

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

ПО С Т А Н О В Л Е Н И Е

о назначении административного наказания по делу

№046/04/7.32-40/2019 об административном правонарушении

01 марта 2019 года

г. Курск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области <...>., рассмотрев постановление заместителя прокурора города Курска Курской области, советника юстиции <...>от 08 февраля 2019 года о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), вынесенное в отношении заведующей муниципальным бюджетным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад комбинированного вида № 87» <...>, приложенные к нему материалы дела, в присутствии <...>, в присутствии представителя прокуратуры - помощника прокурора города Курска Курской области <...>., в присутствии главного специалиста-эксперта Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области (далее – Курское УФАС России) <...>

У С Т А Н О В И Л А:

(место, время совершения и существо административного правонарушения:)

19.06.2018г. на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» «www.zakupki.gov.ru» (далее – ЕИС) и на сайте электронной торговой площадки АО «ЕЭТП» «<http://roseltorg.ru>» (далее – электронная площадка АО «ЕЭТП») размещено извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0144300004018000454 (идентификационный код закупки: 183463218622046320100100090060000000), документация об электронном аукционе, а также обоснование начальной (максимальной) цены договора.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, объектом закупки является: «Поставка молочной продукции».

Начальная (максимальная) цена контракта – 152 009 рублей 47 копеек.

В силу ч.1 ст.59 Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ (ред. от 23.04.2018г.) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе...») под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с ч.4 ст.64 ФЗ «О контрактной системе...» к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Частью 6 ст.60 ФЗ «О контрактной системе...» установлено, что в течение одного часа с момента размещения информации, связанной с проведением электронного аукциона, в единой информационной системе и на электронной площадке указанная информация должна быть доступна для ознакомления в единой информационной системе и на электронной площадке без взимания платы.

Согласно ч.1 ст.34 ФЗ «О контрактной системе...» контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт.

В соответствии с ч.10 ст.70 ФЗ «О контрактной системе...» контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

Частью 2 ст.70 ФЗ «О контрактной системе...» предусмотрено, что заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В ч.7 ст.70 ФЗ «О контрактной системе...» указано, что с даты размещения в единой информационной системе проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронного аукциона, и предоставления таким победителем обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в единой информационной системе.

Как установлено ч.8 ст.70 ФЗ «О контрактной системе...», с момента размещения в

единой информационной системе предусмотренного ч.7 ст.70 ФЗ «О контрактной системе...» и подписанного заказчиком контракта он считается заключенным.

При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных ст.34 и ст.95 ФЗ «О контрактной системе...».

При этом, возможность изменения срока действия контракта положениями ст.34, ст.95 ФЗ «О контрактной системе...» на предусмотрена.

Материалами настоящего дела установлено, что 16.07.2018г., по итогам проведения электронного аукциона №0144300004018000454, между муниципальным бюджетным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад комбинированного вида № 87» (далее - МБДОУ «Детский сад комбинированного вида № 87», заказчик) (адрес места нахождения: Курская обл., г. Курск, ул. Дейнеки, 18), в лице заведующей <...> и индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>.) был договор №0144300004018000454_307965 на поставку молочной продукции (реестровый номер контракта: 34632186220 18 000006) (далее – Контракт).

Как подтверждается материалами административного дела, условия разделов 2, 3, 5, 6, 8, 9, 11 заключенного Контракта, размещенного в ЕИС и на электронной площадке АО «ЕЭТП», не соответствуют тем, которые были предусмотрены проектом договора, размещенного в ЕИС и на электронной площадке АО «ЕЭТП» в составе раздела №4 документации об электронном аукционе №0144300004018000454.

Таким образом, заказчиком по результатам электронного аукциона Контракт заключен с нарушением объявленных условий определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а именно, изложенных в разделах 2, 3, 5, 6, 8, 9, 11 проекта договора раздела №4 аукционной документации, что не соответствует требованиям ч.1 ст.34, ч.10 ст.70 ФЗ «О контрактной системе...».

