

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/7.32- 118/2022 об административном правонарушении

11.05.2022г.
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 15.04.2022г. 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 (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, стр. 2) с участием по видео-конференц-связи помощника прокурора Усть-Коксинского района (служебное удостоверение ТО №..).

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 №004/04/7.32-118/2022 от 27.04.2022г. направлены, прокуратуре Усть-Коксинского района по электронным почтам novostroy_08@mail.ru, ust-koks@04.mailor.ru и заказными письмами №80095470686782, №80095470686799, №80095470686805.

05.05.2022г. в УФАС по РА от поступили письменные пояснения (вх. №2197) по данному административному делу. Следовательно, надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения административного дела.

Прокуратурой Усть-Коксинского района проведена проверка исполнения 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 деятельности ООО «Новострой», в ходе которой установлены нарушения ч. 1.3 ст. 95, ст. 96, ч. 65.1 ст. 112 данного закона.

По данному факту и.о. прокурора Усть-Коксинского района в отношении должностного лица, директора ООО «Новострой» ... вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении от 15.04.2022г. по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ. Материалы дела переданы в УФАС по РА для рассмотрения по существу (вх. №2077 от 26.04.2022г.).

В ходе рассмотрения материалов административного дела №004/04/7.32-118/2022 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 сведениям, размещенным в реестре контрактов ЕИС в сфере закупок, по контракту № 15 от 04.07.2019г. заключено 11 дополнительных соглашений, изменяющих его условия.

06.04.2022г. Администрация МО «Усть-Коксинский район» с ООО «Новострой», руководствуясь ч. 65.1 ст. 112 Закона о контрактной системе, распоряжением Главы Администрации МО «Усть-Коксинский район» №139 от 06.04.2022г., дополнительным соглашением № 1 внесли следующие изменения в контракт:

- п. 3.1 изложен в следующей редакции «Цена контракта составляет 448646306,40 рублей, в том числе НДС (20%) в сумме 74774384,40 рублей». Увеличение цены контракта обусловлено необходимостью выполнения дополнительных работ согласно реестра локальных смет на сумму в размере 94519520,40 руб., прошедших государственную экспертизу;

- п. 3.1.2 изложен в следующей редакции «По настоящему контракту предусмотрен авансовый платеж в размере 50% от цены контракта, что составляет 224323153,20 рублей, в том числе НДС 20% в сумме 37387192,20 рублей»;

- п. 4.1.1 изложен в следующей редакции «Подрядчик обязан выполнить работы по настоящему контракту с момента заключения контракта до 01.09.2022г.»;

- п. 9.1 изложен в следующей редакции «Дата окончания исполнения контракта 01.11.2022 года. Окончание срока действия контракта не

освобождает стороны от полного исполнения своих обязательств по контракту».

Согласно п. 2 данного дополнительного соглашения подрядчик обязуется **в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты его подписания** предоставить заказчику новое обеспечение исполнения контракта (банковскую гарантию) на срок, превышающий срок, указанный в пункте 1.3 данного соглашения (которым изменен п. 4.1.1 контракта), не менее чем на один месяц.

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.

Согласно ч. 65.1 ст. 112 Закона о контрактной системе (вступила в силу 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 Федерального 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.

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**. При этом:

1) размер обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, предусмотренных частями 7 - 7.3 статьи 96 данного Федерального закона;

2) обеспечение исполнения контракта может быть предоставлено путем внесения соответствующих изменений в условия ранее предоставленной заказчику независимой гарантии;

3) если обеспечение исполнения контракта осуществляется путем предоставления новой независимой гарантии, возврат заказчиком ранее предоставленной ему независимой гарантии предоставившему ее гаранту не осуществляется, взыскание по ней не производится, заказчик признается отказавшимся от своих прав по ранее предоставленной независимой гарантии, обязательство гаранта перед заказчиком по ранее предоставленной независимой гарантии прекращается с момента выдачи новой независимой гарантии;

4) если при увеличении в соответствии с данной статьей цены контракта обеспечение исполнения контракта осуществляется путем внесения денежных средств, поставщик (подрядчик, исполнитель) вносит на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежные средства в размере, пропорциональном стоимости новых обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя).

Во исполнение ч. 1 ст. 96 Закона о контрактной системе заказчиком в п. 7.1 контракта № 15 от 04.07.2019г. установлено требование о предоставлении подрядчиком обеспечения исполнения контракта в размере 15% от начальной (максимальной) цены контракта.

Новое обеспечение исполнения контракта (взамен банковской гарантии АО «Альфа-Банк» №03U15X от 28.07.2021г., срок которой истек 01.03.2022г.) предоставлено ООО «Новострой» заказчику только 14.04.2022г. - независимая гарантия №98227 от 14.04.2022г., выданная Эс-Би-Ай Банк ООО на срок по 01.12.2022г. включительно, сумма гарантии 28835164,07 рубля.

Таким образом, исполнение обязательств по контракту № 15 от 04.07.2019г. **не было обеспечено подрядчиком ООО «Новострой» в период с 01.03.2022г. по 14.04.2022г.**

Условие, предусмотренное п. 2 дополнительного соглашения № 1 от 06.04.2022г., не отвечает требованиям ч. 1.3 ст. 95 Закона о контрактной

системе, согласно которым изменение условий контракта допускается только при предоставлении подрядчиком обеспечения исполнения контракта.

В данном случае, Администрация МО «Усть-Коксинский район» зная, что исполнение контракта в течение 36 календарных дней не обеспечено ООО «Новострой», 06.04.2022г. принимает решение о заключении дополнительного соглашения, изменяющего существенные условия контракта (распоряжение Главы Администрации МО «Усть-Коксинский район» №139 от 06.04.2022г., принятое на основании решения технического совета по строительству общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай от 04.04.2022г., письма ООО «Новострой» от 04.04.2022г. №04/04/22-2).

