

ПРОТОКОЛ № 012/04/7.32-898/2021
об административном правонарушении

01 октября 2021 года

г. Йошкар-Ола

Настоящий протокол об административном правонарушении составлен специалистом-экспертом отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Марийского УФАС России Зотиным Г.Е. в соответствии со статьями 28.2, 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту неисполнения обществом с ограниченной ответственностью «Алмаз Строй» (далее – ООО «Алмаз Строй») обязательств, предусмотренных государственным контрактом № 3120600366321000002 от 29.05.2021 на выполнение работ по капитальному ремонту кровли МДОУ «Детский сад «Березка» в отношении директора ООО «Алмаз Строй» <.....>

Место, время совершения и событие административного правонарушения.

02.08.2021 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл поступили материалы прокуратуры Мари-Турекского района по вопросу привлечения к административной ответственности ООО «Алмаз Строй» в связи с обнаружением нарушений законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, связанных с исполнением обязательств по муниципальному контракту № 3120600366321000002 от 29.05.2021 на выполнение работ по капитальному ремонту кровли МДОУ «Детский сад «Березка».

В рамках проведения административного расследования Марийским УФАС России были выявлены факты нарушения ООО «Алмаз Строй» сроков исполнения 1 контракта, заключенного с МДОУ «Детский сад «Березка» (далее – заказчик, учреждение) по результатам проведения электронного аукциона № 0308300046421000001 от 09.06.2021 на выполнение капитального ремонта кровли «Детский сад «Березка».

В соответствии с частью 6 статьи 28.7 КоАП РФ по окончании административного расследования составляется протокол об административном правонарушении либо выносится постановление о прекращении дела об административном правонарушении.

Так, административным расследованием установлено, что директор ООО «Алмаз Строй» <.....> С.В. осуществляет вою деятельность по адресу: 424000, Республика Марий Эл, г. Йошкар-Ола, ул. Мира, д. 30, оф. 7.

Согласно статьям 2, 6 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 Закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Подрядные строительные работы (статья 740), проектные и изыскательские работы (статья 758), предназначенные для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, осуществляются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд (пункт 1 статьи 763 Гражданского кодекса Российской Федерации).

По государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату (пункт 2 статьи 763 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В силу пункта 1 статьи 740 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

В силу статей 432, 766 Гражданского кодекса Российской Федерации условие о сроках выполнения работ является существенным условием государственного или муниципального контракта.

Согласно части 2 статьи 34, части 1 статьи 95 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьями 34, 95 названного Федерального закона.

Контрактная система в сфере закупок основывается на принципах ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Согласно статье 13 Закона о контрактной системе одной из целей осуществления закупки для федеральных, республиканских и муниципальных нужд является достижения целей и реализации мероприятий, предусмотренных государственными программами Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальными программами.

Из материалов дела следует, что 29.06.2021 между МДОУ «Детский сад «Березка» и ООО «Алмаз Строй» заключен контракт № 3120600366321000002 на выполнение работ по капитальному ремонту кровли МДОУ «Детский сад «Березка».

В соответствии с пунктом 3.1 муниципального контракта работы по контракту должны быть завершены до 05.08.2021.

В соответствии с пунктом 3.2 в срок выполнения работ включается время, затраченное Подрядчиком на установление выявленных в процессе сдачи-приемки работ дефектов и недостатков. Окончание срока выполнения работ не освобождает Стороны от исполнения обязательств по настоящему Контракту.

Вместе с тем, согласно имеющимся в деле документальным доказательствам, а также информации с сайта ЕИС, работы по муниципальному контракту ООО «Алмаз Строй» на 30.09.2021 не выполнены и не приняты заказчиком.

При этом, каких-либо претензий по качеству и объему работ, соблюдению сроков их выполнения заказчиком подрядчику предъявлены не были, дополнительные соглашения в рамках исполнения контракта по обозначенным вопросам не заключались.

Согласно акту проверки прокуратуры Мари-Турекского района от 20.07.2021 на момент выезда на объект капитального ремонта кровли здания МДОУ «Детский сад «Березка», работы подрядчиком при ремонте кровли здания в настоящее время не начаты, в результате чего не соблюдались условия по исполнению контрактных обязательств.

