

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/7.32-186/2022 об административном правонарушении

01 июля 2022 года
Алтайск

г. Горно-

ул. Ленина, 226, строение 2

Я, временно исполняющая обязанности руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай <....>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 16.06.2022 № 004/04/7.32-186/2022 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица подрядчика, директора ООО «Альянс» <....>,

УСТАНОВИЛА:

Дело рассматривается с участием по видео-конференц-связи защитника <....> по доверенности от 15.06.2022 <....> в Управлении ФАС по Республике Алтай (Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2).

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 протокола и определения о назначении времени и места рассмотрения дела № 004/04/7.32-186/2022 от 16.06.2022 направлены <....> по электронной почте alyans-22@mail.ru и заказными письмами №80083273989643, №80083273989636 (получено 22.06.2022), защитнику <....> заказным письмом №80083273989650 (получено 24.06.2022).

27.06.2022 в УФАС по РА от <....> поступило ходатайство (вх. № 2901) о рассмотрении дела № 004/04/7.32-186/2022 путем видео-конференц-связи с участием <....>.

Следовательно, <....> надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения административного дела.

По итогам внеплановой документарной проверки Комиссией УФАС по

Республике Алтай установлены нарушения ч. 2 ст. 34, 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» (далее - Закон о контрактной системе) при изменении 29.11.2021 условий государственного контракта от 22.06.2021 № 4-ГК/2021, заключенного КУ РА «Управление капитального строительства Республики Алтай» с ООО «Альянс», на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство общеобразовательной школы № 7 в г. Горно-Алтайске» (решение по внеплановой документарной проверке № 19 от 21.04.2022).

При рассмотрении данного административного дела должностным лицом УФАС по РА применяется Закон о контрактной системе, в редакции №79 от 02.07.2021.

Нарушение законодательства о контрактной системе выразилось в следующем:

По итогам электронного аукциона №0177200000921001730 КУ РА «Управление капитального строительства Республики Алтай» с ООО «Альянс» 22.06.2021 заключен государственный контракт № 4-ГК/2021 на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Строительство общеобразовательной школы № 7 в г. Горно-Алтайске» (далее – государственный контракт, контракт). Цена контракта составляет 227639338,00 руб. Контракт заключен в рамках НП «Образование».

Пунктом 12.1 государственного контракта установлено, что контракт вступает в силу со дня его заключения сторонами и действует до «31» декабря 2021г.

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. 2.2 контракта срок начала строительства объекта, срок окончания строительства объекта (конечный срок), промежуточные сроки выполнения отдельных видов и этапов строительно-монтажных работ и иных предусмотренных контрактом работ определены графиком выполнения строительно-монтажных работ (далее – график выполнения работ) (Приложение № 2 к Контракту).

В соответствии с графиком выполнения работ дата окончания работ – 30.11.2021.

Таким образом, общий срок исполнения контракта подрядчиком составляет **161** календарный день (с 22.06.2021 по 30.11.2021).

Дополнительным соглашением от 29.11.2021 № 2 к государственному контракту срок окончания работ продлен до 10.06.2022. Данное соглашение заключено на основании п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

В силу части 1 статьи 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.

В соответствии с п. 9 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 контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, **допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении.** При этом в случае, если обеспечение исполнения контракта осуществлено путем внесения денежных средств, по соглашению сторон определяется новый срок возврата заказчиком подрядчику денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта. В случае неисполнения контракта в срок по вине подрядчика предусмотренное данным пунктом изменение срока осуществляется при условии отсутствия неисполненных подрядчиком требований об уплате неустоек (штрафов, пеней), предъявленных заказчиком в соответствии с Законом о контрактной системе, предоставления подрядчиком в соответствии с Законом о контрактной системе обеспечения исполнения контракта.

Срок исполнения подрядчиком контракта увеличен на **192** календарных дня (с 30.11.2021 по 10.06.2022), что превышает первоначальный срок исполнения подрядчиком обязательств по контракту на **31** календарный день ($192 - 161 = 31$).

Таким образом, 29.11.2021 КУ РА «Управление капитального строительства Республики Алтай» и ООО «Альянс» изменены существенные условия контракта (срок исполнения подрядчиком работ) в нарушение требований ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

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 29.11.2021 № 2 к государственному контракту от 22.06.2021 № 4-ГК/2021 от имени ООО «Альянс» подписано директором <....>.

Решением участника ООО «Альянс» от 14.12.2016 № 3 <...> назначен директором ООО «Альянс» с 15.12.2016.

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 от 29.11.2021 № 2, увеличивающее срок исполнения подрядчиком работ по контракту более чем на срок, который был предусмотрен при заключении 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 «Альянс» <...> содержится состав нарушения ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

01.06.2022 в УФАС по РА от <...> поступили письменные пояснения (вх. № 2556), согласно которым в соответствии с п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срок исполнения контракта. Срок заключенного государственного контракта составляет 192 рабочих дня (с 22.06.2021 по 31.12.2021), дополнительным соглашением от 29.11.2021 № 2 срок действия контракта продлен до 10.07.2022, т.е. на 190 рабочих дней (с 01.01.2022 по 10.07.2022). <...> считает, что дополнительное соглашение от 29.11.2021 № 2 заключено в соответствии с п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе. В связи с чем, просит не привлекать к административной ответственности.

Данные пояснения <...> приняты должностным лицом УФАС по РА во внимание, однако, они не исключают наличие в его действиях события и состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, по следующим основаниям.

В соответствии с п. 1 ст. 708 ГК РФ срок выполнения работ является существенным условием контракта.

Согласно дополнительному соглашению от 29.11.2021 № 2 сторонами изменен не только срок действия контракта, но и срок исполнения подрядчиком обязательств по контракту.

Первоначальный срок исполнения подрядчиком обязательств по контракту составлял **161** календарный день (с 22.06.2021 по 30.11.2021).

Дополнительным соглашением от 29.11.2021 № 2 срок исполнения подрядчиком обязательств по контракту увеличен на **192** календарных дня (с 30.11.2021 по 10.06.2022), что противоречит п. 9 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Факт совершения <...> административного правонарушения подтверждается материалами дела №004/04/7.32-186/2022 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 и отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2, 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

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 «Альянс» <...>, повлекли нарушение установленного государством порядка изменения условий государственных или муниципальных контрактов (нарушен запрет на увеличение срока исполнения обязательств по контракту более чем на срок, предусмотренный при заключении контракта). 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.

ООО «Альянс» (ИНН 2288000493) 01.08.2016 включено в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

В связи с тем, что в УФАС по РА отсутствует информация, подтверждающая факт совершения директором ООО «Альянс» <....> ранее административного правонарушения (нарушение законодательства о контрактной системе), с учетом наличия обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 КоАП РФ, административное наказание, предусмотренное ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, подлежит замене на предупреждение.

Руководствуясь статьями 2.4; 4.1.1; 7.32; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо подрядчика, директора ООО «Альянс» <....> виновным в совершении административного правонарушения (заключение 29.11.2021 дополнительного соглашения № 2 к государственному контракту от 22.06.2021 № 4-ГК/2021 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 с учетом ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ в виде предупреждения.

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) 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.