

«14» октября 2011 года г. Благовещенск

Я, ХХХХХХХ – временно исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 3-208-П/2011, возбужденного постановлением прокурора города Свободного Амурской области о возбуждении производства по делу об административном правонарушении от 29.09.2011 года в отношении должностного лица муниципального заказчика – начальника Отдела по жилищно-коммунальному хозяйству и благоустройству администрации города Свободного ХХХХХХХ по ч. 2 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отсутствие указанного лица,

УСТАНОВИЛ:

Постановлением Правительства РФ от 20 февраля 2006 г. № 94 «О федеральном органе исполнительной власти, уполномоченном на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для федеральных государственных» Федеральная антимонопольная служба уполномочена осуществлять контроль в сфере размещения заказов, на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Функции и полномочия Федеральной антимонопольной службы России в сфере контроля над размещением госзаказов определены Федеральным законом от 21.07.2005 года «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов, Закон).

В соответствии со ст. 23.66 КоАП РФ органы исполнительной власти, уполномоченные на осуществление контроля в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд, рассматривают дела предусмотренных статьями 7.29, ст.7.30, ч.1 ст. 7.31, ст. 7.32, ч. 7 ст. 19.5, ст. 19.7.2 КоАП РФ.

В Амурское УФАС России по подведомственности поступили материалы административного дела, возбужденного постановлением прокурора города Свободного Амурской области о возбуждении производства по делу об административном правонарушении от 29.09.2011 года в отношении должностного лица муниципального заказчика – начальника Отдела по жилищно-коммунальному хозяйству и благоустройству администрации города Свободного ХХХХХХХ по ч. 2 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Указанная информация принята по подведомственности в соответствии с п.2 ч.1 ст. 28.10, 23.66 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В ходе изучения поступивших документов и сведений установлено следующее:

Прокуратурой г. Свободного во исполнение поручения от 29.07.2011 г. исх. № 86-05-2011 и п. 4 совместного плана мероприятий по противодействию коррупции в г.

Свободном на 2 полугодие 2011 года с привлечением старшего государственного инспектора Управления государственного автодорожного надзора Амурской области М. Б.Е. проведена проверка исполнения Федерального закона от 21.07.2005г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон № 94-ФЗ) при размещении заказов на ремонт, реконструкцию, содержание автомобильных дорог и искусственных дорожных сооружений за период 2010 - истекший период 2011 г.г., в ходе которой выявлены следующие нарушения.

Проверкой установлено, что 21.09.2010 года Отделом по ЖКХ и благоустройству администрации города Свободного, в лице начальника Б. Е.В. и МУП «Дорожник», в лице директора предприятия К.П.Г., по результатам открытого аукциона на основании протокола комиссии по размещению муниципального заказа при администрации города Свободного от 08.09.2010 №285/1-А заключен муниципальный контракт №335 на выполнение подрядных работ по благоустройству центральной площади в квартале № 52 города Свободного, который расторгнут сторонами на основании соглашения от 28.09.2010.

Как следует из объяснений XXXXXXXX расторжение муниципального контракта № 35 от 21.09.2010 года на выполнение подрядных работ по благоустройству центральной площади в квартале № 52 города Свободного, обусловлено невозможностью выполнения подрядчиком работ условий технического задания, поскольку на территории Амурской области отсутствовала возможность приобретения для указанных целей щебня из природного камня для строительных работ (марка 1200, фракция 40-70 мм), предусмотренного проектно-сметной документацией. Вместе с тем, поскольку ранее по результатам размещения муниципальных заказов путем котировок на выполнение работ по снятию старого асфальтового покрытия, его вывозу и т.д. уже были выполнены соответствующие работы, было принято решение о выполнении работ по её асфальтированию в рамках контрактов на выполнение подрядных работ по организации благоустройства в границах города Свободного (№ 44 от 10.11.2010 г.) и на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог, мостов и иных транспортных сооружений в границах города Свободного (№ 43 от 10.11.2010 г.).

Так, по результатам рассмотрения протокола открытого аукциона от 29.10.2010 года № 340/1-Администрацией г. Свободного, в лице начальника Отдела по ЖКХ и благоустройству администрации города Свободного XXXXXXXX с МУП «Дорожник» заключены муниципальные контракты № 43 от 10 ноября 2010 года на выполнение подрядных работ по организации благоустройства в границах города Свободного на сумму 5 736 359 руб. (далее - контракт № 43) и № 44 от 10 ноября 2010 года на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог, мостов и иных транспортных сооружений в границах города Свободного (далее - контракт №44).

