

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу

№ 004/04/7.32-109/2020 об административном правонарушении

10.04.2020г.

г. Горно-Алтайск

ул. Ленина, 226, строение 2

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев постановление прокуратуры г. Горно-Алтайска о возбуждении дела об административном правонарушении от 20.03.2020г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, начальника МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска»,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в отсутствие должностного лица заказчика, начальника МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» с участием помощника прокурора г. Горно-Алтайска в Управлении ФАС по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение, 2).

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено лишь в случаях, 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.

Определение о назначении времени и места рассмотрения дела № 004/04/7.32-109/2020 от 27.03.2020г. получено ... 02.04.2020г. (заказное письмо №80089946392567).

07.04.2020г. ... представлено ходатайство (вх. № 1691) о рассмотрении дела № 004/04/7.32-109/2020 от 23.01.2020г. без ее участия.

В ходе проведения проверки Прокуратурой г. Горно-Алтайска в действиях заказчика МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» установлены нарушения требований ч. 1 ст. 95 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при изменении условий муниципального контракта от 13.05.2019г. №Ф.2019.243847.

По данному факту прокурором города Горно-Алтайска 20.03.2020г. возбуждено административное дело в отношении должностного лица заказчика, начальника МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» ... по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ. Материалы административного дела направлены в адрес УФАС по Республике Алтай для рассмотрения по существу.

В ходе рассмотрения административного дела должностным лицом УФАС по РА установлено следующее.

13.05.2019г. МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» по итогам электронного аукциона №0377300000419000031 заключен муниципальный контракт №Ф.2019.243847 на выполнение работ по завершению строительства объекта общеобразовательной школы на 275 учащихся в микрорайоне «Заимка» г. Горно-Алтайска с ООО «СтройСибРегион» на общую сумму 211123170 рублей.

Согласно условиям данного контракта:

- подрядчик обязан выполнить работы по настоящему контракту с момента заключения контракта по 05 декабря 2019 года (п. 6.1 контракта);
- настоящий контракт вступает в силу с момента его подписания и действует по 31 декабря 2019 года или до полного исполнения сторонами своих обязательств по нему (п. 6.2 контракта).

30.12.2019г. МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» и ООО «СтройСибРегион» принято решение о внесении изменений в вышеназванные пункты муниципального контракта. Сторонами заключено дополнительное соглашение №3, согласно которому, в том числе:

- раздел 6 контракта изложен в следующей редакции «6.1. Подрядчик

обязан выполнить работы по настоящему контракту с момента заключения контракта по 20 марта 2020 года. 6.2. Настоящий контракт вступает в силу с момента его подписания и действует по 15 мая 2020 года или до полного исполнения сторонами своих обязательств по нему.».

Следовательно, стороны продлили срок исполнения работ по контракту на 3 месяца 15 дней.

Частью 2 статьи 34 Федерального закона № 44–ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) предусмотрено, что при заключении и исполнении контракта изменение его условий **не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьями 34 и 95 данного Федерального закона.**

В силу части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в определенных данным законом случаях.

Прокуратурой города Горно-Алтайска в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 20.03.2020г. сделан вывод о нарушении заказчиком ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе в связи с тем, что п. 3 ч. 1 ст. 95 данного закона не позволяет сторонам внести изменения в существенные условия контракта (цена контракта не превышает 1 млрд. рублей).

Вместе с тем, должностное лицо УФАС по РА считает данный вывод прокуратуры г. Горно-Алтайска необоснованным, т.к. муниципальный контракт от 13.05.2019г. №Ф.2019.243847 заключен заказчиком для обеспечения муниципальных нужд, а не нужд субъекта Российской Федерации. В связи с чем, положения п. 3 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе не применяются в отношении данного муниципального контракта. Данное несоответствие устранено в ходе рассмотрения административного дела.

Согласно дополнительному соглашению №3 от 30.12.2019г. стороны решили изменить существенные условия муниципального контракта на выполнение работ по завершению строительства объекта общеобразовательной школы на 275 учащихся в микрорайоне «Заимка» г. Горно-Алтайска на основании п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Должностное лицо УФАС по РА считает, что данное дополнительное

соглашение не соответствует ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе (в редакции, действовавшей до 01.07.2019, т.е. в период заключения муниципального контракта) изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон, в случаях, поименованных в подпунктах 1 - 7 указанной нормы закона.

Федеральным законом от 01.05.2019 № 71-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»» часть 1 статьи 95 Закона о контрактной системе дополнена пунктом 9, в соответствии с которым, если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, **допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта**, предусмотренного при его заключении. При этом в случае, если обеспечение исполнения контракта осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное данным пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с данным Федеральным законом, предоставления подрядчиком в соответствии с данным Федеральным законом обеспечения исполнения контракта.

Федеральный закон №71-ФЗ вступил в силу с 01.07.2019г. за исключением положений, для которых ст. 2 данного закона установлены иные сроки вступления их в силу.

Согласно пунктам 1 и 2 статьи 4 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это предусмотрено законом.

По отношениям, возникшим до введения акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие. Отношения сторон по договору, заключенному до введения в действие акта гражданского законодательства, регулируются в соответствии со статьей 422 данного Кодекса.

