

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№046/04/7.30-495/2020 об административном правонарушении

01 сентября 2020 года

г.Курск

Временно исполняющая обязанности руководителя Курского УФАС России, рассмотрев постановление исполняющего обязанности заместителя прокурора города Курска от 03.08.2020г. о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.4 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, вынесенное в отношении должностного лица – директора департамента строительства и развития дорожной сети города Курска на момент проведения закупки №0144300004019000388

УСТАНОВИЛА:

(место, время совершения и существо административного правонарушения:)

Согласно ч. 1 ст. 72 Бюджетного Кодекса Российской Федерации закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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 регулирует Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ «О контрактной системе...»).

Требования, предъявляемые к содержанию контракта (договора) установлены ст.34 ФЗ «О контрактной системе...».

Так, в соответствии с ч.2 ст.34 ФЗ «О контрактной системе...» при заключении контракта (договора) указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта (договора). При заключении и исполнении контракта (договора) изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных ст.34 ФЗ «О контрактной системе...» и ст.95 ФЗ «О контрактной системе...».

В силу ч.1 ст.95 ФЗ «О контрактной системе...» изменение существенных условий контракта (договора) при его исполнении допускаются только по соглашению сторон.

Согласно п.1 ч.1 ст.95 ФЗ «О контрактной системе...» изменение существенных условий контракта (договора) при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях:

1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:

а) при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта;

б) 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 (договора). 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.

В соответствии с ч.3 ст. 709 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Прокуратурой города Курска проведена проверка на основании п. 3.5 приказа Генерального прокурора Российской Федерации от 14.03.2019 № 192 «Об организации прокурорского надзора за исполнением законодательства при реализации национальных проектов» исполнения требований ФЗ «О контрактной системе...».

В ходе проведенной прокуратурой города Курска проверки установлено, что 26.06.2019г. уполномоченным органом - департаментом закупок для муниципальных нужд города Курска на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» «www.zakupki.gov.ru» (далее - ЕИС) размещено извещение о проведении электронного аукциона для закупки №0144300004019000388, а также документация об электронном аукционе, проект контракта.

Объект закупки – «Благоустройство территории парка КЗТЗ по ул. Сумская в г. Курске».

Начальная (максимальная) цена контракта – 22 666 400 рублей 00 копеек.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 12.07.2019г. №0144300004019000388 заявка ООО «Стройвод-транс» признана соответствующим требованиям документации об аукционе.

26.07.2019г., по итогам проведения электронного аукциона №144300004019000388, между департаментом строительства и развития дорожной сети г.Курска и ООО «СТРОЙВОД-ТРАНС» (место нахождения: Курская обл., г.Курск, пр-кт Хрущева, 1, кв.62) был заключен контракт №01443000040190003880001 по «Благоустройство территории парка КЗТЗ по ул. Сумская в г.Курске». (реестровый номер контракта: 34632085750 19 000028) (далее – Контракт).

Цена заключенного контракта составила: 22 666 400 рублей 00 копеек.

Как подтверждается материалами настоящего дела, условиями муниципального контракта определено следующее. Так, как это предусмотрено ст.34 ФЗ «О контрактной системе...», заказчиком в п.2.3 раздела 2 «Цена контракта» определено: *«Цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта за исключением случаев, установленных настоящим контрактом и (или) предусмотренных законодательством Российской Федерации».*

Согласно п.11.1 раздела 11 «Изменение, расторжение контракта» вышеозначенного муниципального контракта *«Заказчик вправе по соглашению сторон с Исполнителем в ходе исполнения контракта:*

- снизить цену контракта без изменения предусмотренных контрактом объема работы, качества выполняемой работы и иных условий контракта;

- изменить не более чем на 10% предусмотренный контрактом объем работы в сторону увеличения или уменьшения. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства РФ цены контракта пропорционально дополнительному объему работы, исходя из установленной в контракте цены работы, но не более чем на 10 % цены контракта. При уменьшении предусмотренного контрактом объема работы стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены работы;

- в случаях, предусмотренных п. 6 ст. 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до Заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств изменить условия контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) объема выполняемых работ, предусмотренных контрактом.»

