ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении №018/04/7.32-836/2020

Резолютивная часть постановления оглашена 10 ноября 2020 года Полный текст постановления изготовлен 13 ноября 2020 г. Ижевск

Я, руководитель Удмуртского УФАС России <ФИО>, рассмотрев протокол и другие материалы дела об административном правонарушении №018/04/7.32-836/2020, возбужденного по ч. 4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Артель» (далее – Общество),

юридический адрес: Московская область, г. Реутов, ул. Ашхабадская, д. 27, корпус 1, этаж 1, помещение 005, комната 13; ИНН 5012075458, КПП: 504101001; ОГРН: 1125012008395, дата присвоения ОГРН: 12.10.2012,

в отсутствие законного представителя Общества с ограниченной ответственностью «Артель»: о дате, месте и времени рассмотрения уведомлен надлежащим образом (определение исх. № ЕК01-17-05/6849 от 20.10.2020 направлено почтовым отправлением № 80089053661341, которое возвращено за истечением срока хранения 10.11.2020);

в присутствии свидетелей - должностных лиц Управления финансов Администрации города Ижевска: <ФИО> (доверенность от 06.11.2020); <ФИО> (доверенность от 06.11.2020), <ФИО> (доверенность от 06.11.2020),

место и время рассмотрения дела об административном правонарушении: г.Ижевск, ул. Ухтомского, д. 24, каб. 301, 13:00;

УСТАНОВИЛ:

17.08.2020 в Удмуртское УФАС России поступили документы и сведения из Управления финансов Администрации г. Ижевска (далее – Управление финансов) о признаках нарушения ч. 1 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), выявленных в действиях (бездействии) Общества с ограниченной ответственностью «Артель».

Согласно ч. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются 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.

МКУ г. Ижевска «Служба городского строительства» является специальным субъектом гражданских правоотношений – муниципальным заказчиком, в связи с

чем, при заключении сделок руководствуется в приоритетном порядке нормами специального закона – Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 Закона о контрактной системе (ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях:

1) если возможность изменения условий контракта была предусмотрена документацией о закупке и контрактом, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) контрактом:

а) при снижении цены контракта без изменения предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги, качества поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и иных условий контракта;

б) если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом (за исключением контракта, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия) количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные контрактом количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в контракте цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены контракта. При уменьшении предусмотренных контрактом количества товара, объема работы или услуги стороны контракта обязаны уменьшить цену контракта исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы дополнительно поставляемого товара или цена единицы товара при уменьшении предусмотренного контрактом количества поставляемого товара должна определяться как частное от деления первоначальной цены контракта на предусмотренное в контракте количество такого товара;

в) при изменении объема и (или) видов выполняемых работ по контракту, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, проведению

работ по сохранению объектов культурного наследия. При этом допускается изменение с учетом положений бюджетного законодательства Российской Федерации цены контракта не более чем на десять процентов цены контракта.

Таким образом, Закон о контрактной системе содержит прямой запрет на изменение условий контракта в отношении поставляемого товара.

12.12.2018 по результатам проведения электронного аукциона № зз-17861-18 выполнение работ по строительству объекта: «Общеобразовательная школа по улице архитектора П.П. Берша в Устиновском районе г.Ижевска» (номер извещения в Единой информационной системе в сфере закупок - 0813500000118006614, далее – Аукцион) между заказчиком – МКУ г. Ижевска «Служба городского строительства» (далее – Учреждение) и ООО «Артель» (далее – Подрядчик, Общество) заключен контракт (далее – Контракт).

В п. 2.3 Контракта указано: «Цена контракта может быть снижена по соглашению сторон без изменения предусмотренного контрактом объема работ и иных условий исполнения настоящего контракта».

В соответствии с условиями Контракта и проектной документацией (локально-сметный расчет №02-01-07) предусматривалась поставка и установка биметаллических радиаторов отопления БМ-500-G3/4 в количестве 414 единиц.

Согласно акту о приемке выполненных работ №2 за декабрь 2019 года от 18.12.2019 (форма КС-2), подписанным ведущим инженером по надзору за строительством МКУ г. Ижевска «Служба городского строительства» Катаевым А.А., приняты работы по установке радиаторов отопительных биметаллических БМ-500-G3/4.

В ходе внеплановой выездной проверки Управлением финансов установлено, что на объект фактически поставлены и установлены стальные панельные радиаторы Royal Thermo COMPACT C22-500 в количестве 259 единиц.