Сроки начала и окончания работ по контрактам установлены с момента заключения муниципального контракта до 31 декабря 2010 года.

Сумма контракта № 44 составляет 2 446 901 руб. 45 копеек, сумма контракта №43 составляет 5 736 359 рублей.

Пунктом 1.2. контракта № 43 предусмотрено, что «в соответствии с настоящим

контрактом Заказчик поручает и оплачивает, Подрядчик принимает на себя обязательства на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог, мостов и иных транспортных сооружений в границах города Свободного амурской области, согласно Приложения № 1» (техническое задание).

Пунктом 1.2. контракта № 44 предусмотрено, что «в соответствии с настоящим контрактом Заказчик поручает и оплачивает, Подрядчик принимает на себя обязательства на выполнение работ по организации благоустройства в границах города Свободного, согласно Приложения № 1» (техническое задание).

Техническим заданием к контракту № 43 от 10 ноября 2010 года предусмотрено, что подрядчик обязан производить выполнение работ согласно утвержденному перечню: уборка уплотненного снега с проезжей части улиц с использованием автогрейдера и бульдозера; погрузка снега в автосамосвалы погрузчиком; вывоз снега автомашинами до 5 км; уборка снега плужным снегоочистителем; валка сухих и перестоянных деревьев в городских условиях.

В соответствии с техническим заданием к контракту № 44 от 10 ноября 2010 года подрядчик обязан производить выполнение работ согласно утвержденному перечню: разработка грунта экскаватором; вывоз грунта автомашинами до 5 км; демонтаж железобетонных лотков ливневой канализации; устройство подстилающих слоев из песка; укладка железобетонных лотков ливневой канализации; лотки каналов железобетонные для прокладки коммуникаций. Улица 40 лет Октября: разработка грунта экскаватором; вывоз грунта автомашинами до 5 км; демонтаж железобетонных лотков ливневой канализации; устройство подстилающих слоев из песка; укладка железобетонных лотков ливневой канализации; лотки каналов железобетонные для прокладки коммуникаций. Улица Ленина: устройство барьерных ограждений на металлических стойках; устройство снежных фигур и горок с установкой и последующей разборкой деревянной опалубки, заполнением опалубок снегом и уплотнением его.

В свою очередь, согласно представленных актов о приемке выполненных работ по названным контрактам (форма КС-2) от 22.11.2010 (на сумму 2 190 018,24 руб. по муниципальному контракту № 43 от 10.11.2010), 29.11.2010 (на сумму 1 328 477,18 руб. по муниципальному контракту № 44 от 10.11.2010), 29.11.2010 (на сумму 2 717 417,15 руб. по муниципальному контракту № 43 от 10.11.2010) МУП «Дорожник» выполнены и приняты заказчиком в лице начальника Отдела по ЖКХ и благоустройству администрации города Свободного XXXXXX следующие виды работ: устройство покрытия толщиной 4 см из горячих асфальтобетонных смесей пористых крупнозернистых; стоимость асфальтобетонной смеси; планировка площадей механизированным способом, группа грунтов 3. Общая сумма по указанным актам выполненных работ составляет 6235912 руб.

Заявленная сумма заказчиком оплачена в полном объеме, что подтверждается платежными поручениями № 42267 от 24.11.2010, № 43732 от 30.11.2010, № 44223 от 01.12.2010.

Таким образом, проверкой установлено, что фактическое выполнение работ по асфальтированию площади им. Ленина г. Свободного соответствуют вышеназванным актам выполненных работ по форме КС-2, но не соответствует перечню работ, установленному техническими заданиями к контрактам № 43 от

10.11.2010 и № 44 от 10.11.2010 г.

Следовательно, в данном случае в нарушение вышеуказанных положений закона муниципальным заказчиком изменены существенные условия исполнения муниципальных контрактов № 43 и №44, а именно предмет контракта.

В соответствии со ст. 72 Бюджетного кодекса РФ размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд производится в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд.

В соответствии со ст.54 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для муниципальных нужд осуществляется в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21 июля 2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных муниципальных нужд».

В соответствии с 13 ст. 37 Федерального закона о размещении заказов случае, если в аукционе участвовал один участник, заказчик в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола, указанного в части 7 настоящей статьи, обязан передать единственному участнику аукциона прилагаемый к документации об аукционе проект контракта. При этом контракт заключается с учетом положений части 4 статьи 38 настоящего Федерального закона на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, по начальной (максимальной) цене контракта (цене лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона, или по согласованной с указанным участником аукциона цене контракта, не превышающей начальной (максимальной) цены контракта (цены лота). Единственный участник аукциона не вправе отказаться от заключения контракта.

