

РЕШЕНИЕ

о рассмотрении жалобы на постановление по делу
об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17

«02» августа 2017 г. г. Москва

Я, начальник Управления контроля авиационной, ракетно-космической и атомной промышленности ФАС России Брыкин Дмитрий Михайлович, рассмотрев жалобу генерального директора АО «ИСС» <...> на постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17 от 07.06.2017, вынесенное <...> в отношении генерального директора АО «ИСС» <...>, в присутствии представителя генерального директора АО «ИСС» <...> по доверенности от 29.05.2017 (далее — представитель по доверенности) <...>,

УСТАНОВИЛ:

В ФАС России поступила информация от Генеральной прокуратуры Российской Федерации (вх. ФАС России от 13.12.2016 № 184376-ДСП/16) о возможных признаках нарушения Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» (далее — Закон о государственном оборонном заказе) в части ненадлежащего исполнения АО «ИСС» (далее также — Головной исполнитель) государственного контракта от 19.02.2014 № 307-К715/14/78 (далее - Контракт), заключенного с ГК «Роскосмос» (далее - Заказчик) по государственному оборонному заказу.

Контракт заключен в целях исполнения Федеральной целевой программы «Развитие оборонно-промышленного комплекса Российской Федерации на 2011-2020 годы» в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 26.12.2013 № 1250-63 «О государственном оборонном заказе на 2014 год и на плановый период 2015 и 2016 годов».

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта Головной исполнитель обязуется выполнить и своевременно сдать Заказчику опытно-конструкторскую работу на тему «Разработка технологии имитации условий открытого космического пространства при наземной экспериментальной отработке и проведения автоматизированного контроля теплофизических характеристик бортовой радиоэлектронной аппаратуры космических аппаратов со сроком активного существования 15 и более лет», шифр: ОКР «Кантат» (далее также - ОКР).

Согласно пункту 4.1 Контракта этапы ОКР выполняются в сроки, указанные в ведомости исполнения. Ведомостью исполнения к Контракту (приложение № 2 к

Контракту) установлено, что работы по Контракту выполняются в 6 этапов.

5 этап ОКР заключается в изготовлении опытного образца автоматизированного рабочего места (далее - АРМ) имитации условий открытого космического пространства при наземной экспериментальной отработке и проведения автоматизированного контроля теплофизических характеристик бортовой радиоэлектронной аппаратуры (далее - РЭА), разработке эксплуатационной документации, изготовлении имитаторов бортовой РЭА, закупке комплектующих для изготовления опытного образца автоматизированного рабочего места и его составных частей, проведении автономных испытаний составных частей опытного образца автоматизированного рабочего места имитации условий открытого космического пространства при наземной экспериментальной отработке и проведения автоматизированного контроля теплофизических характеристик бортовой РЭА.

Срок выполнения 5 этапа ОКР — 30.06.2016. Дополнительные соглашения к Контракту, изменяющие указанный срок, отсутствуют.

В соответствии с пунктом 5.4 Контракта по окончании этапа ОКР Головной исполнитель представляет Заказчику акт приемки этапа ОКР. Пунктом 4.3 Контракта установлено, что датой исполнения обязательств Головного исполнителя по этапам Контракта является дата утверждения Заказчиком акта приемки этапа ОКР.

Акт № 5 приемки этапа ОКР по Контракту утвержден Головным исполнителем 29.09.2016, Заказчиком — 25.10.2016. Таким образом, 5 этап ОКР выполнен с нарушением срока, установленного Контрактом.

Постановлением о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17 от 27.06.2017 генеральный директор АО «ИСС» <...> признан виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.55 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), и привлечен к административной ответственности в виде административного штрафа в размере 30 000 (тридцати тысяч) рублей.

Письмом вх. ФАС России от 21.07.2017 № 112053-ЭП/17 представителем по доверенности <...> направлена копия платежного поручения № 7157 от 17.07.2017 об оплате генеральным директором АО «ИСС» <...> административного штрафа, вмененного к уплате на основании постановления о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17 от 27.06.2017.

Генеральный директор АО «ИСС» <...>, не согласившись с указанным постановлением, обжаловал его вышестоящему должностному лицу (вх. от 20.07.2017 № 111181/17) с просьбой постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17 от 27.06.2017 в отношении генерального директора АО «ИСС» <...> отменить, производство по делу прекратить.

Мотивируя жалобу, генеральный директор АО «ИСС» <...> указывает на вынесение постановления о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17 от 27.06.2017 в отсутствие состава

административного правонарушения по следующим основаниям.

