

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев постановление прокурора Комсомольского района советника юстиции <...> о возбуждении дела об административном правонарушении от «08» августа 2016г., в отношении должностного лица - генерального директора ОАО «Передвижная механизированная колонна № 83» (далее – ОАО «ПМК-83») <...>, материалы дела № 7-4/146,

УСТАНОВИЛ:

Прокуратурой Комсомольского района проведена проверка соблюдения требований 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) при исполнении государственных контрактов.

В результате вышеуказанной проверки установлены нарушения законодательства о контрактной системе при исполнении контракта от 29.12.2015 № 1011 в деятельности ОАО «ПМК-83».

Согласно ч. 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. Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

В силу ч.2 ст. 767 ГК РФ, изменения условий государственного или муниципального контракта, в одностороннем порядке или по соглашению сторон допускаются в случаях, предусмотренных законом.

29.12.2015 Краевое государственное казённое учреждение «Хабаровское управление автомобильных дорог» (далее – КГКУ «Хабаровскуправтодор») и ОАО «ПМК-83» на основании результатов размещения закупки № 0122200002515010029 заключили контракт № 1011 (далее – контракт).

Согласно п.1.1 контракта, предметом является выполнение работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Хабаровского края и искусственных сооружений на них. Заказчик поручает, а подрядчик принимает на себя обязательства выполнить работы в соответствии с технической частью (приложение № 1), являющейся неотъемлемой частью контракта, а заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом.

Пунктом 1.2 контракта установлено, что объем выполняемых работ установлен в технической части.

В п.2.1 технической части установлено, что работы должны быть выполнены в полном

соответствии с ведомостями объемов работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Хабаровского края и искусственных дорожных сооружений на них (далее – Ведомости № 1), требованиям нормативных правовых, нормативно-технических документов и стандартов Российской Федерации в области дорожного строительства.

Ведомости объемов работ включены в техническое задание и являются приложением 1 к технической части. Вместе с ведомостями объемов работ приложением 2 к технической части является сметная документация, которая представлена локальными ресурсными сметными расчетами, подготовленными с помощью программного комплекса «Гранд-СМЕТА», в которых объемы работ детализированы и определена их сметная стоимость. На основании локальных ресурсных сметных расчетов составлена сводная смета расчета на выполнение работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Хабаровского края и искусственных дорожных сооружений на них (Бикинский, Вяземский, Лазовский, Хабаровский, Комсомольский, Советско-Гаванский и Ванинский муниципальные районы). В соответствии со сводной сметой определена начальная (максимальная) цена контракта, которая составила 900 430 080,00 рублей.

Согласно п. 2.1 контракта цена контракта составила 679 824 710, 40 рублей. Цена контракта указана с учетом коэффициента снижения начальной (максимальной) цены контракта по результатам определения подрядчика.

Пунктом 11.3 контракта определено, что изменения и дополнения настоящего контракта возможны по соглашению сторон в рамках действующего законодательства в сфере осуществления закупок. Все изменения и дополнения оформляются в письменном виде путем подписания сторонами дополнительных соглашений к контракту. Дополнительные соглашения к контракту являются его неотъемлемой частью и вступают в силу с момента их подписания сторонами.

В соответствии с дополнительным соглашением № 3 от 18.04.2016 стороны приняли решение о необходимости корректировки приложений к контракту.

Пунктом 6 Дополнительного соглашения № 3 исключены из состава контракта «Ведомости объемов работ» (Приложения к Техническому заданию, являющемуся Приложением № 1 Технической части - приложения № 1 к Контракту).

Пунктом 7 Дополнительного соглашения № 3 включена в состав контракта «Сводная ведомость объемов работ по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Хабаровского края и искусственных сооружений на них» (Приложение № 4 к настоящему дополнительному соглашению № 3) (далее - Ведомость).

В результате анализа содержания Ведомости прокуратурой района выявлены существенные изменения объемов работ при исполнении контракта от 29.12.2015 № 1011 ОАО «ПМК-83».

