

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания за нарушение
законодательства

о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для
обеспечения государственных и муниципальных нужд по делу об
административном правонарушении № 05-5/1-69-2017

Резолютивная часть постановления оглашена 16 октября 2017 г.
г. Тверь

Мотивированное постановление изготовлено 19 октября 2017 г.

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области Фомин В.Ф., рассмотрев постановление прокурора города Осташкова советника юстиции Тихомирова А.А. о возбуждении дела об административном правонарушении от 24.07.2017 в отношении юридического лица - ООО «ГК Велес» (ИНН/КПП 6950030220/ 695001001, ОГРН 1156952002492, 170034, г. Тверь, просп. Чайковского, дом 28/2, офис 610) по части 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и приложенные к нему материалы административного производства (контракт от 31.03.2015 № 0136300014015000002-0067679-03),

в присутствии защитника ООО «ГК Велес» Руденко Е.Ю. (доверенность от 24.07.2017 № 16/ю/2017),

в отсутствие надлежаще извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела законных представителей ООО «ГК Велес», представителей прокуратуры г. Осташков и администрации муниципального образования «Городское поселение – г. Осташков»,

установил:

Настоящее дело возбуждено постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении, вынесенным 24.07.2017 прокурором города Осташкова советником юстиции Тихомировым А.А. в отношении юридического лица - ООО «ГК Велес» (далее – Общество) по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ в связи с изменением условий муниципального контракта от 31.03.2015 № 0136300014015000002-0067679-03, при том, что возможность изменения таких условий контракта законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг не допускается.

Согласно указанному постановлению целью правового регулирования и основными принципами процесса закупок являются эффективное использование

бюджетных средств, расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов (статьи 1 и 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)).

Проведенная прокуратурой г. Осташков проверка показала, что 31.03.2015 между Администрацией муниципального образования «Городское поселение - город Осташков» (далее – Администрация) и Обществом по результатам проведенного открытого аукциона в электронной форме по закупке «Долевое участие в строительстве жилых помещений (квартир) в г. Осташкове Тверской области в рамках реализации «Адресной программы Тверской области по переселению граждан из аварийного жилищного фонда на 2013-2017 годы» (1 этап), расположенного на территории МО «Городское поселение - г. Осташков» заключен муниципальный контракт № 0136300014015000002-0067679-03 на приобретение квартир у Застройщика (далее – контракт).

Согласно пункту 1.1 контракта Застройщик обязуется в предусмотренный контрактом срок передать Дольщику квартиры согласно спецификации в многоквартирных домах № 2, 4, 6, 8, тип домов: блоки из ячеистого бетона и шпателька (мокрый фасад) с окраской, расположенных по адресу: Тверская область, г. Осташков, ул. Мира, на земельном участке в кадастровом квартале 69:45:0080215, после получения разрешений на ввод в эксплуатацию многоквартирных домов, а Дольщик обязуется приобрести строящиеся квартиры, принять квартиры и оплатить их стоимость.

В соответствии с пунктом 1.2 контракта контракт вступает в силу с момента его заключения, промежуточные сроки: до 01.05.2015 - завершение 1 этапа строительства (возведение коробки здания и устройство кровли); срок ввода в эксплуатацию до 15.07.2015, срок передачи Застройщиком объекта долевого строительства - квартир Дольщику до 01.08.2015. Датой приема-передачи квартир является дата подписания акта приема-передачи квартир Дольщиком. Дата по сроку ввода в эксплуатацию объекта и дата передачи застройщиком объекта долевого строительства - квартир Дольщику являются исходными для определения имущественных санкций.

03.02.2017 Общество, в лице генерального директора Строганова СВ., и Администрация, в лице временно исполняющего обязанности главы Администрации Реброва С.С., заключили соглашение о продлении срока исполнения обязательств по контракту, согласно пункту 1.1 которого предметом соглашения являются обстоятельства непреодолимой силы (прохождение на земельном участке по ул. Мира с кадастровым № 69:45:0080215:32 распределительного газопровода низкого давления филиала ОАО «Газпром газораспределение Тверь», не отраженного в документах территориального планирования), исполнение обязательств Застройщика по контракту, а именно: срок ввода в эксплуатацию многоквартирных домов и срок передачи Застройщиком объекта долевого строительства - квартир Дольщику отодвигается до 31.03.2017. Санкции за несвоевременное исполнение обязательств по указанному контракту Дольщиком к Застройщику не применяются.