В соответствии с ч. 3 ст. 38 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» государственный или муниципальный контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе.

Частью 5 статьи 9, 29 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» установлено, что при заключении и исполнении государственного или муниципального контракта изменение условий контракта, указанных в частях 11 и 12 настоящей статьи, части 12 статьи 25, части 5 статьи 27, части 3 статьи 29, части 1 статьи 31, части 7 статьи 31.4, части 3 статьи 31.5, части 12 статьи 35, части 6 статьи 36, части 13 статьи 37, части 3 статьи 38, части 1 статьи 40, части 14 статьи 41, части 6 статьи 42, частях 6 и 8 статьи 46, части 8 статьи 47, части 10 статьи 53 и частях 5 и 6 статьи 54 настоящего Федерального закона, по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 настоящей статьи.

Согласно ч. 1 ст. 432 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, измененные виды выполняемых по названным муниципальным контрактам работ являются его существенными условиями и изменению по соглашению сторон не подлежат.

Согласно ч. 1 ст. 1 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» настоящий Федеральный закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд (далее также - размещение заказа), в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Таким образом, вышеназванные нормы призваны гарантировать равные условия для

хозяйствующих субъектов, чьи услуги могут быть востребованы при размещении муниципальных заказов.

Вместе с тем, условия о видах заказываемых работ, предусмотренные первоначально проектом соответствующего муниципального контракта, рассматривались потенциальными участниками аукциона как окончательные и не подлежащие изменению, а, следовательно, отразились на их волеизъявлении при подаче заявок на участие в нем.

Изменение видов выполняемых по муниципальному контракту работ не обеспечивает достижения преследуемых вышеназванным законом целей, т.к. изменение соответствующих условий контракта на этапе его исполнения является созданием неравных условий для участия хозяйствующих субъектов в торгах, проводимых муниципальными заказчиками при размещении муниципальных заказов.

Согласно Раздела V Положения об Отделе по ЖКХ и благоустройству администрации города Свободного, утвержденного постановлением администрации города Свободного от 16.01.2006 года № 09, Отдел возглавляет начальник, назначаемый и освобождаемый от должности главой администрации города. В соответствии с п.п. 5.2.1. и 5.2.2. начальник Отдела руководит деятельностью на принципе единоначалия, без доверенности представляет интересы Отдела во всех органах государственной власти, судебных и иных учреждениях, предприятиях и организациях всех форм собственности; от имени Отдела заключает договоры, соглашения и совершает иные правовые действия,

направленные на выполнение функций, определенных настоящим Положением.

Одной из основных задач Отдела согласно п. 2.6 Положения является содействие в проведении антимонопольной политики, создание конкурентной среды, укрепление договорной дисциплины, в соответствии с п. 3.10 Отдел в соответствии с действующим законодательством и Уставом муниципального образования, а также возложенными на него основными задачами осуществляет функцию - участие в проведении конкурсов по размещению муниципального заказа за счет средств городского бюджета.

В соответствии с распоряжением администрации города Свободного от 13.11.2010 № 817-л XXXXXXXX назначен на должность начальника Отдела по ЖКХ и благоустройству администрации города Свободного.

Как следует из объяснений XXXXXXXX, каких-либо жестких условий выполнения работ по содержанию автомобильных дорог в рамках заключаемых контрактов предъявлять невозможно, поскольку в течение срока его исполнения возникают не терпящие отлагательства потребности в тех или иных работах, стороны контракта согласовывают виды работ с учетом формирования потребности в них. Расторжение муниципального контракта № 35 от 21.09.2010 года а также то, что ранее по результатам размещения муниципальных заказов путем котировок на выполнение работ по снятию старого асфальтового покрытия, его вывозу и т.д., уже были выполнены соответствующие работы, принято решение о выполнении работ по её асфальтированию в рамках контрактов на выполнение подрядных работ по организации благоустройства в границах города Свободного (№44 от 10.11.2010 г.) и выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог, мостов и иных транспортных сооружений в границах города Свободного (№43 от 10.11.2010 г.).

Таким образом, в действиях начальника Отдела по ЖКХ и благоустройству администрации города Свободного XXXXXXXX установлен состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст.7.32 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации, об административных правонарушениях: изменение условий контракта на поставки товаров выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков.

