

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу №046/04/7.32-574/2019
об административном правонарушении

09 декабря 2019 года
Курск

г.

Заместитель руководителя Управления - начальник отдела товарных и финансовых рынков Курского УФАС России <...>, рассмотрев постановление Щигровского межрайонного прокурора Курской области, старшего советника юстиции <...> от 23 сентября 2019 года о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.4 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), вынесенное в отношении директора Общества с ограниченной ответственностью «Регион К» (далее - ООО «Регион К») <...>, приложенные к нему материалы дела (вх.№4928 от 30.09.2019г.), дополнительно представленные <...> и Щигровской межрайонной прокуратурой материалы, в присутствии <...>, в присутствии представителя Щигровской межрайонной прокуратуры **Зайцевой А.Н.**, в присутствии начальника отдела контроля закупок Курского УФАС России <...> ,

УСТАНОВИЛА:

(место, время совершения и существо административного правонарушения:)

16.07.2019г., по итогам проведения электронного аукциона в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", между Администрацией Пригородненского сельсовета Щигровского района Курской области (далее - заказчик) был заключен муниципальный контракт №1 с ООО «Регион К» по предмету «работы по благоустройству территории» (реестровый номер контракта: 34628001003 19 000005) (далее - Контракт). Цена Контракта составила 1 443 128,10 рублей.

В соответствии с п.1.1 раздела 1 «ПРЕДМЕТ КОНТРАКТА» Контракта «Заказчик поручает, а Подрядчик обязуется выполнить работы по благоустройству территории (далее - работы). Место выполнения работ: Курская область, Щигровский район, сл. Пригородняя, ул. Комарова (территория вокруг памятника «Скорбящая мать») (далее именуемое - Объект).»

В п.1.2 раздела 1 Контракта установлено, что «Начало срока выполнения работ - с даты заключения Контракта, окончание срока выполнения работ - не позднее 31.08.2019 г. с начала срока выполнения работ включительно. Контракт

исполняется в один этап. Подрядчик приступает к выполнению работ после подписания Контракта. Дата окончания работ, определенная в настоящем пункте, является согласованной Сторонами точкой

2

отсчета при определении размера санкций при нарушении определенных Контрактом сроков выполнения работ.»

Согласно п.2.4 раздела 1 «ЦЕНА КОНТРАКТА И ПОРЯДОК РАСЧЕТОВ» Контракта «Оплата выполненных работ производится одновременно за фактически выполненные работы в соответствии с Актом о приемке выполненных работ по форме КС-2, Справкой о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3, подписанными Сторонами без замечаний, и выставленным Подрядчиком счетом на оплату и (или) счетом-фактурой, если Подрядчик является плательщиком НДС (если Контракт заключается с физическим лицом, не являющимся индивидуальным предпринимателем, счет и (или) счет-фактура не оформляются). Оплата производится в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с момента подписания Сторонами Акта о приемке выполненных работ по форме КС-2, Справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3. Оплата осуществляется в безналичной форме платежными поручениями на расчетный счет Подрядчика, указанный в Контракте. Заказчик признается исполнившим свои обязательства по оплате выполненных работ с даты списания денежных средств с его лицевого счета. Авансовый платеж по Контракту не предусмотрен.»

В срок, предусмотренный Контрактом, ООО «Регион К» работы, предусмотренные Контрактом, в полном объеме выполнены не были. Так, согласно Акту осмотра при проведении проверки от 02.09.2019 г. Заказчиком установлено, что работы на объекте в полном объеме не выполнены (выполнена часть работ). Заказчиком 10.09.2019 г. в адрес ООО «Регион К» была направлена претензия (исх. №150) с указанием на нарушение ООО «Регион К» условий Контракта, требованием сообщить о сроках окончания работ и ссылкой на п. 7.6.2 Контракта, предусматривающий ответственность подрядчика за нарушение сроков окончания работ. Ответа в письменном виде от ООО «Регион К» на данную претензию заказчика не поступило.

Работы по контракту были выполнены ООО «Регион К» в полном объеме уже после истечения предусмотренного Контрактом срока выполнения работ.

Так, Акт №1 о приемке выполненных работ по Контракту, Акт приемки №1 законченного строительством объекта подписаны сторонами 23.09.2019 г., т.е. после окончания срока, предусмотренного Контрактом (31.08.2019 г.)