В позиции 9 «Описание объекта закупки» раздела 2 «Информационная карта аукциона в электронной форме» аукционной документации установлено: Подробное описание объекта закупки, объем и виды работ выполняемых работ, условия выполнения работ и требования к работам содержатся в разделе № 3 «Техническое задание - Благоустройство территории парка КЗТЗ по ул. Сумская в г. Курске» настоящей документации об аукционе в электронной форме.

В позиции 10 «Объем выполняемых работ» раздела 2 «Информационная карта аукциона в электронной форме» аукционной документации установлено: Подробная информация об объемах, перечне и видах работ указаны дизайн-проекте и сметной документации

(приложение к разделу № 3 «Техническое задание - Благоустройство территории парка КЗТЗ по ул. Сумская в г. Курске» в разделе № 4 «Проект муниципального контракта» документации об аукционе в электронной форме.

Согласно разделу №3 «Техническое задание» аукциона в электронной форме Работы должны быть выполнены в соответствии с дизайн-проектом и сметной документацией и включают в себя: благоустройство территории парка; наружное освещение парка в рамках благоустройства; сеть электроснабжения в рамках благоустройства; сеть водоотведения в рамках благоустройства.

Сторонами 06.11.2019г. к контракту №01443000040190003880001 заключено дополнительное соглашение №2 п.1 и п.2.1 которого предусмотрены следующие изменения условий муниципального контракта, а именно:

«1.Предметом настоящего Соглашения является уменьшение цены муниципального контракта в соответствии с абзацем 3.п.11.1 раздела 11 «Изменение, расторжение контракта» (изменение не более чем на 10% предусмотренного муниципальным контрактом объема работ в сторону уменьшения на сумму 1 514 256,00 рублей.

По результатам проверки прокуратурой г.Курска локальных сметных расчетов, установлено, что в результате заключения дополнительного соглашения №2 от 06.11.2019г.:

- количество тротуарной плитки было снижено с 1980 кв.м, до 1500 кв.м.(19,1%);
- количество смеси асфальтобетонной дорожной снижено с 925 т. до 783,5 т. (15,3%);
- количество петуний, сальвиний, цинерарий снижено с 4845 шт. до 0 (100%).

Сторонами 07.11.2019г. к контракту №01443000040190003880001 заключено дополнительное соглашение №3, п.1 и п.2.1 которого предусмотрены следующие изменения условий муниципального контракта, а именно:

«п.1.Предметом настоящего Соглашения является увеличение цены муниципального контракта в соответствии с абзацем 3.п.11.1 раздела 11 «Изменение, расторжение контракта» (изменение не более чем на 10% предусмотренного муниципальным контрактом объема работ в сторону увеличения на сумму 1 514 256,00 рублей.

п 2.1.Приложение №1 к муниципальному контракту изложить в новой редакции.».

По результатам проверки прокуратурой г.Курска локальных сметных расчетов, установлено, что в результате заключения дополнительного соглашения №3 от 07.11.2019г.:

- количество песка природного для строительных работ (мелкий) было увеличено с 1445 куб.м (первоначальное значение) до 1638 куб.м (13,5%);
- количество бортовых камней было увеличено с 3246 шт. (первоначальное значение) до 3995 шт.(23%).

При таких обстоятельствах, заключенные Заказчиком - департаментом строительства и развития дорожной сети г.Курска и ООО «СТРОЙВОД-ТРАНС» дополнительные соглашения №2 от 06.11.2019г. и №3 от 07.11.2019г., отдельные объемы работ по которым, предусмотрены муниципальным контрактом №01443000040190003880001 от 26.07.2019г. изменены с превышением предусмотренных законодательством РФ о контрактной

системе 10%, что противоречит требованиям ч.2 ст.34, ч.1 ст.95 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 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 КоАП РФ 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, 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 ст.7.29-7.32, ч.7,7.1 ст.19.5, ст.19.7.2 КоАП РФ, несут административную ответственность как должностные лица.

Распоряжением Администрации города Курска от 28.03.2014г. №52-ра-л был назначен на должность директора департамента строительства и развития дорожной сети города Курска.

