

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о прекращении производства по делу
об административном правонарушении № 4-7.32-1019/77-16

«06» сентября 2016 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве <...>, рассмотрев постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 12.08.2016, поступившее из Бабушкинской межрайонной прокуратуры г. Москвы и материалы дела № 4-7.32-1019/77-16, возбужденного в отношении юридического лица — Государственного бюджетного учреждения города Москвы «Жилищник района Свиблово» (г. Москва, Берингов проезд, д.1, ОГРН 2137746246314, ИНН 7716763704, КПП 771601001) по факту совершения действий, содержащих признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии защитника ГБУ «Жилищник района Свиблово» <...> По доверенности от 06.09.2015, старшего помощника Бабушкинского межрайонного прокурора г. Москвы юриста 1 класса <...> (служебное удостоверение ТО № 171865),

УСТАНОВИЛ:

Бабушкинской межрайонной прокуратурой г. Москвы в связи с обращением Лемаевой О.С. проведена проверка соблюдения ГБУ «Жилищник района Свиблово» федерального законодательства, в ходе которой выявлены нарушения законодательства о контрактной системе.

08.06.2016 ГБУ «Жилищник района Свиблово» по результатам проведенного электронного аукциона заключен государственный контракт № ГК-278/2016 с ООО «Восход» на выполнение работы по ремонту кровельного покрытия жилого дома по адресу: г. Москва, ул. Амундсена, д. 11. Срок выполнения работ по государственному контракту составляет 30 рабочих дней с даты заключения контракта.

21.07.2016 ГБУ «Жилищник района Свиблово» и ООО «Восход» заключили дополнительное соглашение № 3 к государственному контракту № ГК-278/2016, предусматривающее изменение сроков выполнения работ: «в связи с обстоятельствами непреодолимой силы срок выполнения работ увеличивается до 01.08.2016».

Согласно ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — Закон 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.

В силу ч. 2 ст. 34 Закона о контрактной системе при заключении контракта указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта, а в случаях, установленных Правительством Российской Федерации, указываются ориентировочное значение цены контракта либо формула цены и максимальное значение цены контракта, установленные заказчиком в документации о закупке. При заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и [статьей 95](#) настоящего Федерального закона.

В соответствии со ст. 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, предусмотренных данной статьей. При этом перечень таких случаев является исчерпывающим и не предусматривает возможность изменения сроков выполнения работ по договору на основании соглашения сторон.

Согласно п. 1 ст. 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) 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.

Таким образом, срок выполнения работ является условием контракта, изменение которого при исполнении контракта не предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе.

Доказательств, свидетельствующих о наступлении обстоятельств непреодолимой силы, повлекших изменение срока выполнения работ, в ходе проверки не представлено.

Таким образом, из содержания постановления прокуратуры следует, что юридическое лицо — ГБУ «Жилищник района Свиблово» 21.07.2016 в период времени с 00 часов 01 минута до 23 часов 59 минут изменил условия государственного контракта в нарушение ст. 95 Закона о контрактной системе, что образует в его действиях состав административного правонарушения, предусмотренного 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 должностных лиц в размере двадцати тысяч

рублей; на юридических лиц - двухсот тысяч рублей.

Между тем, должностное лицо административного органа не признает ГБУ «Жилищник района Свиблово» надлежащим субъектом административной ответственности за данное правонарушение ввиду следующего.

В соответствии с п. 1 ст. 48 ГК РФ юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Согласно ч. 1 ст. 50 ГК РФ юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации).

Согласно ч. 3 ст. 50 ГК РФ юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме учреждений, к которым относятся государственные учреждения (в том числе государственные академии наук), муниципальные учреждения и частные (в том числе общественные) учреждения.

Согласно ч. 4 ст. 50 ГК РФ некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и если это соответствует таким целям.

В соответствии с ч. 1 ст. 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ (ред. от 30.03.2016) «О некоммерческих организациях» (далее — Закон о некоммерческих организациях) бюджетным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий соответственно органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

Согласно ч. 3 ст. 9.2 Закона о некоммерческих организациях государственные (муниципальные) задания для бюджетного учреждения в соответствии с предусмотренными его учредительными документами основными видами деятельности формирует и утверждает соответствующий орган, осуществляющий функции и полномочия учредителя.

Согласно ч. 6 ст. 9.2 Закона о некоммерческих организациях Финансовое обеспечение выполнения государственного (муниципального) задания бюджетным учреждением осуществляется в виде субсидий из соответствующего бюджета бюджетной системы Российской Федерации.

В соответствии с ч. 5 ст. 123.22 ГК РФ бюджетное учреждение отвечает

по своим обязательствам всем находящимся у него на праве оперативного управления имуществом, в том числе приобретенным за счет доходов, полученных от приносящей доход деятельности, за исключением особо ценного движимого имущества, закрепленного за бюджетным учреждением собственником этого имущества или приобретенного бюджетным учреждением за счет средств, выделенных собственником его имущества, а также недвижимого имущества независимо от того, по каким основаниям оно поступило в оперативное управление бюджетного учреждения и за счет каких средств оно приобретено.

Согласно ч. 1 ст. 15 Закона о контрактной системе бюджетные учреждения осуществляют закупки за счет субсидий, предоставленных из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, и иных средств в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 и 3 настоящей статьи.

Согласно ст. 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

В настоящее время к административной ответственности может быть привлечено любое юридическое лицо, в том числе и имеющие статус органа государственной власти и местного самоуправления. Между тем в административно-правовой литературе справедливо указывается на необходимость закрепления специального иммунитета указанных лиц, поскольку, не установив такой иммунитет, законодатель допустил серьезный просчет в подходах к самому существу административной ответственности. Распространение цивилистического принципа равенства всех участников гражданско-правового оборота на сферу публично-правовых отношений административной ответственности неправильно по существу, поскольку создает «тавтологическую» схему ответственности государства перед государством.

Учитывая вышеизложенное, должностное лицо административного органа, приходит к выводу о нецелесообразности привлечения к административной ответственности ГБУ «Жилищник района Свиблово» в соответствии с ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ ввиду специфики статуса государственного заказчика, финансируемого за счет средств соответствующего бюджета бюджетной системы Российской Федерации, так как назначение в настоящем случае административного наказания в виде штрафа не будет является тем видом административной ответственности, позволяющим достичь целей привлечения к административной ответственности.

В рассматриваемом случае целесообразным является назначение административного наказания в виде штрафа непосредственно должностному лицу, принявшему неправомерное решение об изменении условий государственного контракта.

В силу пункта 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении подлежит прекращению в случае отсутствия состава административного правонарушения.

Таким образом, производство по делу № 4-7.32-1019/77-16 об административном правонарушении в отношении ГБУ «Жилищник района Свиблово» подлежит прекращению на основании пункта 2 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ, поскольку данное лицо не является субъектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 7.32 КоАП РФ.

Руководствуясь ст. 23.48, п. 2 ч. 1 ст. 24.5, 28.9, ч. 1 ст. 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Прекратить производство по делу об административном правонарушении № 4-7.32-1019/77-16, возбужденного в отношении ГБУ «Жилищник района Свиблово» (г. Москва, Берингов проезд, д.1, ОГРН 2137746246314, ИНН 7716763704, КПП 771601001), в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ 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 ч. 1 ст. 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.

Заместитель руководителя

<...>