



**ГЛАВНОЕ КОНТРОЛЬНОЕ
УПРАВЛЕНИЕ
КУЗБАССА
(Кузбассглавконтроль)**

650064, г. Кемерово, Советский пр-т, 63

телефон.36-02-91, факс 58-21-01

E-mail: gkuko@ako.ru

Официальный Web-сайт: www.gkuko.ru

**Постановление
о прекращении производства
по делу об административном правонарушении № АДМ-364/20**

«28» декабря 2020 г.

г. Кемерово

Главное контрольное управление Кузбасса (далее - Управление), в лице начальника Главного управления С.А. Поповой, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 30.04.2020 и материалы дела об административном правонарушении № АДМ-364/20, возбужденного в отношении заведующего хозяйством, ответственного за исполнении договоров с поставщиками продуктов питания муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 2 «Сказка» Дудиной Светланы Евгеньевны, 09.08.1971 года рождения; место рождения: с. Соколово Прокопьевского р-на Кемеровской обл.; проживающей по адресу: г. Прокопьевск, пр. Гагарина, д. 12, кв. 33; паспорт 3216 696817, выдан 23.08.2016г. Отделением № 2 в Центральном районе ОУФМС России по Кемеровской области в г. Прокопьевске,

установило:

В соответствии со статьей 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) рассмотрение дела об административном правонарушении № АДМ-364/20 относится к компетенции начальника Главного управления.

Представленный на рассмотрение протокол об административном правонарушении от 16.12.2020 изучен в полном объеме и сделан вывод о том, что он составлен в соответствии с требованиями статьи 28.2 КоАП РФ.

Представленных материалов достаточно для рассмотрения дела об административном правонарушении № АДМ-364/20.

Обстоятельства, исключающие возможность рассмотрения дела начальником Главного управления, отсутствуют.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении № АДМ-364/20, отсутствуют.

При рассмотрении дела об административном правонарушении № АДМ-364/20 Управление учитывает отсутствие отягчающих и смягчающих обстоятельств.

Участники производства по делу об административном правонарушении № АДМ-364/20 извещены надлежащим образом, в установленном порядке.

Дело № АДМ-364/20 рассматривается в отсутствие Дудиной Светланы Евгеньевны, надлежащим образом извещенной о времени и месте рассмотрения дела.

Из материалов дела № АДМ-364/20 следует, что должностным лицом муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 2 «Сказка» (далее -

МБДОУ «Детский сад № 2», заказчик или Учреждение) (адрес места нахождения юридического лица: 653047, Кемеровская область - Кузбасс, г. Прокопьевск, ул. Гайдара, д. 52, ИНН: 4223027275) в нарушение требований части 1 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - **ФЗ-44**) изменены существенные условия контракта на поставку молока и молочной продукции от 31.03.2020 № 2/5, заключенного с ООО «Милланд-М», цена которого составила **278 300 рублей**.

Руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 28.1, Управление 09.11.2020 возбудило дело об административном правонарушении № АДМ-364/20 и провело административное расследование, по итогам которого составлен протокол об административном правонарушении.

Данные обстоятельства подтверждаются определением о возбуждении дела № АДМ-364/20 от 09.11.2020, протоколом от 16.12.2020.

Изучив материалы по делу № АДМ-364/20 Управление считает, что действие Дудиной Светланы Евгеньевны формирует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ по следующим основаниям.

В соответствии с **частью 4 статьи 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.

Как видно из конструкции части 4 статьи 7.32 КоАП РФ объектом правонарушения, предусмотренного данной нормой, являются общественные отношения в области охраны собственности, охраняемые от посягательства на установленный порядок соблюдения требований действующего законодательства Российской Федерации в части соблюдения требований, предъявляемых при заключении контракта по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя). При этом, объективной стороной, указанного в ней административного правонарушения, является непосредственное изменение условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Управлением установлено, что в соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 3 **ФЗ-44** МБДОУ «Детский сад № 2» является заказчиком, и при осуществлении закупок руководствуется положениями указанного закона.

Данные обстоятельства подтверждаются Уставом МБДОУ «Детский сад № 2», утвержденным приказом начальника Управления образования администрации города Прокопьевска от 30.10.2019 № 465 (далее - Устав). Согласно Уставу, организационно-правовая форма Учреждения – бюджетное учреждение, форма собственности – муниципальная.