11.04.2017 Общество, в лице генерального директора Строганова СВ., и Администрация, в лице временно исполняющего обязанности главы администрации Реброва С.С., заключили еще одно соглашение о продлении срока исполнения обязательств по контракту, согласно пункту 1.1 которого предметом соглашения являются обстоятельства непреодолимой силы (прохождение на земельном участке по ул. Мира с кадастровым № 69:45:0080215:32 распределительного газопровода низкого давления филиала ОАО «Газпром газораспределение Тверь», не отраженного в документах территориального планирования), исполнение обязательств Застройщика по контракту, а именно: срок ввода в эксплуатацию многоквартирных домов и срок передачи Застройщиком объекта долевого строительства - квартир Дольщику отодвигается до 15.07.2017. Санкции за несвоевременное исполнение обязательств по контракту Дольщиком к Застройщику не применяются.

Таким образом, Соглашениями от 03.02.2017 и от 11.04.2017 дважды был продлен срок сдачи объекта строительства в эксплуатацию и передачи объекта долевого строительства, что свидетельствует о продлении срока исполнения контракта.

Вместе с тем, согласно пунктам 6.22, 6.23 контракта стороны освобождаются от ответственности за частичное или полное неисполнение обязательств по контракту, если оно явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы, если эти обстоятельства непосредственно повлияли на исполнение контракта. При этом срок исполнения обязательств по контракту отодвигается соразмерно времени, в течение которого действовали такие обстоятельства. Решение о полном или частичном неисполнении обязательств в силу непреодолимой силы оформляется двусторонним соглашением.

Согласно пункту 7.2 контракта к обстоятельствам непреодолимой силы стороны контракта отнесли такие: явления стихийного характера (землетрясение, наводнение, удар молнии, оползень), температуру, силу ветра и уровень осадков в месте исполнения обязательств по контракту, препятствующие нормальным условиям деятельности; пожары, техногенные катастрофы, произошедшие по вине сторон; нормативные и ненормативные акты органов власти и органов местного самоуправления, а также их действия и бездействие, препятствующие выполнению сторонами условий договора; забастовки, организованные в установленном законом порядке, боевые действия, террористические акты и другие обстоятельства, которые выходят за рамки разумного контроля Сторон.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

В силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ непреодолимая сила определяется как чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства.

Таким образом, обстоятельства непреодолимой силы - это чрезвычайные, непреодолимые, не зависящие от воли и действий участников экономического соглашения обстоятельства, в связи с которыми участники оказываются

неспособными выполнить принятые ими обязательства. Возникновение этих обстоятельств освобождает участника - исполнителя договора от ответственности за выполнение принятых им обязательств, при доказанности им причинно-следственной связи между неблагоприятными условиями и неисполнением договора.

К непреодолимой силе могут быть отнесены такие обстоятельства общего характера, как стихийные бедствия (землетрясение, наводнение, занос), иные природные явления (смерч, ураган, молнии, снегопад).

Из анализа указанных правовых норм следует, что оснований для признания факта наличия газопровода на земельном участке, предоставленном для строительства жилых домов, обстоятельством непреодолимой силы («форс-мажор») не имелось.

Указанные обстоятельства нашли свое подтверждение в акте внеплановой выездной проверки использования средств областного бюджета от 07.11.2016 Министерства Тверской области по обеспечению контрольных функций.

Решением Арбитражного суда Тверской области по делу № А66-17082/2016 от 01.06.2016 на Общество в срок до 01.09.2016 была возложена обязанность осуществить перенос с земельного участка с кадастровым № 69:45:0080215:32, входящего в состав земель населенных пунктов, расположенного по адресу: Тверская область, г. Осташков, ул. Мира, дома № 2, 4, 6, 8, предоставленного Обществу по договору № 001/2015-бп от 13.04.2015, газопровода низкого давления путем его переноса за пределы жилого комплекса.

