

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

№004/04/7.32-425/2023 об административном правонарушении

29 сентября 2023г.
Алтайск

г. Горно-

ул. Ленина,

226, стр. 2

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев постановление прокуратуры г. Горно-Алтайска о возбуждении дела об административном правонарушении от 16.08.2023г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица подрядчика, директора ООО «ГазТеплоСнаб»,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается с участием по ВКС (ходатайство вх. №4296-ЭП/23 от 28.09.2023г.), помощника прокурора г. Горно-Алтайска (служебное удостоверение ТО №297998) в Управлении ФАС по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, стр. 2).

Прокуратурой г. Горно-Алтайска в ходе осуществления надзора за исполнением законодательства при реализации национальных проектов выявлены нарушения требований 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) при изменении существенных условий муниципального контракта №201-06-21 от 15.07.2021г. на выполнение работ по строительству объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс с универсальным игровым залом по адресу: г. Горно-Алтайск, пер. Спортивный, 12».

По данному факту прокурором г. Горно-Алтайска в отношении должностного лица подрядчика, директора ООО «ГазТеплоСнаб» вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 16.08.2023г. по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ. Материалы дела переданы в УФАС по РА для рассмотрения по существу (вх. №4079/23 от 15.09.2023г.).

В ходе рассмотрения материалов административного дела №004/04/7.32-425/2023 установлено следующее:

15.07.2021г. по итогам электронного аукциона №0377300028721000198 между МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» и ООО «ГазТеплоСнаб» заключен муниципальный контракт №201-06-21 на строительство физкультурно-оздоровительного комплекса с универсальным игровым залом по адресу: Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, пер. Спортивный, 12 (далее - контракт). Реестровый номер контракта 3041101458521000047. Цена контракта 352144386,54 рублей. Контракт заключен в рамках НП «Демография».

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.

Прокуратурой г. Горно-Алтайска установлено, что 04.08.2023г. МУ «Управление жилищно-коммунального и дорожного хозяйства администрации города Горно-Алтайска» и ООО «ГазТеплоСнаб» заключено дополнительное соглашение № 11 к контракту №201-06-21 от 15.07.2021г., которым продлили срок выполнения работ до 15.11.2023г., срок действия контракта - до 26.12.2023г., внесли изменения в приложения №1 и №4 к контракту.

Правовым основанием заключения данного дополнительного соглашения указаны постановление Правительства Российской Федерации от 16.04.2022г. №680 «Об установлении порядка и случаев изменения существенных условий государственных и муниципальных контрактов, предметом которых является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведение работ по сохранению объектов культурного наследия», распоряжение Администрации города Горно-Алтайска от 03.08.2023г. №1116-р «О принятии решения о праве изменить по соглашению сторон существенные условия, предусмотренные муниципальным контрактом от 15.07.2021г. №201-06-21 «Строительство физкультурно-оздоровительного комплекса с универсальным игровым залом по адресу: Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, пер. Спортивный, 12».

Пунктом 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) установлено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются 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.

В соответствии с 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 соответствии с 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 Федеральным 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 Федерального закона.

Согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 данного Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. 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 Федерального закона.**

В разделе 12 муниципального контракта №201-06-21 установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Согласно материалам дела ООО «ГазТеплоСнаб» предоставило заказчику банковскую гарантию №039-Г/2021-001, выданную 26.07.2021г. АО «НОКССБАНК». Согласно данной банковской гарантии, она вступает в силу с 26.07.2021г. и действует по 30.08.2022г. включительно. Другие сведения о предоставлении обеспечения исполнения контракта (продление или получение новой независимой гарантии, внесение денежных средств) в материалах дела отсутствуют.

Следовательно, данная банковская гарантия не обеспечивает исполнение подрядчиком обязательств по муниципальному контракту с 31.08.2022г.

На основании вышеизложенного на дату заключения дополнительного соглашения №11 от 04.08.2023г. к муниципальному контракту №201-06-21 от 15.07.2021г. у ООО «ГазТеплоСнаб» отсутствовало обеспечение исполнения контракта около 1 года.

