

Постановление

**ООО ДСК «Гранит»**

---

**Прокуратура Воскресенского  
района,**

## **ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

о назначении административного наказания  
по делу об административном правонарушении  
№052/04/7.32-1291/2020 (07/118-РК)

*город Нижний Новгород*

*Резолютивная часть постановления оглашена 05.08.2020.*

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области, рассмотрев материалы дела №052/04/7.32-1291/2020 (07/118-РК) об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении юридического лица – **ООО ДСК «Гранит» (ИНН <...>, КПП <...>, ОГРН <...>), юридический адрес: <...>**, ранее к административной ответственности за нарушение

законодательства о контрактной системе в сфере закупок не привлекавшееся, с участием представителя <...>(доверенность), без участия представителей прокуратуры Воскресенского района (информация о надлежащем уведомлении имеется в материалах дела),

**установила:**

08.06.2020 прокурором Воскресенского района советником юстиции <...> вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении в отношении в отношении юридического лица – **ООО ДСК «Гранит»** по признакам совершения правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Основанием для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении указанного юридического лица послужили результаты проверки при реализации национальных проектов, в рамках которой выявлены нарушения требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, проведенной прокуратурой Воскресенского района.

Согласно указанному постановлению юридическому лицу **ООО ДСК «Гранит»** вменяется совершение административного правонарушения, выразившегося в изменении существенных условий контракта, если возможность изменения существенных условий контракта не предусмотрена законодательством о контрактной системе в сфере закупок.

В соответствии со статьей 26.11 КоАП РФ должностное лицо, осуществляющее производство по делу об административном правонарушении, оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Изучив материалы дела, оценив имеющиеся доказательства в совокупности, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области <...> пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе названный Федеральный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления

таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также – ГК РФ), Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов.

Из пункта 3 части 1 статьи 1 Контракт заключаемый в соответствии с Закон о контрактной системе представляет собой гражданско – правовой договор, предметом которого являются поставка товара, выполнение работ, оказание услуг.

Ввиду указанного, отношения по такому контракту регулируются нормами ГК РФ с учетом особенностей, установленных законом о контрактной системе.

На основании части 1 статьи 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 соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе, 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 настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

На основании части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе, при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев,

предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 названного Федерального закона.

В части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе содержится перечень исключительных условий, при которых возможно изменение существенных условий контракта при его исполнении по соглашению сторон. Данный перечень является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Следовательно, во всех остальных случаях, не предусмотренных указанной нормой, изменение существенных условий Контракта не допускается.

1. В рамках государственной программы «Создание новых мест в общеобразовательных организациях Нижегородской области в соответствии с прогнозируемой потребностью и современными условиями обучения» между Отделом капитального строительства и архитектуры администрации Воскресенского муниципального района Нижегородской области (далее - Заказчик) и ООО ДСК «Гранит» (далее - Подрядчик) заключен муниципальный контракт № 100-19-А-ЭЛ от 19.11.2019 на выполнение работ по строительству объекта «Строительство школы на 10 классов в Воскресенском районе Нижегородской области» (далее - Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта Подрядчик обязуется выполнить по заданию Заказчика подрядные работы, а именно: выполнить работы, предусмотренные проектной документацией и сводным сметным расчетом, включая все работы, предусмотренные указанными в нем локальными сметами (далее - Работы); передать Заказчику Объект по Акту приемки законченного строительством объекта КС-11 (по форме, утвержденной постановлением Госкомстата России от 30.10.1997 №71а, далее - акт по форме КС-11), обеспечить ввод Объекта в эксплуатацию.

Заказчик обязуется вести контроль за выполнением Работ, определением стоимости выполненных Работ, оплатить результаты выполненных Работ в размере, порядке и сроки, предусмотренные Контрактом.

Согласно пунктом 1.3 Контракта Подрядчик обязуется выполнить Работы в предусмотренные Контрактом сроки.

Работы по Контракту должны быть полностью выполнены в 2021 году: не позднее 01.08.2021 года в соответствии с Графиком производства работ по Контракту (Приложение 2 к Контракту). График производства работ сформирован Заказчиком, исходя из необходимости гарантированного освоения средств бюджета. График производства работ содержит предельные промежуточные сроки (сроки выполнения Работ), неисполнение любого из которых является бесспорным основанием

определить, что Подрядчик не приступает своевременно к исполнению Контракта или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, и Заказчик вправе отказаться от исполнения Контракта и потребовать возмещение убытков в силу пунктом 2 статьи 715 Гражданского кодекса РФ.

