

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№ 004/04/7.32-172/2021 об административном правонарушении

09.06.2021г.
Алтайск

г. Горно-

ул. Ленина, 226, строение 2

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай ..., рассмотрев протокол об административном правонарушении от 25.05.2021г. № 004/04/7.32-172/2021 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, на дату совершения административного правонарушения временно исполняющей обязанности заведующей МБДОУ детский сад «Алтынсай» ...,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2) в присутствии ...

Должностным лицом УФАС по РА при рассмотрении данного административного дела установлено следующее.

В ходе внеплановой камеральной проверки (решение от 14.04.2021г. № 18) Комиссией УФАС по Республике Алтай в действиях заказчика МБДОУ детский сад «Алтынсай», в том числе при изменении 01.12.2020г. существенных условий муниципального контракта от 03.10.2019г. № 2019.225.01 на выполнение работ по строительству объекта: Детский сад на 125 мест в с. Шебалино Шебалинского района Республики Алтай (заключен в целях реализации НП «Демография») установлены нарушения требований ч. 2 ст. 34, 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» (далее – Закон о контрактной системе).

Нарушения выразились в следующем:

МБДОУ детский сад «Алтынсай» 03.10.2019г. заключен муниципальный контракт № 2019.225.01 на выполнение работ по строительству объекта:

Детский сад на 125 мест в с. Шебалино Шебалинского района Республики Алтай с ООО «Чойское ЖКХ», на сумму 88 411 318,18 рублей.

Согласно пункту 4.1 контракта подрядчик обязуется начать работы незамедлительно с момента подписания контракта и выполнить работу по строительству объекта в соответствии с проектной документацией (приложение №1 к контракту) до 23.09.2020г.

В п. 3.1 муниципального контракта установлено, что цена контракта составляет 88411318,18 руб. Предусмотрено авансирование в размере не более 30% от цены контракта.

МБДОУ детский сад «Алтынсай» с ООО «Чойское ЖКХ» неоднократно принимались решения о внесении изменений в муниципальный контракт от 03.10.2019г. №2019.225.01. Сторонами заключено шесть дополнительных соглашений (№ 1 от 04.10.2019г., № 2 от 08.10.2019г., № 3 от 13.12.2019г., № 4 от 22.09.2020г., № 5 от 25.09.2020г., № 6 от 01.12.2020г.).

При рассмотрении данного административного дела должностным лицом УФАС по РА дается оценка действиям ... (на дату совершения административного правонарушения являвшейся врио заведующей МБДОУ детский сад «Алтынсай») при подписании дополнительного соглашения № 6 от 01.12.2020г. к муниципальному контракту № 2019.225.01 от 03.10.2019г.

Исходя из пункта 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) существенными признаются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон (п. 1 ст. 766 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 767 ГК РФ изменения условий государственного или муниципального контракта, не связанные с обстоятельствами, указанными в пункте 1 данной статьи, в одностороннем порядке или по соглашению сторон допускаются в случаях, предусмотренных законом.

На основании ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных указанной статьей и статьей 95

Закона о контрактной системе.

Исчерпывающий перечень случаев (оснований) внесения изменений в контракт предусмотрены ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Соглашением № 6 от 01.12.2020г. стороны договорились о внесении изменений в муниципальный контракт от 03.10.2019г. №2019.225.01: п. 3.1 изложен в следующей редакции «Цена контракта составляет 128225005,98 руб.», п. 4.1 изложен в следующей редакции «Подрядчик обязуется начать работы незамедлительно с момента подписания контракта и выполнить работу по строительству объекта в соответствии с проектной документацией (Приложение №1 к контракту) до 30.12.2021г.».

Согласно письменным пояснениям МБДОУ детский сад «Алтынсай», предоставленным в УФАС по РА в ходе проведения внеплановой документарной проверки (от 02.04.2021г. вх. №1724), соглашение № 6 от 01.12.2020г. заключено на основании п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе. Прохождение повторной экспертизы вызвано тем, что в ПСД внесены изменения, так как в процессе строительства были выявлены упущенные объемы работ и не соответствия стоимости оборудования.

Пунктом 8 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено по соглашению сторон изменение существенных условий контракта, если при исполнении заключенного на срок не менее одного года контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, **цена которого составляет или превышает предельный размер (предельные размеры) цены, установленный Правительством Российской Федерации**, возникли независимые от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию. Предусмотренное данным пунктом изменение осуществляется при наличии в письменной форме обоснования такого изменения 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 и при условии, что такое изменение не приведет к увеличению срока исполнения контракта и **(или) цены контракта более чем на тридцать процентов**. При этом в указанный срок не включается срок получения в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности положительного заключения экспертизы проектной документации в

случае необходимости внесения в нее изменений.