По состоянию на 09.12.2019г. - дату рассмотрения настоящего дела работы по Контракту в полном объеме на сумму 1 443 128,10 рублей выполнены и оплачены

заказчиком.

Подрядной организацией ООО «Регион К» в срок, установленный муниципальным контрактом - 31.08.2019, работы, предусмотренные проектно-сметной документацией, являющейся неотъемлемым приложением к муниципальному контракту, в полном объеме выполнены не были. Таким образом, при выполнении вышеуказанного муниципального контракта ООО «Регион К» были нарушены сроки выполнения работ.

Данный факт, по мнению Прокуратуры, указывает на изменение подрядчиком условий контракта в части срока выполнения работ в одностороннем порядке (срок выполнения работ с 31.08.2019 г. изменен на неопределенный).

Согласно ч.4 ст.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 ч.4.1 ст.7.32 КоАП РФ, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей.

<...>является должностным - директором ООО «Регион К».

В этой связи Щигровским межрайонным прокурором 23.09.2019 г. вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч.4 ст.7.32 КоАП РФ, в отношении <...>.

3

Как указывает Щигровская межрайонная прокуратура (исх. №08-02-2019 от 2019. г.) место совершения нарушения - Курская область, Щигровский район, сл. Пригородная, ул. Комарова (место выполнения работ), дата совершения нарушения - 2019. г. - следующий день после дня, установленного муниципальным контрактом для выполнения работ.

В ходе рассмотрения дела Курским У ФАС России у Щигровской межрайонной прокуратуры, у ООО «Регион К» были затребованы дополнительные пояснения и документы, приобщенные к материалам дела.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении установлено следующее.

Государственный контракт, муниципальный контракт - это договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования

(муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд (п.8 ст.1 ФЗ «О контрактной системе...»).

Согласно ч. 1 ст. 310 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

Согласно ч.ч.1, 2 ст.34, ч.Ю ст.83.2 ФЗ «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. При заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных ст.34 и ст.95 ФЗ «О контрактной системе...».

Согласно ч.1 ст.450 Гражданского кодекса Российской Федерации изменение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Согласно ч.1 ст.95 ФЗ «О контрактной системе...» изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в закрытом перечне случаев, перечисленных в указанной статье.

Согласно ч.1 ст.452, ч.ч.1, 3 ст.453 ГК РФ соглашение об изменении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев не вытекает иное. При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде. В случае изменения договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении договора.

Муниципальным контрактом №1, заключенным Администрацией Пригородненского сельсовета Щигровского района Курской области с ООО «Регион К» по предмету «работы по благоустройству территории» (реестровый номер контракта: 34628001003 19 000005) возможность одностороннего изменения условий контракта одной из сторон не предусмотрена. Соглашения об изменении условий контракта между заказчиком и ООО «Регион К» не заключались, устные договоренности об изменении сроков выполнения работ между заказчиком и подрядчиком отсутствовали, что подтверждается материалами дела, пояснениями <...> и Щигровской межрайонной прокуратуры.

Таким образом, при рассмотрении дела установлено, что условия муниципального контракта не были изменены по соглашению сторон, и не могли в силу требований закона и контракта быть изменены в одностороннем порядке.

Следовательно, доказательства, свидетельствующие об изменении условий контракта, в материалах дела отсутствуют.

При этом в материалах дела представлены доказательства нарушения условий контракта в части сроков выполнения работ со стороны ООО «Регион К».

Нарушение условий муниципального контракта является основанием для применения мер гражданской ответственности к подрядной организации.

Так, согласно ч.6 ст.34 ФЗ «О контрактной системе...» в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

В силу ч.7 ст.34 ФЗ «О контрактной системе...» 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 одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени.

Обязательное условие об ответственности заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом, в соответствии с ч.4 ст.34 ФЗ «О контрактной системе...», включается в контракт.

В п.7.6.2 и п.7.6.3 ч.7.6 раздела 7 «ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН» Контракта установлено: «Ответственность Подрядчика»: «В случае нарушения сроков выполнения Работ Подрядчик уплачивает пеню.

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного Контрактом, в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены Контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств,

предусмотренных Контрактом и фактически исполненных Подрядчиком.»

