

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№ 004/04/7.32-328/2020 об административном правонарушении

30.10.2020г.
Алтайск

г. Горно-

строение 2

ул. Ленина, 226,

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев протокол УФК по Республике Алтай об административном правонарушении №77-19-35/15-2020 от 01.10.2020г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, на дату совершения правонарушения являвшегося начальником МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска»,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в присутствии защитника ... по доверенности от 01.10.2020г. без участия представителей УФК по РА в Управление ФАС по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2).

В ходе проведения проверки Управлением Федерального казначейства по Республике Алтай в действиях заказчика МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» 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» при изменении условий муниципального контракта от 24.05.2019г. №167-05-19 на ремонт асфальтобетонного покрытия проезжей части проезда между Коммунистическим проспектом и ул. Григория Чорос-Гуркина в районе дома № 23 по пр. Коммунистический в г. Горно-Алтайске и содержание этого участка дороги на принципах контракта жизненного цикла в период 2019-2022 годы.

По данному факту контролером-ревизором контрольно-ревизионного отдела в финансово-бюджетной сфере УФК по РА 01.10.2020г. составлен протокол об административном правонарушении в отношении должностного лица заказчика, на дату совершения правонарушения являвшегося начальником 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.

УФК по Республике Алтай в ходе проведения выездной проверки предоставления и использования иных межбюджетных трансфертов из федерального бюджета на реализацию национального проекта «Безопасные и качественные автомобильные дороги» не установлено правовых оснований для заключения 17.12.2019г. МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» дополнительного соглашения №2 к муниципальному контракту от 24.05.2019г. №167-05-19, уменьшающего цену контракта более чем на 10 процентов, изменяющего предмет контракта, условия оплаты выполненных работ и сроки выполнения работ (акт выездной проверки от 04.09.2020.).

Согласно п. 1 ст. 432 Гражданского кодекса РФ существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или в 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.

На основании п. 2 ст. 42 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) в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, в том числе наименование и описание объекта закупки, сроки завершения работы, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Следовательно, исходя из требований вышеназванного законодательства предмет контракта, цена, срок выполнения работ являются существенными условиями контракта, заключаемого в целях обеспечения государственных и муниципальных нужд.

На основании ч. 1 ст. 34 Закона о контрактной системе 24.05.2019г. МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» по итогам электронного аукциона №0377300000419000049 заключен муниципальный контракт №167-05-19 с единственным участником ООО «Майминское ДРСУ».

Согласно условиям данного контракта:

- подрядчик обязуется собственными силами и (или) привлеченными силами своевременно выполнить на условиях контракта работы по ремонту асфальтобетонного покрытия проезжей части проезда между

Коммунистическим проспектом и ул. Григория Чорос-Гуркина в районе дома №23 по пр. Коммунистический в г. Горно-Алтайске и содержание этого участка дороги на принципах контракта жизненного цикла в период 2019-2022 годы (п. 1.1 контракта);

- цена контракта составляет 8103110,0 рублей, НДС не облагается в соответствии со ст.ст. 346.12, 346.13 главы 26.2 НК РФ (п. 4.2 контракта);

- оплата осуществляется в рублях за счет средств бюджета муниципального образования в соответствии с лимитами бюджетных обязательств на 2019 – 2022 годы, доведенными на эти цели (п. 4.6.2 контракта);

- срок окончания работ по ремонту – до 12.08.2019г. (п. 6.1.1 контракта);

- сроки выполнения работ по содержанию дороги начинаются с 13.08.2019 года и завершатся 31.12.2022 года (п. 6.2 контракта).

17.12.2019г. МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» и ООО «Майминское ДРСУ», руководствуясь п. 1 ст. 451, п. 8 ст. 448 ГК РФ, п.1 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, п. 14.12 контракта, принято решение о внесении изменений в вышеназванные пункты муниципального контракта. Сторонами заключено дополнительное соглашение №2, согласно которому, в том числе:

- пункт 1.1 контракта изложен в следующей редакции «1.1. Подрядчик обязуется собственными силами и (или) привлеченными силами своевременно выполнить на условиях контракта работы по ремонту асфальтобетонного покрытия проезжей части проезда между Коммунистическим проспектом и ул. Григория Чорос-Гуркина в районе дома №23 по пр. Коммунистический в г. Горно-Алтайске и сдать результаты заказчику, а заказчик обязуется принять результат работ и оплатить его»;

