

Исх. № 04-04/203 от 13.01.2020 г.

Я, временно исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан <...> – (должностное лицо), рассмотрев постановление, возбужденное и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного Прокуратурой Вахитовского района г. Казани в отношении ООО СК «ПМК-6» (ТАТАРСТАН РЕСПУБЛИКА РАЙОН БУИНСКИЙ ГОРОД БУИНСК УЛИЦА КОСМОВСКОГО 110А, ОГРН: 1141673000160, Дата присвоения ОГРН: 27.01.2014, ИНН: 1614012017, КПП:161401001), ответственность за которое предусмотрена частью 9 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.4 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Прокуратурой Вахитовского района г. Казани на основании поручения прокуратуры Республики Татарстан проведена проверка по факту нарушения законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для государственных нужд в сфере проведения капитального ремонта в жилых домах города Казани ООО СК «ПМК-6».

В ходе мониторинга Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) установлено ненадлежащее исполнение контрактов на выполнение работ по капитальному ремонту многоквартирных домов.

Согласно ч. 1 ст. 167 Жилищного кодекса Российской Федерации органы государственной власти субъекта Российской Федерации принимают нормативные правовые акты, которые направлены на обеспечение своевременного проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории субъекта Российской Федерации.

В соответствии с ч. 3 ст. 178 Жилищного кодекса Российской Федерации деятельность регионального оператора осуществляется в соответствии с федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации с учетом особенностей, установленных настоящим Кодексом, принятыми в соответствии с ним законами и иными нормативными правовыми актами субъекта Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615 утверждено Положение о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме (далее - Положение).

Пунктом 223 Положения предусмотрено, что предмет договора о проведении капитального ремонта, место оказания услуг и (или) проведения работ, виды услуг и (или) работ не могут изменяться в ходе его исполнения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Положением. Сроки оказания услуг и (или) выполнения работ по договору о проведении капитального ремонта по соглашению сторон могут быть продлены на период действия одного из

следующих обстоятельств при наличии документов, подтверждающих такие обстоятельства: а) изменение объема оказываемых услуг и (или) выполняемых работ по договору о проведении капитального ремонта по соглашению сторон при согласовании таких изменений собственниками помещений в многоквартирном доме, уполномоченным представителем собственников таких помещений или органами местного самоуправления в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации; б) недопуск собственниками помещений в многоквартирном доме подрядной организации к оказанию услуг и (или) выполнению работ по капитальному ремонту по причинам, не связанным с неисполнением или ненадлежащим исполнением такой организацией договора о проведении капитального ремонта; в) приостановка оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту в связи с наступлением отопительного сезона и (или) неблагоприятных погодных условий.

В силу ст. 309 ГК РФ, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно ч. 1 ст. 301 ГК РФ, односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ, другими законами или иными правовыми актами.

В соответствии с ч. 1 ст. 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с ч. 2, ч. 13 ст. 34 ФЗ-44 от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее- ФЗ № 44), при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

В соответствии с п. 1 ст. 95 ФЗ № 44, изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях указанных данной нормой. Согласно ч. 1, ч. 2, ч. 7 ст. 94 ФЗ № 44, исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе: приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

Поставщик (подрядчик, исполнитель) в соответствии с условиями контракта обязан своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта, а

также к установленному контрактом сроку обязан предоставить заказчику результаты поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, предусмотренные контрактом, при этом заказчик обязан обеспечить приемку поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в соответствии с настоящей статьей.

Пунктом 3.3 Договор № 46-19/МКД от 20.05.2019 предусмотрен срок выполнения работ до 20.11.2019.

Пунктом 6.1.22 Договора № 46-19/МКД от 20.05.2019 предусмотрено, что Подрядчик обязан после завершения работ, предусмотренных настоящим договором, обеспечить подтверждение выполнения работ путем представления Заказчику подписанных сторонами актов по форме КС-2 и справок о стоимости выполненных работ и затрат (КС-3), согласованных в соответствии с порядком приемки работ по капитальному ремонту утвержденного постановлением Кабинета Министров Республики Татарстан.