Кроме того, согласно ч.3 ст.96 ФЗ «О контрактной системе...», исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего 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 определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

При таких обстоятельствах, изменив срок действия муниципального контракта, заказчик изменил условия представления исполнителем по контракту обеспечения исполнения контракта в форме банковской гарантии, что также не соответствует требованиям ч.1,ч.2 ст.34, ч.2,ч.10 ст.70 ФЗ «О контрактной системе...».

В силу ст.107 ФЗ «О контрактной системе...» лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с

законодательством Российской Федерации.

Частью 1 ст.7.32 КоАП РФ установлена административная ответственность за заключение контракта по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) с нарушением объявленных условий определения поставщика (подрядчика, исполнителя) или условий исполнения контракта, предложенных лицом, с которым в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок заключается контракт.

В соответствии со ст.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.

Согласно примечанию к ст.2.4 КоАП РФ под должностным лицом в Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях понимается 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, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Лица, осуществляющие функции члена комиссии по осуществлению закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, контрактные управляющие, работник контрактной службы, совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 7.29 - 7.32, частями 7, 7.1 статьи 19.5, статьей 19.7.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, несут административную ответственность как должностные лица.

Как следует из раздела «Информация о контракте №3463218622018000006» ЕИС, размещенный Контракт, заключенный по результатам электронного аукциона №0144300004018000454 с нарушением объявленных условий определения поставщика (подрядчика, исполнителя), подписан электронной подписью <...>

Согласно приказам от 24.01.2014г. №15 «О назначении <...>» и от 21.01.2019г. №74-л «О сроке действия трудового договора <...>» комитета образования города Курска Курской области <...> состоит в должности заведующего МБДОУ «Детский сад комбинированного вида № 87».

Таким образом, в соответствии со ст.2.4 КоАП РФ <...> является должностным лицом заказчика.

При таких обстоятельствах, должностное лицо заказчика – заведующая МБДОУ «Детский сад комбинированного вида № 87» <...>, подписав и заключив Контракт вопреки объявленным условиям определения поставщика (подрядчика, исполнителя) № 0144300004018000454, нарушила требования ч. 1 ст.34, ч.10 ст.70 ФЗ «О контрактной системе...», что образует состав

административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.7.32 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение заказчика, а именно: Курская обл., г. Курск.

Временем (датой) совершения административного правонарушения является 16.07.2018г.

Доказательствами административного правонарушения являются:

- материалы дела №046/04/7.32-40/2019 об административном правонарушении.

Как следует из письменно представленных 01.03.2019г. (вх.№973) пояснений <...>, а также из устно ею озвученных в ходе рассмотрения настоящего дела, вину в совершении вменяемого административного правонарушения <...> признала, пояснив что при заключении Контракта была допущена техническая ошибка.

Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.7.32 КоАП РФ, <...> не привлекалась.

Данные обстоятельства признаются обстоятельствами, смягчающими административную ответственность в силу ст.4.2 КоАП РФ.

Вместе с тем, <...> как должностное лицо заказчика имела возможность для соблюдения норм законодательства Российской Федерации о контрактной системе, за нарушение которых частью ч.1 ст.7.32 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Таким образом, подтверждается наличие вины в действиях, совершенных должностным лицом.

Состав совершенного административного правонарушения является формальным и не требует для квалификации деяния в качестве противоправного, наступления каких-либо негативных последствий для охраняемых общественных интересов. Законченный состав административного правонарушения образует само деяние или бездействие виновного лица.

При таких обстоятельствах, административная ответственность наступает независимо от наличия или отсутствия последствий совершенного противоправного деяния.

Более того, указанное административное правонарушение характеризуется высокой степенью общественной опасности, о чем свидетельствует годичный срок давности привлечения к административной ответственности, а также отсутствие возможности применения такого вида наказания, как предупреждение.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность или исключających производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ч.1 ст.24.5 КоАП РФ, не установлено.

Представитель прокуратуры города Курска Курской области правовую позицию, изложенную в постановлении заместителя прокурора города Курска Курской

области от 08.02.2019г. поддержал, настаивал на привлечении <...>к административной ответственности в виде штрафа.