Судом установлено, что газопровод низкого давления был сооружен и выкуплен до момента заключения Обществом договора от 13.04.2015 № 001-2015-бп безвозмездного срочного пользования земельным участком. Застройщик и Дольщик знали об особенностях выделяемого под строительство земельного участка, в т.ч. о существовании на нем газопровода и незаконно возвел в пределах охранной зоны газопровода жилой дом.

Так, постановлением от 13.12.2007 № 1145 Главы МО «Осташковский район» утвержден акт выбора земельного участка № 14 от 27.03.2007 и согласовано место размещения газопровода. 13.08.2008 выдано разрешение на строительство № 19.

28.11.2009 объект (газопровод) был принят приемочной комиссией и оформлен акт приема в эксплуатацию.

Постановлением главы МО «Осташковский район» от 25.12.2009 № 1814 объект был принят в муниципальную собственность.

ОАО «Тверьоблгаз» по договору купли-продажи с МУТ1 «Ресурс-М» МО «Осташковский район» 21.09.2010 приобрело внутрипоселковые газовые сети, входящие в зону межпоселкового газопровода ЛГРС Зехново-город Осташков, протяженностью 39498 м, адрес объекта: Тверская область, Осташковский р-он, г. Осташков, кадастровый № 69:24:0000000:0:7.

Право собственности АО «Газпром газораспределение Тверь» на указанный объект недвижимости зарегистрировано в установленном законом порядке, о чем выдано свидетельство о регистрации права от 19.11.2010 серии 69-ЛБ№ 142247.

Администрация по договору от 13.04.2015 № 001/2015-бп передала земельный участок, на котором расположен газопровод, Обществу для осуществления строительства многоквартирных домов в рамках адресной программы Тверской области по переселению граждан из аварийного жилищного фонда.

05.06.2015 Обществу были выданы технические условия на перекладку участка газопровода, которые выполнены не были, участок газопровода из зоны застройки не вынесли. Как указано в постановлении, зная о том, что на земельном участке проложен газопровод, ООО «ГК «Велес» незаконно построил жилые дома в пределах охранной зоны газопровода.

20.01.2017 прокуратурой г. Осташкова в адрес Администрации было внесено представление «Об устранении нарушений законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» с требованием принять меры по начислению неустоек и штрафов по указанному выше контракту за нарушение срока ввода в эксплуатацию многоквартирных домов и нарушение срока передачи квартир администрации МО «Городское поселение - г. Осташков».

Согласно ответа на представление от 22.03.2017 № 560 Администрация ссылается на принятие контрактной службой администрации решения отодвинуть до 31.03.2017 в связи с обстоятельством непреодолимой силы (прохождение на земельном участке по ул. Мира с кадастровым № 69:45:0080215:32 распределительного газопровода низкого давления филиала ОАО «Газпром газораспределение Тверь», не отраженного в документах территориального планирования) срок ввода в эксплуатацию многоквартирных домов и срок передачи Застройщиком Обществу объекта долевого строительства - квартир Дольщику (администрации). 03.02.2017 Администрацией с Обществом заключено соглашение о продлении срока исполнения обязательств в силу непреодолимой силы до 31.03.2017.

Санкции за несвоевременно исполнение обязательств по указанным контрактам в настоящее время Дольщиком к Застройщику не применяются.

В случае если 31.03.2017 Обществом не будет осуществлен ввод в эксплуатацию многоквартирных домов и не будет осуществлена передача объекта долевого строительства, администрацией будут выставлены неустойки и пени.

Однако, 11.04.2017 Администрация вновь заключила соглашение о продлении срока исполнения обязательств в силу непреодолимой силы, опять ссылаясь на прохождение по земельному участку распределительного газопровода низкого давления. Согласно соглашению срок ввода в эксплуатацию многоквартирных домов и срок передачи Застройщиком объекта долевого строительства - квартир Дольщику отодвигается до 15.07.2017, т.е. данным соглашением изменены условия контракта, а именно срок исполнения контракта.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных указанной статьей и статьей 95 Закона. При этом положениями части 1 статьи 95 Закона установлено, что изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается.

Определение понятия существенных условий контракта следует из положений пункта 1 статьи 432 ГК РФ, предусматривающих следующее: договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора; существенными являются 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.

Согласно статьям 766, 767 ГК РФ 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.

