

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № А72-7.32/15

07 сентября 2015 года

Г.
Кызыл

Резолютивная часть постановления оглашена 02.09. 2015 года

Постановление в полном объеме изготовлено 07.09.2015 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 протокол об административном правонарушении от 30.06.2015 года и иные материалы дела № А72-7.32/15 в отношении должностного лица – и.о. директора Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ» «...», по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении рассмотрено в отсутствие надлежащим образом извещенного «...» (уведомление ФГУП «Почта России» о вручении по рабочему адресу от 14.08.2015 года, уведомление о вручении телеграммы по адресу регистрации от 20.08.2015 года), в присутствии представителя по доверенности от 17.04.2015 года «...».

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

Представитель «...» по доверенности «...» поддержала доводы, изложенные в протоколе об административном правонарушении от 30.06.2015 года.

Рассмотрев материалы дела № А72-7.32/15 и выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступили материалы Территориального управления Федеральной службы финансово-бюджетного надзора в Республике Тыва по проверке Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ» (далее – ГКУ РТ «Госстройзаказ») (вх. № 2385 от 25.05.2015 г.), согласно которым в действиях должностного лица – и.о. директора ГКУ РТ «Госстройзаказ» «...» установлено нарушение части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, выразившееся в заключение дополнительного соглашения об изменении размера и порядка финансирования и оплаты работ по государственному контракту от 29.08.2014 года № 59.

Так, ГКУ РТ «Госстройзаказ» на официальном сайте в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> 13.08.2014 года было размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме № 01122000008140002214 на право заключения государственного контракта, по условиям которого заказчик поручает, а подрядчик принимает на себя выполнение

работ по строительству объекта «Плавательный бассейн г. Ак-Довурак», начальная (максимальная) цена контракта: 126 099 303, 00 рубля 00 копеек.

На основании протокола рассмотрения единственной заявки от 13.08.2014 года № 01122000008140002214 29.08.2014 года между и.о. директора ГКУ РТ «Госстройзаказ» «...» и Государственным бюджетным учреждением Республики Тыва «Управление капитального строительства» заключен государственный контракт № 59 на выполнение работ по строительству объекта «Плавательный бассейн г. Ак-Довурак», цена контракта: 126 099 303, 00 (сто двадцать шесть миллионов девяносто девять тысяч триста три) рубля, со сроком с 29 августа 2014 года до 30 ноября 2015 года.

В 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» (далее – Закон о контрактной системе).

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 пункта 8 части 3 Закона о контрактной системе государственным контрактом признается договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации государственным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд.

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

В 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.

В части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе сформулировано общее правило, согласно которому изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается. Вместе с тем, в данной норме содержится исчерпывающий перечень случаев, при которых возможно изменение существенных условий контракта по

соглашению сторон.

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 пункты 2 и 3 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлена возможность изменения условий государственного контракта, заключенного на срок не менее чем три года по цене, равной или превышающей размер цены, установленной Правительством Российской Федерации, в случае если исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно. При этом основанием для изменения условий государственного контракта по соглашению сторон является решение Правительства РФ (высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации).

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

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

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

Между ГКУ РТ «Госстройзаказ» и ГБУ РТ «Управление капитального строительства» заключен государственный контракт от 29.08.2014 года № 59 по условиям которого заказчик поручает, а подрядчик принимает на себя выполнение работ по строительству объекта «Плавательный бассейн г. Ак-Довурак» в соответствии с условиями контракта, техническим заданием на выполнение работ, локальным сметным расчетом утвержденным заказчиком. Цена контракта составляет: 126 099 303, 00 рубля.

В соответствии с пунктом 5.1 государственного контракта от 24.06.2014 года № 47 выполненные работы оплачиваются в строгом соответствии с объемами и источниками финансирования при наличии денежных средств на расчетном счете заказчика.

Пунктом 5.2. государственного контракта от 29.08.2014 года № 59 предусмотрено, что авансовый платеж контрактом не предусматривается.

