

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания за нарушение
законодательства

о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения
государственных и муниципальных нужд по делу об административном
правонарушении № 05-5/1-68-2017

Резолютивная часть постановления оглашена 10 августа 2017 г.
г. Тверь

Мотивированное постановление изготовлено 11 августа 2017 г.

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Фомин В.М., рассмотрев постановление Бежецкого межрайонного прокурора Тверской области советника юстиции Присмотрова Ю.В. о возбуждении дела об административном правонарушении от 24.07.2017 в отношении должностного лица – Главы администрации Бежецкого района Тверской области ***, по части 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и материалы дела об административном правонарушении № 05-5/1-68-2017,

в присутствии ***),

в отсутствие надлежаще извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела представителей Бежецкой межрайонной прокуратуры,

ОПРЕДЕЛИЛ:

Настоящее дело возбуждено постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении, вынесенным 24.07.2017 Бежецким межрайонным прокурором советником юстиции Присмотровой Ю.В. в отношении главы администрации Бежецкого района Тверской области **. по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ в связи с изменением условий контракта, при том, что возможность изменения таких условий контракта законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг не допускается.

Согласно указанному постановлению целью правового регулирования и основными принципами процесса закупок являются эффективное использование бюджетных средств, расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов (статьи 1 и 6 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)).

Проведенная Бежецкой межрайонная прокуратура проверка показала, что глава администрации Бежецкого района, являющийся должностным лицом органа местного самоуправления, при выполнении процедур в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения муниципальных нужд нарушил нормы федерального законодательства, и, как следствие, им не соблюдены охраняемые законом интересы граждан и государства.

Установлено, что по результатам открытого аукциона в электронной форме главой администрации *** 16.08.2016 года с ООО «РегионДорСтрой» (далее – Общество) заключен муниципальный контракт № 0136300050216000047-0215815-01 на выполнение работ по ремонту проезда к Песочной яме в городском поселении - г. Бежецк (далее – контракт), приложениями 1 и 2 к которому и неотъемлемой частью которого являются локальная смета и техническое задание.

Согласно первоначальной редакции контракта, технического задания на выполнение указанных работ, раздела 2 локальной сметы № 6-1 на ремонт проезда к «Песочной яме» был предусмотрен ряд работ по устройству тротуара, а именно:

1. разработка грунта с погрузкой на автомобили;
2. устройствостилающих и выравнивающих слоев оснований из песчано-гравийной смеси;
3. устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований из щебня;
4. установка бортовых камней бетонных при других видах покрытий;
5. устройство покрытия толщиной 4 см из горячих асфальтобетонных смесей плотных мелкозернистых типа АБВ, плотностью каменных материалов 2,5-2,9 т/м³ (протяжённость тротуара 120 м, ширина 2 м).

Выполнение всего комплекса указанных работ по устройству тротуара является существенными условиями контракта

Однако, 25.08.2016 администрацией Бежецкого района, в лице главы администрации***, с ООО «РегионДорСтрой» было заключено дополнительное соглашение № 1 к контракту, согласно которому локальная смета и техническое задание на ремонт проезда к «Песочной яме» были изложены в новой редакции (уменьшено количество видов необходимых работ для устройства тротуара), перечень работ по устройству тротуара сократился до выполнения:

1. разработки грунта с погрузкой на автомобили;
2. устройствастилающих и выравнивающих слоев оснований из песчано-гравийной смеси;
3. устройства подстилающих и выравнивающих слоев оснований из щебня;
4. установки бортовых камней бетонных при других видах покрытий.

Такой основной элемент создания тротуара, как устройство покрытия толщиной 4

см из горячих асфальтобетонных смесей плотных мелкозернистых типа АБВ, плотностью каменных материалов 2,5 - 2,9 т/м³, исключён из локальной сметы и технического задания на ремонт проезда к «Песочной яме», а, следовательно, безосновательно изменены существенные условия контракта, при том, что цена контракта не изменилась, а также не изменились и не увеличились другие объёмы, виды и перечни работ в техническом задании.