В п. 1(1) постановления Правительства РФ от 19.12.2013 №1186 установлен предельный размер цены контракта, при которой или при превышении которой существенные условия заключенного на срок не менее 1 года контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства могут быть изменены в установленном порядке в случае возникновения при исполнении такого контракта независящих от сторон контракта обстоятельств, влекущих невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию - 100 млн. рублей.

С учетом дополнительного соглашения № 4 от 22.09.2020г. срок действия муниципального контракта от 03.10.2019г. №2019.225.01 установлен сторонами до 25.12.2020 года (п. 4.1 данного контракта), т.е. составляет более года.

Стороны муниципального контракта от 03.10.2019г. №2019.225.01, заключая дополнительное соглашение № 6 от 01.12.2020г., неправоммерно приняли решение об изменении его условий по п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, т.к. не соблюдаются установленные данным пунктом требования (увеличена цена контракта более 30% с 88411318,18 руб. по 128225005,98 руб.).

Стороны также не имели правовых оснований для изменения существенных условий контракта по п. 4 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, т.к. цена контракта не превышает размер цены, установленный постановлением Правительства Российской Федерации № 1186 от 19.12.2013г. «Об установлении размера цены контракта, предельного размера цены контракта, при которых или при превышении которых существенные условия контракта могут быть изменены по соглашению сторон на основании решения Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации и местной администрации, в случае если исполнение контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно».

Иных законных оснований для изменения цены контракта и срока выполнения работ ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе не предусматривает (с учетом предмета контракта и причин, послуживших основанием для изменений).

В ходе проведения УФАС по РА внеплановой проверки представитель заказчика уточнила ранее представленные письменные пояснения, указав, что дополнительное соглашение № 6 от 01.12.2020г. заключено

сторонами на основании ч. 65 ст. 112 Закона о контрактной системе. В качестве подтверждения данного довода заказчик представил в УФАС по РА копию распоряжения главы МО «Шебалинский район» от 10.07.2020г. № 235-р (вх. №1832 от 07.04.2021г.). Из данного распоряжения следует, что в связи с распространением новой коронавирусной инфекции главой района принято решение продлить срок действия муниципального контракта от 03.10.2019г. №2019.225.01 до 30.12.2020г.

В соответствии с ч. 65 ст. 112 Закона о контрактной системе в 2020 году по соглашению сторон допускается изменение срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги (в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 данного Федерального закона), и (или) размера аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), если при его исполнении в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, а также в иных случаях, установленных Правительством Российской Федерации, возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения. Предусмотренное данной частью изменение осуществляется при наличии в письменной форме обоснования такого изменения на основании решения Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации (за исключением случая изменения размера аванса в соответствии с данной частью) при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд соответственно и после предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с данным Федеральным законом обеспечения исполнения контракта, если предусмотренное данной частью изменение влечет возникновение новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), не обеспеченных ранее предоставленным обеспечением исполнения контракта, и требование обеспечения исполнения контракта было установлено в соответствии со статьей 96 данного Федерального закона при определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

В ходе проведения внеплановой проверки в адрес УФАС по РА заказчиком представлено (вх. № 1724 от 02.04.2021г.) письмо ООО «Чойское ЖКХ» б/н от 23.11.2020г., в котором подрядчик сообщает заказчику о том, что в связи с эпидемией коронавируса субподрядчиком сорвана поставка и монтаж модульной котельной и других дорогостоящих материалов и технологического оборудования. В результате чего невозможно выполнить внутренние отделочные и монтажные работы. Предполагаемые сроки поставки и монтажа модульной котельной постоянно переносятся. С начала строительства отмечается ограничение количества квалифицированных трудовых

ресурсов из-за закрытия границ Республики Алтай, связанного с объявлением эпидемии.

УФАС по РА установлено, что у заказчика отсутствовали основания для заключения 01.12.2020г. соглашения № 6 по ч. 65 ст. 112 Закона о контрактной системе, т.к. в распоряжении главы МО «Шебалинский район» от 10.07.2020 № 235-р указано, что срок действия муниципального контракта от 03.10.2019г. №2019.225.01 продлевается до 30.12.2020г., в то время как данным соглашением срок действия продлен до 30.12.2021г., т.е. на 1 год больше.