Согласно ч.1 ст.7.32 КоАП РФ заключение контракта по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) с нарушением объявленных условий определения поставщика (подрядчика, исполнителя) или условий исполнения контракта, предложенных лицом, с которым в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок заключается контракт, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере 1 процента начальной (максимальной) цены контракта, но не менее пяти тысяч рублей и не более тридцати тысяч рублей.

Как следует из Обзора законодательства и судебной практики Верховного суда Российской Федерации за третий квартал 2010 года, содержание санкции ч.2 ст.7.30 КоАП РФ, не представляет право органу, должностному лицу назначать административное наказание в виде штрафа в размере, определенном по своему усмотрению в пределах от пяти до тридцати тысяч рублей, поскольку основным критерием определения суммы административного штрафа в этой ситуации является начальная (максимальная) цена контракта.

Если при рассмотрении дела об административном правонарушении будет установлено, что один процент от начальной (максимальной) цены контракта составляет сумму, меньшую, чем пять тысяч рублей, то органом, должностным лицом должно быть назначено административное наказание в виде штрафа в размере пять тысяч рублей.

В случае, когда один процент от начальной (максимальной) цены контракта составляет сумму, превышающую тридцать тысяч рублей, орган, должностное лицо обязаны назначить наказание в виде наложения административного штрафа в размере тридцати тысяч рублей.

Таким образом, санкция ч.1 ст.7.32 КоАП РФ является абсолютно – определенной и с учетом положений ч.1 ст.4.1 КоАП РФ выход за ее пределы недопустим.

Правовой позиции Верховного суда придерживается Курский областной суд (решение от 06.05.2016г. по делу №21-155-АК-2016 г).

Учитывая изложенное, а также то, что начальная (максимальная) цена контракта, установленная в извещении о проведении закупки №0144300004018000454, составила – 152 009 (сто пятьдесят две тысячи девять) рублей 47 копеек, 1% (один процент) от начальной (максимальной) цены контракта составляет 1 520 (одна тысяча пятьсот двадцать) рублей 09 копеек, что менее минимального предела (размера) санкции, предусмотренной ч.1 ст.7.32 КоАП РФ – 5 000 (пяти тысяч) рублей.

В этой связи, руководствуясь ст.1.5, ст.2.1, ст.2.4, ст.3.5, ст.4.2, ч.1 ст.4.5, ч.1 ст.7.32, ст.23.66, ч.1 ст.29.9, ст.29.10, ст.29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать должностное лицо заказчика – заведующую муниципальным бюджетным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад комбинированного вида № 87» <...>, **ВИНОВНОЙ** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. За совершение административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, привлечь должностное лицо заказчика – заведующую муниципальным бюджетным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад комбинированного вида № 87», к административной ответственности в виде штрафа в размере **5 000 (пяти тысяч) рублей**.

В соответствии с ч.1 ст.32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях указанный административный штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления данного постановления в законную силу либо со дня исчисления срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст.31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумму административного штрафа надлежит уплатить в доход **бюджета города Курска Курской области** по КБК **161 1 16 33040 04 6000 140** (ИНН 4629015760, КПП 463201001, УФК по Курской области (Курское УФАС России) р/с 40101810445250010003 в ОТДЕЛЕНИЕ КУРСК г. Курск, БИК 043807001, ОКТМО 38701000). УИН 16100500000000031714.

Документы, подтверждающие уплату штрафа можно направить одним из удобных способов (по почте, по электронной почте to46@fas.gov.ru или по факсу: 8 (4712) 70-87-02). В назначении платежа необходимо указать номер оплачиваемого постановления о наложении штрафа.

Согласно ч.1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 (шестидесяти) дней со дня вступления постановления о назначении административного штрафа по делу №07-05-81-17 об административном правонарушении в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст.31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ст.31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до 1 (одного) месяца. С учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до 3 (трех) месяцев.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении 30 (тридцати) дней со срока, указанного в ч.1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному

приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в виде административного штрафа **в двукратном размере суммы** неуплаченного административного штрафа в соответствии с ч.1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со ст.30.1 и ст.30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 (десяти) суток со дня вручения или получения копии настоящего постановления.

Заместитель руководителя

Курского УФАС России

<...>