

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу №004/04/7.32-6/2023 об административном правонарушении

24.01.2023г.
Алтайск

г. Горно-

ул. Ленина, 226, строение 2

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай «...», рассмотрев постановление прокуратуры г. Горно-Алтайска о возбуждении производства об административном правонарушении от 15.12.2022г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица подрядчика, генерального директора ООО «Майминское ДРСУ» «...»,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в присутствии генерального директора ООО «Майминское ДРСУ» «...», помощника прокурора г. Горно-Алтайска «...» в Управлении ФАС по Республике Алтай (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2).

Копия определения о назначении времени и места рассмотрения дела №004/04/7.32-6/2023 от 12.01.2023г. направлена «...» на адрес электронной почты ooodrsu04@mail.ru и заказными письмами № 80083980771265,

№ 80083980771272; в прокуратуру г. Горно-Алтайска по электронной почте gor@04.mailor.ru и заказным письмом № 80083980771166.

Прокуратурой г. Горно-Алтайска в ходе проверки реализации национального проекта «Безопасные и качественные автомобильные дороги» выявлены нарушения 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) при изменении срока исполнения муниципального контракта №210-08-21 от 30.08.2021г. на ремонт асфальтобетонного покрытия проезжей

части автомобильных дорог по ул. Горно-Алтайская от пересечения с ул. Заимка до пересечения с ул. Паспаульская в г. Горно-Алтайске (заключение дополнительных соглашений №2 от 21.07.2022г. и №3 от 07.09.2022г.).

По данному факту прокурором г. Горно-Алтайска в отношении должностного лица подрядчика, генерального директора ООО «Майминское ДРСУ» «...» вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении от 15.12.2022г. по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ. Материалы дела переданы в УФАС по РА для рассмотрения по существу (вх. №40 от 10.01.2023г.).

В ходе рассмотрения материалов административного дела №004/04/7.32-6/2023 установлено следующее:

По результатам электронного аукциона №0377300028721000263 заказчиком МКУ «Городское хозяйство и лесничество» с ООО «Майминское ДРСУ» 30.08.2021г. заключен муниципальный контракт №210-08-21 на ремонт асфальтобетонного покрытия проезжей части автомобильных дорог по ул. Горно-Алтайская от пересечения с ул. Заимка до пересечения с ул. Паспаульская в г. Горно-Алтайске (далее по тексту - муниципальный контракт, контракт).

По результатам электронного аукциона №0377300028721000263 заказчиком МКУ «Городское хозяйство и лесничество» с ООО «Майминское ДРСУ» 30.08.2021г. заключен муниципальный контракт №210-08-21 на ремонт асфальтобетонного покрытия проезжей части автомобильных дорог по ул. Горно-Алтайская от пересечения с ул. Заимка до пересечения с ул. Паспаульская в г. Горно-Алтайске (далее по тексту - муниципальный контракт, контракт). Реестровый номер данного контракта 3041113037321000030. Ремонт автомобильных дорог осуществляется в рамках НП «Безопасные и качественные автомобильные дороги».

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 пунктам 3.1, 6.2, 6.3, 6.4 вышеуказанного муниципального контракта: цена контракта составляет 39479840,84 руб., сроки выполнения работ - с даты заключения контракта по 01.07.2022г., срок исполнения контракта: с даты заключения контракта по истечении 30 календарных дней с даты подписания заказчиком окончательного акта (документа) о приемке фактически выполненных работ, но не позднее 01.08.2022г., срок действия контракта: с даты заключения контракта по 01.08.2022г.

Таким образом, общий срок исполнения данного контракта подрядчиком составляет 304 календарных дня (с 31.08.2021г. по 01.07.2022г.), срок действия контракта 336 календарных дней (с 31.08.2021г. по 01.08.2022г.).

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.

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 данным законом.

Согласно сведениям реестра контрактов ЕИС в сфере закупок (реестровый номер 3041113037321000030) срок выполнения подрядчиком работ, установленный в п. 6.2 контракта, изменен сторонами два раза, дополнительным соглашением №2 от 21.07.2022г. (продлен до 31.08.2022г.) и дополнительным соглашением №3 от 07.09.2022г. (продлен до 30.09.2022г.).

