

## 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

№046/04/7.32-156/2019 об административном правонарушении

13 мая 2019 года

г. Курск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области <...>, рассмотрев постановление заместителя прокурора города Курска Курской области, советника юстиции <...> от 27 марта 2019 года о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.4 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), вынесенное в отношении председателя комитета экологической безопасности и природопользования города Курска <...>, материалы настоящего дела, в присутствии <...>, в присутствии <...> - представителя (защитника) <...>. по доверенности от 29.04.2019г., в присутствии <...>- представителя (защитника) <...> по доверенности от 13.05.2019г., 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:)**

В соответствии с ч.1 ст.1 Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ (ред. от 03.08.2018г.) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе...») настоящий Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Согласно ч.ч.1, 2 ст.34, ч.10 ст.83.2 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. При заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, ст.34 и ст.95 ФЗ «О контрактной системе...».

В силу пп.б) п.1 ч.1 ст.95 ФЗ «О контрактной системе...» изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон, в том числе, в следующем случае если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта. При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара.

Частью 3 ст.709 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что цена работы может быть определена путем составления сметы. В случае, когда работа выполняется в соответствии со сметой, составленной подрядчиком, смета приобретает силу и становится частью договора подряда с момента подтверждения ее заказчиком.

Таким образом, в случае увеличения или уменьшения предусмотренного контрактом количества товара, объема работ или услуг заказчику необходимо изменить смету по тем позициям, которые нужно увеличить или уменьшить с соответствующим изменением общей цены государственного контракта.

07.08.2018г. на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) и на сайте электронной площадки АО «ЕЭТП» в информационно-телекоммуникационной сети Интернет «<http://roseltorg.ru>» (далее – электронная площадка АО «ЕЭТП»), размещены извещение о проведении электронного аукциона №0144300004018000629, документация об электронном аукционе (в том числе проект муниципального контракта), обоснование начальной (максимальной) цены контракта, сводный сметный расчет, локальные сметные расчеты (идентификационный код закупки:

183462904023846320100100240238130244).

Объект закупки – «Благоустройство территории города Курска с организацией сквера по улице Мыльникова и Майского бульвара (II этап)».

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 341 120 рублей 00 копеек.

В позиции 7 «Описание объекта закупки, объемы и условия выполнения работ» раздела 2 «Информационная карта аукциона в электронной форме» аукционной документации кроме того установлено: «Объемы и виды работ, подлежащих выполнению, определены сметной документацией (приложение № 2 к контракту).

Подробное описание объекта закупки, условия выполнения работ и требования к работам содержатся в техническом задании и сметной документацией в приложении к Заявке.

При производстве работ используются материалы, соответствующие требованиям сметной документацией, а также материалы, указанные в приложении к техническому заданию.

Подрядчик обязан:

- обеспечить надлежащее качество, в соответствии с техническим заданием, сметной документацией, действующими нормативно-правовыми актами и стандартами Российской Федерации, в установленный срок

...

Подробное описание объекта закупки, условия выполнения работ и требования к работам содержатся в разделе №3 «Техническое задание - Благоустройство территории города Курска с организацией сквера по улице Мыльникова и Майского бульвара (II этап)», сметной документацией и в разделе №4 «Проект муниципального контракта» документации об аукционе в электронной форме.»

Аналогичные указания изложены в разделе №3 «Техническое задание Благоустройство территории города Курска с организацией сквера по улице Мыльникова и Майского бульвара (II этап)» аукционной документации, где вместе с тем, установлено: «

Приложения к техническому заданию

(прикрепленный файл, являющийся неотъемлемой частью аукционной документации)

- пояснительная записка (графическая часть)

- сводный сметный расчет

- локальный сметный расчет №02-01-01

- локальный сметный расчет №02-01-02».

31.08.2018г., по итогам проведения электронного аукциона №0144300004018000629, между заказчиком – комитетом экологической безопасности и природопользования города Курска (место нахождения: г. Курск, ул. Белинского, д. 21) (далее – комитет экологии города Курска, заказчик), в лице председателя комитета экологии города Курска <...> и Обществом с ограниченной ответственностью «ЗеленГрад» был заключен муниципальный контракт № 0144300004018000629\_154155 (реестровый номер контракта: 34629040238 18 000014) (далее – Контракт). Цена Контракта составила 2 118 713 рублей 60 копеек.

