

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№ 004/04/7.32-156/2020 об административном правонарушении

15.06.2020г.
Алтайск

г. Горно-

ул. Ленина, 226, строение

2

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <...>, рассмотрев постановление прокуратуры Чойского района о возбуждении дела об административном правонарушении от 22.05.2020г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, директора МОУ «Сейкинская средняя общеобразовательная школа» <...>,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в отсутствие <...>, с участием помощника прокурора Чойского района <...> в Управлении ФАС по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2).

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ в отсутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

11.06.2020г. от <...> поступило ходатайство (вх. 2945) о рассмотрении дела в ее отсутствие.

В соответствии с частью 2 статьи 25.1 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие <...>

В ходе проведения проверки прокуратурой Чойского района в действиях заказчика МОУ «Сейкинская средняя общеобразовательная школа» установлены нарушения требований ч. 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» при изменении условий контракта от 15.06.2019г. № 1.

По данному факту исполняющим обязанности прокурора Чойского района 22.05.2020г. возбуждено административное дело в отношении должностного лица заказчика, директора МОУ «Сейкинская СОШ» <...> по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ. Материалы административного дела направлены в адрес УФАС по Республике Алтай для рассмотрения по существу.

В ходе рассмотрения административного дела должностным лицом УФАС по РА установлено следующее.

15.06.2019г. МОУ «Сейкинская СОШ» по результатам электронного аукциона № 0377300019419000001 заключен контракт № 1 на выполнение работ по капитальному ремонту спортивного зала учреждения с ООО «Чойское Жилищно-коммунальное хозяйство» на общую сумму 1 982 729,99 рублей.

Согласно условиям данного контракта:

- подрядчик обязуется в установленный контрактом срок выполнить по заданию заказчика работы по капитальному ремонту спортивного зала МОУ «Сейкинская СОШ» (далее - работы), в соответствии с условиями данного контракта, техническим заданием (Приложение №1 к данному контракту), а заказчик обязуется принять результат работ и оплатить ее в установленном данным контрактом порядке (п. 1.1);

- цена контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренных контрактом объема выполненных работ и иных условий исполнения контракта (п. 2.2);

- срок выполнения работ: в течение 45 календарных дней с момента заключения контракта (п. 3.2).

С учетом даты заключения контракта срок выполнения работ установлен до 31.07.2019г.

Локальной сметой № 02-01-01 к аукционной документации предусмотрены работы по капитальному ремонту.

22.08.2019г. МОУ «Сейкинская СОШ» и ООО «Чойское ЖКХ» принято решение о внесении изменений в контракт № 1 от 15.06.2019г. Сторонами заключено дополнительное соглашение № 1, согласно которому подрядчику поручено по дополнительному соглашению выполнить работы на 809 850,73 руб. в срок с 22.08.2019г. по 16.09.2019г. Заказчик принимает выполненные работы и оплачивает их в порядке и на условиях,

определенных контрактом.

Следовательно, с учетом дополнительного соглашения цена контракта составила 2 792 580,72 руб., т.е. цена контракта увеличена на 41%, срок выполнения работ продлен до 16.09.2019г.

Согласно справке о стоимости выполненных работ и затрат № 4 от 16.09.2019г. (форма КС-3) стоимость выполненных работ и затрат сначала проведения работ составила 2 792 150,72 руб.

Частью 2 статьи 34 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) предусмотрено, что при заключении и исполнении контракта изменение его условий **не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьями 34 и 95 данного Федерального закона.**

Согласно пунктам 1 и 2 статьи 4 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это предусмотрено законом.

По отношению, возникшим до введения акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие. Отношения сторон по договору, заключенному до введения в действие акта гражданского законодательства, регулируются в соответствии со статьей 422 данного Кодекса.

В силу пункта 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров (пункт 2 статьи 422 ГК РФ).

В Определении Конституционного Суда Российской Федерации от 19.12.2017 N 2978-О отмечено, что общим (основным) принципом действия

закона во времени является распространение его на отношения, возникшие после его введения в действие, и только законодатель вправе распространить новые нормы на отношения, которые возникли до введения соответствующих норм в действие, то есть придать закону обратную силу.

В силу части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в определенных данным законом случаях.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе (в редакции, действующей на дату заключения контракта) изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в 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.

Прокуратурой Чойского района в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 22.05.2020г. сделан вывод о нарушении заказчиком ст. 95 Закона о контрактной системе на основании п.п. «б» п. 1 ч. 1 ст. 95 данного закона в редакции, действующей с 01.07.2019г., т.е. после заключенного контракта.

Вместе с тем, должностное лицо УФАС по РА считает данный вывод прокуратуры Чойского района необоснованным. Данное несоответствие устранено в ходе рассмотрения административного дела, т.к. не влияет на наличие нарушения (дополнительным соглашением цена увеличена на 41%, т.е. более 10%, предусмотренных в п.п. «б» п. 1 ч. 1 ст.95 Закона о

контрактной системе).

