

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/7.32-373/2021 об административном правонарушении

09.11.2021г.
Алтайск

г. Горно-

ул. Ленина, 226, строение 2

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай ..., рассмотрев постановление прокуратуры Кош-Агачского района о возбуждении дела об административном правонарушении от 11.10.2021г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, на дату совершения административного правонарушения главы Администрации МО «Кош-Агачское сельское поселение» ...,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается с участием по видео-конференц-связи ..., помощника прокурора Кош-Агачского района ... в Управлении ФАС по Республике Алтай (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2).

Копии определения о продлении срока и назначении даты и времени рассмотрения дела № 004/04/7.32-373/2021 от 25.10.2021г. направлены ..., прокуратуре Кош-Агачского района по электронной почте moselokoshagach@mail.ru, kos@04.mailop.ru и заказными письмами №80091465727149 (получено 30.10.2021г.), №80091465727133 (получено 30.10.2021г.), № 80091465727157, а также получено ... лично 27.10.2021г.

Прокуратурой Кош-Агачского района проведена проверка исполнения требований Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) при изменении существенных условий муниципального контракта №0377300007120000052 от 16.11.2020, заключенного Администрацией МО «Кош-Агачское сельское поселение» с ООО «Энергосервисная компания» на выполнение работ по благоустройству пляжа озеро Каменистое в с Кош-Агач установлены нарушения ч. 1 ст. 95 данного закона.

По данному факту прокурором Кош-Агачского района в отношении

должностного лица заказчика, на дату совершения административного правонарушения главы Администрации МО «Кош-Агачское сельское поселение» ... вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 11.10.2021г. по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ. Материалы дела переданы в УФАС по РА для рассмотрения по существу (вх. № 5656 от 21.10.2021г.).

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай на основании приказа № 115 от 22.10.2021 проведена внеплановая документарная проверка заказчика Администрации МО «Кош-Агачское сельское поселение» по соблюдению требований Закона о контрактной системе при изменении существенных условий муниципального контракта №0377300007120000052 от 16.11.2020, (заключение с ООО «Энергосервисная компания» дополнительного соглашения № 3 от 08.07.2021). Основанием для проведения проверки явилось поступившее в УФАС по РА обращение генерального директора ООО «Энергосервисная компания» (вх. 5348 от 06.10.2021). Данный муниципальный контракт заключен в рамках реализации национального проекта «Городская и комфортная среда».

В ходе рассмотрения материалов административного дела №004/04/7.32-373/2021 и материалов внеплановой документарной проверки № 52 от 28.10.2021г. (решение № 52 от 28.10.2021г.) установлено следующее:

По итогам электронного аукциона №0377300007120000052 Администрацией МО «Кош-Агачское сельское поселение» с ООО «Энергосервисная компания» 16.11.2020 заключен муниципальный контракт №0377300007120000052 на выполнение работ по благоустройству пляжа озеро Каменистое в с. Кош-Агач, Кош-Агачского района, Республики Алтай (далее – муниципальный контракт, контракт). Цена контракта составляет 2 066 018,30 руб.

Согласно п. 4.1 контракта срок выполнения с 01.03.2021 и не позднее 25.05.2021.

Дополнительным соглашением от 19.03.2021 № 1 к муниципальному контракту, в связи с выявлением ошибок в проектной документации, срок окончания работ продлен до 15.07.2021. Основания продления срока выполнения работ в дополнительном соглашении не указаны.

Дополнительным соглашением от 21.06.2021 № 2 сторонами уточнены реквизиты заказчика.

Дополнительным соглашением от 08.07.2021 № 3 Администрацией МО «Кош-Агачское сельское поселение» и ООО «Энергосервисная компания», в связи с ухудшением в районе ситуации по новой коронавирусной инфекции (2019-nCoV), а также в связи с несвоевременным выполнением работ по планировке территории срок выполнения работ увеличен до 15.09.2021.

Основания продления срока выполнения работ в дополнительном соглашении не указаны.