Пунктом 2.2 Правил дорожного движения, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации от 23.10.1993 № 1090, определено, что тротуар - элемент дороги, предназначенный для движения пешеходов и примыкающий к проезжей части или к велосипедной дорожке либо отделенный от них газоном.

Согласно пункту 4.5.1.1 ГОСТ Р 52766-2007 «Дороги автомобильные общего пользования. Элементы обустройства. Общие требования» тротуары или пешеходные дорожки устраивают на дорогах с твердым покрытием.

Таким образом, такое существенное условие контракта как устройство покрытия толщиной 4 см из горячих асфальтобетонных смесей плотных мелкозернистых типа АБВ, плотностью каменных материалов 2,5 - 2,9 т/м³, незаконно был исключён из локальной сметы и технического задания на ремонт проезда к «Песочной яме».

Определение понятия существенных условий контракта следует из положений пункта 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), предусматривающих следующее: договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора; существенными являются 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.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных указанной статьей и статьей 95 Закона.

В части 1 статьи 95 Закона также предусмотрено, что изменение существенных условий контракта при его исполнении допускается только по соглашению сторон и только в случаях, непосредственно перечисленных в данной части статьи 95 Закона.

Однако случаи, указанные в части 1 статьи 95 Закона и которые давали бы законные основания для изменения существенных условий контракта, в

рассматриваемом случае отсутствуют (возможность изменения непосредственно условий контракта не предусмотрена документацией о закупке и контрактом; контракт заключен на срок менее одного года; изменений регулируемых цен (тарифов) на товары, работы, услуги не происходило; уменьшения ранее доведенных до муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств не происходило; контракт заключен не с иностранной организацией и не на лечение гражданина).

В соответствии со статьей 64 Закона главой администрации Бежецкого района *** утверждена документация об открытом аукционе в электронной форме на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту проезда к Песочной яме в городском поселении - г. Бежецк Тверской области.

Согласно пункту 9 части 1 статьи 64 Закона документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать информацию о возможности заказчика изменить условия контракта в соответствии с положениями Закона.

Во исполнение данного требования в документации наличествует информационная карта, в пунктах 23 и 24 которой указано, что возможность заказчика изменить условия контракта в соответствии с пунктом 18 статьи 34 и статьей 95 Закона не предусмотрена.

Таким образом, заключение 25.08.2016 главой администрации Бежецкого района *** с ООО «РегионДорСтрой» дополнительного соглашения № 1 к контракту, изменившего предмет контракта, является нарушением требований статей 34 и 95 Закона.

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.

На основании изложенного Бежецкой межрайонной прокуратурой должностному лицу - Главе администрации Бежецкого района *** инкриминируется совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, прихожу к выводу о том, что в действиях *** содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, действия *** совершены виновно, поскольку он как должностное лицо обязан был выполнять императивные требования законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд.

Объективная сторона правонарушения описана в вышеуказанном постановлении, подтверждается материалами дела об административном правонарушении и *** не отрицается.

Согласно статье 107 Закона лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную

ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

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.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. 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.

В соответствии со статьей 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.

Согласно примечанию к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом в КоАП РФ 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, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 – 7.32, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

Вышеуказанное дополнительное соглашение к контракту было подписано главой администрации Бежецкого района ***, назначенным на указанную должность Собрания депутатов Бежецкого района с 28.07.2014 (Решение № 75 от 28.07.2014).

Следовательно, в действиях должностного лица – главы администрации Бежецкого района ***, в связи с изменением условий контракта содержатся признаки

административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения: Тверская обл., г. Бежецк, ул. Первомайская, д. 21 (местонахождения администрации Бежецкого района).

Дата совершения административного правонарушения: 25.08.2016 г.

Факт совершения административного правонарушения и виновность ***, в совершении административного правонарушения подтверждается постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении от 24.07.2016, материалами дела № 05-5/1-68-2017.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, является отсутствие факта привлечения к административной ответственности по однородным правонарушениям. Отягчающие административную ответственность обстоятельства не установлены.

