарушают положения части 2 статьи 34, частей 1 и 1.1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

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.

Согласно части 1 статьи 107 Федерального закона о контрактной системе **лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации** и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, **несут** дисциплинарную, гражданско-правовую, **административную**, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Материалами дела об административном правонарушении № 03-10.2/176-2016/7.32 установлено, что **дополнительное соглашение от 01.04.2016 к муниципальному контракту от 30.11.2015 № 2015.444741 было заключено и подписано <...>**, действующем на основании <...>.

Учитывая вышеизложенное, указанное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, было допущено по вине <...>.

Вина должностного лица заказчика – <...> состоит в том, что он допустил нарушение требований, установленных частью 2 статьи 34, частями 1 и 1.1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, и не предпринял всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Таким образом, <...>, в силу примечания к статье 2.4 КоАП РФ, являясь должностным лицом, изменив условия муниципального контракта от 30.11.2015 № 2015.444741, совершил административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Постановление о возбуждении производства по делу об административном правонарушении вынесено 20.10.2016 в присутствии <...>.

В своих письменных объяснениях от 20.10.2016 по факту допущенного нарушения <...> дословно указано: *«28.03.2016 главой Вставского сельского поселения было направлено письмо в адрес Администрации Тарского муниципального района о продлении срока выполнения работ по муниципальному контракту в связи с резким увеличением уровня воды в р. Оша, затоплению подъездных путей и невозможностью передвижения грузовой и строительной техники.*

30.03.2016 от ГП «Седельниковское ДРСУ» поступило письменное обращение о невозможности и нецелесообразности дальнейшего выполнения работ в связи с наступлением резкого паводкового периода. Продолжение работ могло привести к просадке земляного полотна и снижению качества выполненных работ по

муниципальному контракту. Также, подрядчик сослался на крайнюю необходимость переноса сроков выполнения работ на послепагодковый период 2016 г.

Справка, выданная ФГБУ «Обь-Иртышское управление по мониторингу окружающей среды» подтверждает, что устойчивый переход температуры воздуха через 0 градусов в сторону повышения произошел 26.03.2016, что на 15 дней раньше нормы.

Очевидно, что указанные обстоятельства являются форс-мажорными (непреодолимой силы) и п. 3 ст. 401 ГК РФ определены как чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства.

Ст.ст. 401, 451 ГК РФ предусматривают возникновение форс-мажорных обстоятельств. Под ними понимаются неожиданные ситуации, которые нельзя было предвидеть и предотвратить. При этом отсутствует вина сторон договора. Ответственность за нарушение его положений не наступает, если обязательство должно быть исполнено в период форс-мажора.

На территории Тарского муниципального района Омской области постановлением главы от 17.04.2016 была объявлена чрезвычайная ситуация муниципального характера.

В сложившейся ситуации заключение дополнительного соглашения о продлении срока выполнения работ являлось необходимым условием для выполнения работ надлежащего качества с сохранением цены муниципального контракта.

Данные действия не привели к дополнительному расходованию бюджетных средств или уменьшению объема выполнения работ по муниципальному контракту, а напротив, позволили значительно повысить качество выполнения работ по муниципальному контракту».

Аналогичные пояснения были представлены <...> в адрес Омского УФАС России (письмо вх. № 8359э от 02.11.2016).

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 03-10.2/176-2016/7.32 защитники <...> поддержали вышеуказанные объяснения <...>.

Должностное лицо Омского УФАС России не может согласиться с вышеуказанной позицией <...>, его защитников, поскольку:

- Во-первых, исходя из заключенного и подписанного между сторонами муниципального контракта от 30.11.2015 № 2015.444741, общий срок выполнения работ составляет 120 дней со дня заключения настоящего контракта, т.е. с учетом исчисления данных сроков окончание выполнения всего объема работ подрядчиком по данному контракту должно было приходиться на **30.03.2016**.

В то же время, чрезвычайная ситуация муниципального характера, на которую ссылается <...> в своих письменных объяснениях по факту допущенного нарушения законодательства Российской Федерации о контрактной системе, была объявлена **17.04.2016**, что позже установленного 120-дневного срока, отведенного для выполнения работ по контракту от 30.11.2015 № 2015.444741.

При этом следует отметить, что в материалах дела отсутствуют надлежащие доказательства, подтверждающие утверждение <...> о том, что 17.04.2016 на территории Тарского муниципального района Омской области действительно была объявлена чрезвычайная ситуация муниципального характера.

- Во-вторых, должностное лицо Омского УФАС России не может согласиться с утверждением <...> о том, что наступление резкого паводкового периода является форс-мажорным обстоятельством (непреодолимой силой), поскольку **непреодолимая сила** характеризуется двумя взаимосвязанными признаками: чрезвычайностью (исключительностью) и объективной непредотвратимостью обстоятельств ([пункт 3 статьи 401](#) Гражданского кодекса Российской Федерации).

В рассматриваемом же случае, должностное лицо Омского УФАС России считает, что ситуация, связанная с наступлением паводкового периода для сторон является предвидимой.

- В-третьих, <...> **изменил существенные условия** муниципального контракта от 30.11.2015 № 2015.444741, а именно **срок выполнения работ по контракту, что не предусмотрено исключительными случаями, установленными частью 2 статьи 34, частями 1 и 1.1 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.**

При этом следует отметить, что ГП «Седельниковское ДРСУ», подписав муниципальный контракт от 30.11.2015 № 2015.444741, согласилось с его условиями, в том числе в отношении сроков окончания работ.

Таким образом, должностное лицо Омского УФАС России считает, что у <...> **отсутствовали правовые основания** для заключения дополнительного соглашения к муниципальному контракту от 30.11.2015 № 2015.444741 и изменения срока окончания работ.

Время совершения административного правонарушения: 01 апреля 2016 года.

На момент рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении сроки давности привлечения к административной ответственности, установленные статьей 4.5 КоАП РФ, не истекли.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения заказчика – Омская область, г. Тара, пл. Ленина, 21.

Вина <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 03-10.2/176-2016/7.32.

При назначении наказания должностным лицом, рассматривающим дело № 03-10.2/176-2016/7.32, учитываются общие правила назначения административного наказания, предусмотренные статьей 4.1 КоАП РФ.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), не выявлено.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение <...> установленных Федеральным законом о контрактной системе требований, а также

обстоятельства, вынуждающие его действовать в состоянии крайней необходимости, при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность (статья 4.2 КоАП РФ) <...>, является привлечение к административной ответственности впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП РФ) <...>, не выявлено.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного административного правонарушения, должностным лицом, уполномоченным на рассмотрение настоящего дела, не усматривается.

На основании изложенного и руководствуясь **статьями 7.32, 23.66, пунктом 1 части 1 статьи 29.9, статьей 29.10** Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пунктом 7.12 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, зарегистрированного в Минюсте России 24.08.2015 № 38653,

П О С Т А Н О В И Л :

Признать <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде **административного штрафа в размере 20000 (Двадцать тысяч) рублей.**

Административный штраф должен быть уплачен <...> не позднее **шестидесяти дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки.

Временно исполняющий обязанности

заместителя руководителя управления

<...>