

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 004/04/7.32-116/2023 об административном правонарушении

06 апреля 2023 года
Алтайск

г. Горно-

ул. Ленина, 226, строение 2

Я, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай «...», рассмотрев постановление прокурора Усть-Коксинского района о возбуждении производства об административном правонарушении от 14.03.2023 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица подрядчика, исполнительного директора ООО «Химакрил» «...»,

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай (г. Горно-Алтайск, ул. Ленина, 226, строение 2) с участием по видео-конференц-связи старшего помощника прокурора Усть-Коксинского района «...» (служебное удостоверение ТО №), в отсутствие «...».

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 №004/04/7.32-116/2023 от 28.03.2023 направлены прокуратуре Усть-Коксинского района по электронной почте ust-koks@04.mailor.ru и заказным письмом №, «...» по электронной почте «...» и заказными письмами №, №.

05.04.2022г. в УФАС по РА от «...» поступило устное ходатайство о рассмотрении дела №004/04/7.32-116/2023 без его участия (телефонограмма от 05.04.2023г).

Прокуратурой Усть-Коксинского района в ходе проведенной проверки исполнения сельской администрацией Талдинского сельского поселения законодательства о контрактной системе выявлены нарушения ч. 1 ст. 95 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 деятельности подрядчика ООО «Химакрил».

По данному факту прокурором Усть-Коксинского района в отношении должностного лица подрядчика, исполнительного директора ООО «Химакрил» «...» вынесено постановление о возбуждении производства об административном правонарушении от 14.03.2023 по ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ. Материалы дела переданы в УФАС по РА для рассмотрения по существу (вх. №1183 от 24.03.2023).

В ходе рассмотрения материалов административного дела №004/04/7.32-116/2023 установлено следующее.

04.04.2022 заказчиком Сельской администрацией Талдинского сельского поселения Усть-Коксинского района Республики Алтай в ЕИС в сфере закупок размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме №0177300005122000002 на строительство сельского дома культуры по адресу: Республика Алтай, Усть-Коксинский район, с. Сугаш, ул. Заря Алтая, 12. Начальная (максимальная) цена контракта 34221610,04 руб. Закупка осуществлялась в рамках НП «Культура».

Пунктом 3 части 1 статьи 52 Закона о контрактной системе установлено, что в случае если по окончании срока подачи заявок на участие в закупке не подано ни одной заявки на участие в закупке открытый конкурентный способ признается несостоявшимся.

На участие в открытом конкурсе в электронной форме №0177300005122000002 не подано ни одной заявки, в связи с чем, данный конкурс признан несостоявшимся (протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) №017730005122000002 от 21.04.2022).

Согласно ч. 8 ст. 52 Закона о контрактной системе в случаях, предусмотренных пунктами 3 - 6 части 1 данной статьи, заказчик вправе осуществить новую закупку в соответствии с данным Федеральным законом либо осуществить закупку у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 данного Федерального закона.

Пунктом 3 части 7 статьи 93 Закона о контрактной системе установлено,

что при осуществлении закупок для обеспечения муниципальных нужд обращение о согласовании заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подлежит направлению в орган местного самоуправления муниципального района или орган местного самоуправления городского округа, уполномоченные на осуществление контроля в сфере закупок.

Согласно протоколу заседания комиссии по согласованию возможности заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при осуществлении закупок для обеспечения муниципальных нужд в МО «Усть-Коксинский район» от 28.04.2022 № 4, Администрация МО «Усть-Коксинский район», в соответствии с ч. 8 ст. 93 Закона о контрактной системе, согласовала заключение Сельской администрацией Талдинского сельского поселения контракта с ООО «Химакрил» на строительство сельского дома культуры по адресу: Республика Алтай, Усть-Коксинский район, с. Сугаш, ул. Заря Алтая, 12.

Сельской администрацией Талдинского сельского поселения с ООО «Химакрил» 29.04.2022 заключен муниципальный контракт № 1 на строительство сельского дома культуры по адресу: Республика Алтай, Усть-Коксинский район, с. Сугаш, ул. Заря Алтая, 12 (далее - контракт). Реестровый номер контракта 3040600445422000001.