В силу пункта 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров (пункт 2 статьи 422 ГК РФ).

В Определении Конституционного Суда Российской Федерации от 19.12.2017 N 2978-О отмечено, что общим (основным) принципом действия закона во времени является распространение его на отношения, возникшие после его введения в действие, и только законодатель вправе распространить новые нормы на отношения, которые возникли до введения соответствующих норм в действие, то есть придать закону обратную силу.

В переходных положениях Федерального закона от 01.05.2019 № 71-ФЗ, которым введен в действие пункт 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, не указано, что внесенные изменения применяются к правоотношениям, возникшим до дня вступления в силу данного Федерального закона.

Таким образом, применение сторонами п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе при изменении срока исполнения муниципального контракта, заключенного 13.05.2019г., т.е. до 01.07.2019г., недопустимо.

Следовательно, ошибка, допущенная прокуратурой г. Горно-Алтайска при возбуждении дела, не исключает наличие в действиях заказчика нарушений ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, указанных в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 20.03.2020г. Данное нарушение полагаю несущественным и возможным для устранения при рассмотрении дела.

За данные правонарушения предусмотрена ответственность по **части 4**

статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях – 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 данной статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - двухсот тысяч рублей.

На основании статьи 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.

Под должностным лицом в данном Кодексе следует понимать 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 государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

Распоряжением Администрации города Горно-Алтайска от 13.09.2019г. №534-к ... назначена на должность начальника МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска».

Дополнительное соглашение №3 от 30.12.2019г. к муниципальному контракту от 13.05.2019г. №Ф.2019.243847 от имени МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» подписано начальником учреждения ...

07.04.2020г. ... представлено ходатайство (вх. 1692) об освобождении от административной ответственности в связи с малозначительностью административного правонарушения.

В соответствии с положениями ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, 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. Вместе с тем, в соответствии с положениями КоАП РФ, неосторожность также является

формой вины. Вина, как элемент состава административного правонарушения, характеризуется тем, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, могло предотвратить нарушение законодательства о контрактной системе, однако, по неаргументированным причинам не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

01.04.2020г. начальником МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» ... в адрес УФАС по РА представлены запрошенные документы и письменное пояснение (вх. №1598), согласно которому в период выполнения работ по завершению строительства объекта общеобразовательной школы на 275 учащихся в микрорайоне «Заимка» г. Горно-Алтайска возникли обстоятельства, влекущие невозможность исполнения контракта в установленный срок. Возникла необходимость проведения дополнительных работ, которые технологически связаны с работами, установленными в рамках заключенного контракта и без которых невозможно получение результата, на который ориентировался заказчик при заключении муниципального контракта. В связи с чем, возникла также необходимость проведения корректировки состава работ и внесения соответствующей корректировки в проектно-сметную документацию по объекту строительства. Исходя из сложившихся обстоятельств, принимая во внимание значимость строящегося объекта, реализующегося в рамках национального проекта «Современная школа», МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска», руководствуясь п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, заключило дополнительное соглашение №3 от 30.12.2019г. о продлении срока выполнения работ.

Данные пояснения должностным лицом УФАС по РА приняты во внимание, однако, они не исключают наличие в действиях начальника МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» ... состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Факт совершения начальником МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» ... административного правонарушения подтверждается материалами административного дела.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение законодательства о контрактной системе, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения.

Обстоятельств, смягчающих, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

В соответствии со ст. 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.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что 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, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Согласно позиции, изложенной в письме Министерства финансов РФ от 15.10.2019 г. № 24-03-07/79173, подпунктом "а" пункта 64 статьи 1 Федерального закона от 1 мая 2019 г. № 71-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»» предусмотрено внесение изменений в часть 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, положения которой распространяются в том числе на контракты, заключенные до 1 июля 2019г.

Следовательно, подписывая 30.12.2019г. вышеназванное дополнительное соглашение № 3 к муниципальному контракту от 13.05.2019г. №Ф.2019.243847, заказчик мог быть введен в заблуждение позицией Министерства финансов РФ.

Также должностное лицо УФАС по РА считает, что в данном случае отсутствует существенное нарушение охраняемых общественных правоотношений поскольку законодательство о контрактной системе позволяет заказчикам однократно продлить срок исполнения обязательств по контракту в рамках пункта 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе. И нарушение в действиях начальника МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» ... могло бы отсутствовать при условии внесения данных изменений в муниципальный контракт, заключенный после 01.07.2019г.

В связи с чем, данное правонарушение может расцениваться как малозначительное.

Руководствуясь статьями 2.4; 2.9; 7.32; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Производство по делу об административном правонарушении № 004/04/7.32-109/2020, возбужденному в отношении должностного лица заказчика, начальника МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» ... по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ (изменение 30.12.2019г. существенных условий муниципального контракта №Ф.2019.243847 от 13.05.2019г. на выполнение работ по завершению строительства объекта общеобразовательной школы на 275 учащихся в микрорайоне «Заимка» г. Горно-Алтайска, если возможность их изменения не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок), прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.
2. В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ объявить должностному лицу заказчика, начальнику МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» за нарушение требований ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, устное замечание.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано

вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке (Горно-Алтайский городской суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 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.