Согласно представленным письменным пояснениям директора ООО «Алмаз Строй» (вх. №8476 от 09.09.2021), общество не имело возможности завершить работы в срок до 05.08.2021 согласно условий контракта, в связи с долгой поставкой материала от Поставщика, однако на 05.08.2021 было выполнено 90% работ от общей сметы.

Согласно представленным письменным пояснениям МДОУ «Детский сад «Березка» (вх. № 8473 от 08.09.2021) на 8 сентября 2021 года работ ООО «Алмаз Строй» по вышеуказанному контракту не были выполнены в полном объеме, со стороны заказчика были претензии к выполненным работам.

Согласно письму №47 от 26.08.2021 МДОУ «Детский сад «Березка» в адрес ООО «Алмаз Строй» Учреждение требовало устранить следующие выявленные замечания в срок до 01.09.2021:

- 1) Завершить комплекс работ на 21,39 кв.м.
- 2) Заменить крыши на двух вен шахтах.
- 3) Устранить недоработки по выполненным работам.
- 4) Выполнить косметический ремонт здания после прошедших дождей (подтеки, трещины на потолке).

Вместе с тем, срочность устранения указанных замечаний обуславливалась требованиями пункта 1.7 СП 2.4.3648-20, утвержденного постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 28.09.2020 №28, в котором указывается о том, что проведение всех видов ремонтных работ в присутствии детей не допускается.

Однако, подрядчику было предложено устранить выявленные замечания в нерабочие дни.

Согласно предписанию от 07.09.2021 №50 ООО «Алмаз Строй» было предписано исправить следующие замечания:

- 1) Нет на объекте «Журнала производства работ», в котором должны фиксироваться ежедневные даты выполнения работ, условия производства работ на отдельных захватах, результаты систематического контроля качества работ.
- 2) Несвоевременно оформляются (и не подписаны) акты на скрытые работы.
- 3) На примыканиях к вертикальным стенам (вентшахтам, трубам и т.д.) края кровельного ковра должны крепить краевой рейкой, универсальными саморезами с пластиковой гильзой с шагом 200 мм.
- 4) Верхний отгиб краевой рейки промазать герметиком.
- 5) Нет письменного согласования с Заказчиком о замене нижнего слоя кровельного материала.
- 6) Работы по разборке и монтажу вентиляционных шахт не выполнялись, в КС-2 не включать.
- 7) Непредвиденные работы -2% не включать в КС-2.
- 8) После прошедших дождей 06.09.2021 в групповой комнате средней группы появились подтеки в 3-х местах, в раздевалке старшей группы – в 2 местах. Дефекты по кровле необходимо устранить.
- 9) Строительный мусор с территории необходимо убрать.

Согласно представленным письменным пояснениям МДОУ «Детский сад «Березка» (вх. № 8958 от 23.09.2021) на момент 23.09.2021 акты выполненных работ (КС-2, КС-3) находятся на проверке в ГКУ РМЭ «Управление капитального строительства», на момент предусмотренного контрактом срока выполнения работ (05.08.2021) стоимость не исполненных работ ООО «Алмаз Строй» составила 1 234 984 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 101 Закона о контрактной системе заказчик обязан осуществлять контроль за исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1.1 соглашения об оказании услуг по осуществлению функций строительного контроля на период выполнения подрядных работ от 13.07.2021 ГКУ РМЭ «Управление капитального строительства» приняло на себя обязательство в осуществлении функций строительного контроля на период выполнения подрядных работ по капитальному ремонту кровли МДОУ «Детский сад «Березка».

В соответствии с письмом ГКУ РМЭ «Управление капитального строительства» (вх. № 9198 от 30.09.2021) акты выполненных работ (КС-2, КС-3) которые были предоставлены ООО «Алмаз Строй» 21.09.2021 не соответствовали аукционной документации.

На 30.09.2021 замечания подрядной организацией не устранены и исправленные документы не предоставлены.

Кроме того, в связи с несвоевременным исполнением ООО «Алмаз Строй» обязательств по контракту, нарушает требования безопасности жизни или здоровья неопределенного круга лиц, в том числе несовершеннолетних воспитанников МДОУ «Детский сад «Березка».

