

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№ 004/04/7.32-567/2023 об административном правонарушении

«25» декабря 2023г.
Алтайск

г. Горно-

ул. Ленина, 226,

строение 2

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <....>, рассмотрев протокол №004/04/7.32-567/2023 от 13.12.2023 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, заказчика, директора МБУ ДО «Майминская детская школа искусств» <....>,

УСТАНОВИЛ:

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

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 протокола об административном правонарушении и определения о назначении времени и места рассмотрения 004/04/7.32-567/2023 от 13.12.2023 направлены в адрес <... .> по электронной почте (maima_dshi@mail.ru) и заказными письмами №80080291524283, №80080291524290.

25.12.2023 в УФАС по РА от <....> поступило ходатайство (вх. №5664-ЭП/23) о рассмотрении дела об административном правонарушении без ее участия.

По результатам внеплановой документальной проверки (решение №004/10/99-507/2023 от 16.11.2023) Комиссией УФАС по РА в действиях заказчика МБУ ДО «Майминская детская школа искусств» установлено нарушение требований ч. 1 ст. 95, ч. 3 ст. 103 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее- Закон о контрактной системе) при изменении существенных условий муниципального контракта №0177600001023000001/1 от 03.04.2023 на капитальный ремонт здания Майминской детской школы искусств, расположенной по адресу: с. Майма, Майминский район, Республика Алтай, ул. Ленина 15-А (дополнительное соглашение № 3 от 13.07.2023), а также в части несвоевременного размещения в реестре контрактов ЕИС в сфере закупок информации о начислении неустоек (штрафов, пеней).

Нарушения законодательства о контрактной системе выразились в следующем:

Уполномоченным органом Администрацией МО «Майминский район» 12.01.2023 на официальном сайте ЕИС в сфере закупок (zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме № 0177600001023000001 на капитальный ремонт здания Майминской детской школы искусств, расположенной по адресу: с. Майма, Майминский район, Республика Алтай, ул. Ленина 15-А. Начальная (максимальная) цена контракта – 57180210,00 руб. Заказчиком является МБУ ДО «Майминская детская школа искусств». Закупка осуществлена в рамках НП «Культура».

20.02.2023 МБУ ДО «Майминская детская школа искусств» с победителем открытого конкурса в электронной форме №0177600001023000001 ООО «СТРОЙГРАД» заключен контракт №0177600001023000001 на капитальный ремонт здания Майминской детской школы искусств, расположенной по адресу: с. Майма, Майминский район, Республика Алтай, ул. Ленина 15-А. Цена контракта – 52605794,00 руб. В связи с принятием заказчиком решения об одностороннем расторжении контракта, данный контракт расторгнут 13.03.2023. Работы по данному контракту не выполнялись. Сведения об ООО «СТРОЙГРАД» 24.03.2023 включены в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно ч. 17.1 ст. 95 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) в случае расторжения контракта по основаниям, предусмотренным частью 8 данной статьи, заказчик вправе заключить контракт с участником закупки, с которым в соответствии с настоящим

Федеральным законом заключается контракт при уклонении от заключения контракта победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и при условии согласия такого участника закупки заключить контракт. Указанный контракт заключается с соблюдением условий, предусмотренных частью 1 статьи 34 данного Федерального закона с учетом положений части 18 данной статьи, и после предоставления в соответствии с настоящим Федеральным законом участником закупки обеспечения исполнения контракта, если требование обеспечения исполнения контракта предусмотрено извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке. При этом при расторжении контракта (за исключением контракта, указанного в части 9 статьи 37 данного Федерального закона) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заключение контракта в соответствии с настоящей частью допускается в случае, если в связи с таким расторжением в соответствии с частью 7 статьи 104 данного Федерального закона принято решение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым расторгнут контракт, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) либо если по основаниям, установленным Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 10 статьи 104 данного Федерального закона, принято решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым расторгнут контракт, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с установлением в данном решении факта, что надлежащее исполнение таким поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы.

03.04.2023 МБУ ДО «Майминская детская школа искусств» с участником открытого конкурса в электронной форме №0177600001023000001, занявшим второе место, ООО «СМК-22» заключен контракт №0177600001023000001/1 (реестровый номер 3040800574223000004) (далее – контракт). Цена контракта 57180210,00 руб. Срок выполнения работ – с даты заключения контракта до 31.07.2023, срок действия контракта с даты подписания по 31.12.2023.

Согласно п. 12 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменений по соглашению сторон, в том числе в случаях если при исполнении контракта изменяется срок исполнения отдельного этапа (отдельных этапов) исполнения контракта в рамках срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении.

13.07.2023 МБУ ДО «Майминская детская школа искусств» с ООО «СМК-

22» заключено дополнительное соглашение № 3, согласно которому срок окончания выполнения работ увеличен до 10.09.2023. Основанием для заключения дополнительного соглашения № 3 указан п. 12 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки должно содержать, в том числе информацию о сроках исполнения контракта (отдельных этапов исполнения контракта, если проектом контракта предусмотрены такие этапы).