В соответствии с пунктом 6.1 Контракта, цена Контракта составляет 134 402 030 (Сто тридцать четыре миллиона четыреста две тысячи тридцать) рублей.

В силу пунктом 6.2 Контракта, цена Контракта является твердой, устанавливается на весь срок исполнения Контракта и не может изменяться в ходе его исполнения, за исключением случаев, установленных действующим законодательством. Цена Контракта может быть снижена по соглашению Сторон без изменения предусмотренных Контрактом объема и качества выполняемых работ и иных условий его исполнения. Оплата Работ производится за счёт средств бюджетов, предусмотренных на реализацию адресной инвестиционной программы Нижегородской области на 2019- 2021 годы.

В соответствии с пунктом 6.4 Контракта, работы оплачиваются Заказчиком по мере их приемки. Приёмка и оплата работ, выполненных в декабре, осуществляется в текущем месяце до окончания финансового года. В случае несвоевременного выполнения работ Заказчик вправе применить положения раздела 8 Контракта, который является специальной нормой по отношению к общему порядку оплаты, указанному в настоящем разделе Контракта.

Если иное не предусмотрено Контрактом, расчет по Контракту производится заказчиком по факту выполнения работ платежными поручениями на основании выставленных Подрядчиком счетов-фактур, согласно справке по форме КС-3, акту по форме КС-2, счету, счету-фактуре.

В связи с вышеизложенным, при анализе контракта установлено, что авансовый платеж заключенным контрактом не предусмотрен.

Вместе с тем, 29.11.2019 между Заказчиком и Подрядчиком заключено дополнительное соглашение № 1, в соответствии с которым Заказчиком предусмотрен авансовый платеж в объеме 20 % от суммы контракта.

04.12.2019 между Заказчиком и Подрядчиком заключено дополнительное соглашение № 2, согласно которому в связи с открытием лицевого счета в Министерстве финансов Нижегородской области, банковские реквизиты Подрядчика изменены.

Платежными поручениями от 11.12.2019 № <...> и от 17.12.2019 № <...> Заказчиком был выплачен аванс Подрядчику **ООО ДСК «Гранит»** в размере 22 222 200,00 рублей.

Из анализа приведенных норм закона следует, что существенными условиями Контракта является установление порядка оплаты. В данный порядок включается, в том числе аванс.

Часть 1 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ, в редакции Федерального закона от 27.06.2019 № 59, действовавшей на момент заключения дополнительного соглашения № 1 от 29.11.2019, содержит исчерпывающий перечень оснований изменения существенных условий контракта, который расширению не подлежит.

Таким образом, заключение дополнительных соглашений, влекущих изменение существенных условий контракта при его исполнении в соответствии с ч. 1 ст.95 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ не допускается, следовательно, дополнительное соглашение № 1 от 19.11.2019 в части установления аванса являются незаконными.

Согласно части 1 статьи 107 Федерального закона №44-ФЗ лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Таким образом, **ООО ДСК «Гранит»** заключив дополнительное соглашение № 1 от 29.11.2019 об изменении существенных условий Контракта, нарушило положения статьи 34 и 95 Федерального закона №44-ФЗ.

Указанные действия посягают на эффективность и результативность осуществления закупок, обеспечение гласности, прозрачности их проведения, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере закупок, что не допустимо.

В соответствии с частью 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно пункту 16.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» при рассмотрении дел об административных правонарушениях 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, 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.

Вина **ООО ДСК «Гранит»** заключается в бездействии - отсутствии принятых мер, направленных на соблюдение требований Федерального закона №44-ФЗ.

Время совершения административного правонарушения: 29.11.2019.

Место совершения административного правонарушения: <...>

В связи с изложенным, в действиях юридического лица **ООО ДСК «Гранит»** усматривается состав административного правонарушения, предусмотренного 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, за исключением случаев, предусмотренных частью 4.1 настоящей статьи.

В рамках рассмотрения дела, **ООО ДСК «Гранит»** предоставило письменные объяснения, в которых просило применить положения статьи 4.1.1 КоАП РФ и заменить административное наказание в виде административного штрафа предупреждением.

Учитывая изложенное, вменяемое **ООО ДСК «Гранит»** правонарушение было выявлено не в ходе осуществления государственного (муниципального) контроля (надзора), а в рамках прокурорского надзора.