Генеральный директор АО «ИСС» <...> указал в жалобе, что во исполнение пункта 3.2 Контракта АО «ИСС» 08.04.2016 Заказчику направлена заявка на выплату авансового платежа по 5 этапу ОКР, что подтверждается письмом АО «ИСС» от 08.04.2016 № 770-04/666. Однако, Заказчик нарушил исполнение своих обязательств по оплате аванса, предусмотренных пунктом 3.2 Контракта, перечислив его 23.11.2016, что подтверждается платежным поручением № 358926. С учетом действия статьи 314 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) просрочка Заказчика выплаты АО «ИСС» авансового платежа по 5 этапу ОКР составляет 217 дней, что превышает задержку выполнения АО «ИСС» работ по 5 этапу ОКР (92 дня).

Таким образом, как отмечает генеральный директор АО «ИСС» <...>, Заказчик, требуя неукоснительного соблюдения АО «ИСС» срока выполнения работ по 5 этапу ОКР, со своей стороны не обеспечил соблюдение сроков авансирования 5 этапа ОКР для его своевременного выполнения АО «ИСС» и сдачи им Заказчику, в нарушение требований статьи 328 ГК РФ. Данное обстоятельство повлекло необходимость привлечения АО «ИСС» кредитных средств для выполнения работ по 5 этапу ОКР, что привело к задержке финансирования кооперации соисполнителей. Задержка покупки комплектующих и авансирования работ соисполнителей прямо повлияло на технологический цикл выполнения работ по 5 этапу ОКР.

С учетом изложенного, генеральный директор АО «ИСС» <...> указывает в жалобе, что задержка выполнения АО «ИСС» работ в данном случае не может являться основанием для привлечения его к ответственности согласно статьям 325, 405, 406 и 777 ГК РФ.

Кроме того, генеральный директор АО «ИСС» <...> отмечает, что в АО «ИСС» были реализованы административно-управленческие и организационные механизмы по организации управления и обеспечению выполнения ОКР «Кантат». Руководителем работ по ОКР «Кантат» был назначен начальник отдела 640 <...> (приказ генерального директора АО «ИСС» от 07.03.2014 № 758 «Об организации работ по выполнению государственного контракта»), который обладал всеми необходимыми полномочиями для ведения, управления, контроля и обеспечения своевременного выполнения работ по Контракту. Он же являлся лицом, ответственным за сдачу работ Заказчику, что подтверждается актами выполненных работ по этапу, и в силу делегированных ему функций являлся ответственным лицом за своевременную сдачу работ по 5 этапу ОКР.

Рассмотрение указанной жалобы состоялось 02.08.2017 в 11 часов 00 минут по адресу: г. Москва, пер. Уланский, д. 16, корп. 1, каб. 624.

Генеральный директор АО «ИСС» <...>, надлежащим образом уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения жалобы на постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17 (отчет Центрального телеграфа от 31.07.2017 № 0007 приобщен к материалам дела), не явился, направил представителя по доверенности <...>

Ходатайств, препятствующих рассмотрению жалобы, не поступало.

На рассмотрении жалобы на постановление по делу об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17 представителем по доверенности <...> приобщены к материалам дела копия приказа генерального директора АО «ИСС» от 06.06.2017 № 1459 «О привлечении к дисциплинарной ответственности» и текст выступления по делу № 4-14.55-1029/00-29-17.

Исследовав представленные в ФАС России материалы и постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17 от 27.06.2017, а также рассмотрев доводы жалобы генерального директора АО «ИСС» <...>, вышестоящее должностное лицо оснований для ее удовлетворения не усматривает.

Доводы генерального директора АО «ИСС» <...> в направленной жалобе на постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17 от 27.06.2017 не подтверждаются по следующим основаниям.

- - - Согласно пункту 3.1 Контракта принятие Заказчиком денежных обязательств в соответствии с условиями Контракта и обеспечение их оплаты за счет средств федерального бюджета осуществляется в пределах утвержденных Заказчику лимитов бюджетных обязательств в соответствии с ведомственной, функциональной и экономической структурами расходов бюджетов Российской Федерации, установленными федеральным законом о федеральном бюджете на соответствующий финансовый год.

В соответствии с письмом ГК «Роскосмос» от 15.06.2017 № ХМ-5926 (вх. ФАС России от 16.06.2017 № 91889/17) лимиты бюджетных обязательств в 2016 году по федеральной целевой программе «Развитие оборонно-промышленного комплекса Российской Федерации на 2011-2020 годы» были доведены до Заказчика 15.11.2016 казначейским уведомлением № 730/032.