На рассмотрение дела XXXXXXXX, XXXXXXXX г.р., уроженец гор XXXXXXXX , зарегистрированный по адресу: Амурская область, XXXXXXXX, ул. XXXXXXXX, кв. хх и/или защитник указанного лица не явился, о дате, времени и месте рассмотрения уведомлен надлежащим образом.

Права и обязанности, предусмотренные частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ, разъяснены.

До рассмотрения дела об административном правонарушении от XXXXXXXX факсимильной связью (вх. № 6731 от 14.10.2011) поступило ходатайство в письменной форме о рассмотрении дела в отсутствие указанного лица.

Указанное ходатайство удовлетворено.

Должностным лицом муниципального заказчика – начальником Отдела по жилищно-коммунальному хозяйству и благоустройству администрации города

Свободного XXXXXXXX совершено административное правонарушение, предусмотренное по ч. 2 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

1. Дата совершения: 22.11.2010, 29.11.2010.

2. Место: Амурская область, г. Свободный.

3. Событие административного правонарушения: нарушение должностным лицом муниципального заказчика – начальником Отдела по жилищно-коммунальному хозяйству и благоустройству администрации города Свободного XXXXXXXX изменение условий муниципального контракта № 43 от 10 ноября 2010 года, заключенного с МУП «Дорожник» на выполнение подрядных работ по организации благоустройства в границах города Свободного на сумму 5736359 руб., а также муниципального контракта № 44 от 10 ноября 2010 года, заключенного с МУП «Дорожник» на выполнение подрядных работ по содержанию автомобильных дорог, мостов и иных транспортных сооружений в границах города Свободного на сумму 2446901 рублей 45 копеек на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, в том числе увеличение цены товаров, работ, услуг, если возможность изменения существенный условий контракта, а именно, предмета контракта.

Частью 2 статьи 7.32 Кодекса об административных правонарушениях предусматривает административную ответственность за нарушение изменение условий контракта на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, в том числе увеличение цены товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена федеральным законом, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей.

Материалами дела подтвержден факт совершения должностным лицом муниципального заказчика – начальником Отдела по жилищно-коммунальному хозяйству и благоустройству администрации города Свободного XXXXXXXX административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В связи с нарушением правил размещения заказа на поставку товаров, работ и услуг для государственных нужд указанным должностным лицом создаются условия возникновения коррупции при размещении муниципальных заказов, кроме того, действиями лица нарушен единый порядок размещения заказов, предусмотренный требованиями Федерального закона о размещении заказов. Действия должностного лица повлекли ограничение конкуренции, а также неэффективное расходование средств муниципального бюджета.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2. КоАП РФ не установлено.

Обстоятельств отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3. КоАП РФ не установлено.

Принимая во внимание доказанность представленными в дело документами состава административного правонарушения в действиях должностного лица муниципального заказчика – начальника Отдела по жилищно-коммунальному хозяйству и благоустройству администрации города Свободного XXXXXXXX и руководствуясь статьями 23.66, 29.7, 29.9, 29.10, а также ч. 2 ст.7.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПО С Т А Н О В И Л:

Признать должностное лицо муниципального заказчика – начальника Отдела по жилищно-коммунальному хозяйству и благоустройству администрации города Свободного XXXXXXXX, XXXXXXXX г.р., уроженца гор. XXXXXXXX, зарегистрированного по адресу: Амурская область, г. XXXXXXXX, ул. XXXXXXXX, кв. хх виновным в совершении административного правонарушения по делу № 3-208-П/2011 ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 7.32 КоАП РФ, и применить к нему административное наказание в виде административного штрафа в размере 20000 (двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с ч.1 ст.32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно ч.5 ст. 3.5. КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет Амурской области в полном размере.

Штраф должен быть перечислен в доход бюджета города Свободного Амурской области по следующим реквизитам:

Управление федерального казначейства по Амурской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Амурской области) ИНН 2801031325 КПП 280101001 Р/с № 40101810000000010003 в ГРКЦ ГУ Банка России по Амурской области г. Благовещенск БИК 041012001 Назначение платежа: код 16111633040040000140 (денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов) ОКАТО 10430000000.

В соответствии со ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права или в виде административного штрафа (за исключением взыскания административного штрафа на месте совершения административного правонарушения) невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца.

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.

Согласно ч.1 ст.20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона РФ от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» акты органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение одного года со дня их вступления в законную силу.

Согласно ч.3 ст.30.1 и ч.1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Благовещенский городской суд в течение 10 дней со дня его вручения или получения копии постановления.

В соответствии с 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.

Врио руководителя управления XXXXXXXX