В соответствии с п.1.3 раздела 1 «Предмет контракта» Контракта «*Объем выполняемых работ установлен техническим заданием (приложение №1), сметной документацией (приложение №2), являющимися неотъемлемой частью настоящего контракта.*»

15.10.2018г. к Контракту заключено дополнительное соглашение №1/0629-18 (далее – Дополнительное соглашение), в соответствии с которым стороны руководствуясь пп.10.2.2 п.10.2. Контракта пришли к соглашению изменить предусмотренный Контрактом объем работ и цену Контракта пропорционально измененному объему работ, но не более чем на 10%, т.е. на основании пп.«б») п.1 ч.1 ст.95 Федерального закона №44-ФЗ, а именно цена контракта увеличилась на 209 752 рубля 65 копеек (на 9,9%), т.е. до 2 328 466 рублей 25 копеек.

Вместе тем, согласно материалам настоящего дела, Дополнительным соглашением, добавлены новые виды работ, которые не были предусмотрены Контрактом, а именно, в локальный сметный расчет №02-01-01 от 15.10.2018г. включены следующие работы: Раздел 1. «Снос деревьев и кустарника», а также Раздел 2. «Земляные работы», которые не были предусмотрены локальным сметным расчетом №02-01-01 от 31.08.2018г. и техническим заданием, т.е. по отдельным видам работ, предусмотренных сметой изменение составило 100%.

Более того, Дополнительным соглашением были изменены функциональные характеристики используемых материалов, а именно, плитка тротуарная фигурная, толщиной 80 мм, изготовленная из бетона: класс прочности на сжатие В30, марки по истираемости G1, заменена на плитку тротуарную фигурную, толщиной 60 мм, изготовленную из бетона: класс прочности на сжатие В25, марки по истираемости G2. Изменения функциональных характеристик не предусмотрены требованиями ч.1 ст.95 ФЗ «О контрактной системе...».

В связи с тем, что вышеперечисленные изменения не входят в перечень случаев, при наличии которых допускается изменение существенных условий контракта при подписании Дополнительного соглашения, председателем комитета экологии города Курска <...> допущено нарушение требований ч.1 ст.95 ФЗ «О контрактной системе...».

При таких обстоятельствах, председателем комитета экологии города Курска <...> допущено нарушение ч.1 ст.95 ФЗ «О контрактной системе...» выразившееся в изменении условий Контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

При этом, как подтверждается платежным поручением от 26.11.2018г. №494571, размещенного в ЕИС, оплата по Контракту ООО «ЗеленГрад» была произведена

заказчиком в размере 2 328 466 рублей 25 копеек.

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 4 ст.7.32 КоАП РФ установлена административная ответственность за 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.

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.*

Распоряжением Главы Администрации города Курска Курской области от 24.12.2008г. №508-р «Об <...>» председателем комитета экологии города Курска с 11.01.2009г. назначен <...>.

В разделе III «Должностные обязанности» должностной инструкции руководителя комитета экологии города Курска, утвержденной первым заместителем Главы Администрации города Курска (далее – Должностная инструкция), руководитель комитета экологии города Курска обязан осуществлять руководство деятельностью комитета экологии города Курска на принципах единоначалия.

Согласно разделу V «Ответственность» Должностной инструкции руководитель комитета экологии города Курска **несет ответственность за несоблюдение требований законодательства при исполнении служебных обязанностей.**

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

При таких обстоятельствах, должностное лицо заказчика – председатель комитета экологии города Курска <...>, изменив условия Контракта заключенным Дополнительным соглашением, в то время как возможность изменения условий контракта, внесенных Дополнительным соглашением, не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, нарушил требования ч.1 ст.95 ФЗ «О контрактной системе...», что образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.4 ст.7.32 КоАП РФ.

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

Временем совершения административного правонарушения является дата заключения Дополнительного соглашения – 15.10.2018г.

Доказательствами административного правонарушения являются:

- материалы дела №046/04/7.32-156/2019 об административном правонарушении.

Для разрешения дела №046/04/7.32-156/2019 об административном правонарушении по существу, принятия объективного и всестороннего решения, а также для предоставления возможности <...> воспользовавшись своим правом ознакомиться с материалами дела и, при необходимости, подготовить и представить в материалы дела дополнительно необходимые документы (информацию) определениями от 16.04.2019г. и 30.04.2019г. рассмотрение настоящего дела было отложено.