Пунктом 6.1.30 Договора № 46-19/МКД от 20.05.2019 предусмотрено, что Подрядчик обязан своевременно представлять Заказчику достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении настоящего договора, а также к сроку, предусмотренному договором, предоставить Заказчику результаты выполнения работ, предусмотренных договором.

Пунктом 6.1.46 Договора № 46-19/МКД от 20.05.2019 предусмотрено, что Подрядчик обязан завершить все работы, предусмотренные настоящим договором, и передать объект в сроки, указанные в настоящем договоре.

Пунктом 6.1.47 Договора № 46-19/МКД от 20.05.2019 предусмотрено, что Подрядчик обязан за 10 рабочих дней письменно уведомить Заказчика и Технического заказчика о готовности объекта к проведению приемки работ по капитальному ремонту.

Пунктом 6.1.48 Договора № 46-19/МКД от 20.05.2019 предусмотрено, что Подрядчик обязан перед предъявлением приемочной комиссии передать по акту Техническому заказчику документы о проведенном капитальном ремонте объекта (в том числе проектную, сметную, исполнительную документацию), а также копии договоров подряда и актов приемки выполненных работ и иные документы, связанные с проведением капитального ремонта, за исключением финансовых документов, а организации, осуществляющей управление многоквартирным домом - всю документацию необходимую для эксплуатации объекта.

Пунктом 6.1.54 Договора № 46-19/МКД от 20.05.2019 предусмотрено, что Подрядчик обязан обеспечить согласование акта по форме КС-2, акта приемки законченного капитальным ремонтом объекта в соответствии с порядком приемки работ по капитальному ремонту утвержденного постановлением Кабинета Министров Республики Татарстан.

Пунктом 6.1.57 Договора № 46-19/МКД от 20.05.2019 предусмотрено, что Подрядчик обязан выполнить в полном объеме свои обязательства, предусмотренные настоящим договором и приложениями к нему, законодательством, в том числе Краткосрочным планом.

В связи с чем, по Договору № 46-19/МКД от 20.05.2019 000 СК «ПМК-6» обязано было закончить работы по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома и уведомить заказчика - Некоммерческую организацию «Фонд жилищно-коммунального хозяйства Республики Татарстан» о завершении работ до 20.11.2019.

02.12.2019 в 10:00 проверкой установлено, что согласно договора № 46- 19/МКД от 20.05.2019 (реестровая запись № 201170000021900039-Е3), подрядчик ООО СК «ПМК-6» (юридический адрес- 422430, г. Буинск, ул. Космовского, д. 110 «а») обязуется выполнить работы по капитальному ремонту общего имущества в

многоквартирном доме г. Казани. Срок исполнения- 20.11.2019. Однако, по результатам выполнения работ в д. 53 по ул. Достоевского г. Казани на сайте не размещен акт выполненных работ.

Таким образом, работы со стороны исполнителя по указанному контракту надлежащим образом не выполнены.

Ответственным лицом за совершение указанных нарушений является юридическое лицо ООО СК «ПМК-6», в действиях которого усматриваются признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 9 ст. 7.32.4 КоАП РФ - изменение организатором обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продавцом государственного или муниципального имущества, а также лицом, являющимся стороной договора, условий договора при его заключении или исполнении, установленных в документации о таких торгах, извещении о проведении торгов, информационном сообщении о продаже государственного или муниципального имущества, проектах договоров, по соглашению сторон или в одностороннем порядке в случае, если федеральным законом предусмотрен запрет такого изменения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 7.32 настоящего Кодекса.

Вина ООО СК «ПМК-6» подтверждается собранными материалами проверки.

Смягчающих и отягчающих ответственность обстоятельств не усматривается.

Местом совершения административного правонарушения является место проведения работ - г. Казань Республики Татарстан.

Дата совершения вышеуказанного административного правонарушения является – 20.11.2019 г.

На рассмотрение дела об административном правонарушении явился директор ООО СК «ПМК-6» - <...> – (должностное лицо)

явился лично, представитель Прокуратуры не явился.

В ходе рассмотрения дела, Антимонопольный орган пришел к следующим выводам.

