

18 февраля 2019 года
Тамбов

г.

Заместитель руководителя – <...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Тамбовское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол № АП2-33/19 об административном правонарушении от 18.02.2019, составленный в отношении должностного лица генподрядчика – генерального директора общества с ограниченной ответственностью <...> (далее - ООО <...>) <...> по части 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

УСТАНОВИЛА:

Составлением протокола об административном правонарушении 18 февраля 2019 года возбуждено настоящее дело № АП2-33/19 об административном правонарушении.

Основанием для возбуждения дела послужил факт нарушения части 2 статьи 34, части 1 статьи 95 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) должностным лицом ООО <...> при исполнении государственного контракта № 016420000<...>5_344701 от 28.12.2018 на строительство <...> фельдшерско-акушерского пункта с использованием модульных конструкций в <...>, участок №133 «Б», <...> района, Тамбовской области (общестроительные работы, рекультивация земли, устройство входной группы, внешние сети), выявленный при рассмотрении обращения Управления Федерального казначейства по Тамбовской области (исх. от 25.01.2019 64-06-11/499, вх. от 28.01.2019 №473).

Статья 64 Закона о контрактной системе определяет содержание документации об электронном аукционе, в том числе возможность заказчика изменить условия контракта (п.9 ч.1 ст.64).

Согласно ч.4 ст.64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

В соответствии с п. 1.3 проекта государственного контракта при исполнении контракта изменение его существенных условий не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, установленных ст.95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Согласно п. 3.7 проекта контракта авансовый платеж не предусмотрен.

Пунктом 13.3. проекта контракта установлено, что контракт может быть изменен и/или дополнен сторонами в период его действия на основе взаимного согласия сторон с учетом ограничений, установленных Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт.

По итогам проведения вышеуказанного электронного аукциона между Управлением градостроительства и архитектуры Тамбовской области и обществом с ограниченной ответственностью <...> (далее – ООО <...>) 28.12.2018 заключен государственный контракт № 016420000<...> 5_344701 на строительство <...> фельдшерско-акушерского пункта с использованием модульных конструкций в с. <...>, участок №133 «Б», <...> района, Тамбовской области (общестроительные работы, рекультивация земли, устройство входной группы, внешние сети) в соответствии с объявленными условиями. Цена контракта 4 035 162 (четыре миллиона тридцать пять тысяч сто шестьдесят два) рублей 80 копеек.

28.12.2018 Управление градостроительства и архитектуры Тамбовской области и ООО <...> заключили дополнительное соглашение к государственному контракту № 016420000<...> 5_344701 от 28.12.2018 (далее – Дополнительное соглашение), которым п.3.7 контракта был изложен в следующей редакции: «Предусмотреть авансовый платеж в размере 30 процентов суммы контракта. Аванс перечисляется не позднее 29 декабря 2018 в пределах лимитов 2018 года».

Выплата аванса генподрядчику контракта осуществлена платежными поручениями № 651290 и № 651291 от 29.12.2018 на общую сумму 1 210 548, 87 руб. (30 % от цены контракта) в нарушение первоначальных условий закупки и контракта.

Частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьей 34 и статьей 95 указанного Федерального закона.

Согласно статье 95 Закона контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, установленных ч.1 ст.95 указанного закона, к которым рассматриваемый случай не относится.

Частью 1 статьи 451 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не

вытекает из его существа.

Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Оснований, соответствующих условиям ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе, ч. 1 ст. 451 ГК РФ не установлено.

Исходя из изложенного, изменение условий контракта в части порядка оплаты работ (выплаты аванса) в рассматриваемом случае не соответствует законодательству о контрактной системе.

Таким образом, генподрядчик – ООО <...>, заключив 28.12.2018 соглашение об изменении условий контракта в части выплаты аванса, не предусмотренного контрактом, нарушил положения ч.2 ст. 34, ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе, а также пункта 2.1 контракта.

Статьей 107 Закона о контрактной системе установлено, что лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением возложенных на него обязанностей.

Частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ установлена административная ответственность за изменение условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей.

Должностным лицом генподрядчика, подписавшим 28.12.2018 рассматриваемое дополнительное соглашение № 1 и неправоммерно изменившим условия контракта, является генеральный директор ООО <...> <...>.

Таким образом, генеральный директор ООО <...> <...>, незаконно изменив условия контракта, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – г. Тамбов.

Временем совершения административного правонарушения является дата заключения дополнительного соглашения № 1 к государственному контракту № 016420000<...> 5_344701 – 28.12.2018.

На рассмотрение дела № АП2-33/19 об административном правонарушении <...> присутствовал лично. Факт нарушения <...> признал.

Дело № АП2-33/19 об административном правонарушении в соответствии с частью 2 статьи 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного <...> административного правонарушения, личности виновного, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Вина должностного лица генподрядчика – генерального директора ООО <...> <...> доказана и подтверждена материалами настоящего дела об административном правонарушении и состоит в том, что он незаконно изменил условия государственного контракта на выполнение работ для государственных нужд, возможность изменения которых не предусмотрена Законом о контрактной системе.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Доказательства малозначительности совершенного правонарушения не представлены и при рассмотрении дела не установлены.

Оценка малозначительности должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.4 ст.7.32 КоАП РФ, является формальным, для признания данного правонарушения окончательным не требуется наступления вредных последствий.

Кроме того, совершенное правонарушение посягает на установленный государством обязательный порядок исполнения контракта, заключенного по результатам осуществления закупок товаров, работ, услуг для государственных нужд, поэтому наличие или отсутствие негативных последствий в результате совершенного деяния в рассматриваемом случае значения не имеют. При этом, неправомерное изменение условий государственного контракта нарушает условия конкуренции, поскольку исполнителю контракта незаконно значительно улучшены условия контракта в части оплаты работ в нарушение объявленных, так как установлена возможность 30-процентного авансирования, что не было предусмотрено условиями закупки и заключенным контрактом. При известном авансировании оплаты в 30% при проведении аукциона участники закупки могли составить конкуренцию, т.к. это значимые для участников закупки условия исполнения контракта.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность, не установлены.

Обстоятельства, исключающие производство по делу, не установлены.

Руководствуясь ст. 23.66, ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10, ст. 29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Привлечь должностное лицо подрядчика – генерального директора ООО <... > <...> **к административной ответственности по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ** (изменение условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) **и подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей.**

В соответствии со статьей 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу. Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в банк или в иную кредитную организацию. Предлагаю <...> представить копию документа, свидетельствующего об оплате административного штрафа в Тамбовское УФАС России.

Согласно части 5 вышеназванной статьи при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение 10 суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно части 1 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту

рассмотрения дела.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления (часть 1 статьи 30.3 КоАП РФ).

<...> <...>