

АО «Брянскавтодор»

<.....>

Постановление

о назначении административного наказания по делу

№ 141

от «20» февраля 2017 г.

г. Брянск

Я, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области <.....>, рассмотрев протокол об административном правонарушении, составленный в отношении юридического лица АО «Брянскавтодор», <.....>,

в присутствии:

<.....> – представителя юридического лица АО «Брянскавтодор», действующего на основании доверенности № 29 от 17.02.2017 года;

<.....> – представителя юридического лица АО «Брянскавтодор», действующего на основании доверенности № 40 от 17.02.2017 года;

<.....> – представителя юридического лица АО «Брянскавтодор», действующего на основании доверенности № 41 от 17.02.2017 года;

<.....> - представителя юридического лица АО «Брянскавтодор», действующего на основании доверенности № 49 от 17.02.2017 года;

установил:

30.11.2016 года инспекция Брянского УФАС России осуществила внеплановую проверку № 97 по соблюдению заказчиком КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» требований 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 о контрактной системе) при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог Брянской области (устранение деформационных повреждений в объеме 63 728 м²), по заявке КУ "Управление автомобильных дорог Брянской области" за № 0127200000216002540 в рамках которой установлено и подтверждено при рассмотрении дела об административном правонарушении, что при исполнении контракта № 0127200000216002540_199775 на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог Брянской области (устранение деформационных повреждений в объеме 63 728 м²) от 06.06.2016 года заказчиком КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области» нарушены положения Закона о контрактной системе в части изменения условий заключенного по итогам электронного аукциона контракта.

Так, контракт № 0127200000216002540_199775 на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог Брянской области (устранение деформационных повреждений в объеме 63 728 м²) от 06.06.2016 года заключен по итогам электронного аукциона за № 0127200000216002540 между КУ «Управления автомобильных дорог Брянской области» (заказчик) и АО «Брянскавтодор» (подрядчик).электронный

Указанный электронный аукцион за № 0127200000216002540 проводился заказчиком с учетом требований части 5 статьи 30 Закона о контрактной системе, согласно которой Заказчик при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) вправе установить в извещении об осуществлении закупки требование к поставщику (подрядчику, исполнителю), не являющемуся субъектом малого предпринимательства или социально ориентированной некоммерческой организацией, *о привлечении к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.*

Извещением о проведении рассматриваемого электронного аукциона за № 0127200000216002540, пунктом 35 Информационной таблицы документации об электронном аукционе, пунктом 6.7 проекта контракта предусмотрено требование,

определенное частью 5 ст. 30 Закона о контрактной системе, а именно, что в ходе исполнения Контракта Подрядчик обязан привлечь к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций. Объем работ, выполняемых такими организациями должен составлять не менее 40% от цены контракта.

Исходя из объявленных условий электронного аукциона за № 0127200000216002540 КУ «Управления автомобильных дорог Брянской области» заключило с АО «Брянскавтодор» государственный контракт № 0127200000216002540_199775 на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог Брянской области (устранение деформационных повреждений в объеме 63 728 м²) от 06.06.2016 года, пунктом 6.7 которого стороны определили, что «в ходе исполнения Контракта Подрядчик обязан привлечь к исполнению контракта субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций. Объем работ, выполняемых такими организациями должен составлять не менее 40% от цены контракта. Копии заключенных договоров субподряда, заверенные должным образом, должны быть представлены в планово-договорной отдел КУ «УАД Брянской области» в течение 10 рабочих дней с момента их заключения. Также обязательно предоставление декларации от имени субподрядчика о его соответствии требованиям, предъявляемым действующим законодательством к субъектам малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческим организациям. За неисполнение условия о привлечении к исполнению контрактов субподрядчиков, соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций поставщик несет гражданско-правовую ответственность в соответствии с разделом 9 Контракта».

Однако, в ходе исполнения контракта подрядчиком не выполнено данное условие контракта и не привлечены к исполнению контрактов субподрядчики из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций. Все работы по контракту выполнены исключительно АО «Брянскавтодор».

Таким образом, подрядчиком АО «Брянскавтодор» при выполнении работ изменены условия пункта 6.7 заключённого государственного контракта контракт № 0127200000216002540_199775 на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог Брянской области (устранение деформационных повреждений в объеме 63 728 м²) от 06.06.2016 года в части не привлечения к исполнению государственного контракта субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 40 % от цены контракта, что нарушает положения ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе, согласно которым при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.

Согласно части 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.