В соответствии с частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе (в редакции, действовавшей до 01.07.2019, т.е. в период заключения контракта) изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон, в случаях, поименованных в пунктах 1 - 7 указанной нормы закона.

Федеральным законом от 01.05.2019 № 71-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»» часть 1 статьи 95 Закона о контрактной системе дополнена пунктом 9, в соответствии с которым, если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, **допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта**, предусмотренного при его заключении. При этом в случае, если обеспечение исполнения контракта осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное данным пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с данным Федеральным законом, предоставления подрядчиком в соответствии с данным Федеральным законом обеспечения исполнения контракта.

Федеральный закон №71-ФЗ вступил в силу с 01.07.2019г. за исключением положений, для которых ст. 2 данного закона установлены иные сроки вступления их в силу.

В переходных положениях Федерального закона от 01.05.2019 № 71-ФЗ, которым введен в действие пункт 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе, не указано, что внесенные изменения применяются к правоотношениям, возникшим до дня вступления в силу данного Федерального закона.

Таким образом, применение п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе

в данном случае недопустимо.

Ошибка, допущенная прокуратурой Чойского района при возбуждении дела (указание п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе), не исключает наличие в действиях заказчика нарушений ст. 95 Закона о контрактной системе, указанных в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 22.05.2020г., в том числе необоснованное продление срока выполнения работ. Данное нарушение полагаю несущественным и возможным для устранения при рассмотрении дела.

За данные правонарушения предусмотрена ответственность по **части 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях** – изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных частью 4.1 данной статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - двухсот тысяч рублей.

На основании статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Под должностным лицом в данном Кодексе 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.

Приказом Отдела образования администрации МО «Чойский район» №89 от 08.09.2006г. <...> назначена директором МОУ «Сейкинская СОШ».

Контракт №1 от 15.06.2019г. на выполнение работ по капитальному ремонту спортивного зала учреждения и дополнительное соглашение к нему от 22.08.2019г. от имени МОУ «Сейкинская СОШ» подписаны директором <...>

Согласно письменным пояснениям <...>, полученным помощником прокурора Чойского района <...> 28.04.2020г., дополнительное

соглашение № 1 от 22.08.2019г. заключено по причине необходимости реализации полной суммы средств, выделенных в рамках программы «Успех каждого ребенка».

Данные пояснения должностным лицом УФАС по РА приняты во внимание, однако, они не исключают наличие в действиях директора МОУ «Сейкинская СОШ» <...> состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

В соответствии с положениями ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть. Вместе с тем, в соответствии с положениями КоАП РФ, неосторожность также является формой вины. Вина, как элемент состава административного правонарушения, характеризуется тем, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, могло предотвратить нарушение законодательства о контрактной системе, однако, по неаргументированным причинам не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

Таким образом, в действиях должностного лица заказчика, директора МОУ «Сейкинская СОШ» <...> содержится состав нарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Факт совершения директором МОУ «Сейкинская СОШ» <...> административного правонарушения подтверждается материалами административного дела.

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.

Нарушения, допущенные должностным лицом заказчика, директором МОУ «Сейкинская СОШ» <...>, по своему характеру имеют значительную степень общественной опасности, поскольку повлекли нарушение установленного государством порядка осуществления закупок. При этом существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих обязанностей. 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.

Решая вопрос 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.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Признать в действиях должностного лица заказчика, директора МОУ «Сейкинская СОШ» <...> состав нарушения части 4 статьи 7.32 КоАП РФ (изменение существенных условий контракта на выполнение работ по капитальному ремонту спортивного зала МОУ «Сейкинская СОШ» от 15.06.2019г. если возможность их изменения не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) и назначить ей административное наказание в виде штрафа в размере 20 000 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф **должен быть уплачен не позднее 60 дней** со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5. КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно Федеральному закону от 02.12.2019 № 380-ФЗ «О федеральном бюджете на 2020 год и на плановый период 2021 и 2022 годов», приказа ФАС России от 19.08.2019г. № 1109А/19 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (администратора) доходов федерального бюджета» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам:

ОКТМО 84701000,

ИНН/КПП 0411073679/041101001 УФК по Республике Алтай (Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай),

банк получателя: Отделение – НБ Республики Алтай г. Горно-Алтайск,

р/с 40101810500000010000,

Код платежа 161 116 01071 01 9000 140, БИК 048405001, л/с 04771212170.

Вид платежа: «Административные штрафы, установленные главой 7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за административные правонарушения в области охраны собственности, налагаемые судьями, федеральных судов, должностными лицами федеральных государственных органов, учреждений, Центрального банка Российской Федерации (иные штрафы)».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (38822) 5-11-56.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно статье 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при невозможности взыскания штрафа, постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в

порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке (Чойский районный суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

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