Таким образом, юридическое лицо - МДОУ «Детский сад «Березка» (ИНН 1206003663, КПП 120601001, юридический адрес: 425500, Республика Марий Эл, Мари-Турекский район, поселок городского типа Мари-Турек, Красноармейская улица, 18 б) является потерпевшим по данному делу.

На основании изложенного, ООО «Алмаз Строй» не исполнило обязательства по контракту: № 1 от 29.06.2021, заключенного с МДОУ «Детский сад «Березка» на выполнение работ по капитальному ремонту кровли МДОУ «Детский сад «Березка» на сумму 1 234 984,00 в связи с чем, учреждению был причинен вред, выразившийся в нарушении прав неограниченного круга лиц, а также воспитанников МДОУ «Детский сад «Березка».

Частью 7 статьи 7.32 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за действия (бездействие), повлекшие неисполнение обязательств, предусмотренных контрактом на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, с причинением существенного вреда охраняемым законом интересам общества и государства, если такие действия (бездействие) не влекут уголовной ответственности.

Согласно Обзору судебной практики Верховного Суда Российской Федерации №1 (2018) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.03.2018) существенность вреда может определяться его размером, характером, а также особой для потерпевшего ценностью нарушенного блага и, как правило, выражается в материальном ущербе, нарушении нормальной работы органов государственной власти и органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений.

Определяющим для квалификации административного правонарушения по **части 7 статьи 7.32 КоАП РФ** является не только размер ущерб, **но и значение последствий для самого потерпевшего**, сведения, о чем должны содержаться в материалах дела об административном правонарушении, направляемых судьбе суда общей юрисдикции на рассмотрение.

Временем совершения административного правонарушения является: 23.11.2020 (дата истечения срока окончания работ по государственному контракту).

Местом совершения административного правонарушения является: д. Мари-Билямор.

В соответствии с частью 1 статьи 107 Закона о контрактной системе лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 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. При этом под должностным лицом понимается 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 том числе, в государственных организациях.

Факт совершения <.....>. административного правонарушения подтверждается: материалами проверки прокуратуры Мари-Турекского района, информацией, представленной заказчиком – МДОУ «Детский сад «Березка», государственным контрактом от 29.06.2021 № 1 и иными материалами дела.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц <.....> С.В. является директором ООО «Алмаз Строй».

Таким образом, в материалах дела имеются достаточные доказательства, свидетельствующие о наличии в действиях <.....> С.В. состава административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 7.32 КоАП РФ.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ составляет один год с даты совершения правонарушения.

Санкция части 7 статьи 7.32 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц и индивидуальных предпринимателей в размере от 5 до 15 процентов стоимости неисполненных обязательств, предусмотренных контрактом на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг, но не менее тридцати тысяч рублей или дисквалификацию на срок до двух лет.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами, в том числе правом обжаловать постановление по делу в течение 10 суток согласно статье 30.1-30.3 КоАП РФ.

В соответствии со ст. 25.5 КоАП РФ защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами.

Согласно статье 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников.

Согласно статье 25.2 КоАП РФ потерпевший вправе знакомиться со всеми материалами дела об административном правонарушении, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью представителя, обжаловать постановление по данному делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

Настоящий протокол об административном правонарушении в силу требований статей 23.1, 28.8 КоАП РФ протокол об административном правонарушении направляется судьбе, уполномоченным рассматривать дело об административном правонарушении, в течение трех суток с момента составления протокола об административном правонарушении.

С протоколом ознакомлен(а).

Права и обязанности разъяснены. _____ <.....> С.В.

(подпись лица, защитника лица, привлекаемого к адм. ответственности)

<.....>

(Ф.И.О. составившего протокол)

_____ (подпись)

01 октября 2021 года

Объяснения лица (защитника лица), в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении:

_____ (подпись лица, защитника лица, привлекаемого к административной ответственности)

В соответствии с ч. 6 ст. 28.2 КоАП РФ копию протокола получил (а):

_____ (фамилия, имя, отчество лица, получившего протокол)

«___» _____ 2021 года _____ (подпись)