Материальное положение *** является стабильным.

При этом оснований для освобождения *** от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ не усматривается.

В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и иными лицами.

Законодатель, не дав развернутого определения понятия «малозначительность» правонарушения, тем не менее, указывает на следующие признаки малозначительности административного правонарушения:

- 1) это противоправное (то есть, предусмотренное КоАП РФ и законами субъектов Российской Федерации) виновное действие (бездействие);
- 2) вред, причиняемый таким административным правонарушением, по размеру, характеру, объему и т.п. крайне незначителен;
- 3) деяние не представляет большой опасности для охраняемых законом прав, интересов, благ;
- 4) при его совершении обычно отсутствуют обстоятельства, отягчающие административную ответственность;
- 5) такое административное правонарушение обычно имеет разовый, кратковременный характер.

Согласно пункту 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998 о проверке конституционности статьи 266 Таможенного кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 85 и статьи 222 Кодекса РСФСР об административных правонарушениях, постановление от 12.05.1998 о проверке конституционности отдельных положений абзаца 6 статьи 6 и абзаца 2 части 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 18.06.1993 «О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением», постановлением от 15.07.1999 по делу о проверке конституционности отдельных положений Закона РСФСР «О Государственной налоговой службе РСФСР» и Законов Российской Федерации «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» и «О федеральных органах налоговой полиции»).

Правоотношения в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд являются предметом особой защиты со стороны государства и охраняются не только нормами российского, но и нормами международного законодательства. Так, согласно пунктам «b» и «с» части 1 статьи 9 Конвенции ООН против коррупции, ратифицированной Федеральным законом от 08.03.2006 № 40-ФЗ, констатируется необходимость мер по созданию надлежащих систем закупок, которые основываются на прозрачности, конкуренции и объективных критериях принятия решений и являются эффективными, среди прочего, с точки зрения предупреждения коррупции.

Такие системы затрагивают условия участия, критерии отбора и принятия решений о заключении контрактов, правила проведения торгов и их опубликования, а также применение заранее установленных и объективных критериев в отношении принятия решений о публичных закупках в целях содействия последующей проверке правильности применения правил или процедур.

Состав инкриминируемого ***. правонарушения является формальным, и в данном случае угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только и не столько в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Таким образом, отсутствуют основания для прекращения дела в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения и объявления устного замечания.

При принятии настоящего постановления учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение должностного лица, наличие обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (в части административных правонарушений, предусмотренных статьями 7.29 – 7.32, частью 7 статьи 19.5, статьей 19.7.2 КоАП РФ) не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения к ответственности исчисляется по общим правилам исчисления сроков - со дня, следующего за днем совершения административного правонарушения (за днем обнаружения правонарушения) (пункт 14 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Руководствуясь статьями 2.1, 3.1, 4.5, 23.66, 29.9, 29.10 и частью 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – Главу администрации Бежецкого района Тверской области***, виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на Главу администрации Бежецкого района Тверской области***, административный штраф **в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.**

*Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, **не позднее шестидесяти дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.*

*При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, **по истечении шестидесяти дней** Управлением Федеральной*

антимонопольной службы по Тверской области будут направлены соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания сумм штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством (пункт 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях). Кроме того, Управление вправе принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии со статьей 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Реквизиты для перечисления штрафов за нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд муниципальных районов

Получатель:

УФК по Тверской области (Тверское УФАС России)

ИНН 6905005800 КПП 695001001

Р/сч. № 40101810600000010005 в ОТДЕЛЕНИИ ТВЕРЬ Г.ТВЕРЬ

БИК 042809001

код бюджетной классификации 161 1 16 33050 05 6000 140

ОКТМО городского поселения – 28604000

Назначение платежа – штраф за нарушение законодательства о закупках для нужд муниципальных районов

УИН (ID начисления) 0319830552081200000898617 (прим.: обязателен для указания)

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 - 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.