Однако, случаев, позволяющих изменить условия государственного контракта контракт № 0127200000216002540_199775 на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог Брянской области (устранение деформационных повреждений в объеме 63 728 м²) от 06.06.2016 года при его исполнении, предусмотренных статьей 95 Закона о контрактной системе, не выявлено.

При составлении протокола об административном правонарушении АО «Брянскавтодор» представлены документы, корректирующие объем работ, выполненных самостоятельно АО «Брянскавтодор» и выполненных с привлечением субподрядчика. Так АО «Брянскавтодор» представлены доказательства, свидетельствующие о привлечении к исполнению рассматриваемого государственного контракта № 0127200000216002540_199775 на выполнение подрядных работ по восстановлению изношенных верхних слоев асфальтобетонного покрытия субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства на поставку щебня и отсевов в объеме 17% от цены контракта.

На основании вышеизложенного, с учетом представленных на подписание протокола об административном правонарушении подрядчиком документов, установлено событие административного правонарушения, выразившееся в изменении условий государственного контракта контракт № 0127200000216002540_199775 на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог Брянской области (устранение деформационных повреждений в объеме 63 728 м²) от 06.06.2016 года (пункт 6.7), в части не привлечения к исполнению государственного контракта субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 23 % от цены контракта, в то время как такая возможность изменения условий контракта не предусмотрена [законодательством](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Контракт № 0127200000216002540_199775 на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог Брянской области (устранение деформационных повреждений в объеме 63 728 м²) от 06.06.2016 года заключены от имени АО «Брянскавтодор», следовательно юридическое лицо АО «Брянскавтодор» является субъектом административного правонарушения.

Место совершения правонарушения – г. Брянск.

Дата и время совершения правонарушения: 22.07.2016 года.

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.

Факт совершения административного правонарушения подтверждается протоколом об административном правонарушении от 20.02.2016 года, составленным в отношении юридического лица АО «Брянскавтодор», а так же другими материалами дела.

Срок давности привлечения юридического лица АО «Брянскавтодор» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

На рассмотрении дела об административном правонарушении представлены письменные пояснения АО «Брянскавтодор» (вх. № 1167 от 20.02.2017 года).

В рамках рассмотрения дела об административном правонарушении представитель АО «Брянскавтодор» <.....> пояснила, что АО «Брянскавтодор» с целью привлечения субподрядных организаций из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческих организаций осуществляло закупку способом открытого запроса предложений (номер не представлен). Однако, до окончания срока подачи заявок не было подано ни одной заявки, открытый запрос предложений признан несостоявшимся. В связи с тем, что поиски субподрядных организаций из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированным некоммерческих организаций не дали результатов, в целях избежания срывов исполнения контракта в установленные сроки, обеспечения безопасности дорожного движения на участках ремонта АО «Брянскавтодор» вынуждено было выполнить работы собственными силами в полном объеме.

Изучив представленные АО «Брянскавтодор» доказательства должностное лицо Брянского УФАС России не приняло и в вид следующего:

1. Государственный контракт № 0127200000216002540_199775 на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог Брянской области (устранение деформационных повреждений в объеме 63 728 м²) от 06.06.2016 года заключался в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе, императивно устанавливающего запрет на изменение условий заключенного контракта при его исполнении (часть 2 ст. 34 Закона о контрактной системе). Такой императивный запрет на изменение условий контракта установлен документацией о закупке, размещенной заказчиком в единой информационной системе. Следовательно, принимая решение на участие в электронном аукционе, участник закупки АО «Брянскавтодор» выражает согласие со всеми условиями осуществляемой закупки за № 0127200000216002540.

2. АО «Брянскавтодор», являясь участником закупки, принимая участие в электронном аукционе за № 0127200000216002540, заключая государственный

контракт, обладало информацией об обязанности при исполнении контракта совершить действия по привлечению субподрядных организаций из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в размере 40% от цены контракта, поскольку АО «Брянскавтодор» в составе заявки на участие в электронном аукционе за № 0127200000216002540 выразило согласие на выполнение работ на условиях, указанных в документации об электронном аукционе, в том числе с условием на привлечение к исполнению контракта субподрядных организаций из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в размере не менее 40% от цены контракта.

