

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/7.32-409/2021 об административном правонарушении

30.11.2021г.
Алтайск

г. Горно-

ул. Ленина, 226, строение 2

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, рассмотрев постановление прокуратуры Усть-Коксинского района о возбуждении производства об административном правонарушении от 10.11.2021г. и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица ООО «Новострой» (ИНН 2223032899, ОГРН 1022201390540, г. Барнаул, ул. Малахова, д. 164),

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в отсутствие представителя ООО «Новострой» в Управлении ФАС по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, стр. 2), с участием по видео-конференц-связи старшего помощника прокурора Усть-Коксинского района (служебное удостоверение ТО №197715).

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 определения о назначении времени и места рассмотрения дела №004/04/7.32-409/2021 от 16.11.2021г. направлены ООО «Новострой», прокуратуре Усть-Коксинского района по электронным почтам novostroy_08@mail.ru, ust-koks@04.mailop.ru и заказными письмами №80083566175494, №80093866217510, №80083566175500. Следовательно, ООО «Новострой» надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения административного дела.

Прокуратурой Усть-Коксинского района проведена проверка исполнения Администрацией МО «Усть-Коксинский район» требований Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок

товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), в ходе которой установлены нарушения ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 данного закона.

По данному факту прокурором Усть-Коксинского района в отношении юридического лица ООО «Новострой» вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении от 10.11.2021г. по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ. Материалы дела переданы в УФАС по РА для рассмотрения по существу (вх. №6112 от 16.11.2021г.).

В ходе рассмотрения материалов административного дела №004/04/7.32-409/2021 установлено следующее:

По итогам электронного аукциона № 0377300008719000015 Администрацией МО «Усть-Коксинский район» с ООО «Новострой» 04.07.2019г. заключен муниципальный контракт № 15 на строительство общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай (далее - контракт). Реестровый номер контракта 3040600421419000010.

Согласно п. 1.3 контракта подрядчик обязуется выполнить строительно-монтажные работы по объекту: «Строительство общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай» и сдать результат в соответствии с проектной документацией (приложение № 1 к контракту).

В п. 3.1 контракта указано, что цена контракта составляет 272405220,00 рублей.

Пунктом 4.1.1 контракта установлено, что подрядчик обязуется начать работы немедленно с момента подписания контракта и выполнить работу по строительству объекта до 30.07.2020г.

В соответствии с п. 9.1 контракта он действует с момента заключения до 25.09.2020г. Окончание срока действия контракта не освобождает стороны от полного исполнения своих обязательств по контракту.

По контракту № 15 от 04.07.2019г. всего заключено 9 дополнительных соглашений, одним из которых увеличена цена контракта.

21.07.2021г. стороны, руководствуясь п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе, распоряжением Главы Администрации МО «Усть-Коксинский район» №275 от 19.07.2021г. и обращением подрядчика, дополнительным соглашением № 1 договорились о внесении изменений в контракт:

- п. 3.1 изложен в следующей редакции «Цена контракта составляет 448646556 (четыреста сорок восемь миллионов шестьсот сорок шесть тысяч пятьсот пятьдесят шесть) руб. 45 коп., в том числе НДС (20%) в сумме 74774426 (семьдесят четыре миллиона семьсот семьдесят четыре тысячи четыреста двадцать шесть) руб. 07 коп.;

- в п. 3.1.2 контракта добавлена строка: «По настоящему контракту предусматривается авансовый платеж в размере 26% от цены этапа контракта, что составляет 45822747 (сорок пять миллионов восьмьсот двадцать две тысячи семьсот сорок семь) руб. 48 коп., в том числе НДС 20% в сумме 7637124 (семь миллионов шестьсот тридцать семь тысяч сто двадцать четыре) руб. 58 коп.».

В обращении исх. № 09/07/21-1 от 09.07.2021г., адресованном заказчику, ООО «Новострой» указывает, что с начала выполнения работ наблюдается резкий рост цен на стройматериалы, который приводит к существенному изменению общей стоимости строительства объекта в целом и объективному отсутствию возможности исполнения контракта подрядчиком в полном объеме, в связи с чем, просит на основании п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе увеличить цену контракта и размер аванса.

