

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/7.32-295/2021 об административном правонарушении

07.09.2021г.

г. Горно-Алтайск

ул. Ленина, 226, строение 2

Я, временно исполняющая обязанности руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев постановление прокуратуры Усть-Коксинского района о возбуждении производства об административном правонарушении от 16.08.2021г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, главы Администрации МО «Усть-Коксинский район»,

УСТАНОВИЛА:

Дело рассматривается в отсутствие главы администрации МО «Усть-Коксинский район» в Управлении ФАС по Республике Алтай (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2), с участием по видео-конференц-связи старшего помощника прокурора Усть-Коксинского района (служебное удостоверение ТО №....).

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Копии определения о назначении времени и места рассмотрения дела № 004/04/7.32-295/2021 от 25.08.2021г. направлены, прокуратуре Усть-Коксинского района по электронным почтам admkoks@rambler.ru, ust-koks@04.mailop.ru и заказными письмами №80095963988669 (получено 02.09.2021г.), №80095963988676 (получено 01.09.2021г.), №80095963988683 (получено 01.09.2021г.).

07.09.2021г. в УФАС по РА от поступило ходатайство (вх. № 4790) о рассмотрении административного дела № 004/04/7.32-295/2021 без его участия. Следовательно, надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения административного дела.

Прокуратурой Усть-Коксинского 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) в деятельности Администрации МО «Усть-Коксинский район», в ходе которой установлены нарушения ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 данного закона.

По данному факту прокурором Усть-Коксинского района в отношении должностного лица заказчика, главы Администрации МО «Усть-Коксинский район» ... вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении от 16.08.2021г. по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ. Материалы дела переданы в УФАС по РА для рассмотрения по существу (вх. № 4550 от 24.08.2021г.).

В ходе рассмотрения материалов административного дела №004/04/7.32-295/2021 установлено следующее:

По итогам электронного аукциона № 0377300008719000015 Администрацией МО «Усть-Коксинский район» с ООО «НОВОСТРОЙ» 04.07.2019г. заключен муниципальный контракт № 15 на строительство общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай (далее - муниципальный контракт, контракт).

Согласно п. 1.3 контракта подрядчик обязуется выполнить строительно-монтажные работы по объекту: «Строительство общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай» (далее - Объект) и сдать результат в соответствии с проектной документацией (Приложение № 1 к Контракту).

В п. 3.1 контракта указано, что цена контракта составляет 272405220,00 рублей, в том числе НДС (20%) в сумме 45400870,00 рублей/НДС не облагается.

Пунктом 4.1.1 контракта установлено, что подрядчик обязуется начать работы немедленно с момента подписания контракта и выполнить работу по строительству объекта до 30.07.2020г.

В соответствии с п. 9.1 контракта он действует с момента заключения до 25 сентября 2020г. Окончание срока действия контракта не освобождает стороны от полного исполнения своих обязательств по контракту.

По муниципальному контракту № 15 от 04.07.2019г. всего заключено 9 дополнительных соглашений, одним из которых увеличена цена контракта.

21.07.2021г. стороны, руководствуясь п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, распоряжением Главы Администрации МО «Усть-Коксинский район» № 275 от 19.07.2021г. и обращением подрядчика, дополнительным соглашением № 1 договорились о внесении изменений в контракт:

- п. 3.1 изложен в следующей редакции «Цена контракта составляет 448646556 (четыре сорок восемь миллионов шестьсот сорок шесть тысяч пятьсот пятьдесят шесть) рублей 45 копеек, в том числе НДС (20%) в сумме 74774426 (семьдесят четыре миллиона семьсот семьдесят четыре тысячи четыреста двадцать шесть) рублей 07 копеек;

- в п. 3.1.2 контракта добавлена строка: «По настоящему контракту предусматривается авансовый платеж в размере 26% от цены этапа контракта, что составляет 45822747 (сорок пять миллионов восемьсот двадцать две тысячи семьсот сорок семь) рублей 48 копеек, в том числе НДС 20% в сумме 7637124 (семь миллионов шестьсот тридцать семь тысяч сто двадцать четыре) рубля 58 копеек».

В обращении исх. № 09/07/21-1 от 09.07.2021г. в адрес заказчика ООО «НОВОСТРОЙ» указывает, что с начала выполнения работ наблюдается резкий рост цен на стройматериалы, который приводит к существенному изменению общей стоимости строительства объекта в целом и объективному отсутствию возможности исполнения контракта подрядчиком в полном объеме, в связи с чем, просит на основании п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе увеличить цену контракта и размер аванса.

