

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№ 004/04/7.32-52/2021 об административном правонарушении

04.03.2021г.
Алтайск

г. Горно-

ул. Ленина, 226, строение

2

Я, <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 18.02.2021г. № 004/04/7.32-52/2021 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица заказчика, <...>,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в отсутствие должностного лица, <...> 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.

Копии определения о назначении времени и места рассмотрения дела №004/04/7.32-52/2021 от 18.02.2021г. и протокола об административном правонарушении от 18.02.2021г. должностному лицу, <...> направлены заказными письмами № 80092057789553, № 80092057789560.

03.03.2021г. от <...> поступило ходатайство (вх. 1182) о рассмотрении дела № 004/04/7.32-52/2021 в его отсутствие.

Следовательно, <...> надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения дела.

По результатам внеплановой камеральной проверки (решение от

25.11.2020г. № 80) Комиссией УФАС по Республике Алтай в действиях заказчика МКУ «Строй-Проект» МО «Кош-Агачский район» при изменении 14.09.2020г. существенных условий муниципального контракта от 28.05.2020г. №0377300007120000015 на строительство сельского дома культуры на 150 мест в с. Новый Бельтир Кош-Агачского района Республики Алтай установлены нарушения требований ч. 1 ст. 95, ч. 65 ст. 112 Федерального закона №44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

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

28.05.2020г. МКУ «Строй-Проект» МО «Кош-Агачский район» (заказчик) с ООО «АЛТАЙСТРОЙ-ТУР» (подрядчик) по результатам электронного аукциона № 0377300007120000015 заключен муниципальный контракт №0377300007120000015 на строительство сельского дома культуры на 150 мест в с. Новый Бельтир Кош-Агачского района Республики Алтай (в рамках НП «Культура»).

Разделом 4 муниципального контракта предусмотрено, что оплата выполненных работ по данному контракту производится после выполнения подрядчиком работ в течение 15 рабочих дней с даты подписания заказчиком акта приемки выполненных работ (форма КС-2) и справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), по безналичному расчету путем перечисления на расчетный счет подрядчика.

Выплата авансовых платежей в аукционной документации №0377300007120000015 и в муниципальном контракте №0377300007120000015 от 28.05.2020г. не предусмотрена.

14.09.2020г. стороны приняли решение о заключении дополнительного соглашения № 2 к муниципальному контракту от 28.05.2020г. №0377300007120000015, которым контракт дополнен пунктом 4.4 следующего содержания: «В связи с распространением новой коронавирусной инфекции и невозможностью исполнения контракта на предусмотренных условиях предоставить аванс в размере 50 % от суммы неиспользованного остатка лимитов, доведенных на 2020 год, в течение 15 рабочих дней с даты предоставления подрядчиком счета на аванс». Заказчик платежными поручениями №685476 от 28.09.2020г. и №780823 от 09.11.2020г. произвел выплату аванса ООО «АЛТАЙСТРОЙ-ТУР» на общую сумму 16434108,92 руб.

В силу ч. 1 ст. 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) контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт.

В ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе установлено, что при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных ст. 34 и ст. 95 данного Федерального закона.

Случаи (основания) внесения изменений в контракт предусмотрены ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе. Данной частью не предусмотрено изменение контракта в ходе его исполнения с целью включения в него условия о выплате аванса или изменение его размера.

Согласно ч. 65 ст. 112 Закона о контрактной системе в 2020 году по соглашению сторон допускается изменение срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги (в случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 данного Федерального закона), **и (или) размера аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса)**, если при его исполнении в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-nCoV, а также в иных случаях, установленных Правительством Российской Федерации, возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения. Предусмотренное данной частью изменение осуществляется при наличии в письменной форме обоснования такого изменения на основании решения Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации (за исключением случая изменения размера аванса в соответствии с данной частью) при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд соответственно и после предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с данным Федеральным законом обеспечения исполнения контракта, если предусмотренное данной частью изменение влечет возникновение новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), не обеспеченных ранее предоставленным обеспечением исполнения контракта, и требование обеспечения исполнения контракта было установлено в соответствии со статьей 96 данного Федерального закона при определении поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, ч. 65 ст. 112 Закона о контрактной системе также не

предусматривает возможность изменения контракта с целью включения условия о выплате аванса, т.е. условия изначально непредусмотренного заключенным контрактом.

Следовательно, дополнительное соглашение №2 от 14.09.2020г. к муниципальному контракту №0377300007120000015 от 28.05.2020г. не соответствует требованиям ч. 1 ст. 95, ч. 65 ст. 112 Закона о контрактной системе.

За данные нарушения законодательства о контрактной системе 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 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.