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

Частью 2 статьи 34 Закона о контрактной системе установлено, что при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных данной статьей и статьей 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.

Согласно п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон если при исполнении заключенного на срок **не менее одного года** контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по

сохранению объектов культурного наследия, **цена которого составляет или превышает предельный размер** (предельные размеры) цены, установленный Правительством Российской Федерации, **возникли независимые от сторон контракта обстоятельства**, влекущие невозможность его исполнения, в том числе **необходимость внесения изменений в проектную документацию**. Предусмотренное данным пунктом изменение осуществляется при наличии в письменной форме обоснования такого изменения на основании решения Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации при осуществлении закупки для федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд соответственно и **при условии**, что такое изменение **не приведет к увеличению срока исполнения контракта и (или) цены контракта более чем на тридцать процентов**. При этом в указанный срок не включается срок получения в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности положительного заключения экспертизы проектной документации в случае необходимости внесения в нее изменений.

В п. 1(1) постановления Правительства РФ от 19.12.2013г. №1186 установлен предельный размер цены контракта, при которой или при превышении которой существенные условия заключенного на срок не менее 1 года контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства могут быть изменены в установленном порядке в случае возникновения при исполнении такого контракта независимых от сторон контракта обстоятельств, влекущих невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию - 100 млн. рублей.

Цена муниципального контракта от 04.07.2019г. № 15 (по состоянию на 20.07.2021г.) составляет 272405220,00 (двести семьдесят два миллиона четыреста пять тысяч двести двадцать) рублей, срок исполнения контракта составляет более одного года.

С учетом дополнительного соглашения № 1 от 21.07.2021г. цена контракта составила 448646556,45 руб., т.е. увеличена более чем на 60%.

Следовательно, стороны муниципального контракта от 04.07.2019г. № 15 в соответствии с п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе не вправе были принять решение об увеличении цены контракта более чем на тридцать процентов.

Иных законных оснований для изменения цены контракта, размера аванса ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе не предусматривает (с учетом предмета контракта и причин, послуживших основанием для изменений).

Следовательно, заказчиком и подрядчиком (сторонами контракта) нарушены

ч. 2 ст. 34, ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе при изменении условий муниципального контракта от 04.07.2019г. №15 на строительство общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай, т.к. не соблюдены требования, предусмотренные законодательством Российской Федерации о контрактной системе при подписании 21.07.2021г. дополнительного соглашения № 1.

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.

Согласно статье 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II данного Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В силу части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо привлекается к ответственности за совершение 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.

Вина ООО «Новострой» установлена и состоит в изменении дополнительным соглашением № 1 от 21.07.2021г. цены муниципального контракта № 15 от 04.07.2019г. с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Каких-либо обстоятельств, препятствующих соблюдению ООО «Новострой» требований Закона о контрактной системе, должностным лицом УФАС по РА при рассмотрении данного административного дела не установлено.

Таким образом, в действиях юридического лица ООО «Новострой» содержится состав нарушения ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

23.11.2021г. в УФАС по РА от ООО «Новострой» поступили письменные пояснения (вх. № 6269), согласно которым при исполнении контракта была проведена корректировка объема и видов работ. 12.01.2021г. получено положительное заключение государственной экспертизы, согласно которому стоимость строительства данного объекта составляет 450922420 рублей. После получения заключения государственной экспертизы

сторонами контракта было заключено дополнительное соглашение №1 от 21.07.2021г., 28.07.2021г. ООО «Новострой» предоставило новое обеспечение исполнения контракта (банковскую гарантию №03U15X от 28.07.2021г.), которое составило 26% от измененной цены контракта. При участии в аукционе №0377300008719000015 подрядчик не предполагал, что в ходе исполнения контракта произойдут такие перемены, а именно корректировка проекта аналога с привязкой к месту объекта. ООО «Новострой» указывает, что в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, является то, что при подписании дополнительного соглашения №1 от 21.07.2021г. не причинен имущественный вред, ущерб заказчику или государству. Общество просит рассмотреть вопрос о снижении размера административного наказания ниже низшего предела санкции ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, или применить положения ст. 2.9 КоАП РФ, или в рамках ст. 4.1.1 КоАП РФ назначить административное наказание в виде предупреждения, т.к. ООО «Новострой» включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Должностное лицо УФАС по РА считает пояснения ООО «Новострой» о наличии правовых оснований для заключения сторонами дополнительного соглашения №1 от 21.07.2021г. к контракту необоснованными, т.к. при его заключении не соблюдены условия п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе об увеличении цены контракта не более чем на тридцать процентов.