В соответствии с разделом 9 контракта он вступает в силу со дня подписания его сторонами и действует до 31.12.2021г., а в части неисполненных обязательств до полного их исполнения.

Следовательно, с учетом дополнительных соглашений № 1 от 19.03.2021г., № 3 от 08.07.2021г. стороны продлили срок выполнения работ по контракту на 113 дней.

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.

Частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных данной статьей и статьей 95 Закона о контрактной системе.

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.

Согласно п. 8 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 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 независящие 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 (до изменений, внесенных постановлением Правительства РФ от 09.08.2021 № 1315) 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.

Следовательно, срок муниципального контракта № 0377300007120000052 от 16.11.2020г. не может быть продлен на основании п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, т.к. не соблюдаются установленные данным пунктом требований (срок исполнения контракта менее одного года; цена контракта менее 100 млн. рублей).

В соответствии с п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случае если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, **допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении.** При этом в случае, если обеспечение исполнения контракта осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата

заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное данным пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с Законом о контрактной системе, предоставления подрядчиком в соответствии с Законом о контрактной системе обеспечения исполнения контракта.

Таким образом, п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе предусмотрено однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении.

Должностное лицо УФАС по РА считает, что стороны контракта при заключении дополнительного соглашения № 3 от 08.07.2021г. не могли руководствоваться п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе в силу того, что данная норма закона предусматривает однократное изменение срока исполнения контракта, в то время как срок исполнения контракта ранее продлевался дополнительным соглашением № 1 от 19.03.2021г.

Часть 1 статьи 95 Закона о контрактной системе не предусматривает иных случаев изменения срока исполнения контракта (с учетом условий муниципального контракта № 0377300007120000052 от 16.11.2020г.).

Таким образом, 08.07.2021 Администрацией МО «Кош-Агачское сельское поселение» и ООО «Энергосервисная компания» изменены существенные условия контракта (срок выполнения подрядчиком работ) в нарушение требований ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 Закона 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.

Решением Кош-Агачской территориальной избирательной комиссии № 24/1 от 19.09.2016 ... избран главой администрации МО «Кош-Агачское сельское поселение».

Дополнительное соглашение № 3 от 08.07.2021г. к муниципальному контракту №0377300007120000052 от 16.11.2020г. от имени администрации МО «Кош-Агачское сельское поселение» подписано ...

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 № 3 от 08.07.2021г. к муниципальному контракту № 0377300007120000052 от 16.11.2020г., 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 главы Администрации МО «Кош-Агачское сельское поселение» ... содержится состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Отсутствие в постановлении прокуратуры Кош-Агачского района о возбуждении дела об административном правонарушении от 11.10.2021г. указания о нарушении Администрацией МО «Кош-Агачское сельское

поселение» в том числе ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе считаю несущественным нарушением, возможным для устранения при рассмотрении дела.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом заказчика, на дату совершения административного правонарушения главой Администрации МО «Кош-Агачское сельское поселение» ... подтверждается материалами данного административного дела.

27.10.2021 (вх. №№ 5759) ... в УФАС по РА представлены письменные пояснения в которых он указывает, что распоряжением Правительства Республики Алтай №335-р от 09.06.2020г. введены ограничительные меры, связанные с режимом самоизоляции при въезде на территорию муниципального образования «Кош-Агачский район». Данные ограничения отменены лишь 25.05.2021г. на основании распоряжения Правительства Республики Алтай №323-р от 25.05.2021г. Таким образом, существовали объективные препятствия, связанные с началом выполнения обязательств по муниципальному контракту подрячиком, находящимся вне пределов территории Кош-Агачского района. ... считает, что заключая дополнительные соглашения о продлении сроков выполнения работ, действовал в состоянии крайней необходимости, а именно в целях предотвращения угрозы заражения коронавирусной инфекцией трудовых ресурсов подрячика.