Условиями Контракта не предусмотрена зависимость сроков выполнения работы в установленный Контрактом срок от оплаты авансового платежа Заказчиком. Таким образом, неисполнение АО «ИСС» своих обязательств по Контракту не освобождает должностное лицо АО «ИСС» от административной ответственности, предусмотренной частью 1 статьи 14.55 КоАП.

Кроме того, АО «ИСС» не представлены письма об отказе в выполнении обязательств по Контракту в адрес Заказчика, тем самым не заявлен отказ от выполнения встречных обязательств по Контракту. Согласно пунктам 9.1, 9.2 Контракта все споры и разногласия, возникшие в связи с исполнением Контракта, его изменением, расторжением, решаются сторонами путем переговоров, а достигнутые договоренности оформляются в виде дополнительных соглашений, подписанных сторонами и скрепленных печатями. Претензии сторон, возникающие в связи с исполнением Контракта, включая споры и разногласия по техническим и финансовым вопросам (условиям), рассматриваются сторонами путем переговоров с оформлением протокола. Неурегулированные путем переговоров споры, которые могут возникнуть при выполнении Контракта, подлежат

рассмотрению в Арбитражном суде города Москвы (пункт 9.2 Контракта).

АО «ИСС» не были представлены в контролирующий орган документы, подтверждающие оформление протокола по финансовому вопросу в части авансирования услуг по 5 этапу ОКР, а также заявление исковых требований в Арбитражный суд города Москвы. Таким образом, спор в отношении несвоевременного авансирования Заказчиком по Контракту не был урегулирован сторонами Контракта в соответствии с порядком, предусмотренным разделом 9 Контракта.

2. При рассмотрении материалов дела об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17 вышестоящим должностным лицом отмечено, что в соответствии с письмом АО «ИСС» от 10.05.2017 № 770-04/730 (вх. ФАС России от 25.05.2017 № 79517/17) основной причиной неисполнения в 2016 году условий Контракта в части нарушения срока выполнения 5 этапа ОКР явилась необходимость перехода АО «ИСС» на отечественные компоненты, необходимые для проведения модернизации термовакuumной установки (далее - ТВУ), входящей в состав АРМ, и привлечения в качестве соисполнителя ОКР ОАО «НПО ПМ МКБ».

Как указывает в данном письме АО «ИСС», согласно требованиям технического задания ТВУ должна обеспечивать температурный диапазон посадочного места от минус 60 до плюс 70 градусов по Цельсию при мощности тепловыделения РЭА до 2,5 кВт. Создание ТВУ для АРМ АО «ИСС» планировалось осуществить путем модернизации наиболее близкой по техническим характеристикам ТВУ из имеющихся в АО «ИСС» - ТВУ-4,5Г/1,4-05. До модернизации данная ТВУ обеспечивала требуемый по техническому заданию температурный диапазон, но при мощности тепловыделения РЭА до 1,5 кВт.

Модернизацию ТВУ согласно письму АО «ИСС» от 10.05.2017 № 770-04/730 планировалось выполнить с использованием покупных изделий иностранного производства. Однако в связи с существенным повышением цен на изделия иностранного производства, вызванным ростом курса доллара, а также с невозможностью приобретения некоторых иностранных комплектующих, возникла необходимость перехода на отечественные компоненты. Письмом АО «ИСС» от 25.04.2016 № 640/5-54 общество уведомило Заказчика о сложившейся ситуации и предложило привлечение в качестве соисполнителя ОКР ОАО «НПО ПМ МКБ» для выполнения требований технического задания, указав с учетом данных обстоятельств новый срок выполнения работ по 5 этапу ОКР — сентябрь 2016 года.

В соответствии с письмом АО «ИСС» от 25.04.2016 № 640/5-54 ОАО «НПО ПМ МКБ» является разработчиком ТВУ-4,5Г/1,4-05, имеет опыт создания и модернизации ТВУ, предназначенных для различных целей. Кроме того, как указывает АО «ИСС» в данном письме, привлечение ОАО «НПО ПМ МКБ» позволяет выполнить модернизацию ТВУ в соответствии с требованиями технического задания без увеличения цены Контракта.

При этом, соответствующее обоснование целесообразности планирования АО «ИСС» проведения модернизации ТВУ с использованием покупных изделий иностранного производства при наличии альтернативного способа модернизации АО «ИСС» в контролирующий орган не представлено.