В соответствии с 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 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, предусмотренного частью 16 (при условии, что контракт жизненного цикла предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства) и частью 16.1 статьи 34 данного закона, 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 независящие 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 19.12.2013 №1186 установлен предельный размер цены контракта, при которой или при превышении которой существенные условия заключенного на срок не менее 1 года контракта, предусмотренного частью 16 (при условии, что контракт жизненного цикла предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства) и частью 16.1 статьи 34 Закона о контрактной системе, контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, могут быть изменены в установленном порядке в случае возникновения при исполнении такого контракта независящих от сторон контракта

обстоятельств, влекущих невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию для муниципальных нужд составляет 100 млн. рублей, за исключением контрактов, заключенных до 31 декабря 2022г., в отношении которых такой предельный размер составляет 1 млн. рублей.

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, предусмотренный частью 16 (при условии, что контракт жизненного цикла предусматривает проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства) и частью 16.1 статьи 34 данного закона, 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 законом, предоставления подрядчиком в соответствии с данным законом обеспечения исполнения контракта.

06.08.2021г. заказчиком в ЕИС в сфере закупок в составе аукционной документации №0377300028721000263 размещены, в том числе проектная документация «Ремонт асфальтобетонного покрытия проезжей части автомобильных дорог по ул. Горно-Алтайская от пересечения с ул. Заимка до пересечения с ул. Паспаульская в г. Горно-Алтайске», разработанная ООО «ПроектДор-Сервис»; положительное заключение АУ РА «Государственная экспертиза Республики Алтай» №1-1-0021-21 от 02.08.2021г. о проверке

достоверности определения сметной стоимости объекта «Ремонт асфальтобетонного покрытия автомобильной дороги по ул. Горно-Алтайская от пересечения с ул. Заимка до пересечения с ул. Паспаульская в г. Горно-Алтайске».

Приказом Минтранса России от 16.11.2012г. № 402 утверждена классификация работ по капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог.

В проектной документации отражены виды работ, которые относятся как к капитальному ремонту, так и к ремонту автомобильных дорог.

В соответствии с ч. 65.1 ст. 112 Закона о контрактной системе (в ред. ФЗ №46-ФЗ от 08.03.2022г.) по соглашению сторон допускается изменение существенных условий контракта, заключенного до 1 января 2023 года, если при исполнении такого контракта возникли независящие от сторон контракта обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения. Предусмотренное данной частью изменение осуществляется с соблюдением положений частей 1.3 - 1.6 статьи 95 данного закона 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.

11.07.2022г. заказчиком в адрес ООО «Майминское ДРСУ» направлена претензия (исх. №420) об уплате пени за просрочку исполнения обязательств по контракту в размере 112517,55 руб. Данное требование подрядчиком не исполнено.

09.09.2022г. подрядчик обратился в адрес МКУ «Городское хозяйство и лесничество (исх. №53) о продлении срока выполнения работ, т.е. через 2 дня после заключения дополнительного соглашения №3 от 07.09.2022г.

Согласно ч. 1.3 ст. 95 Закона о контрактной системе, предусмотренные частью 1 данной статьи изменения осуществляются при условии предоставления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с данным законом обеспечения исполнения контракта, если такие изменения влекут возникновение новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя), не обеспеченных ранее предоставленным обеспечением исполнения контракта, и если при определении

поставщика (подрядчика, исполнителя) требование обеспечения исполнения контракта установлено в соответствии со статьей 96 данного закона.

В пунктах 9.1, 9.2 муниципального контракта №210-08-21 от 31.08.2021г. установлены требования об обеспечении подрядчиком исполнения контракта в размере 5% от НМЦК.

Согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 данного закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями данного Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия независимой гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой независимой гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 данного закона.

Аналогичные требования указаны в п. 9.3 муниципального контракта №210-08-21 от 31.08.2021г.