При уменьшении соответствующими государственными органами или органами местного самоуправления в установленном порядке средств соответствующего бюджета, выделенных для финансирования подрядных работ, стороны должны согласовать новые сроки, а если необходимо, и другие условия выполнения работ'. Подрядчик вправе требовать от государственного или муниципального заказчика возмещения убытков, причиненных изменением сроков выполнения работ.

Изменения условий государственного или муниципального контракта, не связанные с обстоятельствами, указанными в пункте 1 статьи 767 ГК РФ в одностороннем порядке или по соглашению сторон допускаются в случаях, предусмотренных законом.

В части 1 статьи 95 Закона также предусмотрено, что изменение существенных условий контракта при его исполнении допускается только по соглашению сторон и только в случаях, непосредственно перечисленных в данной части.

В данном случае отсутствовали предусмотренные частью 1 статьи 95 Закона основания для изменения такого условия контракта как срок выполнения работ. Оснований для признания факта наличия газопровода на земельном участке, предоставленном для строительства жилых домов, обстоятельством непреодолимой силы («форс-мажор») не имелось.

При этом, согласно части 6 статьи 34 Закона, в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Согласно части 7 статьи 34 Закона пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской

Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Между тем, заключение 03.02.2017 и 11.04.2017 соглашений препятствует взысканию с подрядчика, нарушившего срок исполнения обязательств по контракту, пени в установленном размере.

Вышеуказанное свидетельствует о том, что генеральным директором ООО «ГК «Велес» Строгановым С.В., подписавшим соглашения, при исполнении контракта были изменены условия контракта при том, что возможность таких изменений условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок

Частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за 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.

На основании изложенного прокуратурой города Осташков юридическому лицу – ООО «Велес» инкриминируется совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, прихожу к выводу о том, что в действиях Общества содержится состав административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Согласно статье 107 Закона лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 7.32 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.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с Законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В соответствии с частью 2 статьи 34 Закона при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных указанной статьей и статьей 95 Закона.

Определение понятия существенных условий контракта следует из положений пункта 1 статьи 432 ГК РФ, предусматривающих следующее: договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора; существенными являются 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.

Как указано в постановлении, согласно статье 766 ГК РФ 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. В случае, если государственный или муниципальный контракт заключается по результатам торгов или запроса котировок цен на работы, проводимых в целях размещения заказа на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд, условия государственного или муниципального контракта определяются в соответствии с объявленными условиями торгов или запроса котировок цен на работы и предложением подрядчика, признанного победителем торгов или победителем в проведении запроса котировок цен на работы.

В соответствии со статьей 767 ГК РФ при уменьшении соответствующими государственными органами или органами местного самоуправления в установленном порядке средств соответствующего бюджета, выделенных для финансирования подрядных работ, стороны должны согласовать новые сроки, а если необходимо, и другие условия выполнения работ. Подрядчик вправе требовать от государственного или муниципального заказчика возмещения убытков, причиненных изменением сроков выполнения работ. Изменения условий государственного или муниципального контракта, не связанные с обстоятельствами, указанными в пункте 1 настоящей статьи, в одностороннем порядке или по соглашению сторон допускаются в случаях, предусмотренных законом.

Таким образом, вопреки доводам Общества, изложенным в письменных пояснениях, приобщенных к материалам дела, срок выполнения работ, исполнения обязательств является существенным условием контракта; изменение таких условий допустимо только в прямо предусмотренных Законом случаях.

В соответствии с частью 1 статьи 95 Закона изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях:

1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:

а) при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта;

б) если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом

количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта. При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара;

2) если цена заключенного для обеспечения федеральных нужд на срок не менее чем три года контракта составляет либо 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 Правительства Российской Федерации;

3) 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;

4) если цена заключенного для обеспечения муниципальных нужд на срок не менее одного 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, указанные условия могут быть изменены на основании решения местной администрации;

5) изменение в соответствии с законодательством Российской Федерации регулируемых цен (тарифов) на товары, работы, услуги;

6) в случаях, предусмотренных пунктом 6 статьи 161 Бюджетного кодекса Российской Федерации, при уменьшении ранее доведенных до государственного или муниципального заказчика как получателя бюджетных средств лимитов бюджетных обязательств. При этом государственный или муниципальный заказчик в ходе исполнения контракта обеспечивает согласование новых условий контракта, в том числе цены и (или) сроков исполнения контракта и (или) количества товара, объема работы или услуги, предусмотренных контрактом;

7) в случае заключения контракта с иностранной организацией на лечение гражданина Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации цена контракта может быть изменена при увеличении или уменьшении

по медицинским показаниям перечня услуг, связанных с лечением гражданина Российской Федерации, если данная возможность была предусмотрена контрактом с иностранной организацией.