Согласно извещению о проведении открытого конкурса в электронной форме № 0177600001023000001 контракт не разделен на этапы исполнения контракта.

Согласно пояснениям заказчика, представленным на заседании Комиссии УФАС по РА, в дополнительном соглашении №3 от 13.07.2023 п. 12 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе указан ошибочно. По факту заключения дополнительного соглашения №3 от 13.07.2023 проводились технические совещания, в ходе которых принимались решения о необходимости выполнения дополнительных работ, не учтенных в смете, а также в связи с тем, что контракт с подрядчиком заключен на 41 день позже (в связи с расторжением контракта с победителем) было решено изменить срок выполнения работ. Так как не смогли определить основания для заключения доп. соглашения, основаниями для изменения в контракт указали п. 12 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Должностное лицо считает данные доводы необоснованными, по следующим основаниям. Поскольку контрактом не предусмотрены отдельные этапы исполнения у заказчика отсутствовали правовые основания для изменения существенных условий по п. 12 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе. Законодательством о контрактной системе предусмотрены механизмы изменения существенных условий контракта, при соблюдении которых у заказчика имелись возможности внести изменения на законных основаниях (обращение подрядчика о невозможности исполнения контракта по независящим от него обстоятельствам, необходимость внесения изменения в ПСД, решение органа местного самоуправления и т.д.).

Таким образом, при подписании 13.07.2023 дополнительного соглашения №3 к муниципальному контракту №0177600001023000001/1 от 03.04.2023 заказчиком нарушены требования ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, т.к. не соблюдаются установленные данной нормой требования (контрактом не установлены отдельные этапы исполнения, документы и информация которая могла бы являться основанием для изменения существенных условий контракта по другим пунктам ч. 1 ст. 95

Закона о контрактной системе отсутствуют).

Ответственность за данные правонарушения предусмотрена **частью 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.

Согласно реестру контрактов ЕИС в сфере закупок контракт исполнен на 53 328 398,98 руб. из 57 666 191,44 руб. (92,47 % от цены контракта).

Согласно ч. 3 ст. 103 Закона о контрактной системе информация об исполнении контракта (отдельного этапа исполнения контракта), в том числе о начислении неустоек (штрафов, пеней) в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом направляется в Федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по казначейскому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем соответственно исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта).

Заказчиком в адрес подрядчика, через личный кабинет ЕСИ в сфере закупок направлены претензии № 1 от 20.10.2023, № 2 от 10.11.2023, № 3 от 14.11.2023, № 4 от 16.11.2023.

Информация о начислении неустоек (штрафов, пеней) в установленный законом пятидневный срок не размещена в реестре контрактов ЕИС в сфере закупок.

Таким образом, заказчиком нарушены требования ч. 3 ст. 103 Закона о контрактной системе.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена **частью 2 статьи 7.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях** – ненаправление, несвоевременное направление в орган, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информации, подлежащей включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), или непредставление, несвоевременное представление в федеральный орган исполнительной власти, орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, орган местного самоуправления, уполномоченные на ведение реестра контрактов, заключенных заказчиками, реестра контрактов,

содержащего сведения, составляющие государственную тайну, информации (сведений) и (или) документов, подлежащих включению в такие реестры контрактов, если направление, представление указанных информации (сведений) и (или) документов являются обязательными в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, или представление, направление недостоверной информации (сведений) и (или) документов, содержащих недостоверную информацию, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати 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.

Распоряжением Администрации МО «Майминский район» № 2-к от 09.01.2020 <....> назначена на должность директора МБУ ДО «Майминская детская школа искусств» с 01.01.2020 сроком на 1 год.

Дополнительным соглашением № 4 от 30.12.2021 трудовой договор № 4 от 01.01.2020, заключенный с <....> заключен на неопределенный срок.

Дополнительное соглашение №3 от 13.07.2023 к муниципальному контракту №0177600001023000001/1 от 03.04.2023 от имени МБУ ДО «Майминская детская школа искусств» подписано <....>.

Согласно п. 2.1 должностной инструкции директора МБУ ДО «Майминская детская школа искусств», утвержденной начальником Управления по трудовым и социальным вопросам Администрации МО «Майминский район» 16.02.2021, директор Учреждения, в том числе осуществляет общее руководство административно-хозяйственной и экономической деятельностью МБУ ДО «Майминская детская школа искусств».

В соответствии с п. 5.3 должностной инструкции директор Учреждения несет ответственность, в том числе за некачественное исполнение

обязанностей подчиненных ему работников.