В соответствии с 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 определенных данным законом случаях.

Согласно ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта, гарантийные обязательства могут обеспечиваться предоставлением независимой гарантии, соответствующей требованиям статьи 45 данного закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта, гарантийных обязательств, срок действия независимой гарантии определяются в соответствии с требованиями данного Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. При этом срок действия независимой гарантии должен превышать предусмотренный контрактом срок исполнения обязательств, которые должны быть обеспечены такой независимой гарантией, не менее чем на один месяц, в том числе в случае его изменения в соответствии со статьей 95 данного закона.

Согласно пункту 1.3 контракта окончание выполнения работ – 15.11.2022г. Контракт вступает в силу со дня его заключения сторонами и действует до 31.12.2022г.

Дополнительным соглашением №2 к контракту в п. 1.3 изменены сроки окончания работ – 31.03.2023 и срок действия контракта – 15.05.2023.

Прокуратурой Усть-Коксинского района установлено, что дополнительным соглашением от 22.12.2022 №3 в п. 1.3 установлена цена контракта и она составила 39050238,06 руб., без учета НДС. Увеличение цены контракта обусловлено необходимостью выполнения дополнительных работ, указанных в приложении 1. Пунктами 1.1 и 1.2 указанного дополнительного соглашения изменены сроки окончания работ – 15.06.2023 и срок действия контракта – до 30.06.2023.

Пунктом 1.5 дополнительного соглашения №3 от 22.12.2022 определено, что «Контракт заключается после предоставления Подрядчиком обеспечения исполнения контракта 87,7% от цены Контракта, что составляет 34247058,77 рублей».

Ввиду незаконности указанного пункта, 19.01.2023 заключено дополнительное соглашение №6, которым в п. 4.1 внесены изменения, согласно которым «Контракт заключается после предоставления Подрядчиком обеспечения исполнения Контракта 5% от цены Контракта, что составляет 1952511,91 рублей. Обеспечение должно быть предоставлено на срок, превышающий один месяц срока выполнения работ по контракту, то есть сроком до 30.07.2023».

В адрес УФАС по РА от главы сельской администрации МО «Талдинское сельское поселение» Усть-Коксинского района Республики Алтай поступила информация об обеспечении исполнении контракта (вх. №796 от 02.03.2023), согласно которой ООО «Химакрил» предоставило заказчику независимую гарантию БГ-31985/23, выданную 09.02.2023г. ООО КБЭР «Банк Казани». Согласно данной независимой гарантии, она вступает в силу с 09.02.2023 и действует по 30.06.2023 включительно.

Следовательно, данная независимая гарантия не обеспечила новый срок исполнения подрядчиком обязательств по контракту, установленный дополнительным соглашением №3 от 22.12.2022, т.к. не превышает его на 1 месяц.

На основании вышеизложенного на момент заключения дополнительного соглашения №3 от 22.12.2022 к муниципальному контракту № 1 на строительство сельского дома культуры по адресу: Республика Алтай, Усть-Коксинский район, с. Сугаш, ул. Заря Алтая, 12 от 29.04.2022 у ООО «Химакрил» отсутствовало обеспечение исполнения контракта на

новый срок.

Таким образом, подрядчиком ООО «Химакрил» в нарушение требований ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе неправомерно изменены существенные условия муниципального контракта путем заключения дополнительного соглашения №3 от 22.12.2022 в части увеличения цены и продления срока выполнения работ в отсутствие обеспечения исполнения контракта на новый срок.

За данное нарушение 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 №3 от 22.12.2022 к муниципальному контракту №1 от 29.04.2022 от имени ООО «Химакрил» подписано «...» на основании доверенности от 30.07.2021г.

Согласно доверенности от 30.07.2021г. «...» имеет право от имени ООО «Химакрил» подписывать договоры, контракты, с правом подписи от имени Общества и совершения любых действий, связанных с выполнением данных поручений. Доверенность выдана сроком до 31.12.2024 года.

