

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/7.32-78/2019

19.04.2019г.

г. Горно-Алтайск

ул. Ленина, 226, стр.

2

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай Дымова А.Е., рассмотрев постановление прокуратуры Майминского района о возбуждении дела об административном правонарушении от 03.04.2019г., и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица, директора ООО «Глобал-Строй» «...»

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, стр. 2) в присутствии «...», с участием его защитника «...» и заместителя прокурора Майминского района «...» (удостоверение № 197682).

Прокуратурой Майминского района в ходе проведения проверки в действиях подрядчика ООО «Глобал-Строй» установлены нарушения ч.1 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» при исполнении договора подряда № 1 от 27.02.2012г. на строительство объекта «Спортивно-оздоровительный комплекс «Атлант» Республики Алтай Майминский район, с. Майма, ул. Цветочная (корректировка)», заключенного с КУ РА «Управление капитального строительства Республики Алтай».

Согласно письменным пояснениям «...» от 15.04.2019г., поступившим в УФАС по РА (вх. № 1531), в связи с отсутствием финансирования заказчик принял решение о консервации объекта до 31 марта 2016г. В связи с тем, что отсутствовало финансирование объекта, которое приводило к невозможности исполнения обязательств, заказчик в

силу закона обязан был обеспечить согласование новых условий, в том числе по цене и срокам работ. После окончания срока консервации объекта, заказчик установил подрядчику задание на корректировку проектной документации с установлением нового срока строительства до 2018г., что не являлось нарушением закона. 06.10.2017г. произошла перемена заказчика на КУ РА «УКС РА», с которым был утвержден график работ: с октября 2017г. по 31.03.2019г. Заключенное допсоглашение № 22 от 29.01.2019г. было подписано на основании распоряжения Правительства РА, которое обязывало заказчика внести корректировку в ПСД с предусмотрением сроков работ до 30.03.2019г. Данное допсоглашение по сути не изменяло существенные условия контракта в части сроков работ, т.к. график работ со сроком до 31.03.2019г. уже был утвержден заказчиком при замене стороны и приема-передачи прав и обязанностей по договору подряда. Таким образом, по допсоглашению № 22 от 29.01.2019г. срок работ не увеличился по сравнению с утвержденным заказчиком графиком, а уменьшился на 1 день. Само по себе подписание подрядчиком допсоглашения, не является событием административного правонарушения, предусмотренного ч.4 ст. 7.32 КоАП РФ, т.к. по факту не увеличивает срок работ, а дублирует прежние условия. Допсоглашение им было подписано в целях приведения работ в соответствие с требованиями пожарной безопасности, приведения проектной документации к требованиям изменившихся действующих норм, обновленных технических условий, а также для улучшения эксплуатационных показателей объекта и улучшения конструктивных решений, и исключительно в целях обеспечения завершения строительства указанного объекта.

Доводы, указанные «...» в пояснениях, должностное лицо УФАС по РА находит несостоятельными по следующим основаниям:

Распоряжением Правительства Республики Алтай от 15.08.2017г. №447-р «О строительстве объекта «Спортивно-оздоровительный комплекс «Атлант» Республика Алтай, Майминский район, с. Майма, ул. Цветочная (корректировка)» КУ РА «Управление капитального строительства Республики Алтай» определено государственным заказчиком объекта.

ООО «Горно-Строй», АУ РА «Спортивно-оздоровительный комплекс «Атлант» и КУ РА «Управление капитального строительства Республики Алтай» 06.10.2017г. заключили соглашение о перемене стороны (заказчика) и приеме-передаче прав и обязанностей по договору подряда по объекту «Спортивно-оздоровительный комплекс «Атлант» Республика Алтай, Майминский район, с. Майма, ул. Цветочная (корректировка)».

Данное соглашение не содержит условий о продлении (изменении) сроков выполнения работ. Следовательно, довод «...» не находит своего подтверждения.

В части 1 статьи 2 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) установлено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается, в том числе на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации.

При заключении договора (соглашения) на новый срок у сторон возникают новые правоотношения, которые в соответствии с пунктом 1 статьи 422 ГК РФ должны соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим на момент их возникновения.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о контрактной системе государственное казенное учреждение, действующее от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченное принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющее закупки, является государственным заказчиком.

Таким образом, КУ РА «Управление капитального строительства Республики Алтай», являясь государственным заказчиком, при исполнении договора (соглашения) должно руководствоваться требованиями Закона о контрактной системе.

12.10.2017г. КУ РА «Управление капитального строительства Республики Алтай» в карточке контракта на официальном сайте ЕИС (zakupki.gov.ru) разместило информацию о заключенном контракте (договоре) по ФЗ № 44-ФЗ с реестровым номером №2041117522217000045, цена контракта 403 311 118,15 руб. Таким образом, в отношении данного договора применяются нормы Закона о контрактной системе.

Частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлен исчерпывающий перечень случаев изменения существенных условий контракта, в случае, если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом.

В соответствии с п. 3 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 цена заключенного для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации на срок не менее чем три года контракта составляет или превышает размер цены, установленный Правительством Российской Федерации, и исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, данные условия могут быть изменены на основании решения высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации.