Согласно части 9 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях изменение организатором обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продавцом государственного или муниципального имущества, а также лицом, являющимся

стороной договора, условий договора при его заключении или исполнении, установленных в документации о таких торгах, извещении о проведении торгов, информационном сообщении о продаже государственного или муниципального имущества, проектах договоров, по соглашению сторон или в одностороннем порядке в случае, если федеральным законом предусмотрен запрет такого изменения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 7.32 названного Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей; на должностных лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до трехсот тысяч рублей.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 9 статьи 7.32.4 РФ, выражается в изменении условий договора при его заключении или исполнении, установленных в документации о таких торгах, извещении о проведении торгов, информационном сообщении о продаже государственного или муниципального имущества, проектах договоров, по соглашению сторон или в одностороннем порядке в случае, если федеральным законом предусмотрен запрет такого изменения.

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

Согласно части 1 статьи 1.6 КоАП РФ лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию и мерам обеспечения производства по делу об административном правонарушении иначе как на основаниях и в порядке, установленных законом.

Согласно статье 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении выяснению подлежит, в том числе, наличие события административного правонарушения; лицо, совершившее противоправные действия (бездействие), за которые настоящим Кодексом или законом субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность; виновность лица в совершении административного правонарушения; обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность; характер и размер ущерба, причиненного административным правонарушением; обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении; иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, а также причины и условия совершения административного правонарушения.

В соответствии с частью 1 статьи 26.2 КоАП РФ 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.

Как следует из материалов дела, Прокуратурой Вахитовского района города

Казани 02.12.2019 в 10 час.00 мин. установлено, что согласно договору № 46-19/МКД от 20.05.2019 (реестровая запись №201170000021900039-ЕЗ), подрядчик ООО СК «ПИК-6» обязуется выполнить работы по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме г. Казани. Срок исполнения- 20.11.2019. . Однако, по результатам выполнения работ в доме № 53 по ул. Достоевского г. Казани на сайте не размещен акт выполненных работ.

Заместитель Прокурора Вахитовского района г.Казани рассмотрев материалы проверки вынес постановление о возбуждении в отношении ООО СК «ПМК-6» дело об административном правонарушении, предусмотренном ч.9 ст.7.32.4 КоАП и направил постановление с материалами для рассмотрения по существу в УФАС по РТ.

В ходе рассмотрения административного дела антимонопольным органом установил необоснованной квалификацию деяний заявителя как изменение условий договора, поскольку в данном случае имеет место не изменение условий договора, а нарушение срока исполнения договора.

Исходя из комплексного толкования положений ст. ст. 432, 708, 768 Гражданского Кодекса Российской Федерации и ст. 95 Закона о контрактной системе сроки начала и окончания выполнения работ являются существенными условиями договора и не подлежат изменению.

В силу абзаца 2 части 1 статьи 708 Гражданского кодекса Российской Федерации если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

В пункте 3 статьи 708 ГК РФ определено, что указанные в пункте 2 статьи 405 ГК РФ последствия просрочки исполнения наступают при нарушении конечного срока выполнения работы, а также иных установленных договором подряда сроков.

Согласно пункту 2 статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Одним из способов обеспечения исполнения обязательств согласно пункту 1 статьи 329 Гражданского кодекса Российской Федерации является неустойка.

В соответствии со статьей 330 ГК РФ неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

В рассматриваемом случае заказчиком в адрес общества претензия о необходимости исполнения обязательств по договору и оплате штрафных санкций, предусмотренных п. 12.2 Договора не направлялась.

В абзаце 2 пункта 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.11.2016 N 54 "О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса

Российской Федерации об обязательствах и их исполнении" (далее - Постановление Пленума ВС РФ N 54) разъяснено, что в силу пункта 1 статьи 450.1 ГК РФ право на одностороннее изменение условий договорного обязательства или на односторонний отказ от его исполнения может быть осуществлено управомоченной стороной путем соответствующего уведомления другой стороны. Договор изменяется или прекращается с момента, когда данное уведомление доставлено или считается доставленным по правилам статьи 165.1 ГК РФ, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или условиями сделки либо не следует из обычая или из практики, установившейся во взаимоотношениях сторон.