Установлено, что ООО «Майминское ДРСУ» обеспечило исполнение муниципального контракта №210-08-21 от 31.08.2021г. банковской гарантией №9991-4R1/593264, выданной 23.08.2021г. ПАО «БАНК УРАЛСИБ». Согласно пункту 20 данной банковской гарантии, гарантия вступает в силу с даты ее выдачи и действует по 01.09.2022г. включительно.

ООО «Майминское ДРСУ» предоставило заказчику независимую гарантию №10441453, выданную 26.07.2022г. ПАО Акционерный коммерческий банк «Абсолют банк». Согласно данной независимой гарантии, гарантия вступает в силу с 26.07.2022г. и действует по 30.09.2022г. включительно. Следовательно, данная независимая гарантия не обеспечила новый срок исполнения подрядчиком обязательств по контракту (30.09.2022г.), т.к. не превышает его на 1 месяц.

Следовательно, срок исполнения контракта №210-08-21 от 31.08.2021г. не может быть продлен на основании п.п. 8, 9 ч. 1 ст. 95, ч. 65.1 ст. 112 Закона о контрактной системе, т.к. не соблюдаются установленные данными нормами требования (срок контракта менее одного года; наличие неисполненного подрядчиком требования об уплате пени; отсутствие обращения подрядчика о продлении сроков исполнения контракта; отсутствие решения органа местного самоуправления о продлении срока исполнения контракта; отсутствие обеспечения исполнения контракта на продленный срок).

Таким образом, при подписании 21.07.2022г., 07.09.2022г. дополнительных соглашений №2, №3 к муниципальному контракту №210-08-21 от 31.08.2021г. подрядчиком ООО «Майминское ДРСУ» нарушены требования 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.

Дополнительные соглашения №2 от 21.07.2022г. и №3 от 07.09.2022г. к муниципальному контракту №210-08-21 от 30.08.2021г. на ремонт асфальтобетонного покрытия проезжей части автомобильных дорог по ул. Горно-Алтайская от пересечения с ул. Заимка до пересечения с ул. Паспаульская в г. Горно-Алтайске от имени ООО «Майминское ДРСУ» подписаны генеральным директором «...».

Согласно приказу ООО «Майминское ДРСУ» №5-П от 24.06.2022г. «...» приступил к выполнению обязанностей генерального директора общества с 24.06.2022г.

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 (не подписывать дополнительные соглашения о продлении сроков исполнения обязательств по контракту), однако, по неаргументированным причинам не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

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

17.01.2023г. «...» представлены в УФАС по РА пояснения (вх. №153), согласно которым работы по муниципальному контракту №210-08-21 от 31.08.2021г. подрядчиком выполнены в полном объеме, о чем свидетельствуют акты о приемке выполненных работ по форме КС-2 №№4-1, 4-2, 4-3, 4-4 от 05.12.2022г., справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3 №4 от 05.12.2022г. и акт ввода в эксплуатацию от 09.12.2022г. В связи с тем, что «...» ранее не привлекался к административной ответственности по ч. 4 ст. 7.32, учитывая характер совершенного административного правонарушения, отсутствие наступивших вредных последствий просит заменить наказание в виде административного штрафа на предупреждение.

Данные пояснения «...» приняты должностным лицом УФАС по РА во внимание, однако, они не исключают в его действиях события и состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Факт совершения «...» административного правонарушения подтверждается материалами дела №004/04/7.32-6/2023 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, генеральным директором ООО «Майминское ДРСУ» «...» повлекли нарушение установленного государством порядка заключения контрактов (нарушены требования, предусмотренные ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе при заключении дополнительных соглашений №2 от 21.07.2022г. и №3 от 07.09.2022г.). 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 процедуре заключения контрактов. В связи с чем, данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ **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 тем, что в УФАС по РА отсутствует информация, подтверждающая факт совершения генеральным директором ООО «Майминское ДРСУ» «...» 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, генерального директора ООО «Майминское ДРСУ» «...» виновным в совершении административного правонарушения (подписание 21.07.2022г., 07.09.2022г. дополнительных соглашений №2, №3 к муниципальному контракту №210-08-21 от 31.08.2021г. с нарушением требований ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»), 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) 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.