Пунктом 5.3 государственного контракта от 29.08.2014 года № 59 предусмотрено, что окончательный расчет с подрядчиком за выполненные работы осуществляется заказчиком не позднее 10 рабочих дней после подписания сторонами окончательного акта сдачи-приемки выполненных работ с устранением выявленных дефектов и выставления счета-фактуры подрядчиком (ч. 13 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Пунктом 5.4 государственного контракта от 29.08.2014 года № 59 предусмотрено, что оплата по контракту осуществляется в безналичной форме в рублях.

Однако, в нарушение части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе и.о. директора ГКУ РТ «Госстройзаказ» «...» изменены существенные условия государственного контракта от 29.08.2014 года № 59 путем заключения с и.о. директора ГБУ РТ «Управление капитального строительства» «...» дополнительного соглашения б/н от 19.09.2014 года.

Так, дополнительным соглашением от 19.09.2014 года к государственному контракту от 29.08.2014 года № 59 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 заключённого контракта. Подрядчик приступает к исполнению работ не дожидаясь авансирования со стороны заказчика. Авансирование перечисляется подрядчику не позднее, чем через 10 банковских дней со дня поступления средств на расчётный счет заказчика.

Отчетность по выполнению объемов работ за счет авансирования должна быть закрыта 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 . Пункты 5.3 и 5.4 государственного контракта исключить. Остальные условия государственного контракта остаются без изменений».

Таким образом, и.о. директора ГКУ РТ «Госстройзаказ» «...» предусмотрев дополнительным соглашением от 19.09.2014 г. авансовый платеж в размере 30 % от цены заключённого контракта, а также исключив условия осуществления окончательного расчета изменил существенные условия государственного контракта от 29.08.2014 г. № 59.

Частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Таким образом, в действиях и.о. директора ГКУ РТ «Гостройзаказ» «...» по заключению с и.о. директора ГБУ РТ «Управление капитального строительства» «...» дополнительного соглашения б/н от 19.09.2014 года к государственному контракту от 29.08. 2014 года № 59, предусматривающего перечисление авансовых платежей в размере 30 % от цены контракта, а также исключение порядка осуществления окончательного платежа

усматривается состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32. КоАП РФ.

Вина «...» состоит в том, что «...» не выполнил установленные требования Закона о контрактной системе и не предпринял зависящих от него мер по их соблюдению. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение норм установленных Законом о контрактной системе, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина «...» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном правонарушении.

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

Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность, не установлены.

Доводы представителя «...» по доверенности, изложенные в протоколе об административном правонарушении от 30.06.2015 года, о заключении дополнительного соглашения б/н от 19.09.2014 года к государственному контракту от 29.08. 2014 года № 59 во избежание срыва исполнения федеральных программ и соглашений, в части освоения федеральных целевых средств, а также ссылка на постановление Правительства Российской Федерации от 06.03.2015 года № 198 не могут быть приняты в качестве обстоятельств исключающих в действии должностного лица состава административного правонарушения, 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. Кроме того, условия об увеличении (перечислении) авансовых платежей не является основанием для заключения дополнительного соглашения к государственному контракту, предусмотренного постановлением Правительства Российской Федерации от 06.03.2015 года № 198.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения заказчика – Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ», то есть «...».

Временем совершения административного правонарушения является дата заключения дополнительного соглашения к государственному контракту № 59 от 29 августа 2014 года, то есть 19.09.2014 года.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.9, 4.2, 4.3, 4.5, 7.32, 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

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

2. Наложить на должностное лицо – исполняющего обязанности директора Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ» «...» штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.2, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

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.

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

ИНН 1701044223; КПП 170101001;

Код бюджетной классификации: 161 116 33020 02 6000 140.

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

р/с 40101810900000010001 в ГРКЦ НБ Республики Тыва Банка России г. Кызыл БИК: 049304001; л/с 04121873000

ОКТМО: 93701000;

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд субъектов Российской Федерации.

Идентификатор плательщика: «...».

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 шестидесяти 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 частью 7 статьи 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