Должностное лицо УФАС по РА приходит к выводу о нарушении заказчиком и подрядчиком ч.ч. 1, 1.3 ст. 95, ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе в связи с тем, что дополнительное соглашение №11 от 04.08.2023г.

заключено без предоставления подрядчиком обеспечения исполнения контракта, что свидетельствует о нарушении существенных условий контракта, создает риски для неисполнения обязательств по контракту.

Согласно **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.

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 №11 от 04.08.2023г. подписано директором ООО «ГазТеплоСнаб»

На основании приказа ООО «ГазТеплоСнаб» от 05.08.2022г. ... приступил к исполнению обязанностей директора с 05.08.2022г.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 04.07.2023г. №ЮЭ9965-23-93292331 ... является директором ООО «ГазТеплоСнаб» (ИНН 2225179230), запись, содержащая указанные сведения, внесена в реестр 15.08.2022г.

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 системе (при подписании дополнительного соглашения №11 от 04.08.2023г. предоставить надлежащее обеспечение ООО «ГазТеплоСнаб» исполнения контракта), однако, по неаргументированным причинам не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

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

Письменные пояснения по данному делу в УФАС по РА не представлены.

В ходе рассмотрения данного административного дела пояснил, что с нарушением законодательства о контрактной системе согласен, однако, просит учесть то обстоятельство, что дополнительное соглашение к контракту заключено в связи с тем, что заказчик обратился к проектной организации за корректировкой ПСД. На сегодняшний день положительное заключение государственной экспертизы заказчиком не получено, в связи с чем ООО «ГазТеплоСнаб» не может завершить исполнение обязательств по контракту.

Данные пояснения должностным лицом УФАС по РА приняты во внимание, однако, они не исключают наличие в его действиях состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, т.к. сторонами принято решение о продлении срока исполнения обязательств по контракту в отсутствие обеспечения ООО «ГазТеплоСнаб» исполнения контракта на новый срок.

Факт совершения административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, подтверждается материалами дела №004/04/7.32-425/2023.

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 административную ответственность в

соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ, не выявлено.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ в качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность, предусмотрено повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ срок.

Постановлением УФАС по РА №004/04/7.32-283/2023 от 25.07.2023г. ... привлекался к административной ответственности по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, назначено административное наказание в виде предупреждения. Постановление вступило в законную силу 15.08.2023г.

Таким образом, обстоятельством, отягчающим административную ответственность, является повторное совершение им однородного административного правонарушения, а именно повторное нарушение 04.08.2023г. законодательства о контрактной системе.

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 «ГазТеплоСнаб», повлекли нарушение установленного государством порядка изменения существенных условий заключенного контракта. 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 (... не мог не знать о требованиях законодательства о контрактной системе, предъявляемых к изменению условий заключенных контрактов в ходе их исполнения, а также о факте отсутствия обеспечения ООО «ГазТеплоСнаб» исполнения контракта). 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 ранее привлечен УФАС по РА к административной ответственности за нарушение законодательства о контрактной системе (постановление №004/04/7.32-283/2023 от 25.07.2023г.), отсутствуют основания для повторного применения положений статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 2.4; 4.3; 7.32; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо подрядчика, директора ООО «ГазТеплоСнаб» ... виновным в совершении административного правонарушения (подписание 04.08.2023г. дополнительного соглашения №11 к муниципальному контракту №201-06-21 от 15.07.2021г. 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 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 ч. 1.3-3 ст. 32.2 КоАП РФ при уплате административного штрафа **не позднее двадцати дней со дня вынесения настоящего постановления административный штраф может быть уплачен в размере половины суммы наложенного административного штрафа.** В случае, если исполнение постановления о назначении административного штрафа было отсрочено либо рассрочено судьей, органом, должностным лицом, вынесшими такое постановление, административный штраф уплачивается в полном размере.

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

Согласно Федерального закона от 05.12.2022г. №466-ФЗ «О федеральном бюджете на 2023 год и на плановый период 2024 и 2025 годов», приказу 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 (Горно-Алтайский городской суд (т.е. по месту совершения правонарушения)) 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.

