

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/7.32-410/2021 об административном правонарушении

30.11.2021г.
Алтайск

г. Горно-

ул. Ленина, 226, строение 2

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев постановление прокуратуры Усть-Коксинского района о возбуждении производства об административном правонарушении от 10.11.2021г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица, директора ООО «Новострой»,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в отсутствие директора ООО «Новострой» в Управлении ФАС по Республике Алтай (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2), с участием по видео-конференц-связи старшего помощника прокурора Усть-Коксинского района ... (служебное удостоверение ТО №197715).

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 №004/04/7.32-410/2021 от 16.11.2021г. направлены, прокуратуре Усть-Коксинского района по электронным почтам novostroy_08@mail.ru, ust-koks@04.mailor.ru и заказными письмами №80083566175494, №80093866217510, №80083566175500. Следовательно, надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения административного дела.

Прокуратурой Усть-Коксинского района проведена проверка исполнения Администрацией МО «Усть-Коксинский район» требований Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных

нужд» (далее – Закон о контрактной системе), в ходе которой установлены нарушения ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 данного закона.

По данному факту прокурором Усть-Коксинского района в отношении должностного лица подрядчика, директора ООО «Новострой» ... вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении от 10.11.2021г. по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ. Материалы дела переданы в УФАС по РА для рассмотрения по существу (вх. №6116 от 16.11.2021г.).

В ходе рассмотрения материалов административного дела №004/04/7.32-410/2021 установлено следующее:

По итогам электронного аукциона № 0377300008719000015 Администрацией МО «Усть-Коксинский район» с ООО «Новострой» 04.07.2019г. заключен муниципальный контракт № 15 на строительство общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай (далее - контракт). Реестровый номер контракта 3040600421419000010.

Согласно п. 1.3 контракта подрядчик обязуется выполнить строительно-монтажные работы по объекту: «Строительство общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай» и сдать результат в соответствии с проектной документацией (приложение № 1 к контракту).

В п. 3.1 контракта указано, что цена контракта составляет 272405220,00 рублей.

Пунктом 4.1.1 контракта установлено, что подрядчик обязуется начать работы немедленно с момента подписания контракта и выполнить работу по строительству объекта до 30.07.2020г.

В соответствии с п. 9.1 контракта он действует с момента заключения до 25.09.2020г. Окончание срока действия контракта не освобождает стороны от полного исполнения своих обязательств по контракту.

Таким образом, общий срок исполнения контракта (с 04.07.2019г. по 25.09.2020г.) составляет 449 календарных дней.

24.07.2020г. распоряжением Главы Администрации МО «Усть-Коксинский район» № 313 в соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе принято решение о переносе срока выполнения работ по контракту до 31.12.2020г.

24.07.2020г. стороны, руководствуясь п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, заключили дополнительное соглашение № 1 к контракту, которым изменили срок выполнения работ до 31.12.2020г. (изменен п. 4.1.1 контракта) и срок действия контракта до 31.01.2021г. (изменен п. 9.1 контракта). Увеличение срока исполнения контракта составило 128 календарных дней (с

25.09.2020г. по 31.01.2021г.).

28.01.2021г. распоряжением Главы Администрации МО «Усть-Коксинский район» № 53 принято решение об увеличении срока исполнения контракта до 31.01.2022г.

29.01.2021г. Администрацией МО «Усть-Коксинский район» и ООО «Новострой» на основании п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе заключено дополнительное соглашение №1 к контракту, которым изменен срок выполнения работ до 31.12.2021г. (изменен п. 4.1.1 контракта) и срок действия контракта до 31.01.2022г. (изменен п. 9.1 контракта). Увеличение срока исполнения контракта составило (с 31.01.2021г. по 31.01.2022г.) 365 календарных дней.

Основанием для заключения вышеназванного дополнительного соглашения в преамбуле указана невозможность исполнения сторонами муниципального контракта обязательств по ранее выданной в производство работ проектно-сметной документации, а также получение 12.01.2021г. положительного заключения повторной государственной экспертизы.

Исходя из пункта 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) существенными признаются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон (п. 1 ст. 766 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 767 ГК РФ изменения условий государственного или муниципального контракта, не связанные с обстоятельствами, указанными в пункте 1 данной статьи, в одностороннем порядке или по соглашению сторон допускаются в случаях, предусмотренных законом.

Частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных данной статьей и статьей 95 Закона о контрактной системе.

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.

Согласно п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе изменение

существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон 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 данным 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.

В п. 1(1) постановления Правительства РФ от 19.12.2013г. №1186 установлен предельный размер цены контракта, при которой или при превышении которой существенные условия заключенного на срок не менее 1 года контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства могут быть изменены в установленном порядке в случае возникновения при исполнении такого контракта независимых от сторон контракта обстоятельств, влекущих невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию - 100 млн. рублей.

Цена муниципального контракта от 04.07.2019г. № 15 составляет 272405220,00 (двести семьдесят два миллиона четыреста пять тысяч двести двадцать) рублей, срок исполнения контракта составляет более одного года.

Следовательно, стороны муниципального контракта от 04.07.2019г. № 15 в соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе вправе принять решение об увеличении срока исполнения контракта не более чем на тридцать процентов.

Дополнительным соглашением от 24.07.2020г. № 1 срок исполнения контракта увеличен на 128 календарных дней, что составляет 28,5% от срока, предусмотренного п. 9.1 контракта.

Таким образом, при изменении 24.07.2020г. существенных условий муниципального контракта от 04.07.2019г. №15 сторонами соблюдены условия, предусмотренные п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

С учетом дополнительного соглашения от 24.07.2020г. №1 срок исполнения контракта составляет 577 (449+128) календарных дней, 30 % из которого составляет 173 календарных дня.

Дополнительным соглашением от 29.01.2021г. № 1 сторонами срок исполнения контракта увеличен на 365 календарных дней, что составляет более 60% от срока, предусмотренного п. 9.1 контракта, с учетом дополнительного соглашения от 24.07.2020г. №1.

Согласно п. 1.3 положительного заключения повторной государственной экспертизы проектной документации «Строительство общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай (Привязка типовой проектной документации по объекту «Общеобразовательная школа на 275 учащихся в г. Северобайкальске»). Корректировка», выданного АУ РА «Государственная экспертиза Республики Алтай» № 04-1-1-2-000533-2021 от 12.01.2021г., основанием для проведения повторной экспертизы указаны, в том числе заявление ООО «ВИСМА» о проведении повторно государственной экспертизы проектной документации, включая проверку достоверности определения сметной стоимости строительства объекта капитального строительства: «Строительство общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай (Привязка типовой проектной документации по объекту «Общеобразовательная школа на 275 учащихся в г. Северобайкальске»). Корректировка» от 05.10.2020г., вх. № 555; договор о предоставлении государственной услуги по проведению государственной экспертизы проектной документации, включая проверку достоверности определения сметной стоимости объекта капитального строительства от 06.10.2020г. № 112-2020.

Срок проведения государственной экспертизы (с 06.10.2020г. по 12.01.2021г., т.е. 98 календарных дней) подлежит исключению из продленного дополнительным соглашением № 1 от 24.07.2020г. срока (из 128 календарных дней).

Таким образом, заказчиком и подрядчиком при изменении 29.01.2021г. существенных условий муниципального контракта от 04.07.2019г. №15 не были соблюдены условия, предусмотренные п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, т.к. срок исполнения контракта сторонами продлен более чем на 30%, в том числе с учетом срока получения положительного заключения государственной экспертизы на откорректированную проектную документацию.

В соответствии с п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за

исключением их изменения по соглашению сторон в случае 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 Законом о контрактной системе, предоставления подрядчиком в соответствии с Законом о контрактной системе обеспечения исполнения контракта.

На основании п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе возможно продление срока исполнения контракта от 04.07.2019г. № 15 на 449 календарных дней, при условии предоставления ООО «Новострой» обеспечения исполнения контракта на новый срок обязательств (с учетом ч. 3 ст. 96 данного закона).

ООО «Новострой» исполнение контракта от 04.07.2019г. №15 обеспечено банковской гарантией № 96-19 от 02.07.2019г., выданной ООО «СИБСОЦБАНК», со сроком действия по 25.10.2020г.

Следовательно, при заключении дополнительного соглашения от 29.01.2021г. №1 обязательства ООО «Новострой» по контракту от 04.07.2019г. № 15 на строительство общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай не были обеспечены, что исключает возможность продления срока исполнения контракта по п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Часть 1 статьи 95 Закона о контрактной системе не предусматривает иных случаев изменения срока исполнения контракта.