В соответствии со статьей 34 **ФЗ-44** 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, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 95 **ФЗ-44** изменение существенных условий контракта 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 (за исключением контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия) 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;

в) при изменении объема и (или) видов выполняемых работ по контракту, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия. При этом допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта не более чем на десять процентов цены контракта;

2) если цена заключенного для обеспечения федеральных нужд на срок не менее чем три года контракта составляет либо превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, данные условия могут быть изменены на основании решения Правительства Российской Федерации;

3) если цена заключенного для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации на срок не менее чем три года контракта составляет или превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, данные условия могут быть изменены на основании решения высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации;

4) если цена заключенного для обеспечения муниципальных нужд на срок не менее одного года контракта составляет или превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, указанные условия могут быть изменены на основании решения местной администрации;

5) изменение в соответствии с законодательством Российской Федерации регулируемых цен (тарифов) на товары, работы, услуги;

6) в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом государственный или муниципальный заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом;

7) в случае заключения контракта с иностранной организацией на лечение гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации цена контракта может быть изменена при увеличении или уменьшении по медицинским показаниям перечня услуг,

связанных с лечением гражданина Российской Федерации, если данная возможность была предусмотрена контрактом с иностранной организацией;

8) если при исполнении заключенного на срок не менее одного года контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, цена которого составляет или превышает предельный размер (предельные размеры) цены, установленный Правительством Российской Федерации, возникли независимые от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию. Предусмотренное настоящим пунктом 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 при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд соответственно и при условии, что такое изменение не приведет к увеличению срока исполнения контракта и (или) цены контракта более чем на тридцать процентов. При этом в указанный срок не включается срок получения в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности положительного заключения экспертизы проектной документации в случае необходимости внесения в нее изменений;

9) если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независимым 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 настоящим пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом, предоставления подрядчиком в соответствии с настоящим Федеральным законом обеспечения исполнения контракта;

10) в случае заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с пунктами 1, 8, 22, 23, 29, 32, 34, 51 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона.

Управлением установлено, что 31.03.2020 в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 93 ФЗ-44 между заказчиком и ООО «Милланд-М» заключен контракт № 2/5 на поставку молока и молочной продукции на сумму 278 300 руб. (далее - Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта, предметом Контракта является поставка молока и молочной продукции (далее - товар, продукция), в количестве и в ассортименте, указанном в спецификации (Приложении № 1 к Контракту), являющейся неотъемлемой частью Контракта.

Согласно приложению № 1 к контракту № 2/5 от 31.03.2020г., предметом Контракта является поставка молока и молочной продукции, а именно: молоко 2,5%, творог 5%, творог крупнозерновой 5%, сметана 10%, варенец 2,5%, йогурт 2,5%, ряженка 2,5%, кефир 2,5%, снежок напиток 2,5%, сухое молоко 26%, сыр твердый 50%.

15.06.2020 г. заказчиком изменено существенное условие Контракта, а именно было приобретено молоко сгущенное на общую сумму 800,00 рублей, которое не было предусмотрено условиями контракта и спецификацией.

Исходя из положений части 1 статьи 95 ФЗ-44, предмет контракта (наименование закупаемых товаров) относится к существенным условиям контракта, следовательно, изменять перечень поставляемых товаров в ходе исполнения контракта положениями ФЗ-44 не предусмотрено.

Таким образом, Управлением установлено, что должностным лицом заказчика 15.06.2020 путем подписания товарной накладной от 15.06.2020 № 16601 были изменены существенные условия Контракта с нарушением требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок.

Из вышеизложенного следует, что с 15.06.2020 указанное правонарушение является окончанным, а должностным лицом заказчика совершено административное правонарушение, выразившееся в форме действия.

Данная позиция подтверждается постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», установившим, что административное правонарушение считается окончанным с момента, когда в результате действия (бездействия) правонарушителя имеются все предусмотренные законом признаки состава административного правонарушения, и в случае, если в соответствии с нормативными правовыми актами обязанность должна быть выполнена к определенному сроку, правонарушение является окончанным с момента истечения этого срока.

При определении субъекта административного правонарушения по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ Управление установило, что Дудина Светлана Евгеньевна является субъектом правонарушения по следующим основаниям.

В соответствии со статьей 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.

В соответствии с примечанием к статье 2.4 КоАП РФ под должностным лицом в настоящем 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 государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях.

Частью 1 статьи 107 ФЗ-44 установлено, что 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.

В соответствии с Уставом организационно-распорядительные функции в Учреждении осуществляет руководитель (заведующий) МБДОУ «Детский сад № 2».

Согласно приказу руководителя Учреждения от 13.12.2007г. № 43/к Дудина Светлана Евгеньевна принята в Учреждение на должность заместитель заведующего по АХЧ.

На основании приказа руководителя Учреждения от 09.01.2020 № 76/1 Дудина Светлана Евгеньевна назначена ответственным за исполнении договоров с поставщиками продуктов питания, а также на нее возложено осуществление строгого контроля за количеством поставляемых товаров с учетом спецификации в договорах.