Согласно выписке из акта внеплановой выездной проверки от 10.08.2020 Управление финансов пришло к выводу о том, что МКУ г. Ижевска «Служба городского строительства» не изменило цену контракта от 12.12.2018 в сторону уменьшения при изменении существенных условий контракта (замена радиаторов отопительных биметаллических БМ-500-G3/4 на стальные радиаторы Royal Thermo COMPACT C22-500) на общую сумму 3 000,57 тыс. руб., также установлено завышение объема выполненных работ подрядчиком – ООО «Артель» в 2019 г. на сумму 2 146,39 тыс. руб. в результате установки радиаторов Royal Thermo COMPACT C22-500 вместо радиаторов отопительных биметаллических БМ-500-G3/4 в количестве 259 ед.

В соответствии с письмом от 14.11.2019 (исх.№318/1и-2) ООО «Артель» предложило для монтажа систем отопления применить стальные радиаторы Royal Thermo C22-500-400 RAL9016, C22-500-600 RAL9016, C22-500-700 RAL9016, C22-500-800 RAL9016, C22-500-900 RAL9016, C22-500-1100 RAL9016, C22-500-1200 RAL9016, C22-500-1300 RAL9016.

В соответствии с письмом от 15.11.2019 (исх.№0-26-2/3217) Учреждение согласовало данную замену без изменения сметной стоимости.

Согласно письму от 11.12.2019 (их.№345/1и) ООО «Артель» предложило МКУ г.

Ижевска «Служба городского строительства» заменить радиаторы Royal Thermo Compact C22-500-1300RAL9016 на Royal Thermo Compact C22-500-1400RAL9016.

В соответствии с письмом от 16.12.2019 (исх.№0-26-2/3585) Учреждение согласовало замену радиаторов Royal Thermo Compact C22-500-1300RAL9016 на Royal Thermo Compact C22-500-1400RAL9016.

Таким образом, имеющиеся в материалах дела доказательства свидетельствуют о том, что ООО «Артель» предложило МКУ г. Ижевска «Служба городского строительства» заменить предусмотренный Контрактом товар - радиаторы БМ-500-G3/4 на радиаторы Royal Thermo Compact C22-500-1400RAL9016, а МКУ г. Ижевска «Служба городского строительства» согласовало замену товара и приняло выполненные работы без снижения цены контракта (стоимость установленных и принятых радиаторов ниже, чем было предусмотрено в локальном сметном расчете Контракта на сумму 2 149,39 тыс. руб.), то есть фактически, сторонами изменены существенные условия заключенного муниципального контракта, что является нарушением части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

При рассмотрении дела об административном правонарушении свидетели <ФИО>, <ФИО>, <ФИО> подтвердили фактические обстоятельства дела.

Согласно п. 5 Обзора практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров, (утв. информационным письмом Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 05.05.1997 № 14), совершение конклюдентных действий может рассматриваться при определенных условиях как согласие на внесение изменений в договор, заключенный в письменной форме.

Кроме того, аналогичная позиция нашла свое отражение в решении Верховного Суда РФ от 06.04.2010 № ГКПИ10-63, в котором указано, что соглашение об изменении договора, заключенного в письменной форме, должно быть совершено в письменной форме, к которой приравнивается письменное предложение внести изменения в договор и конклюдентные действия лица, получившего данное предложение, свидетельствующие о выполнении указанных в нем условий договора.

Вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о наличии события административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

В соответствии с 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, - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - двести тысяч рублей.

Таким образом, событие административного правонарушения заключается в изменении условий контракта, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

В связи с вышеизложенным, то обстоятельство, что соглашение об изменении условий Контракта в письменной форме не заключалось, при том что у Общества

имелись намерения поставить иной товар, а также тот факт, что Общество фактически поставило и установило товар, не предусмотренный документацией об Аукционе, свидетельствует об изменении условий Контракта и о наличии в действиях Общества административного правонарушения, событие и состав которого предусмотрен ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

15.09.2020 в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Артель» возбуждено дело об административном правонарушении по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ.

Состав административного правонарушения образуют следующие элементы.

Объект – общественные отношения в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд, охраняемые Законом о контрактной системе.

Объективная сторона – противоправное действие, выразившееся в изменении условий контракта, в случае, когда возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

Факультативными признаками объективной стороны правонарушений являются место, время и способ совершения правонарушения.

Место совершения: Общеобразовательная школа по улице архитектора П.П. Берша в Устиновском районе г. Ижевска.