- пункт 4.2 контракта изложен в следующей редакции «4.2. Цена контракта составляет 5801469,0 рублей, НДС не облагается в соответствии со ст. 346.12, 346.13 главы 26.2 НК РФ»;

- пункт 4.6.2 контракта изложен в следующей редакции «4.6.2. Оплата осуществляется в рублях за счет средств бюджета муниципального образования в соответствии с лимитами бюджетных обязательств на 2019 год, доведенными на эти цели»;

- пункт 6.2 контракта исключен;

- пункт 6.3 контракта необходимо считать пунктом 6.2, который изложен в следующей редакции «6.2. Контракт вступает в силу со дня подписания его сторонами и действует по 31.12.2019 года, за исключением обязательств по оплате, возмещению убытков, выплате неустоек (штрафов, пеней), исполнения гарантийных обязательств».

Таким образом, из предмета контракта исключены работы по содержанию автомобильной дороги между Коммунистическим проспектом и ул. Григория Чорос-Гуркина в районе дома №23 по пр. Коммунистический в г. Горно-Алтайске в период до 31.12.2022 года, в связи с чем изменена цена контракта, сроки выполнения работ по контракту и срок действия контракта.

Должностное лицо УФАС по РА считает, что действия МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» по заключению указанного выше дополнительного соглашения № 2 от 17.12.2019г., не соответствуют ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе (в редакции, действующей на дату подписания соглашения) по следующим основаниям.

На основании п. 1 ст. 451 ГК РФ существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Согласно пп.1 и 3 п. 8 ст. 448 ГК РФ условия договора, заключенного по результатам торгов в случаях, когда его заключение в соответствии с законом допускается только путем проведения торгов, могут быть изменены сторонами: по основаниям, установленным законом; по иным основаниям, если изменение договора не повлияет на его условия, имевшие существенное значение для определения цены на торгах.

Частью 2 статьи 34 Закона 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.

На основании пп. б п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон если возможность изменения была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, если по предложению заказчика уменьшаются предусмотренные контрактом объемы выполняемой работы, оказываемой услуги не более чем на 10%. При уменьшении предусмотренных контрактом объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы, услуги.

Муниципальный контракт №167-05-19 от 24.05.2019г. заключен заказчиком с ООО «Майминское ДРСУ» по начальной (максимальной) цене контракта - 8103110,0 рублей. Согласно обоснованию начальной (максимальной) цены контракта, являющемуся неотъемлемой частью аукционной документации, затраты на ремонт дорог в 2019г. – 5858870 руб., содержание дорог за 2019-2022гг. – 2244240 руб. При этом на 2019 год на ремонт и содержание дороги предусмотрено 6024039 руб.

Дополнительным соглашением №2 от 17.12.2019г. заказчик полностью отказался от услуг по содержанию отремонтированной дороги до 31.12.2022г. (объем уменьшенных работ в процентном соотношении невозможно рассчитать, т.к. проведенный ремонт и не проведенные работы по содержанию дороги не являются идентичными (равнозначными) работами) и уменьшил цену контракта на 28,4%, то есть более чем на 10%, предусмотренных пп. б п. 1 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Выполненные подрядчиком работы приняты заказчиком 31.10.2019г. (справка КС-3 о стоимости выполненных работ и затрат №2 на общую сумму 5801469,0 рублей).

Заказчиком произведена оплата выполненных подрядчиком работ по муниципальному контракту №167-05-19 от 24.05.2019г. на сумму 5801469,0 рублей (платежные поручения №553060 от 09.09.2019г. на сумму 5765604,0 руб., №808123 от 03.12.2019г. на сумму 358,65 руб., №817856 от 05.12.2019г. на сумму 34330,54 руб., №827879 от 09.12.2019г. на сумму 1175,81 руб.).

Изменение сроков выполнения работ, объемов работ, цены контракта предусмотрено положениями п.п. 4, 6, 8, 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе. Вместе с тем, указанные нормы Закона не могли применяться МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» при изменении условий муниципального контракта №167-05-19 от 24.05.2019г., т.к. цена контракта не превышает размер, предусмотренных постановлением Правительства РФ от 19.12.2013 № 1186 «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» по контрактам для муниципальных нужд (500 млн. руб.); заказчиком не представлено доказательств уменьшения ранее доведенных до него как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств в случаях, предусмотренных п. 6 ст. 161 БК РФ; рассматриваемый контракт заключен не на строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объекта капитального строительства.