Следовательно, как справедливо указано в постановлении прокурора, отсутствовали предусмотренные статьей 95 Закона основания, когда допускается изменение существенных условий контракта.

Таким образом, сторонами контракта, в том числе и Подрядчиком, в лице генерального директора Общества Строганова С.В., фактически изменены существенные условия контракта, при том, что изменение таких условий действующим законодательством не допускается, что свидетельствует о наличии в действиях Общества состава административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

При этом как заявленные в ходе рассмотрения защитником Общества доводы, так и доводы, изложенные в письменных пояснениях, не опровергают данный вывод; так, в этих пояснениях Общество прежде всего выражает несогласие с решением арбитражных судов, связанных с переносом газопровода, при этом указывая не то, что наличие этого газопровода не должно было препятствовать строительству дома.

Таким образом, заявленные при рассмотрении дела защитником Общества Руденко Е.Ю. доводы об отсутствии в его действиях состава административного правонарушения подлежат отклонению по основаниям, изложенным выше; как противоречащие как материалам дела, так и выводам, изложенным в настоящем постановлении.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 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. Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Административное правонарушение совершено юридическим лицом – Обществом, виновно, так как у Общества имелась возможность (как и обязанность) исполнить императивные требования законодательства о размещении заказов, а также возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), 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.

Согласно пункту 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при рассмотрении дел об административных правонарушениях арбитражным судам следует учитывать, что понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 КоАП РФ. При этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет.

Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ). Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Как указано выше, от имени ООО «ГК Велес» дополнительные соглашения подписаны генеральным директором Строгановым С.В.

Таким образом, в действиях юридического лица – ООО «ГК Велес» в связи с изменением условий контракта содержатся признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения: Тверская обл., г. Осташков, пер. Советский, дом 3.

Дата совершения административного правонарушения: 11.04.2017 г.

Факт совершения административного правонарушения и виновность Общества в совершении административного правонарушения подтверждается постановлением о возбуждении дела об административном правонарушении от 24.07.2017, материалами дела № 05-5/1-69-2017.

Отягчающие административную ответственность обстоятельства не установлены.

При этом оснований для освобождения ООО «ГК Велес» от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ не усматривается.

В соответствии с частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и иными лицами.

Законодатель, не дав развернутого определения понятия «малозначительность» правонарушения, тем не менее, указывает на следующие признаки

малозначительности административного правонарушения:

- 1) это противоправное (то есть, предусмотренное КоАП РФ и законами субъектов Российской Федерации) виновное действие (бездействие);
- 2) вред, причиняемый таким административным правонарушением, по размеру, характеру, объему и т.п. крайне незначителен;
- 3) деяние не представляет большой опасности для охраняемых законом прав, интересов, благ;
- 4) при его совершении обычно отсутствуют обстоятельства, отягчающие административную ответственность;
- 5) такое административное правонарушение обычно имеет разовый, кратковременный характер.

Согласно пункту 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» 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.

В соответствии с позицией Конституционного Суда Российской Федерации санкции штрафного характера должны отвечать вытекающим из Конституции Российской Федерации требованиям справедливости и соразмерности, содержать публично-правовую ответственность лишь за виновное деяние и дифференциацию санкции в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении санкции (постановление от 11.03.1998 о проверке конституционности статьи 266 Таможенного кодекса Российской Федерации, части 2 статьи 85 и статьи 222 Кодекса РСФСР об административных правонарушениях, постановление от 12.05.1998 о проверке конституционности отдельных положений абзаца 6 статьи 6 и абзаца 2 части 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 18.06.1993 «О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением», постановлением от 15.07.1999 по делу о проверке конституционности отдельных положений Закона РСФСР «О Государственной налоговой службе РСФСР» и Законов Российской Федерации «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» и «О федеральных органах налоговой полиции»).