Время совершения правонарушения: период времени с 14.11.2019 (дата согласования изменений) по 18.12.2019 (дата подписания акта приемки работ КС-3).

Способ совершения: изменение условий контракта, в случае, когда возможность изменения условий контракта не предусмотрена законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, путём направления письменных предложений внести изменения в муниципальный контракт и фактической поставкой и установкой радиаторов, не предусмотренных условиями контракта.

Субъект: юридическое лицо – Общества с ограниченной ответственностью «Артель».

Субъективная сторона правонарушения характеризуется виной, поскольку Общество сознавало противоправный характер своего действия, предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий. Доказательств принятия Обществом всех зависящих от него мер по соблюдению действующего законодательства, равно как и доказательств, свидетельствующих о наличии препятствий для его соблюдения при рассмотрении дела не представлено. Ввиду этого, в деянии Общества усматривается вина, предусмотренная частью 2 статьи 2.1 КоАП, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения законодательства о контрактной системе, за нарушение которого КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

Таким образом, в действиях Общества имеется состав административного правонарушения, предусмотренный ч.4 ст. 7.32 КоАП РФ, выразившийся в том, что

Общество изменило условие муниципального контракта с целью поставки и установки иных радиаторов (Royal Thermo COMPACT C22-500), не предусмотренных условиями контракта.

В соответствии со статьёй 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

При определении вида и размера административного наказания учитываются следующие данные: основания, исключающие производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5 КоАП РФ; характер административного правонарушения, предусмотренного статьей 7.32.3 КоАП РФ; давность привлечения к административной ответственности; обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность; имущественное и финансовое положение МКУ г.Ижевска «Служба городского строительства».

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не выявлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ не истек.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, а также обстоятельства, смягчающие административную ответственность отсутствуют.

Применение положений статьи 2.9 КоАП, и освобождение МКУ ООО «Артель» от административной ответственности рассмотрено и признано невозможным, ввиду следующего.

Согласно пункту 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» от 24.03.2005г. № 5, 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. Такие обстоятельства, как, например, имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения, но в силу частей 2 и 3 статьи 4.1. КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Характер совершенного Обществом административного правонарушения не свидетельствует о его малозначительности. Действиями Общества был нанесен вред охраняемым Законом о контрактной системе общественным отношениям и основным целям регулирования отношений при осуществлении закупок для

государственных и муниципальных нужд, установленным частью 1 статьи 1 Закона о контрактной системе, нарушен принцип эффективности осуществления закупок, что влечет за собой совершение коррупционных и других злоупотреблений в сфере осуществления закупок.

С учётом целей и задач законодательства об административных правонарушениях, установление административной ответственности за несоблюдение требований законодательства о контрактной системе имеет целью предотвратить наступление существенной угрозы охраняемым общественным отношениям в сфере охраны собственности, нарушение которых препятствует развитию добросовестной конкуренции, приводит к невозможности достижения целей по предотвращению коррупции и других злоупотреблений в сфере осуществления закупок.

При таких обстоятельствах должностное лицо Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что оснований для освобождения ООО «Артель» от административной ответственности в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ не имеется.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 1.5, 2.2, 2.10, 4.1, 4.2, 7.32, 23.83, 29.9, 29.10 КоАП РФ

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Артель» (юридический адрес: Московская область, г. Реутов, ул. Ашхабадская, д. 27, корпус 1, этаж 1, помещение 005, комната 13; ИНН 5012075458, КПП: 504101001; ОГРН: 1125012008395, дата присвоения ОГРН: 12.10.2012,) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

2. За совершение административного правонарушения назначить Обществу с ограниченной ответственностью «Артель» административное наказание в виде штрафа в размере 200 000,00 (Двести тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Банковские реквизиты для уплаты денежных взысканий (штрафов):

Получатель: ИНН 1831038485 КПП 184101001

УФК по Удмуртской Республике (Удмуртское УФАС России)

Банк получателя: Отделение НБ Удмуртская Республика г. Ижевск

БИК 049401001

КБК 161 1 16 01071 01 9000 140;

ОКТМО 94 701 000;

Р/с 40101 810 92202 0019 001

Назначение платежа: Иные штрафы, установленные Главой 7 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления. Согласно части 1 статьи 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.

В соответствии со статьей 31.5 КоАП РФ при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца. Также с учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

Руководитель управления

государственный советник

Российской Федерации 3 класса <ФИО>