В силу статьи 1 Федерального закона от 17.01.1992 № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» прокуратура Российской Федерации - единая федеральная централизованная система органов, осуществляющих от имени Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции Российской Федерации и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации. Прокуратура Российской Федерации выполняет и иные функции, установленные федеральными законами.

По смыслу положений Конституции Российской Федерации и основанных на них правовых позиций Конституционного суда Российской Федерации (постановление от 17 февраля 2015 года № 2-П), осуществляемая прокуратурой Российской Федерации функция надзора за исполнением законов является самостоятельной (обособленной) формой реализации контрольной функции государства, в рамках которой обеспечивается – путем своевременного и оперативного реагирования органов прокуратуры на ставшие известными факты нарушения субъектами права законов различной отраслевой принадлежности – неукоснительное соблюдения Конституции Российской Федерации и законов, действующих на территории России, в том числе теми государственными органами, на которые возложены функции ведомственного государственного контроля (надзора).

Учитывая особый правовой статус прокуратуры и ее функции, определяющие обособленность прокуратуры от иных государственных органов, прокурорский надзор выделен в особый вид государственного надзора.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» (далее – Закон № 294-ФЗ) государственный контроль (надзор) определен как деятельность уполномоченных органов государственной власти (федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации), направленная на предупреждение, выявление и пресечение нарушений юридическими лицами, их руководителями и иными должностными лицами, индивидуальными предпринимателями, их уполномоченными представителями (далее также - юридические лица, индивидуальные предприниматели) требований, установленных настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации.



Федерации (далее - обязательные требования), посредством организации и проведения проверок юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, организации и проведения мероприятий по профилактике нарушений обязательных требований, мероприятий по контролю, осуществляемых без взаимодействия с юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями, принятия предусмотренных законодательством Российской Федерации мер по пресечению и (или) устранению последствий выявленных нарушений, а также деятельность указанных уполномоченных органов государственной власти по систематическому наблюдению за исполнением обязательных требований, анализу и прогнозированию состояния исполнения обязательных требований при осуществлении деятельности юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями.

По смыслу приведенных положений закона выявление административного правонарушения в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля было предусмотрено лишь при проведении проверок, осуществляемых федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Из изложенного следует, что поскольку понятие государственного контроля (надзора) и муниципального контроля, указанные в Законе № 294-ФЗ не охватывают понятие прокурорской проверки, положения части 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ не распространяются на правонарушения, выявленные в ходе осуществления прокурорского надзора, в связи с чем у должностного лица не имеется возможности и оснований для замены административного штрафа на предупреждение.

Состав административного правонарушения, предусмотренный частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ, является формальным, в связи с чем вред и тяжесть наступивших в результате правонарушения последствий, данный состав не охватывает.

Более того, о значимости охраняемых данной статьей общественных правоотношений свидетельствует отсутствие альтернативных, более мягких видов административного наказания в санкции статьи.

В связи с изложенным рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что постановление об административном

правонарушении и иные документы составлены в соответствии с процессуальными требованиями КоАП РФ, обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, не установлены.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 26.11, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛА:**

Признать юридическое лицо – **ООО ДСК «Гранит» (ИНН <...>, КПП <...>, ОГРН <...>), юридический адрес:<...>** виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 4 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить данному лицу административное наказание в виде административного штрафа в размере 200 000,00 (Двести тысяч) рублей.

В срок предусмотренный частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ, **ООО ДСК «Гранит»** надлежит представить должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области, вынесшему постановление, с сопроводительным письмом копию документа, заверенного банком или иной кредитной организацией, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о назначении административного наказания в законную силу.

Частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ установлена административная ответственность за неуплату административного штрафа в предусмотренный КоАП РФ срок.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

Банк получателя – Волго-Вятское ГУ Банка России по Нижегородской области г. Нижний Новгород;

БИК – <...>; расчетный счет – <...>;

Получатель – УФК по Нижегородской области (Управление Федеральной

антимонопольной службы по Нижегородской области л/с <...>;

КБК – <...>;

ИНН – <...>; КПП – <...>; ОКТМО – <...>;

Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства РФ о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд городских округов.

**Оплату произвести с обязательным указанием УИН (<...>)**

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ настоящее постановление может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя

<...>

Идентификатор