Пунктом 1 постановления Правительства Российской Федерации от 19.12.2013 № 1186 «Об установлении размера цены контракта, при которой или при превышении которой существенные условия контракта могут быть изменены по соглашению сторон на основании решения Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации и местной администрации, в случае если выполнение контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно» установлено, что размер цены для контракта, заключенного для обеспечения нужд субъекта Российской Федерации, **на срок не менее чем 3 года**, при которой или при превышении которой существенные условия контракта могут быть изменены в установленном порядке, **в случае если выполнение контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно, составляет 1 млрд. рублей.**

В августе 2018г. ООО «Горно-Строй» переименовалось в ООО «Глобал-Строй».

Согласно п. 4.3 договора подряда № 1 от 27.02.2012г. сроки начала, окончания и сроки выполнения отдельных этапов работ могут быть изменены по взаимному согласию Сторон, которое оформляется дополнительным соглашением, становящимся с момента его подписания неотъемлемой частью данного договора.

КУ РА «Управление капитального строительства Республики Алтай» 29.01.2019г. и ООО «Глобал-Строй» заключили дополнительное соглашение № 22 к договору подряда № 1 от 27.02.2012г.

Предметом данного соглашения является: «во исполнение положений распоряжения Правительства Республики Алтай от 05.12.2018г. № 693-р, договора, на основании п. 3 ч. 1 ст. 95 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», стороны договорились изложить Приложение № 1 в новой редакции (Приложение № 1 к соглашению)».

Согласно Приложению № 1 (в новой редакции) срок окончания работ по объекту «Спортивно-оздоровительный комплекс «Атлант» Республика Алтай, Майминский район, с. Майма, ул. Цветочная (корректировка)» **31.03.2019г.**

Таким образом, в нарушение ч.1 ст. 95 Закона о контрактной системе подрядчиком ООО «Глобал-Строй» с КУ РА «Управление капитального строительства Республики Алтай» заключено дополнительное соглашение № 22 от 29.01.2019г. к договору подряда № 1 от 27.02.2012г., изменяющее существенные условия договора, а именно сроки выполнения работ.

За данное нарушение законодательства о контрактной системе предусмотрена ответственность по части 4 статьи 7.32 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) – 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, 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, частью 9 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.

Согласно Выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 05.04.2019г. № ЮЭ9965-19-37792648 «...» является директором ООО «Глобал-Строй».

Дополнительное соглашение №22 от 29.01.2019г. к договору подряда № 1 от 27.02.2012г. подписано директором ООО «Глобал-Строй» «...»

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

Время совершения «...» административного правонарушения: 29.01.2019г. (дата заключения дополнительного соглашения №22).

Место совершения «...» административного правонарушения: г. Горно-Алтайск (место заключения дополнительного соглашения №22 от 29.01.2019г.).

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный ст.4.5 КоАП РФ, не истек.

В соответствии со статьей 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 должностного лица, директора ООО «Глобал-Строй» «...» повлекли за собой нарушение установленного государством порядка осуществления закупок. В связи с чем, данное правонарушение не может расцениваться как малозначительное.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.1.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, 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.

На основании статьи 3 Федерального закона от 24.07.2007 N 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» субъекты малого и среднего предпринимательства - это хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), отнесенные в соответствии с условиями, установленными данным Федеральным законом, к малым предприятиям, в том числе к микропредприятиям, и средним предприятиям.

Согласно сведениям Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства (<https://rmsp.nalog.ru/>) ООО «Глобал-Строй» (ИНН 0411117990) является средним предприятием. Дата включения в реестр 10.09.2016 г.

При решении вопроса о квалификации действий лица по статье 4.1.1 КоАП РФ необходимо руководствоваться определением повторности, которое приведено в пункте 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ. Согласно указанной норме повторным совершением административного правонарушения признается совершение однородного административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 19.1 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10, однородными считаются правонарушения, ответственность за совершение которых предусмотрена одной статьей Особенной части КоАП РФ.

В силу статьи 4.6 КоАП РФ лицо считается подвергнутым административному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания и до истечения одного года со дня исполнения данного постановления.

«...» (директор ООО «Глобал-Строй») привлекался к административной ответственности за нарушение законодательства о контрактной системе (№ 50/з от 12.10.2017г.). Установленный статьями 4.6 и 31.9 КоАП РФ срок, в течение которого лицо считается подвергнутым административному наказанию на основании постановления от 12.10.2017г. №50/з, истек.

Рассмотрев материалы дела, учитывая характер правонарушения, а также отсутствие отягчающих вину обстоятельств, установленных ст. 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 2.4, 4.1.1, 7.32, 23.66, 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо, директора ООО «Глобал-Строй» «...» виновным в совершении административного правонарушения, выразившегося в нарушении требований ч. 1 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», а именно в неправомерном изменении с заказчиком КУ РА «УКС по Республике Алтай» существенных условий договора подряда № 1 от 27.02.2012г. на строительство объекта «Спортивно-оздоровительный комплекс «Атлант» Республики Алтай Майминский район, с. Майма, ул. Цветочная (корректировка)».

2. Применить к должностному лицу, директору ООО «Глобал-Строй» «...» меру административной ответственности в виде предупреждения в порядке статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения административного дела (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.