Следовательно, заказчиком и подрядчиком (сторонами контракта) нарушены ч. 1.3 ст. 95, ст. 96, ч. 65.1 ст. 112 Закона о контрактной системе при изменении 06.04.2022г. существенных условий муниципального контракта от 04.07.2019г. №15 на строительство общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай, т.к. не соблюдены требования, предусмотренные законодательством Российской Федерации о контрактной системе в части предоставления подрядчиком обеспечения исполнения контракта **до заключения дополнительного соглашения №1 от 06.04.2022г.**, изменяющего срок исполнения подрядчиком обязательств по контракту и увеличивающего цену контракта.

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 06.04.2022г. № 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 об увеличении цены контракта и продления срока исполнения подрядчиком обязательств по контракту, до предоставления нового обеспечения исполнения контракта), однако, по неаргументированным причинам не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

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

05.05.2022г. в УФАС по РА от поступили письменные пояснения (вх. № 2197), согласно которым 06.04.2022г. сторонами по контракту подписано дополнительное соглашение №1, которым продлены сроки выполнения работ до 01.09.2022г., а также увеличена цена контракта в связи с необходимостью выполнения дополнительных видов и объемов работ. Во исполнение п. 2 данного дополнительного соглашения ООО «Новострой» 14.04.2022г. получило у Эс-Би-Ай независимую гарантию №98227 на сумму 28835164,07 руб., что составляет 15% суммы неисполненных обязательств, со сроком ее действия до 01.12.2022г. включительно. Заявки на выдачу независимой гарантии направлялись ООО «Новострой» в три разных банка, но одобрена была заявка только Эс-Би-Ай Банком. считает, что на даты вынесения постановления прокуратуры Усть-Коксинского района о возбуждении производства по делу (15.04.2022г.) и рассмотрения УФАС по РА административного дела (11.05.2022г.) в его действиях отсутствует событие административного правонарушения в части не предоставления обеспечения исполнения контракта. Следовательно, производство по делу подлежит прекращению на основании п. 1 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ.

Должностное лицо УФАС по РА считает пояснения об отсутствии в его действиях события административного правонарушения необоснованными, т.к. датой совершения данного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, является 06.04.2022г., т.е. дата подписания сторонами дополнительного соглашения №1 к муниципальному контракту от 04.07.2019г. № 15 при условии не предоставления подрядчиком обеспечения его исполнения на момент совершения действий по изменению существенных условий данного контракта (увеличение цены и продление срока исполнения подрядчиком обязательств по контракту).

Факт совершения административного правонарушения подтверждается материалами дела №004/04/7.32-118/2022 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 административную ответственность, предусмотренных ст. 4.2 КоАП РФ, не установлено.

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.

В соответствии с п. 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» однородным считается правонарушение, имеющее единый родовой объект посягательства, независимо от того, установлена ли административная ответственность за совершенные правонарушения в одной или нескольких статьях КоАП РФ (например, совершение лицом, считающимся подвергнутым административному наказанию за нарушение правил дорожного движения по ч. 2 ст. 12.9 КоАП РФ, административного правонарушения в области дорожного движения, предусмотренного ч. 4 ст. 12.15 КоАП РФ).

Постановлением УФАС по РА №004/04/7.32-408/2021 от 30.11.2021г. директор ООО «Новострой» ... был привлечен к административной ответственности по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ. Данное постановление вступило в законную силу 18.12.2021г., административный штраф в размере 20000 руб. оплачен 19.12.2021г.

Таким образом, обстоятельством, отягчающим административную ответственность, является совершение 06.04.2022г. однородного административного правонарушения, а именно повторное нарушение 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, директором ООО «Новострой» ..., повлекли нарушение установленного государством порядка изменения условий государственных или муниципальных контрактов (нарушены условия, предусмотренные ч. 1.3 ст. 95, ст. 96, ч. 65.1 ст. 112 Закона о контрактной системе, при заключении дополнительного соглашения №1 от 06.04.2022г. к муниципальному контракту от 04.07.2019г. № 15). 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 являющимся **субъектами малого и среднего предпринимательства лицам**, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам **за впервые совершенное административное правонарушение**, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II данного Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 данного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 данной статьи.

В связи с тем, что должностное лицо, директор ООО «Новострой» привлекался УФАС по РА к административной ответственности (указанное выше постановление №004/04/7.32-408/2021 от 30.11.2021г.), отсутствуют правовые основания для применения ч. 1 ст. 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, директора ООО «Новострой» виновным в совершении административного правонарушения (подписание 06.04.2022г. дополнительного соглашения № 1 к муниципальному контракту № 15 от 04.07.2019г. с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, а именно при условии не предоставления подрядчиком обеспечения исполнения контракта на момент совершения действий по изменению его существенных условий), ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 20000 рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 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 ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного

штрафа подлежит зачислению **в бюджет в полном объеме.**

Согласно Федерального закона от 06.12.2021г. № 390-ФЗ «О федеральном бюджете на 2022 год и на плановый период 2023 и 2024 годов», приказа ФАС России от 19.08.2019г. № 1109А/19 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (администратора) доходов федерального бюджета» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84701000, наименование получателя: Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, ИНН/КПП 0411073679/041101001, Банк получателя: НБ Республика Алтай Банка России//УФК по Республике Алтай г. Горно-Алтайск, БИК 018405033, л/с 04771212170, банковский счет 40102810045370000071, казначейский счет 03100643000000017700, код платежа 16111601071019000140, 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 fo04@fas.gov.ru.

Согласно ч. 1 ст. 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 ст. 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 (Усть-Коксинский районный суд) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ст. 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.