Факт совершения ООО «Новострой» административного правонарушения подтверждается материалами дела №004/04/7.32-409/2021 об административном правонарушении.

Срок давности привлечения ООО «Новострой» 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.

Согласно ч. 3.2 ст. 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 данного Кодекса либо соответствующей статьей или частью статьи закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет **не менее ста тысяч рублей**.

На основании ч. 3.3 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 данной статьи размер административного штрафа **не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа**, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II данного Кодекса либо соответствующей статьей или частью статьи закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях.

ООО «Новострой» 29.11.2021г. в УФАС по РА представлены дополнения к пояснениям (вх. №6373). Согласно Отчету о финансовых результатах за 9 месяцев 2021г. (форма по ОКУД 0710002) ООО «Новострой» является убыточным предприятием.

Санкция ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ предусматривает административный штраф на юридических лиц в размере двухсот тысяч рублей, в связи с чем, при назначении административного наказания в виде штрафа должностным лицом УФАС по РА будет решаться вопрос о возможности применения ч.ч. 3.2, 3.3 ст. 4.1 КоАП РФ.

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 18 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004г. № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Действия, совершенные юридическим лицом ООО «Новострой», повлекли нарушение установленного государством порядка изменения условий государственных или муниципальных контрактов (нарушен запрет на

увеличение цены контракта более чем на 30% - п. 8 ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе). 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 «Новострой» (ИНН 2223032899) 01.08.2016г. включено в реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

В связи с тем, что должностным лицом УФАС по РА применена ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ при рассмотрении 30.11.2021г. административного дела №004/04/7.32-411/2021, возбужденного в отношении юридического лица ООО «Новострой» по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ за заключение дополнительного соглашения №1 от 29.01.2021г. к муниципальному контракту от 04.07.2019г. № 15 на строительство общеобразовательной школы на 275 учащихся в с. Усть-Кокса Усть-Коксинского района Республики Алтай, отсутствуют правовые основания для повторного применения положений статьи 4.1.1 КоАП РФ в рамках дела №004/04/7.32-409/2021.

Руководствуясь статьями 2.10; 4.1; 7.32; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо ООО «Новострой» (ИНН 2223032899, ОГРН 1022201390540) виновным в совершении административного правонарушения (изменение 21.07.2021г. дополнительным соглашением № 1 цены муниципального контракта № 15 от 04.07.2019г. 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.ч. 3.2, 3.3 ст. 4.1 КоАП РФ в виде административного штрафа в размере 100000 (ста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5. КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению **в бюджет в полном объеме**.

Согласно Федеральному закону от 08.12.2020г. № 385-ФЗ «О федеральном бюджете на 2021 год и на плановый период 2022 и 2023 годов», приказу ФАС России от 19.08.2019г. № 1109А/19 «Об осуществлении Федеральной антимонопольной службой и территориальными органами ФАС России бюджетных полномочий главного администратора (администратора) доходов федерального бюджета» штраф должен быть перечислен по платежным реквизитам: ОКТМО 84701000, наименование получателя: Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай, ИНН/КПП 0411073679/041101001, банк получателя: НБ Республика Алтай Банка России//УФК по Республике Алтай г. Горно-Алтайск, БИК 018405033, банковский счет 40102810045370000071, л/с 04771212170, казначейский счет 03100643000000017700, код платежа 16111601071019000140, вид платежа: Административные штрафы, установленные главой 7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за административные правонарушения в области охраны собственности, налагаемые судьями федеральных судов, должностными лицами федеральных государственных органов, учреждений, Центрального банка Российской Федерации (иные штрафы).

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по электронной почте to04@fas.gov.ru.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно статье 32.2 КоАП РФ при невозможности взыскания штрафа, постановление о наложении административного штрафа направляется должностным лицом, вынесшим постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество,

принадлежащее лицу, привлекаемому к ответственности, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

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 (Арбитражный суд Республики Алтай) 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.