Следовательно, оснований, предусмотренных ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, для заключения дополнительного соглашения №2 от 17.12.2019г. к муниципальному контракту №167-05-19 от 24.05.2019г. у заказчика не было.

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 №2 от 17.12.2019г. к муниципальному контракту №167-05-19 от 24.05.2019г. от имени МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» подписано начальником учреждения

Согласно п. 3 Распоряжения Администрации города Горно-Алтайска от 26.06.2020г. №325-к ... переведена на должность заместителя начальника МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска».

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, 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 соглашение о внесении изменений в муниципальный контракт, а при наличии возникших у заказчика оснований (исключение работ по содержанию дороги на оставшийся срок действия контракта) принять решение о расторжении контракта по соглашению сторон), однако, по неаргументированным причинам не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

21.10.2020г. заместителем начальника МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» в адрес УФАС по РА представлены запрошенные документы и возражения на протокол об административном правонарушении (вх. №5696), согласно которому дополнительное соглашение №2 от 17.12.2019г. было подписано заказчиком по следующим основаниям. В целях реализации проекта «Общесистемные меры развития дорожного хозяйства» по наименованию показателя – доля контрактов на осуществление дорожной деятельности в рамках национального проекта, предусматривающих выполнение работ на принципах контракта жизненного цикла, предусматривающего объединение в один контракт различных видов дорожных работ, муниципальное учреждение заключило муниципальный контракт №167-05-19 от 24.05.2019г. После внесения изменений в Паспорт регионального проекта, наименование данного показателя было переименовано - доля контрактов на осуществление дорожной деятельности в рамках национального проекта, предусматривающих выполнение работ на принципах контракта жизненного цикла, предусматривающего объединение в один контракт различных видов дорожных работ, % в общем объеме новых государственных контрактов на выполнение работ по капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог. В виду того, что контракт №167-05-19 был заключен на местном уровне, следовательно, он не вошел в проект после внесения изменений в Паспорт проекта. В связи с чем МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» подписало дополнительное соглашение к контракту, в соответствии с которым была изменена цена. просит освободить ее от административной ответственности в связи с малозначительностью и ограничиться устным замечанием.

Данные пояснения должностным лицом УФАС по РА приняты во внимание, однако, они не исключают наличие в действиях начальника (на дату совершения правонарушения) 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 (на дату совершения правонарушения) 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.

Нарушения, допущенные должностным лицом заказчика, на дату совершения правонарушения начальником МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска», повлекли нарушение установленного государством порядка изменения условий контракта, заключенного для обеспечения государственных (муниципальных)

нужд. 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 (... , являясь начальником муниципального учреждения, не могла не знать о требованиях законодательства о контрактной системе, предъявляемых к изменению условий заключенных контрактов в ходе их исполнения, вместе с тем осознанно совершила противоправные действия). В связи с чем, данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Признать в действиях должностного лица заказчика, на дату совершения правонарушения начальника МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» состав нарушения части 4 статьи 7.32 КоАП РФ (изменение существенных условий муниципального контракта от 24.05.2019г. №167-05-19 на ремонт асфальтобетонного покрытия проезжей части проезда между Коммунистическим проспектом и ул. Григория Чорос-Гуркина в районе дома №23 по пр. Коммунистический в г. Горно-Алтайске и содержание этого участка дороги на принципах контракта жизненного цикла в период 2019-2022 годы, если возможность их изменения не предусмотрена законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок) и назначить ей административное наказание в виде штрафа в размере 20 000 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Федеральному закону от 02.12.2019 № 380-ФЗ «О федеральном бюджете на 2020 год и на плановый период 2021 и 2022 годов», приказу 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, ИНН/КПП 0411073679/041101001 УФК по Республике Алтай (Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай), банк получателя: Отделение – НБ Республики Алтай г. Горно-Алтайск, р/с 40101810500000010000, БИК 048405001, л/с 04771212170, код

платежа 161 116 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 факсу 8 (38822) 5-11-56.

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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 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.