3. В приказе генерального директора АО «ИСС» от 07.03.2014 № 758 «Об

организации работ по выполнению государственного контракта», а также должностной инструкции начальника отдела 640 <...> отсутствуют закрепленные за ним функции по контролю за сроками исполнения ОКР.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1 статьи 69 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», а также пунктом 16.1 Устава АО «ИСС» руководство текущей деятельностью Общества осуществляется единоличным исполнительным органом Общества — генеральным директором.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) генеральным директором АО «ИСС» является <...>. Дата внесения в ЕГРЮЛ записи, содержащей указанные сведения, - 15.10.2013.

В связи с этим, <...>, как генеральный директор АО «ИСС», осуществляет контроль за выполнением работ по Контракту, является должностным лицом и субъектом административно-правовой ответственности.

Кроме того, вышестоящим должностным лицом установлено, что указанные в жалобе факты были рассмотрены должностным лицом ФАС России в рамках представленных 27.06.2017 позиции АО «ИСС» по делу № 4-14.55-1029/00-29-17 об административном правонарушении, допущенном АО «ИСС» при исполнении Контракта, позиции АО «ИСС» по делу № 4-14.55-1029/00-29-17 касательно доводов Заказчика, изложенных в письме от 15.06.2016 № ХМ-5926, а также позиции АО «ИСС» по делу № 4-14.55-1029/00-29-17 об административном правонарушении в части нарушения управления при исполнении Контракта, и учтены при вынесении постановления о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17 от 27.06.2017.

Согласно пункту 12 части 1 статьи 8 Закона о государственном оборонном заказе головной исполнитель по государственному оборонному заказу обеспечивает поставки продукции по государственному оборонному заказу в соответствии с условиями государственного контракта.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП 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 организаций несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно части 1 статьи 14.55 КоАП нарушение должностным лицом головного исполнителя условий государственного контракта по государственному оборонному заказу, касающихся количества, качества, комплектности поставляемых товаров, качества выполняемых работ, оказываемых услуг, сроков поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, влечет наложение административного штрафа в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Таким образом, вышестоящее должностное лицо приходит к выводу о том, что в

действиях генерального директора АО «ИСС» <...> содержится состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.55 КоАП. Генеральный директор АО «ИСС» <...> подлежит привлечению к административной ответственности.

Согласно пункту 1 статьи 3 Закона о государственном оборонном заказе государственный оборонный заказ — установленные нормативным правовым актом Правительства Российской Федерации задания на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных нужд в целях обеспечения обороны и безопасности Российской Федерации, а также поставки продукции в области военно-технического сотрудничества Российской Федерации с иностранными государствами в соответствии с международными обязательствами Российской Федерации.

Учитывая изложенное, нарушения в сфере государственного оборонного заказа могут угрожать безопасности государства.

Таким образом, оснований для прекращения производства по делу в связи с малозначительностью административного правонарушения в соответствии со статьей 2.9 КоАП в ходе рассмотрения жалобы генерального директора АО «ИСС» <...> вышестоящим должностным лицом не установлено.

Выводы должностного лица, изложенные в постановлении о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17 от 27.06.2017, полностью соответствуют фактическим обстоятельствам дела, установленным в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении.

При таких обстоятельствах обоснованность привлечения генерального директора АО «ИСС» <...> к административной ответственности по части 1 статьи 14.55 КоАП не вызывает сомнений.

При назначении административного наказания генеральному директору АО «ИСС» <...> <...> учел характер совершенного административного правонарушения, обстоятельства дела и назначил минимальный административный штраф, предусмотренный частью 1 статьи 14.55 КоАП.

Существенных нарушений закона в процессе производства по данному делу об административном правонарушении, в том числе, права генерального директора АО «ИСС» <...> на защиту, влекущих отмену постановления о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17, вынесенного <...>, не усматривается.

С учетом изложенных обстоятельств и руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 30.7 КоАП,

РЕШИЛ:

Постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.55-1029/00-29-17 от 27.06.2017 оставить без изменения,

жалобу генерального директора АО «ИСС» <...> без удовлетворения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.9 и статьей 30.3 КоАП решение о рассмотрении жалобы на постановление об административном правонарушении может быть обжаловано в суд по месту рассмотрения жалобы в течение 10 дней со дня вручения или получения копии решения.

Начальник Управления контроля

авиационной, ракетно-космической

и атомной промышленности Д.М. Брыкин