Дополнительные соглашения №2 от 06.11.2019г. и №3 от 07.11.2019г. подписаны действующим на момент проведения закупки №0144300004019000388 директором департамента строительства и развития дорожной сети города Курска и скреплены печатью департамента строительства и развития дорожной сети города Курска.

Таким образом, в соответствии со ст.2.4 КоАП РФ, являлся на момент проведения закупки №0144300004019000388 должностным лицом департамента строительства и развития дорожной сети города Курска.

При таких обстоятельствах, должностное лицо – директор департамента строительства и развития дорожной сети города Курска на момент проведения закупки №0144300004019000388 подписав дополнительное соглашение №2 от 06.11.2019г. и дополнительное соглашение №3 от 07.11.2019г. к контракту №01443000040190003880001, изменил существенные условия муниципального контракта №01443000040190003880001 от 26.07.2019г. в нарушение требований ч.2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 ФЗ «О контрактной системе...», что образует состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч.4 ст.7.32 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является местонахождение

заказчика, а именно: Курская обл., г. Курск, пр-кт Хрущева, 1, кв. 62.

Датой совершения административного правонарушения является: 07.11.2019г.

Доказательствами административного правонарушения являются:

- материалы дела №046/04/7.30-495/2020 об административном правонарушении.

В ходе рассмотрения настоящего дела, а также согласно имеющегося в материалах настоящего дела письменного объяснения к сопроводительному письму от 26.08.2020г. по факту административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст.7.32 КоАП РФ, не признал. Согласно объяснению считает, что руководствовался при заключении дополнительных соглашений позицией содержащейся в письме Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 21.03.2017 №9023-АЧ04, а также изложенной в письме Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации от 04.10.2019г. №372248-ЮТ/06. При этом просил учесть, что 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, как должностное лицо не привлекался.

То обстоятельство, что ранее не привлекался к административной ответственности по ч.4 ст.7.32 КоАП РФ, признаётся обстоятельством, смягчающим административную ответственность в силу ст.4.2 КоАП РФ.

Вместе с тем, 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.

как должностное лицо заказчика совершил административное правонарушение, направленное против соблюдения требований законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг.

Доказательств, подтверждающих принятие всех зависящих от него, достаточных и своевременных мер для предотвращения правонарушения, соблюдения требований законодательства, как и доказательств отсутствия возможности и наличия объективных обстоятельств, препятствующих своевременному выполнению установленных законодательством обязанностей, им не представлено. Таким образом, подтверждается наличие вины в действиях данного должностного лица.

Следовательно, материалами настоящего дела подтверждается, что в действиях имеется вина в совершении вменяемого административного правонарушения.

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 значительный размер

штрафа за его совершение, годичный срок давности привлечения к административной ответственности, а также отсутствие возможности применения такого вида наказания, как предупреждение.

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

Помощник прокурора г.Курска правовую позицию, изложенную в постановлении от 03 августа 2020 года поддержал, настаивал на привлечении к административной ответственности в виде штрафа, против смягчающих административную ответственность обстоятельств не возражал.

Согласно ч.4 с.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, оценив в совокупности характер совершенного правонарушения и роль правонарушителя, размер вреда и тяжесть наступивших последствий, принцип соразмерности ответственности тяжести совершенного правонарушения и вытекающих из него требований справедливости и пропорциональности используемых правовых средств при применении публично-правовой ответственности, фактические обстоятельства и собранные по делу №046/04/7.30-495/2020 доказательства, 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 КоАП РФ.

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать должностное лицо – директора департамента строительства и развития дорожной сети города Курска на момент проведения закупки №0144300004019000388, 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 – директора департамента строительства и развития дорожной сети города Курска на момент проведения закупки №0144300004019000388 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 федерального бюджета по КБК 16111601071019000140 (ИНН 4629015760, КПП 463201001, УФК по Курской области (Курское УФАС России) р/с 40101810445250010003 в ОТДЕЛЕНИЕ КУРСК г. Курск, БИК 043807001, ОКТМО 38701000). **УИН:**

1610050000000654681

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.

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.

Врио руководителя

Курского УФАС России