После исследования дополнительно представленных сведений и информации, объяснений <...> в материалы настоящего дела, не установлено обстоятельств, отягчающих административную ответственность или исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст.4.3, ч.1 ст.24.5 КоАП РФ.

Вину в совершении вменяемого административного правонарушения <...> не признал.

Ранее к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, ответственность за которое предусмотрена ч.4 ст.7.32 КоАП РФ, <...> не привлекался.

Данное обстоятельство признается обстоятельством, смягчающим административную ответственность в силу ст.4.2 КоАП РФ.

Вместе с тем, как следует из письменно представленных 30.04.2019г. (вх.№2037) пояснений <...>, а также из устно им озвученных в ходе рассмотрения настоящего дела, <...> просил освободить его как должностного лица, совершившего административное правонарушение, о т административной ответственности, ограничившись устным замечанием, в связи с малозначительностью совершенного <...> административного правонарушения,

Ходатайство <...> не подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно правовой позиции Высшей судебной инстанции, изложенной в п.18 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004г. №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее — Пленум ВАС РФ от 02.06.2004г. №10) при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу ч.ч.2 и 3 ст.4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 24.03.2005г. №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ указал, что малозначительным административным правонарушением следует считать 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».

Согласно п.18.1 Пленума ВАС РФ от 02.06.2004г. №10 квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений п.18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом, применение судом положений о малозначительности должно быть мотивировано.

Опираясь на сформулированный высшими судебными инстанциями подход, можно сделать вывод о том, что признание правонарушения малозначительным должно представлять собой редчайшее исключение и может применяться в единичных случаях, по результатам глубокой всесторонней оценки обстоятельств совершения правонарушения и при бесспорном установлении отсутствия существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

При таких обстоятельствах, как подтверждается материалами настоящего административного дела, нарушив требования ч.1 ст.95 ФЗ «О контрактной системе...» председатель комитета экологии города Курска <...> совершил административное правонарушение, направленное против соблюдения, исполнения норм законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

<...> как должностное лицо заказчика имел возможность для соблюдения норм законодательства Российской Федерации о контрактной системе, за нарушение которых ч.4 ст.7.32 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но

данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению, что является следствием отсутствия должной осмотрительности и недостаточной оценки ситуации с учетом возможных рисков наступления негативных последствий в виде привлечения должностного лица к административной ответственности, которая предусмотрена за изменение условий Контракта в нарушение перечня случаев, установленных ч.1 ст.95 ФЗ «О контрактной системе...».

Таким образом, подтверждается наличие вины в действиях данного должностного лица.

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, фиксированный размер штрафа и отсутствие возможности применения такого вида наказания, как предупреждение.

Представитель прокуратуры города Курска Курской области правовую позицию, изложенную в постановлении заместителя прокурора города Курска Курской области от 27.03.2019г. поддержал, просил привлечь председателя комитета экологии города Курска <...> к административной ответственности в виде минимального размера штрафа в пределах санкции по ч.4 ст.7.32 КоАП РФ, настаивал на отказе в удовлетворении заявленного <...> ходатайства о малозначительности совершенного деяния.

Также представитель прокуратуры города Курска Курской области представил письменное заключение по настоящему делу (исх.№85-2019 от 08.05.2019г.) из содержания которого следует, что собранными по делу материалами, а также исследованными обстоятельствами не подтвержден факт непосредственной угрозы, которая обусловила бы необходимость действовать в состоянии крайней необходимости, что свидетельствует об отсутствии в действиях <...> признаков, предусмотренных ст.2.7 КоАП РФ; оснований для вывода о том, что совершенное <...> административное правонарушение является малозначительным и применения положений ст.2.9 КоАП РФ об освобождении от административной ответственности не имеется.

В соответствии с ч.4 ст.7.32 КоАП РФ 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, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати 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.4 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 – председателя комитета экологической безопасности и природопользования города Курска <...>, **ВИНОВНЫМ** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.4 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. За совершение административного правонарушения, предусмотренного ч.4 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, привлечь должностное лицо – председателя комитета экологической безопасности и природопользования города Курска (далее – комитет экологии города Курска) <...>, к административной ответственности в виде штрафа в размере **20 000 (двадцати 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 161005000000000079326.

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

<...>