На основании п. 1 ст. 182 Гражданского кодекса Российской Федерации сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного, на доверенности, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Согласно п. 4 ст. 185.1 ГК РФ доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это в соответствии с законом и учредительными документами.

Таким образом, «...» на 22.12.2022г. являлся представителем ООО «Химакрил» на основании доверенности от 30.07.2021г.

Приказом ООО «Химакрил» от 05.05.2022г. №3 «...» принят на работу исполнительным директором с 05.05.2022г.

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 № 3 от 22.12.2022 в нарушение требований, установленных Законом о контрактной системе), однако, по неаргументированным причинам не обеспечило исполнение требований Закона о контрактной системе, допустив их нарушение.

Таким образом, в действиях должностного лица подрядчика, исполнительного директора ООО «Химакрил» «...» содержится состав нарушения ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

По данному делу от «...» письменных пояснений в УФАС по РА не поступало.

Факт совершения «...» административного правонарушения подтверждается материалами дела №004/04/7.32-116/2023 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.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ в качестве обстоятельства, отягчающего административную ответственность, предусмотрено повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию, по которому не истек предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ срок.

В соответствии с п. 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» однородным считается правонарушение, имеющее единый родовой объект посягательства, независимо от того, установлена ли административная ответственность за совершенные правонарушения в одной или нескольких статьях КоАП РФ (например, совершение лицом, считающимся подвергнутым административному наказанию за нарушение правил дорожного движения по ч. 2 ст. 12.9

КоАП РФ, административного правонарушения в области дорожного движения, предусмотренного ч. 4 ст. 12.15 КоАП РФ).

Постановлением УФАС по РА № 004/04/7.32-217/2022 от 04.08.2022 «...» привлекался к административной ответственности по ч. 1 ст. 7.32 КоАП РФ. Постановление №004/04/7.32-217/2022 от 04.08.2022 вступило в законную силу 26.08.2022.

Таким образом, обстоятельством, отягчающим административную ответственность «...», является повторное совершение однородного административного правонарушения, а именно повторное нарушение законодательства о контрактной системе.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных ст. 4.2 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, исполнительным директором ООО «Химакрил» «...», повлекли нарушение установленного государством порядка изменения условий государственных или муниципальных контрактов (нарушены требования, предусмотренные ч. 1 ст. 95 Закона о контрактной системе при заключении дополнительного соглашения №3 от 22.12.2022 к муниципальному контракту № 1 на строительство сельского дома культуры по адресу: Республика Алтай, Усть-Коксинский район, с. Сугаш, ул. Заря Алтая, 12 от 29.04.2022). 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 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.

Постановлением УФАС по РА по делу №004/04/7.32-217/2022 от 04.08.2022 «...» привлекался к административной ответственности за нарушения законодательства о контрактной системе.

Следовательно, у должностного лица УФАС по РА отсутствуют законные основания для применения в отношении исполнительного директора ООО «Химакрил» «...» положений ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 2.4; 4.3; 7.32; 23.66; 29.9; 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо подрядчика, исполнительного директора ООО «Химакрил» «...» виновным в совершении административного правонарушения (неправомерное изменение существенных условий муниципального контракта путем заключения дополнительного соглашения №3 от 22.12.2022 в части увеличения цены и продления срока выполнения работ в отсутствие обеспечения исполнения контракта на новый срок), ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 20000 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 ч. 1.3-3 ст. 32.2 КоАП РФ при уплате административного штрафа не позднее двадцати дней со дня вынесения настоящего

постановления административный штраф может быть уплачен в размере половины суммы наложенного административного штрафа. В случае, если исполнение постановления о назначении административного штрафа было отсрочено либо рассрочено судьей, органом, должностным лицом, вынесшими такое постановление, административный штраф уплачивается в полном размере.

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

Согласно Федерального закона от 05.12.2022г. 466-ФЗ «О федеральном бюджете на 2023 год и на плановый период 2024 и 2025 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, л/с 04771212170, банковский счет 40102810045370000071, казначейский счет 03100643000000017700, код платежа 161 1 16 01071 01 9000 140, 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 fo04@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 (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.