Данные пояснения ... приняты должностным лицом УФАС по РА во внимание, однако, они не исключают наличие в его действиях события и состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Должностное лицо УФАС по РА также отмечает, что муниципальный контракт №0377300007120000052 на выполнение работ по благоустройству пляжа озеро Каменистое в с. Кош-Агач, Кош-Агачского района, Республики Алтай был заключен уже в период распространения коронавируса, стороны приняли риск его исполнения в условиях санитарно-эпидемиологических ограничениях. На дату заключения дополнительного соглашения №3 действовало распоряжение Правительства Республики Алтай от 07.06.2021 № 351-р «Об определении комплекса ограничительных мероприятий на территории муниципального образования «Кош-Агачский район»». Так, согласно данному распоряжению, гражданам, прибывающим на территорию Кош-Агачского района рекомендовано сообщать о месте и дате пребывания, обеспечить самоизоляцию на 14 дней; гражданам на территории Кош-Агачского района рекомендовано соблюдение режима самоизоляции, за исключением, в том числе, следования к месту и от места профессиональной деятельности, которая не приостановлена. Условий о запрете въезда и выезда в Кош-Агачский район распоряжение не содержит. Приостановление работ по благоустройству пляжа не вводилось. Распоряжением Администрации МО «Кош-Агачское сельское поселение», установлено требование о соблюдении распоряжения Правительства

Республики Алтай от 07.06.2021 № 351-р. Запрет на въезд и выезд в Кош-Агачский район распоряжением не вводился. Работы по благоустройству пляжа не приостанавливались.

Учитывая, что распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, является обстоятельством непреодолимой силы, заказчик вправе изменить условия исполнения заключенного контракта, в том числе срок исполнения контракта, в порядке, предусмотренном частью 65 статьи 112 Закона № 44-ФЗ, в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, при условии наличия причинно-следственной связи между объектом закупки и его использованием для удовлетворения потребностей, возникших вследствие возникновения обстоятельств непреодолимой силы, и (или) его использованием для предупреждения чрезвычайной ситуации. Однако, положения ч. 65 ст.112 Закона о контрактной системе распространяли свое действие на правоотношения в рамках исполнения контрактов в 2020 году.

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 24.03.2005 № 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, на дату совершения административного правонарушения главы Администрации МО «Кош-Агачское сельское поселение» ..., 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 (...), являясь главой Администрации МО «Кош-Агачское сельское поселение», не мог 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.

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.

При решении вопроса о виде и размере административного наказания учитывается характер совершенного административного правонарушения.

Обстоятельств, смягчающих, отягчающих административную ответственность, предусмотренных ст.4.2, ст. 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 соответствии с ч. 5 ст. 1 Федерального закона от 12.01.1996 №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» действие данного закона не распространяется на органы государственной власти, иные государственные органы, органы управления государственными внебюджетными фондами, органы местного самоуправления, публично-правовые компании, а также на автономные учреждения, если иное не установлено федеральным законом.

В связи с тем, что Администрация МО «Кош-Агачская сельское поселение» является органом местного самоуправления, отсутствуют основания для применения положений статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Кроме того, глава Администрации МО «Кош-Агачское сельское поселение» ... постановлениями УФАС по РА от 30.08.2019г. № 004/04/7.31-187/2019, от 30.08.2019г. № 004/04/7.30-188/2019 был привлечен к административной ответственности по ч. 2 ст. 7.31, ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо заказчика, на дату совершения

административного правонарушения главу Администрации МО «Кош-Агачское сельское поселение» ... виновным в совершении административного правонарушения (подписание 08.07.2021г. дополнительного соглашения № 3 к муниципальному контракту от 16.11.2020г. №0377300007120000052 с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок), ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, и назначить ему 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 08.12.2020 № 385-ФЗ «О федеральном бюджете на 2021 год и на плановый период 2022 и 2023 годов», приказа ФАС России от 19.08.2019 № 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 Республика 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 (Кош-Агачский 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.