

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/7.32-107/2022 об административном правонарушении

28.04.2022г
Алтайск

г. Горно-

ул. Ленина, 226, строение
2

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <....>, рассмотрев протокол об административном правонарушении №004/04/7.32-107/2022 от 15.04.2022 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного по ч. 4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении должностного лица заказчика, исполняющего обязанности директора (на момент совершения правонарушения) МАО «Отдел капитального строительства МО «Майминский район» <....>,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в отсутствие <....> в Управлении ФАС по Республике Алтай (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2).

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.

Копия протокола об административном правонарушении и определения о назначении даты и времени рассмотрения дела № 004/04/7.32-107/2022 от 15.04.2022 направлены <....> по электронной почте maima.oks@mail.ru и заказными письмами №80080871232263 (получено 23.04.2022), №80080871232270 (получено 23.04.2022).

Следовательно, <....> надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения административного дела.

28.04.2022 от <....> поступило ходатайство (вх. № 2115) о рассмотрении дела №004/04/7.32-107/2022 без его участия.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай на основании информации Контрольно-счетной палаты Республики Алтай (вх. №1078 от 03.03.2022г.), в действиях заказчика МАУ «Отдел капитального строительства МО «Майминский район», установлены нарушения требований ч. 1 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

При рассмотрении данного административного дела должностным лицом УФАС по РА применяется Федеральный закон от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в редакции № 79 от 02.07.2021г., т.е. в редакции, действующей в период заключения дополнительного соглашения №5 от 21.07.2021.

Нарушение выразилось в следующем:

03.11.2020г. МАУ «Отдел капитального строительства МО «Майминский район» с ООО Специализированный застройщик «Жемчужины Алтая» по результатам открытого конкурса в электронной форме №0377300038620000001 заключен муниципальный контракт №0377300038620000001 на строительство объекта: «Детский сад на 125 мест по ул.Молодежная, 18, с.Майма, Майминского района, Республики Алтай» (далее – контракт, муниципальный контракт). Реестровый номер в ЕИС в сфере закупок 3041114199220000001. Цена контракта – 93841298,00 руб.

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 соответствии с 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 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 31.12.2021 № 2594) 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 независимых от сторон контракта обстоятельств, влекущих невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию - 100 млн. рублей.

Следовательно, срок муниципального контракта №0377300038620000001 от 03.11.2021 не может быть продлен на основании п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, т.к. не соблюдаются установленные данным пунктом требования (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 если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независимым 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 данным Федеральным законом, предоставления подрядчиком в соответствии с данным Федеральным законом обеспечения исполнения контракта;

Согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 данного Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями данного Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия банковской гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой банковской гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 данного Федерального закона.

Согласно пункту 5.3 муниципального контракта работы в полном объеме должны быть выполнены и сданы заказчику в срок до **31.07.2021** включительно. Сроки выполнения отдельных этапов работ определяются Графиком выполнения строительно-монтажных работ, являющимся Приложением №2 к контракту.

Подрядчиком обеспечение исполнения контракта предоставлено в виде банковской гарантии ПАО «Промсвязьбанк» №27132-20-10 от 02.11.2020 на сумму 28 152 389,40 руб. Указанная банковская гарантия вступает в силу с даты выдачи и действует по 31.08.2021.

Контракт вступает в силу со дня подписания его сторонами и действует до полного исполнения сторонами своих обязательств по контракту (пункт 13 контракта).

Дополнительным соглашением от №5 от 21.07.2021 внесены изменения в пункт 5.3 муниципального контракта, согласно которым работы в полном объеме должны быть выполнены и сданы заказчику в срок **до 20.11.2021**. Дополнительными соглашениями от 09.09.2021 №6 от 29.09.2021 №7 внесены изменения в Приложение №2 «График выполнения строительно-монтажных работ на выполнение работ по строительству «Детский сад на 125 мест по ул. Молодежная, 18, с.

Майма, Майминский района, Республики Алтай».

В банковскую гарантию ПАО «Промсвязьбанк» №271132-20-10 от 02.11.2020 внесены изменения №1-27132-20-10 от 30.08.2021, согласно которым срок действия гарантии, предоставленной по контракту закупки №0377300038620000001, заключенному между бенефициаром – МАУ «Отдел капитального строительства МО «Майминский район» и принципалом – ООО Специализированный застройщик «Жемчужины Алтая», продлевается до 20.12.2021.

На основании вышеизложенного на момент заключения дополнительного соглашения №5 от 21.07.2021 к муниципальному контракту №0377300038620000001 от 03.11.2020 у ООО Специализированный застройщик «Жемчужины Алтая» отсутствовало обеспечение исполнения контракта на новый срок.

Таким образом, заказчиком МАУ «Отдел капитального строительства МО «Майминский район» в нарушение требований ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе неправомерно изменено существенное условие муниципального контракта путем заключения дополнительного соглашения №5 от 21.07.2021 в части продления срока выполнения работ по строительству объекта: «Детский сад на 125 мест по ул. Молодежная, 18, с. Майма, Майминский района, Республики Алтай» в отсутствие обеспечения исполнения контракта на новый срок.

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 21.07.2021 к муниципальному контракту №0377300038620000001 от 03.11.2020 от имени МАУ «Отдел капитального строительства МО «Майминский район» подписано исполняющим обязанности директора (на момент совершения правонарушения) <....>.

Согласно распоряжению Администрации МО «Майминский район» от 04.05.2021 № 111-к на <....> возложены обязанности директора МАУ «Отдел капитального строительства МО «Майминский 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 (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 21.07.2021 к муниципальному контракту №0377300038620000001 от 03.11.2020, 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 исполняющего обязанности директора МАУ «Отдел капитального строительства МО «Майминский район» <....> содержится состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом заказчика, на дату совершения административного правонарушения исполняющего обязанности директора МАУ «Отдел капитального строительства МО «Майминский район» <....> подтверждается материалами данного административного дела.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

В соответствии со ст. 51 Конституции Российской Федерации, никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется Федеральным законом.

По данному факту пояснения <....> в Управление ФАС по Республики Алтай не поступали.

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 исполняющим обязанности директора МАУ «Отдел капитального строительства МО «Майминский район» <....>, 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 исполняющим обязанности директора МАУ «Отдел капитального строительства МО «Майминский 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.

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 МАУ «Отдел капитального строительства МО «Майминский район» является автономным учреждением, отсутствуют основания для применения положений статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Кроме того, ранее исполняющий обязанности директора МАУ «Отдел капитального строительства МО «Майминский район» <...> постановлением УФАС по РА от 15.06.2020 № 004/04/7.32.3-162/2020 был привлечен к административной ответственности по ч. 3 ст. 7.32.3 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 исполняющего обязанности директора МАУ «Отдел капитального строительства МО «Майминский район» <...> виновным в совершении административного правонарушения (подписание 21.07.2021 дополнительного соглашения № 5 к муниципальному контракту №0377300038620000001 от 03.11.2020 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 031006430000000017700,

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 (Майминский 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.