Таким образом, 29.01.2021г. заказчиком и подрядчиком (сторонами контракта) были изменены существенные условия контракта (срок исполнения контракта) в нарушение требований ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 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 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 государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные статьями 9.22, 13.25, 14.24, 14.25, 14.55, 14.56, частью 3 статьи 14.57, 14.61, 14.63, 14.64, 15.17 - 15.22, 15.23.1, 15.24.1, 15.25, 15.26.1, 15.26.2, 15.29 - 15.31, 15.37, 15.38, частями 9 и 9.1 статьи 19.5, статьями 19.7.3, 19.7.12 данного Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, несут административную ответственность как должностные лица.

Дополнительное соглашение от 29.01.2021г. № 1 к муниципальному контракту от 04.07.2019г. № 15 от имени ООО «Новострой» подписано директором

Согласно приказу ООО «Новострой» №1 от 23.12.2019г. продлены полномочия директора ... сроком на три года.

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, 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 от 29.01.2021г. № 1, увеличивающее срок исполнения контракта более чем на 30%), однако, по неаргументированным причинам не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

Таким образом, в действиях должностного лица подрядчика, директора ООО «Новострой» ... содержится состав нарушения ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

23.11.2021г. в УФАС по РА от поступили письменные пояснения (вх. № 6270), согласно которым при исполнении контракта была проведена корректировка объема и видов работ. 12.01.2021г. получено положительное заключение государственной экспертизы, согласно которому стоимость строительства данного объекта составляет 450922420 рублей. После получения заключения государственной экспертизы сторонами контракта было заключено дополнительное соглашение №1 от 29.01.2021г. указывает, что период проведения корректировки ПСД составил 383 дня (с 24.12.2019г. по 12.01.2021г.). При участии в аукционе №0377300008719000015 подрядчик не предполагал, что в ходе исполнения контракта произойдут такие перемены, а именно корректировка проекта аналога с привязкой к месту объекта. указывает, что в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, является то, что при подписании дополнительного соглашения №1 от 29.01.2021г. не причинен имущественный вред, ущерб заказчику или государству. Просит рассмотреть вопрос о снижении размера административного наказания ниже низшего предела санкции ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, или применить положения ст. 2.9 КоАП РФ, или в рамках ст. 4.1.1 КоАП РФ назначить административное наказание в виде предупреждения, т.к. ООО «Новострой» включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Должностное лицо УФАС по РА считает пояснения о наличии правовых оснований для заключения сторонами дополнительного соглашения №1 от 29.01.2021г. к контракту необоснованными, т.к. при его заключении не соблюдены условия п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе об увеличении срока исполнения контракта не более чем на тридцать процентов. Согласно п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе в срок, подлежащий изменению, не включается только срок получения

положительного заключения экспертизы проектной документации, а не весь срок корректировки ПСД, т.е. в данном случае из продленного по контракту срока исключению подлежит 98 календарных дней.

Факт совершения административного правонарушения подтверждается материалами дела №004/04/7.32-410/2021 об административном правонарушении.

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 и отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

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.

Действия, совершенные должностным лицом подрядчика, директором ООО «Новострой» ..., повлекли нарушение установленного государством порядка изменения условий государственных или муниципальных контрактов (нарушен запрет на увеличение срока исполнения контракта более чем на 30% - п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе). При этом существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении лица к исполнению требований законодательства о контрактной системе, предъявляемых к изменению условий контрактов в ходе их исполнения. В связи с чем, данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ некоммерческим организациям, а также

являющимися **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.

ООО «Новострой» (ИНН 2223032899) 01.08.2016г. включено в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

В связи с тем, что в УФАС по РА отсутствует информация, подтверждающая факт совершения директором ООО «Новострой» ... ранее административного правонарушения (нарушение законодательства о контрактной системе), с учетом наличия обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ, административное наказание, предусмотренное ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Руководствуясь статьями 2.4; 4.1.1; 7.32; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо подрядчика, директора ООО «Новострой» ... виновным в совершении административного правонарушения (подписание 29.01.2021г. дополнительного соглашения № 1 к муниципальному контракту № 15 от 04.07.2019г. с нарушением 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 с учетом ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ в виде предупреждения.

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 (Горно-Алтайский городской суд или Усть-Коксинский 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.