

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о привлечении к административной ответственности по делу об административном правонарушении № 012/04/7.32-1098/2023

22 декабря 2023 года г. Йошкар-Ола

Я, заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ в отношении ранее замещающего должность директора МКУ «Дирекция муниципального заказа» ГО «Город Йошкар-Ола» <...> (дата и место рождения: <...>; паспорт серия <...> № <...> выдан <...>; место регистрации (жительства): <...>) по факту заключения 30.12.2022 дополнительного соглашения № 2 к муниципальному контракту № 301/22 на выполнение работ по объекту: «Ремонт проезжей части улицы Воинов-Интернационалистов на участке от Воскресенского проспекта до ул. Кирова г. Йошкар-Олы (реестровый номер контракта 3121512819322000105), согласно которому, пункт 2.5 муниципального контракта предусматривал выплату аванса в размере 30 % от цены муниципального контракта (18 840 921 рублей), с нарушением требований части 65.1 статьи 112 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)

УСТАНОВИЛ:

18.12.2023 главным специалистом – экспертом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл в отношении <...> по факту заключения 30.12.2022 дополнительного соглашения № 2 к муниципальному контракту № 301/22 на выполнение работ по объекту: «Ремонт проезжей части улицы Воинов Интернационалистов на участке от Воскресенского проспекта до ул. Кирова г. Йошкар-Олы (реестровый номер контракта 3121512819322000105), согласно которому пункт 2.5 муниципального контракта предусматривал выплату аванса в размере 30 % от цены муниципального контракта (18 840 921 рублей) с нарушением требований части 65.1 статьи 112 Закона о контрактной системе составлен протокол об административном правонарушении по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6

настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела, либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

На рассмотрение настоящего дела <...> не явился, надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения дела.

Так, из протокола об административном правонарушении следует, что <...> 30.12.2022 по месту исполнения должностных обязанностей совершено административное правонарушение при следующих обстоятельствах.

16.08.2022 между МКУ «Дирекция муниципального заказа» и ООО «Тиса» заключен муниципальный контракт № 301/22 на выполнение работ по объекту: «Ремонт проезжей части улицы Воинов-Интернационалистов на участке от Воскресенского проспекта до ул. Кирова г. Йошкар-Олы (реестровый номер контракта 3121512819322000105).

Согласно пункту 2.5 заключенного контракта выплата аванса не предусмотрена.

30.12.2022 между сторонами по муниципальному контракту было заключено дополнительное соглашение № 2, согласно которому пункт 2.5 муниципального контракта предусматривал выплату аванса в размере 30 % от цены муниципального контракта (18 840 921,00 рубль).

Данное дополнительное соглашение заключено на основании части 65.1 статьи 112 Закона о контрактной системе.

В соответствии с вышеуказанной нормой закона по соглашению сторон допускается изменение существенных условий контракта, заключенного до 1 января 2024 года, если при исполнении такого контракта возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения. Предусмотренное настоящей частью изменение осуществляется с соблюдением положений частей 1.3 - 1.6 статьи 95 настоящего Федерального закона на основании решения Правительства Российской

Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд соответственно.

29.12.2022 мэром города Йошкар-Олы издано постановление № 1497 об изменении существенных условий муниципального контракта, а именно в части выплаты аванса.

Однако, частью 1.3 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотренные частью 1 настоящей статьи изменения осуществляются

при условии предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта, если такие изменения влекут возникновение новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), не обеспеченных ранее предоставленным обеспечением исполнения контракта, и если при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) требование обеспечения исполнения контракта установлено в соответствии со статьей 96 настоящего Федерального закона.

Так, согласно пункту 2 части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе в случае установления заказчиком в соответствии с настоящей статьей требования обеспечения исполнения контракта размер такого обеспечения устанавливается в соответствии с настоящим Федеральным законом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении в размере от одной второй процента до тридцати процентов начальной (максимальной) цены контракта, за исключением случаев, предусмотренных частями 6.1 - 6.2-1 настоящей статьи.

При этом, если аванс превышает тридцать процентов начальной (максимальной) цены контракта, размер обеспечения исполнения контракта устанавливается в размере аванса.

Установлено, что размер обеспечения исполнения контракта при его заключении составил 6 280 307 рублей.

Следовательно, учитывая, что размер выплаченного аванса составил 18 840 921,00 рубль, то в соответствии с пунктом 2 части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта не мог быть ниже данной суммы.

Обязанность соблюдения данных положений законодательства также вытекает из пункта 4 постановления Правительства РФ от 29.03.2022 № 505 «О приостановлении действия отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации и установлении размеров авансовых платежей при заключении государственных (муниципальных) контрактов в 2022 году».

Однако, обеспечение исполнения контракта на сумму 18 840 921,00 рубль подрядчиком до заключения дополнительного соглашения от 30.12.2022 не представлено.

Таким образом, дополнительное соглашение от 30.12.2022 заключено без учета положений части 1.3 статьи 95 Закона о контрактной системе.

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, за исключением случаев, предусмотренных частью 4.1 настоящей статьи.

Частью 2 статьи 12 Закона о контрактной системе предусмотрено, что должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и нормативными правовыми актами, указанными в частях 2 и 3 статьи 2 названного Федерального закона.

В соответствии с частью 1 статьи 107 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.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом понимается лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно - хозяйственные функции, в том числе, в государственных организациях.

Так, дополнительное соглашение от 30.12.2022 подписано ранее замещающим должность директора МКУ «Дирекция муниципального заказа городского округа «Город Йошкар-Ола» <...>.

Директором МКУ «Дирекция муниципального заказа городского округа «Город Йошкар-Ола» <...> назначен 01.07.2022 Распоряжением Комитета по управлению муниципальным имуществом городского округа «Город Йошкар-Ола» № 888 от

01.07.2023.

Таким образом, прихожу к выводу, что в действиях <...> имеется нарушение

требований части 1.3 статьи 95 Закона о контрактной системе, что образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: 424000, г. Йошкар-Ола, проспект Гагарина, д. 25 (адрес места нахождения Заказчика).

Дата совершения административного правонарушения: 30.12.2022 (дата подписания указанного соглашения).

По смыслу части 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

Кроме того, должностным лицом Марийского УФАС России исследован вопрос о возможности применения положений статьи 2.9 КоАП РФ.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления

Пленума от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Исходя из признаков объективной стороны правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, разъяснений данных в пункте 21 вышеуказанного постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации, административное правонарушение, совершенное <...> не содержит признаков малозначительности, поскольку в данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо негативных последствий правонарушения, а в игнорировании требований законодательства и (или) невыполнении своих публично-правовых обязанностей в сфере закупок отдельными видами юридических лиц.

Поскольку наступление вредных последствий не является квалифицирующим признаком объективной стороны административного правонарушения, отсутствие последствий не свидетельствует о малозначительности совершенного <...> правонарушения.

Санкция части 4 статьи 7.32 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей.

Между тем, стоит учитывать следующее.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде

административного штрафа может быть заменено некоммерческой организации, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицу, осуществляющему предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, или юридическому лицу, а также их работникам на предупреждение в соответствии со статьей 4.1.1 настоящего Кодекса.

Согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Сведения о совершении <...> ранее административных правонарушений в материалах дела отсутствуют.

Таким образом, на основании статьи 4.1.1 КоАП РФ, считаю возможным назначить <...> административное наказание в виде предупреждения.

Руководствуясь статьями 3.4, 4.1.1, 23.66, частью 1 статьи 29.9 Кодекса
Российской

Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – ранее замещающего должность директора МКУ «Дирекция муниципального заказа» ГО «Город Йошкар-Ола» <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя –

начальник отдела