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 №3 от 13.07.2023 к муниципальному контракту №0177600001023000001/1 от 03.04.2023 в нарушение требований, установленных Законом о контрактной системе, осуществить контроль за своевременным размещением в реестре контрактов ЕИС в сфере закупок претензий), однако, по неаргументированным причинам не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

Таким образом, в действиях должностного лица заказчика, директора МБУ ДО «Майминская детская школа искусств» <....> содержится состав нарушения ч. 2 ст. 7.31, ч. 4 ст. 7.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

12.12.2023 от <....> в УФАС по РА поступали письменные пояснения (вх. 5443-ЭП/23) согласно которым при изменении существенных условий контракта в дополнительном соглашении № 3 от 13.07.2023 ошибочно была сделана ссылка на п. 12 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе. Изменение срока выполняемых работ произошло в связи с заключением контракта на 41 день позже, вследствие расторжения первоначального контракта. Подходящих оснований для изменения срока выполнения работ в Законе о контрактной системе и в Постановлении от 16.04.2022 № 680 не нашлось, поэтому остановились на п. 12 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе. Претензионная работа в отношении подрядчика велась в ЕИС. По окончании выполнения работ, на день фактического исполнения нарушенного обязательства подрядчиком, выставлена окончательная уточненная претензия (требование) с нарастающим итогом, которая размещена в реестре контрактов ЕИС в сфере закупок своевременно. В связи с чем, считает, что для размещения информации о начислении неустоек (штрафов, пеней) в реестре контрактов ЕИС в сфере закупок достаточно окончательного расчета по уточненной претензии (требованию), следовательно, требования ч. 3 ст. 103 Закона о контрактной системе не нарушены.

Данные пояснения приняты должностным лицом УФАС по РА во внимание, однако, они не исключают наличие в действиях <....> событие и состав административных правонарушений, предусмотренных ч. 2 ст. 7.31 и ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, так как изменения существенных условий контракта по ненадлежащим основаниям в данном случае недопустимы. Кроме того, согласно законодательству о контрактной системе размещению в реестре контрактов ЕИС в сфере закупок подлежит каждая претензия, предъявленная подрядчику.

Факт совершения <....> административного правонарушения подтверждается материалами дела №004/04/7.32-567/2023 об административном правонарушении.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В пункте 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникших у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Бездействие (действия) должностного лица заказчика, директора МБУ ДО «Майминская детская школа искусств» <....>, повлекло нарушение установленного государством порядка ведения реестра контрактов, порядка изменения существенных условий контракта при осуществлении закупок для обеспечения нужд учреждения. При этом существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий

правонарушения, а в пренебрежительном отношении лица к исполнению требований законодательства о контрактной системе. 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 статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

Согласно ч. 6 ст. 4.4 КоАП РФ если при проведении одного контрольного (надзорного) мероприятия в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля выявлены два и более административных правонарушения, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статьи) раздела II данного Кодекса либо закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, при назначении административного наказания за совершение указанных административных правонарушений применяются правила назначения административного наказания, предусмотренные частями 2 - 4 данной статьи.

Согласно письму ФАС России № СП/45636/22 от 06.05.2022 «О направлении рекомендаций по вопросу применения Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях с учетом Федерального закона от 26.03.2022 № 70-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях», из положений ч. 6 ст. 4.4 КоАП РФ следует, что если по результатам проведения одного контрольного (надзорного) мероприятия выявлено несколько нарушений, допущенных одним и тем же лицом, наказание за их совершение назначается как за одно административное правонарушение. При этом если ответственность за выявленные нарушения установлена разными статьями (частями статей) КоАП РФ, то по правилам, установленным ч.ч. 2 и 3 ст. 4.4 КоАП РФ, применяется санкция, предусматривающая более строгое наказание.

На основании части 2 статьи 4.4 КоАП РФ установлен механизм назначения наказания при совершении лицом двух и более

административных правонарушений.

Совершение административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.31 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей.

Совершение административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - двухсот тысяч рублей.

Таким образом, более строгое административное наказание предусматривает ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ 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 связи с тем, что в УФАС по РА отсутствует информация, подтверждающая факт совершения директором МБУ ДО «Майминская детская школа искусств» <....> ранее административного правонарушения (нарушение законодательства о контрактной системе), с учетом наличия обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ, административное наказание, предусмотренное ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Руководствуясь статьями 2.4; 4.1.1; 7.31; 7.32; 7.32.5; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо заказчика, директора МБУ ДО «Майминская детская школа искусств» <....> виновной в совершении административных правонарушений, предусмотренных ч. 2 ст. 7.31, ч. 4 ст. 7.32 (заключения 13.07.2023 дополнительного соглашения №3 к муниципальному контракту №0177600001023000001/1 от 03.04.2023 в нарушении требований ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, т.к. не соблюдаются установленные данной нормой требования (контрактом не

установлены отдельные этапы исполнения, документы и информация которая могла бы являться основанием для изменения существенных условий контракта по другим пунктам ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе отсутствуют); в нарушение требований ч. 3 ст. 103 Закона о контрактной системе информация о начислении нестоек (штрафов, пеней) в установленный законом пятидневный срок не размещена в реестре контрактов ЕИС в сфере закупок), ответственность за которые предусмотрена частью 1 статьи 7.31 и частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, и назначить ей наказание с учетом ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ в виде предупреждения.

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 (Горно-Алтайский городской суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководитель

управления

<....>