В п.3.2.3 ч.3.2 раздела 3 «ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СТОРОН» Контракта установлено:

«Заказчик обязан:» «В случае просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийных обязательств, предусмотренных Контрактом), а также в иных случаях ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных Контрактом, направлять Подрядчику требование об уплате в добровольном порядке сумм неустойки, предусмотренных настоящим Контрактом, за неисполнение (ненадлежащее исполнение) Подрядчиком своих обязательств (в том числе гарантийных) по настоящему Контракту.»

При рассмотрении дела представитель прокуратуры поддержала правовую позицию, изложенную в постановлении Щигровского межрайонного прокурора от 23.09.2019г., возражала против прекращения производства по делу в связи с отсутствием состава административного правонарушения, пояснив, что перенос (изменение) срока завершения работ по Контракту образует состав административного правонарушения, предусмотренного

5

ч.4 ст.7.32 КоАП РФ, подтверждением факта административного правонарушения, в том

числе, являются:

- акт осмотра от 02.09.2019г. при проведении проверки, составленный должностными лицами Администрации Пригородненского сельсовета Щигровского района Курской области;
- акт проверки от 10.09.2019г. составленный Щигровской межрайонной прокуратурой по итогам выездной проверки соблюдения требований законодательства РФ при исполнении муниципальных контрактов, заключенных в целях реализации нацпроектов Администрацией Пригородненского сельсовета.

<...> в ходе рассмотрения дела вину во вменяемом нарушении (изменение условий контракта в части изменения сроков выполнения работ по контракту) не признал, указал на нарушение ООО «Регион К» сроков выполнения работ, установленных контрактом, указал на то, что условиями п. 7.6 Контракта предусмотрена гражданско-правовая ответственность подрядчика за нарушение условий контракта, в том числе за просрочку исполнения обязательства. В письменных объяснениях от 18.09.2019г. <...> указал, что основной причиной невыполнения условий контракта в срок явилось отсутствие работающих асфальтных заводов в г.Щигры.

Изучение материалов дела об административном правонарушении и

исследование дополнительно представленных со стороны Щигровской межрайонной прокуратуры, а также <...> документов и пояснений, позволяет прийти к следующим выводам.

На основании ст.24.1 КоАП РФ задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

В силу п.2 ч.1 ст.24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии обстоятельств, свидетельствующих об отсутствии состава административного правонарушения.

В соответствии с п.3 ст.26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежит выяснению виновность лица в совершении административного правонарушения.

При этом в ч.1 ст.26.2 КоАП РФ определено, что доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, устанавливают наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Согласно ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном Кодексом.

Лицо, привлекаемое к административной ответственности по ст.7.32 КоАП РФ, не обязано доказывать свою невиновность.

Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Следовательно, вина должностного лица является неотъемлемым элементом состава административного правонарушения.

В соответствии со ст.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.

Частью 1 ст.2.1 КоАП РФ установлено, что административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В действиях (бездействии) должностного лица ООО «Регион К» <...> состав вменяемого прокуратурой административного правонарушения - изменение условий муниципального контракта, административная ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ, не подтвержден материалами дела и установленными обстоятельствами.

Действия (бездействие) должностного лица ООО «Регион К» <...>, которые повлекли нарушение условий п. 1.2 муниципального контракта в части нарушения срока выполнения работ, не образуют состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

При таких обстоятельствах, рассмотрев полно и всесторонне материалы дела, в том числе документы, дополнительно истребованные по настоящему делу, заместитель руководителя Управления - начальник отдела товарных и финансовых рынков Курского УФАС России приходит к выводу о том, что в действиях должностного лица - директора ООО «Регион К» м отсутствует состав административного правонарушения.

В этой связи, оценив все представленные в дело материалы и доказательства в их совокупности и взаимосвязи, учитывая отсутствие состава вменяемого административного правонарушения в действиях директора ООО «Регион К» <...>, руководствуясь ст.1.5, ст.2.4, ст.23.66, ст.24.1, п.2 ч.1 ст.24.5, ст.26.1, ст.26.2, ст.29.10, ст.29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Дело об административном правонарушении в отношении директора Общества с ограниченной ответственностью «Регион К» <...> по ч.4 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях производством прекратить.

В соответствии со ст.30.1 и ст.30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Управления -
начальник отдела товарных

и финансовых рынков Курского У ФАС России

<...>