3. АО «Брянскавтодор» признано победителем электронного аукциона согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона 24 мая 2016 года, следовательно, уже начиная с даты подведения итогов электронного аукциона, а именно с 24 мая 2016 года АО «Брянскавтодор» имело возможность предпринять действия по организации и поиску субподрядных организаций из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций. Более того, срок выполнения работ по государственному контракту определен 06.06.2016 года, государственный контракт № 0127200000216002540_199775 заключен 06.06.2016 года, следовательно, у АО «Брянскавтодор» имелось достаточно времени для осуществления повторного проведения закупок с учетом положений Федерального закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" для отбора организаций из числа СМП для выполнения работ;

4. Установленный факт несостоявшегося открытого запроса предложений не может являться правовым основанием для неисполнения условий контракта, заключенного в рамках Закона о контрактной системе и не осуществления АО «Брянскавтодор» иных действий по привлечению субподрядчиков из числа субъекта малого предпринимательства и социально ориентированных некоммерческих организаций.

5. Информация о привлечении к исполнению государственного контракта № № 0127200000216002540_199775 заключен 06.06.2016 года соисполнителей из числа субъектов малого предпринимательства на поставку щебня и отсевов в объеме 17% от цены контракта представлена только в Брянское УФАС России 20.02.2017 года на составление протокола об административном правонарушении, данные документы были приняты во внимание должностным лицом Брянского УФАС России, однако такие документы не направлялась заказчику КУ «Управление автомобильных дорог Брянской области», как это предусмотрено пунктом 6.7 контракта.

В силу [ч. 1 ст. 1.5](#) КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

При рассмотрении дела об административном правонарушении установлено, что

правонарушение совершено по неосторожности, поскольку АО «Брянскавтодор» 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.

Также должностным лицом Брянского ФАС России не установлены оснований для признания совершенного обществом правонарушения малозначительным и освобождения общества от административной ответственности на основании [статьи 2.9](#) КоАП РФ, поскольку бездействие АО «Брянскавтодор» причинило ущерб общественным интересам, нарушив права и законные интересы потенциальных субъектов малого предпринимательства, претендующих на заключение договора субподряда.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность в соответствии со статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не имеется.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не имеется.

В силу [частей 1, 3, 3.1, 3.2](#) статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи [раздела II](#) настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Однако, при рассмотрении дела об административном правонарушении представителями АО «Брянскавтодор» не представлено документов, свидетельствующих о неблагоприятном имущественном или финансовом положении АО «Брянскавтодор», не заявлено о наличии каких-либо иных исключительных обстоятельств, позволяющих должностному лицу, уполномоченному на рассмотрение настоящего дела об административном правонарушении снизить штраф в соответствии с положениями ч. 3.2 ст. 4.1 КоАП

РФ.

Оценивая доказательства по делу в их совокупности, должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области <.....>, учитывая, что АО «Брянскавтодор» изменило условия пункта 6.7 государственного контракта № 0127200000216002540_199775 на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог Брянской области (устранение деформационных повреждений в объеме 63 728 м²) от 06.06.2016 года, в части не привлечения к исполнению государственного контракта субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме 23 % от цены контракта, в то время как такая возможность изменения условий контракта не предусмотрена [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, не предприняло в полном объеме все зависящие от него меры по привлечению к исполнению контракта субподрядчиков из числа субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, причинило ущерб общественным интересам, нарушив права и законные интересы потенциальных субъектов малого предпринимательства, претендующих на заключение договора субподряда, руководствуясь статьями 7.32, 23.66, 29.9, 29.10, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

Постановил:

Признать юридическое лицо АО «Брянскавтодор», <.....>, за изменение условий государственного контракта № 0127200000216002540_199775 на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог Брянской области (устранение деформационных повреждений в объеме 63 728 м²) от 06.06.2016 года, 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 200 000 (двухсот тысяч) рублей

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.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты счетов для зачисления административных штрафов:

№ счета получателя: **40101810300000010008**

ИНН получателя платежа: **3234034811**

Наименование банка получателя платежа: **ГРКЦ Банка России по Брянской области**

БИК: **041501001**

ОКТМО: **15 701 000**

КБК: **161 116 33020 02 6000 140**

КПП: **325701001**

Наименование получателя: **УФК по Брянской области (УФАС России по Брянской области)**

Сумма платежа: 100%.

Идентификатор плательщика:

Назначение платежа: административный штраф по постановлению Брянского УФАС России о наложении штрафа об административном правонарушении от «20» февраля 2017 года.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа АО «Брянскавтодор», надлежит представить в Брянское УФАС России, надлежащим образом заверенные копии платежных документов по факсу 8(4832) 64-32-74.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 3 ст. 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченному ее рассматривать.

Согласно 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.

<.....>