

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№ 004/04/7.32-171/2021 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. № 004/04/7.32-171/2021 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, 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 25.09.2020г. 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 заведующей МБДОУ детский сад «Алтынсай» ... при подписании дополнительного соглашения № 5 от 25.09.2020г. 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 № 5 от 25.09.2020г. стороны договорились о внесении изменений в п. 3.1 муниципального контракта от 03.10.2019г. №2019.225.01, изложили его в следующей редакции «Цена контракта составляет 113767026,18 руб.».

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 № 5 от 25.09.2020г. 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.

Цена муниципального контракта от 03.10.2019г. №2019.225.01, до заключения соглашения № 5 от 25.09.2020г., составляет 88411318,18 рублей.

Следовательно, стороны муниципального контракта от 03.10.2019г. №2019.225.01, заключая дополнительное соглашение № 5 от 25.09.2020г., 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 (цена контракта не превышает 100 млн. рублей).

Дополнительным соглашением № 5 от 25.09.2020г. увеличена цена контракта на 28,7%, следовательно, пп. «в» п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе не может быть применен, т.к. данным пунктом допускается увеличение цены контракта не более чем на 10%. Кроме того, изменение условий контракта по пп. «в» п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе не предусмотрено условиями рассматриваемого муниципального контракта.

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 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе не предусматривает (с учетом предмета контракта и причин, послуживших основанием для изменений).

Таким образом, заказчиком МБДОУ детский сад «Алтынсай» в нарушение требований ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе увеличена цена контракта на 28,7%.

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.

Дополнительное соглашение № 5 от 25.09.2020г. к муниципальному контракту № 2019.225.01 от 03.10.2019г. от имени МБДОУ детский сад «Алтынсай» подписано заведующей учреждением

Приказом начальника Отдела образования администрации МО «Шебалинский район» №43/1 от 14.12.2010г. ... назначена заведующей МБДОУ детский сад «Алтынсай» с 14.12.2010г.

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 № 5 от 25.09.2020г. 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 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 смета по муниципальному контракту от 03.10.2019г. №2019.225.01 была утверждена на сумму 113767026,18 руб. Но так как на момент заключения контракта лимиты поступили на сумму 88411318,18 руб., то контракт был заключен на данную сумму. В сентябре 2020г. поступили лимиты в размере 25355708,18 руб. Возникла необходимость увеличить сумму контракта на 25355708,18 руб.

Данные пояснения должностным лицом УФАС по РА приняты во внимание, однако, они не исключают наличие в действиях должностного лица заказчика, 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 25.09.2020г. существенных условий муниципального контракта №2019.225.01 от 03.10.2019г.

Факт совершения административного правонарушения ... подтверждается материалами дела об административном правонарушении №004/04/7.32-171/2021.

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, 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 (МБДОУ детский сад «Алтынсай» закупки осуществляет в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе, следовательно, ... не могла не знать о требованиях законодательства о контрактной системе, предъявляемых к изменению условий заключенных контрактов в ходе их исполнения). 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 административную ответственность, предусмотренных ст. 4.2 КоАП РФ, не выявлено.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ в качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность, предусмотрено повторное совершение однородного административного

правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ срок.

В соответствии с п. 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» однородным считается правонарушение, имеющее единый родовой объект посягательства, независимо от того, установлена ли административная ответственность за совершенные правонарушения в одной или нескольких статьях КоАП РФ (например, совершение лицом, считающимся подвергнутым административному наказанию за нарушение правил дорожного движения по ч. 2 ст. 12.9 КоАП РФ, административного правонарушения в области дорожного движения, предусмотренного ч. 4 ст. 12.15 КоАП РФ).

Согласно ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

Постановлением УФАС по РА №004/04/7.29-283/2019 от 27.11.2019г. заведующая МБДОУ детский сад «Алтынсай» ... была привлечена к административной ответственности по ст. 7.29 КоАП РФ (нарушение законодательства о контрактной системе в части нарушения способа осуществления закупки). Указанное постановление вступило в законную силу 11.12.2019г. Административный штраф в размере 25 000 рублей оплачен ... 31.12.2019г.

Таким образом, обстоятельством, отягчающим административную ответственность, является повторное совершение 25.09.2020г. ... однородного административного правонарушения (повторное нарушение законодательства о контрактной системе).

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 связи с тем, что заведующая МБДОУ детский сад «Алтынсай» ... ранее привлекалась УФАС по РА к административной ответственности за нарушения законодательства о контрактной системе (постановление №004/04/7.29-283/2019 от 27.11.2019г.), отсутствуют правовые основания для применения ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 2.4; 4.3; 7.32; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо заказчика, заведующую МБДОУ детский сад «Алтынсай» ... виновной в совершении административного правонарушения (подписание дополнительного соглашения № 5 от 25.09.2020г. 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 наказание в виде административного штрафа в размере 20000,00 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 РФ.

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

Согласно Федерального закона от 08.12.2020г. № 385-ФЗ «О федеральном бюджете на 2021 год и на плановый период 2022 и 2023 годов», приказа ФАС России от 19.08.2019г. № 1109А/19 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (администратора) доходов федерального бюджета» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84701000, наименование получателя: Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, ИНН/КПП 0411073679/041101001, Банк получателя: НБ Республики Алтай Банка России//УФК по Республике Алтай г. Горно-Алтайск, БИК 018405033, л/с 04771212170, банковский счет 40102810045370000071, казначейский счет 03100643000000017700, Код платежа 161 1 16 01071 01 9000 140, вид платежа: Административные штрафы, установленные Главой 7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за административные правонарушения в области охраны собственности, налагаемые судьями федеральных судов, должностными лицами федеральных государственных органов, учреждений, Центрального банка Российской Федерации (иные штрафы).

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по электронной почте to04@fas.gov.ru.

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.

Согласно статье 32.2 КоАП РФ при невозможности взыскания штрафа, постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

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.