Управлением установлено, что товарная накладная от 15.06.2020 № 16601 со стороны заказчика подписана Дудиной Светланой Евгеньевной.

В рамках проведенного административного расследования Дудиной Светланой Евгеньевной были представлены следующие пояснения: «31.03.2020г. между МБДОУ «Детский сад № 2» и ООО «Милланд - М» был заключен договор поставки молочной продукции на II квартал 2020г.

В договоре в спецификации не была прописана поставка молока сгущенного, а заявку ошибочно сделала в ООО «Милланд» т.к. ранее поставка молока сгущенного осуществлялась с этим поставщиком. Дополнительное соглашение не было составлено.

Дополнительное соглашение составила позже».

При определении субъективной стороны состава административного правонарушения Управлением установлено следующее.

На основании части 1 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия, и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Согласно части 2 статьи 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.

В материалах дела отсутствуют доказательства о том, что, совершая административное правонарушение должностное лицо, Дудина Светлана Евгеньевна сознавала противоправный характер своего действия, предвидела его вредные последствия и желала наступления таких последствий или сознательно их допускала, либо относилась к ним безразлично.

На основании части 4 статьи 1.5. КоАП РФ неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Управление полагает, что должностное лицо, Дудина Светлана Евгеньевна, совершая административное правонарушение, не предвидела возможности наступления вредных последствий, хотя должна была, и могла их предвидеть.

Таким образом, установлено, что должностным лицом – заведующим хозяйством, ответственным за исполнении договоров с поставщиками продуктов питания муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 2 «Сказка» **Дудиной Светланой Евгеньевной**, 09.08.1971 года рождения, во время исполнения своих должностных обязанностей, в месте нахождения заказчика (Кемеровская область - Кузбасс, г. Прокопьевск, ул. Гайдара, д. 52), **15.06.2020 года**, посредством подписания товарной накладной от 15.06.2020 № 16601 изменены существенные условия контракта на поставку молока и молочной продукции от 31.03.2020 № 2/5, заключенного с ООО «Милланд-М» с нарушением условий изменения предусмотренного законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, то есть совершено виновное противоправное действие, формирующее состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Принимая постановление по делу, Управление основывается на том, что при решении вопроса о привлечении лица к административной ответственности, должностным лицом, рассматривающим дело, осуществляется полное, всестороннее и объективное исследование всех обстоятельств дела в их совокупности. Как следует из постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 15.07.1999 № 11-П, санкции штрафного характера должны отвечать требованиям справедливости и соразмерности. Принцип соразмерности, выражающий требования справедливости, предполагает установление публично-правовой ответственности лишь за виновное деяние и дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причинённого ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

В ходе подготовки к рассмотрению дела об административном правонарушении Дудиной Светланой Евгеньевной представлено ходатайство о применении статьи 2.9 КоАП РФ, Управление рассмотрев представленное ходатайство признает его подлежащим удовлетворению.

Согласно статье 2.9. КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, может освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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.

Оценивая характер совершенного правонарушения, Управление пришло к выводу о том, что Дудина Светлана Евгеньевна не имела намерений угрожать общественным отношениям и причинить вред обществу.

Также Управление считает, что совершенное правонарушение не нанесло реальный и существенный вред общественным отношениям, интересам граждан, юридических лиц и государства, а также не привело к негативным последствиям, учитывая, стоимость Контракта, а также тот факт, что Контракт заключен без проведения конкурентных процедур, в связи с чем, изменение условий Контракта не повлекло ограничение для других участников процедуры.

Учитывая, что существенная угроза охраняемым общественным отношениям, негативные последствия отсутствуют, руководствуясь конституционными принципами соразмерности и справедливости, Управление расценило правонарушение, совершенное Дудиной Светланой Евгеньевной, как малозначительное и посчитало устное замечание достаточной мерой ответственности в целях предупреждения совершения новых правонарушений.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 2 статьи 23.66, частью 4 статьи 7.32, статьями 29.9, 29.10, 2.9 КоАП РФ, Управление, в лице начальника Главного управления С.А. Поповой,

постановило:

1. Признать должностное лицо – заведующего хозяйством, ответственного за исполнении договоров с поставщиками продуктов питания муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 2 «Сказка» Дудину Светлану Евгеньевну, виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

2. Освободить Дудину Светлану Евгеньевну от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

3. Производство по делу № АДМ - 364/20 в отношении Дудиной Светланы Евгеньевны прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

4. В соответствии с частью 3 статьи 30.1. и статьей 30.3. КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

5. Согласно части 1 статьи 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.

Начальник Главного управления



С.А. Попова