Следовательно, заказчиком нарушены ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе при изменении условий муниципального контракта от 03.10.2019г. №2019.225.01 на выполнение работ по строительству объекта: Детский сад на 125 мест в с. Шебалино Шебалинского района Республики Алтай, т.к. при подписании 01.12.2020г. дополнительного соглашения № 6 заказчиком не соблюдены требования, предусмотренные законодательством Российской Федерации о контрактной системе.

За данные нарушения законодательства о контрактной системе 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 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.

Приказом начальника управления образования администрации МО

«Шебалинский район» № 222 от 02.11.2020г. на воспитателя ... со 02.11.2020г. временно возложено исполнение обязанностей заведующей МБДОУ детский сад «Алтынсай».

Дополнительное соглашение № 6 от 01.12.2020г. к муниципальному контракту № 2019.225.01 от 03.10.2019г. от имени МБДОУ детский сад «Алтынсай» подписано врио заведующей учреждением

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 (не подписывать дополнительное соглашение № 6 от 01.12.2020г. к муниципальному контракту №2019.225.01 от 03.10.2019г., несоответствующее законодательству о контрактной системе), однако, не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

При таких обстоятельствах, субъективная сторона выражается виной в форме неосторожности, поскольку лицо, привлекаемое к ответственности, не предвидело возможности наступления вредных последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Таким образом, в действиях должностного лица заказчика, на дату совершения административного правонарушения врио заведующей МБДОУ детский сад «Алтынсай» ... содержится состав нарушения ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

17.05.2021г. от ... в УФАС по РА поступили письменные пояснения (вх. 2509), согласно которым в ходе исполнения контракта неоднократно корректировалась ПСД. После корректировки ПСД в ноябре 2020г. сметная стоимость была увеличена на 14457979,80 руб. Возникла необходимость увеличить сумму контракта. Так как подрядчик неоднократно информировал заказчика о приостановлении исполнения работ по контракту в связи с новой коронавирусной инфекцией, сторонами было принято решение о продлении срока выполнения работ

до 31.12.2021г.

Данные пояснения должностным лицом УФАС по РА приняты во внимание, однако, они не исключают наличие в действиях должностного лица заказчика, врио заведующей МБДОУ детский сад «Алтынсай» ... состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, т.к. заказчиком не соблюдены условия применения положений ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе при изменении 01.12.2020г. существенных условий муниципального контракта №2019.225.01 от 03.10.2019г.

Факт совершения административного правонарушения ... подтверждается материалами дела об административном правонарушении №004/04/7.32-172/2021.

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.

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.

Действия, совершенные должностным лицом заказчика, врио заведующей МБДОУ детский сад «Алтынсай» ..., повлекли нарушение установленного государством порядка осуществления закупок. При этом существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих обязанностей (при наличии распоряжения главы МО «Шебалинский район» от 10.07.2020 № 235-р, в котором указано, что срок

действия муниципального контракта от 03.10.2019г. №2019.225.01 подлежит продлению до 30.12.2020г., ... дополнительным соглашением № 6 от 01.12.2020г. продлен срок действия контракта до 30.12.2021г., т.е. на 1 год больше, при отсутствии на то законных оснований). В связи с чем, данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

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.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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 данного 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 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

В силу ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ 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 соответствии с ч. 3 ст. 2 Федерального закона от 12.01.1996 №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» некоммерческие организации могут создаваться, в том числе в форме учреждений.

Согласно п. 1.6 Устава МБДОУ детский сад «Алтынсай», утвержденного распоряжением Администрации МО «Шебалинский район» от

31.12.2015г. №658-р, учреждение является некоммерческой организацией.

В связи с тем, что в УФАС по РА отсутствует информация, подтверждающая факт совершения ранее должностным лицом заказчика, врио заведующей (воспитателем) МБДОУ детский сад «Алтынсай» ... административного правонарушения, с учетом наличия обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ, административное наказание, предусмотренное ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Руководствуясь статьями 2.4; 4.1.1; 7.32; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо заказчика, на дату совершения административного правонарушения врио заведующей МБДОУ детский сад «Алтынсай» ... виновной в совершении административного правонарушения (подписание дополнительного соглашения № 6 от 01.12.2020г. к муниципальному контракту № 2019.225.01 от 03.10.2019г. в нарушение требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок), ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, и назначить ей с учетом положений ст. 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке (Шебалинский районный 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.