Дополнительное соглашение № 2 от 14.09.2020г. к муниципальному контракту от 28.05.2020г. №0377300007120000015 от имени МКУ «Строй-Проект» МО «Кош-Агачский район» подписано директором учреждения Туруспековым М.А.

Согласно приказу (распоряжению) Отдела строительства, архитектуры, земельно-имущественных отношений и ЖКХ МО «Кош-Агачский район» о приеме работника на работу от 23.09.2019г. № 10-07-09/100 <...> на основании трудового договора от 23.09.2019г. назначен на должность директора МКУ «Строй-Проект» МО «Кош-Агачский район» на период с 23.09.2019г. по 24.12.2019г.

Дополнительным соглашением от 24.12.2019г. к трудовому договору от 23.09.2019г. № 10-07-23/21 продлен срок данного договора до 24.12.2020г.

Дополнительным соглашением от 24.12.2020г. к трудовому договору от 23.09.2019г. № 10-07-23/21 продлен срок данного договора до 24.12.2021г.

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 (не подписывать дополнительное соглашение № 2 от 14.09.2020г. к муниципальному контракту от 28.05.2020г. №0377300007120000015, несоответствующее законодательству о контрактной системе), однако, не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

При таких обстоятельствах, субъективная сторона выражается виной в форме неосторожности, поскольку лицо, привлекаемое к ответственности, не предвидело возможности наступления вредных последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Таким образом, в действиях должностного лица заказчика, <...> содержится состав нарушения ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

10.02.2021г. от <...> поступили письменные пояснения (вх. 751), согласно которым, дополнительное соглашение № 2 от 14.09.2020г. к муниципальному контракту от 28.05.2020г. №0377300007120000015 заключено в связи с тем, что при строительстве объекта были выявлены ошибки в проектно-сметной документации, дополнительно была проведена государственная экспертиза, которая проводилась шесть месяцев после подписания контракта, на период которой строительство было приостановлено. За этот период на рынке строительных материалов произошло повышение цен и стоимости их транспортировки. Во избежание увеличения стоимости строительства, руководствуясь постановлением Правительства Российской Федерации от 30.04.2020г. № 630 «О внесении изменения в постановление Правительства Российской

Федерации от 24 декабря 2019 г. № 1803 и о приостановлении действия отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации», было заключено дополнительное соглашение № 2 от 14.09.2020г.

Данные пояснения должностным лицом УФАС по РА приняты во внимание, однако, они не исключают наличие в действиях должностного лица заказчика, <...>, состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, т.к. постановлением Правительства Российской Федерации от 30.04.2020г. №630 предусмотрено право заказчиков в заключаемых ими государственных (муниципальных) контрактах устанавливать повышенные авансовые платежи. При этом, законодательство о контрактной системе не предусматривает возможность изменения заказчиком заключенного контракта с целью выплаты поставщику (подрядчику, исполнителю) аванса.

Факт совершения административного правонарушения <...> подтверждается материалами дела об административном правонарушении №004/04/7.32-52/2021.

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.

Нарушение, допущенное должностным лицом заказчика, <...>, повлекло 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 (МКУ «Строй-Проект» МО «Кош-

Агачский район» закупки осуществляет в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе, следовательно, <...> не мог не знать о требованиях законодательства о контрактной системе, предъявляемых к изменению условий заключенных контрактов в ходе их исполнения). 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, отягчающих и смягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.3, 4.2 КоАП РФ, не выявлено.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам 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 установлением обстоятельств неоднократного совершения <... > административного правонарушения (постановление о назначении административного наказания по делу №004/04/7.30-273/2020 об административном правонарушении от 02.10.2020г., вступившего в силу 20.10.2020г.) отсутствуют основания для применения ст. 4.1.1 КоАП РФ.

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

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо заказчика, <...> виновным в совершении административного правонарушения (подписание 14.09.2020г. дополнительного соглашения № 2 к муниципальному контракту от 28.05.2020г. №0377300007120000015 в нарушение требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок), ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 Федерального закона от 08.12.2020г. № 385-ФЗ «О федеральном бюджете на 2021 год и на плановый период 2022 и 2023 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,

Наименование получателя: Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, ИНН/КПП 0411073679/041101001

Банк получателя: НБ Республика Алтай Банка России//УФК по Республике Алтай г. Горно-Алтайск, БИК 018405033, л/с 04771212170, банковский счет 40102810045370000071, казначейский счет 03100643000000017700.

Код платежа 161 1 16 01071 01 9000 140, 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 электронной почте to04@fas.gov.ru.

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 КоАП РФ 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 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке (Кош-Агачский 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.