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 (в редакции, действовавшей на дату подписания дополнительного соглашения № 1 от 21.07.2021г.) 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 (в редакции, действовавшей на дату подписания дополнительного соглашения № 1 от 21.07.2021г.) 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.

Цена муниципального контракта от 04.07.2019г. № 15 (по состоянию на 20.07.2021г.) составляет 272405220,00 (двести семьдесят два миллиона четыреста пять тысяч двести двадцать) рублей, срок исполнения контракта составляет более одного года.

С учетом дополнительного соглашения № 1 от 21.07.2021г., цена контракта составила 448646556,45 руб., т.е. увеличена более чем на 30%, а именно на 60,7 %.

Следовательно, стороны муниципального контракта от 04.07.2019г. № 15 в соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе не вправе были принять решение об увеличении цены контракта более чем на тридцать процентов.

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

Следовательно, заказчиком нарушены ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе при изменении условий муниципального контракта от 04.07.2019г. №15 на строительство общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай, т.к. при подписании 21.07.2021г. дополнительного соглашения № 1 заказчиком не соблюдены требования, предусмотренные законодательством Российской Федерации о контрактной системе.

За данные нарушения законодательства о контрактной системе предусмотрена ответственность по **части 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях** –

изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частью 4.1 данной статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - двухсот тысяч рублей.

На основании статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

Дополнительное соглашение от 21.07.2021г. № 1 к муниципальному контракту от 04.07.2019г. № 15 от имени администрации МО «Усть-Коксинский район» подписано главой администрации

Согласно решению Совета депутатов МО «Усть-Коксинский район» Республики Алтай №5-1 от 19.12.2017г. ... назначен на должность главы администрации МО «Усть-Коксинский район».

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 дополнительное соглашение от 21.07.2021г. № 1 о внесении изменений в муниципальный контракт), однако, по неаргументированным причинам не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

Таким образом, в действиях должностного лица заказчика, главы администрации муниципального образования «Усть-Коксинский район» ... содержится состав нарушения ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

03.09.2021г. в УФАС по РА от поступили письменные пояснения (вх. № 4711), согласно которым при исполнении контракта была проведена корректировка объема и видов работ. 12.01.2021г. Администрацией получено положительное заключение повторной государственной экспертизы, согласно которому необходимо увеличение сроков и цены контракта. После получения заключения государственной экспертизы было заключено дополнительное соглашение в соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Должностное лицо УФАС по РА считает данные пояснения необоснованными, т.к. заказчиком при заключении дополнительного соглашения не соблюдены условия п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе об увеличении цены контракта не более чем на тридцать процентов.

Факт совершения административного правонарушения подтверждается материалами дела № 004/04/7.32-295/2021 об административном правонарушении.

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.

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 родовый 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).

Постановлением УФАС по РА № 004/04/7.30-355/2020 от 19.11.2020г. ... – глава Администрации МО «Усть-Коксинский район» привлекался к административной ответственности по ч. 4.2 ст. 7.30 КоАП РФ (утверждение аукционной документации на поставку автомобиля легкового (извещение №0377300008720000006), не соответствующей требованиям законодательства о контрактной системе). Постановление № 004/04/7.30-355/2020 от 19.11.2020г. вступило в законную силу 08.12.2020г., административный штраф в размере 3000 руб. оплачен 02.12.2020г.

Таким образом, обстоятельством, отягчающим административную ответственность ..., является повторное совершение однородного административного правонарушения, а именно повторное нарушение 21.07.2021г. законодательства о контрактной системе.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.2 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.

Нарушение, допущенное должностным лицом заказчика, главой Администрации МО «Усть-Коксинский район» ..., повлекло 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 «Усть-Коксинский район», 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.

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 «Усть-Коксинский район» является органом местного самоуправления, отсутствуют основания для применения положений статьи 4.1.1 КоАП РФ.

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

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо заказчика, главу Администрации МО «Усть-Коксинский район» ... виновным в совершении административного правонарушения (подписание 21.07.2021г. дополнительного соглашения № 1 к муниципальному контракту № 15 от 04.07.2019г. 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 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 08.12.2020г. № 385-ФЗ «О федеральном бюджете на 2021 год и на плановый период 2022 и 2023 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, 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 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 (Усть-Коксинский 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.