Правоотношения в сфере закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд являются предметом особой защиты со стороны государства и охраняются не только нормами российского, но и нормами международного законодательства. Так, согласно пунктам «b» и «с» части 1 статьи 9 Конвенции ООН против коррупции, ратифицированной Федеральным законом от 08.03.2006 № 40-ФЗ, констатируется необходимость мер по созданию надлежащих систем закупок,

которые основываются на прозрачности, конкуренции и объективных критериях принятия решений и являются эффективными, среди прочего, с точки зрения предупреждения коррупции.

Такие системы затрагивают условия участия, критерии отбора и принятия решений о заключении контрактов, правила проведения торгов и их опубликования, а также применение заранее установленных и объективных критериев в отношении принятия решений о публичных закупках в целях содействия последующей проверке правильности применения правил или процедур.

Состав инкриминируемого Обществу правонарушения является формальным, и в данном случае угроза охраняемым общественным отношениям заключается не только и не столько в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, установленных законодательством.

Таким образом, отсутствуют основания для прекращения дела в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения и объявлении устного замечания.

Также отсутствуют основания для удовлетворения ходатайства защитника Общества о замене административного наказания в виде административного штрафа предупреждением в соответствии со статьей 4.1.1 КоАП РФ, поскольку Общество является субъектом малого и среднего предпринимательства.

Так, согласно части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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](#) КоАП РФ 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 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 3.4 КоАП РФ предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

Учитывая, что предметом неисполненного в срок контракта является предоставление в предусмотренный контрактом срок квартир по закупке «Долевое участие в строительстве жилых помещений (квартир) в г. Осташкове Тверской

области в рамках реализации «Адресной программы Тверской области по переселению граждан из аварийного жилищного фонда на 2013-2017 годы» (1 этап), расположенного на территории МО «Городское поселение - г. Осташков», имеются основания для причинения фактом несвоевременного исполнения контракта вреда.

Вместе с тем, имеются основания для удовлетворения ходатайства защитника в следующей части.

В соответствии частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи [раздела II](#) КоАП РФ, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

В соответствии с частью 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи [раздела II](#) КоАП РФ.

Полагаю, что в данном случае основания для применения частей 3.2 и 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ усматриваются, имеются основания для назначения административного штрафа менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

При принятии настоящего постановления учитывается характер совершенного административного правонарушения, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении за нарушение законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (в части административных правонарушений, предусмотренных статьями 7.29 – 7.32, частью 7 статьи 19.5, статьей 19.7.2 КоАП РФ) не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения к ответственности исчисляется по общим правилам исчисления сроков - со дня, следующего за днем совершения административного правонарушения (за днем обнаружения правонарушения) (пункт 14 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Руководствуясь статьями 2.1, 3.1, 4.1, 4.5, 23.66, 29.9, 29.10 и частью 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо – ООО «ГК Велес» (ИНН/КПП 6950030220/695001001, ОГРН 1156952002492, 170034, г. Тверь, просп. Чайковского, дом 28/2, офис 610) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на юридическое лицо – ООО «ГК Велес» (ИНН/КПП 6950030220/695001001, ОГРН 1156952002492, 170034, г. Тверь, просп. Чайковского, дом 28/2, офис 610) административный штраф **в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.**

*Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, **не позднее шестидесяти дней** со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.*

*При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, **по истечении шестидесяти дней** Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тверской области будут направлены соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания сумм штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством (пункт 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях). Кроме того, Управление вправе принять решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в соответствии со статьей 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.*

Реквизиты для перечисления штрафов за нарушение законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд для нужд городских поселений

Получатель:

УФК по Тверской области (Тверское УФАС России)

ИНН 6905005800 КПП 695001001

Р/сч. № 40101810600000010005 в ОТДЕЛЕНИИ ТВЕРЬ Г.ТВЕРЬ

БИК 042809001

код бюджетной классификации 161 1 16 33050 13 6000 140

ОКТМО городского поселения – 28645101

Назначение платежа – штраф за нарушение законодательства о закупках для нужд городских поселений

УИН (ID начисления) 16152102200000977118 (прим.: обязателен для указания)

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 - 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.