Документальные доказательства изменения заявителем в одностороннем порядке условий договора в материалах дела отсутствуют.

Вывод прокуратуры о том, что факт одностороннего изменения договора подтвержден, отсутствием акта выполненных работ, антимонопольный орган считает несостоятельным, тем более, что в пункте 3.3 вышеуказанного договора предусмотрен срок выполнения работ по ремонту дома- 20.11.2019.

Согласно пункта 3.4 сроки выполнения работ по вышеуказанному договору по соглашению сторон могут быть продлены на период действия одного из следующих обстоятельств при наличии документов, подтверждающих такие обстоятельства, в частности изменение объема выполняемых работ по настоящему договору по соглашению сторон при согласовании таких изменений собственниками помещений в многоквартирном доме, уполномоченным представителем собственников таких помещений или органами местного самоуправления в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, изложенная в письмах информация, напротив свидетельствует о нарушении подрядчиком срока исполнения договора, а не об одностороннем изменении условий контракта, как указывает Прокуратура.

Между тем, нарушение сроков исполнения контракта не свидетельствует об одностороннем изменении контрагентом условий договора и не образует объективную сторону правонарушения, предусмотренного ч. 9 ст.7.32.4 КоАП РФ, следовательно, событие вменяемого ООО СК «ПМК-6» правонарушения отсутствует.

Учитывая отсутствие доказательств изменения заявителем в одностороннем порядке условий договора, антимонопольный орган приходит к выводу о недоказанности Прокуратурой события вмененного административного правонарушения.

Вышеуказанная практика подтверждается решениями судов по делам №А65-6886/2019 и №А65-7662/2019, которую поддержали суды всех инстанций.

При проверке законности постановления о привлечении к административной ответственности в полномочия антимонопольного органа не входит установление признаков состава административного правонарушения, а проверяется правильность установления этих признаков прокуратурой.

В силу п.6 ст.26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении выяснению подлежит наличие обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ отсутствие состава административного правонарушения является обстоятельством, исключающим производство по делу об административном правонарушении.

В силу положений частей 1 и 4 статьи 1.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Указанные положения получили развитие в пункте 13 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2005 г. N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях", согласно которому при рассмотрении дел об административных правонарушениях, а также по жалобам на постановления или решения по делам об административных правонарушениях судья должен исходить из закрепленного в статье 1.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях принципа административной ответственности - презумпции невиновности лица, в отношении которого осуществляется производство по делу. Реализация этого принципа заключается в том, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность, вина в совершении административного правонарушения устанавливается судьями, органами, должностными лицами, уполномоченными рассматривать дела об административных правонарушениях. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, должны толковаться в пользу этого лица.

Если при рассмотрении будет установлено, что в действиях лица, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении, не содержится состава административного правонарушения либо отсутствовало само событие административного правонарушения, то такое постановление подлежит отмене с вынесением решения о прекращении производства по делу в соответствии с пунктом 1 либо пунктом 2 статьи 24.5 КоАП РФ (абзац 4 пункта 13.1 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5 "О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях").

На основании вышеизложенного, с учетом выводов о недоказанности административным органом события вмененного обществу административного правонарушения, а также положений части 4 статьи 1.5 КоАП РФ, административное дело в отношении ООО СК «ПМК-6» подлежит признанию незаконным и прекращению.

Руководствуясь статьями 24.5 и частью 6 статьи 28.7 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу №016/04/7.32.4-2230/2019 об административном правонарушении в отношении ООО СК «ПМК-6» (ТАТАРСТАН РЕСПУБЛИКА РАЙОН БУИНСКИЙ ГОРОД БУИНСК УЛИЦА КОСМОВСКОГО 110А, ОГРН: 1141673000160, Дата присвоения ОГРН: 27.01.2014, ИНН: 1614012017, КПП: 161401001) прекратить в связи с отсутствием в действиях юридического лица события административного правонарушения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 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 в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

<...>

(Должностное лицо)