Так в Ведомости № 1 по содержанию автомобильных дорог регионального или межмуниципального значения Хабаровского края и искусственных сооружений на них Комсомольского района по Разделу I Полоса отвода была предусмотрена вырубка кустарника и подлеска (среднего) вручную с вывозкой на свалку в

объеме 6 га, по Ведомости указанные работы увеличены до 15 га.

Дробление порубочных остатков в щепу Ведомостью №1 предусматривалось в объеме 6 га, в Ведомости в объеме 2,092 га.

Обрубка крон деревьев по Ведомости № 1 запланирована в объеме 691 шт., по Ведомости такие работы исключены.

Валка деревьев по Ведомости №1 предполагалась в количестве 200 шт, по Ведомости количество увеличилось до 320 шт.

По разделу II Земляное полотно, восстановление профиля водоотводных канав экскаватором по Ведомости №1 планировалось в объеме 42 км, по Ведомости такие работы составили 105 км.

Планировка откосов насыпи экскаватором в Ведомости №1 предусмотрена в объеме 42800 м², в Ведомости 128400 м².

Ликвидация размывов увеличена в два раза с 301 м³ по Ведомости №1 до 602 м³ по Ведомости.

Засыпка промоин и ям на откосах и бермах по Ведомости №1 предполагалась в объеме 54 м³, по Ведомости - 162 м³.

Ликвидация пучинистых участков на асфальтобетонном покрытии в Ведомости №1 планировалось в объеме 329 м³, в Ведомости таких работ нет.

По разделу III Проезжая часть (дорожная одежда), разделительная, заливка трещин на асфальтобетонном покрытии механизированным способом уменьшена со 11465 м трещин до 9000 м трещин.

Заливка трещин на асфальтобетонном покрытии ручным способом наоборот увеличена с 1504 м трещин до 7520 м трещин.

Заливка трещин струйно-инъекционным способом по Ведомости №1 запланирована в объеме 6675 м трещин, по Ведомости объем составил 20030 м трещин.

Планировка обочин автофайдером предполагалась по Ведомости №1 -257 км прохода, по Ведомости - 411,2 км прохода.

Срезка и планировка обочин на участках с ограждением по Ведомости №1 предусматривалась в объеме 41 км прохода, по Ведомости такие работы отсутствуют.

Восстановление профиля гравийных покрытий с добавлением нового материала планировалось в объеме 27632 м², по Ведомости таких работ нет.

Восстановление профиля гравийных покрытий без добавления нового материала соответственно увеличено с 14107 м² до 70535 м².

Работа по ликвидации пучнистых участков на дорогах с гравийным покрытием по Ведомости №1 составляла 1585 м², по Ведомости - 6340 м².

Одиночная поверхностная обработка усовершенствованных покрытий битумом с применением черного щебня предполагалось в объеме 151200 м², по Ведомости эти работы уменьшены до 65000 м².

Планировка проезжей части гравийных и грунтовых дорог автогрейдером увеличена с 11122270 м² до 33366810 м².

Увеличены в два раза работы по устройству покрытий толщиной 4 см. из горячих асфальтобетонных смесей плотных мелкозернистых с 513 м² до 1026 м² и смесей пористых крупнозернистых с 513 м² до 1026 м², соответственно в два раза увеличены работы по розливу вяжущих материалов и доставке битума к месту работы.

Более чем в два раза уменьшены работы по ликвидации колеи глубиной до 50 мм фрезерованием с заполнением асфальтобетоном с 18995 м² до 8548 м², соответственно и пропорционально уменьшены работы для организации указанных работ (перевозка грузов автомобилями-самосвалами, розлив вяжущих материалов и доставка битума к месту работы).

Срезка поверхностного слоя асфальтобетонных дорожных покрытий методом холодного фрезерования увеличено с 11340 м² до 15200 м².

Значительно увеличены работы по зимнему содержанию дорог. Так очистка дорог от снега плужным снегоочистителем на базе автомобиля увеличена с 37279060 м² до 70830210 м².

Очистка дороги от рыхлого снега автогрейдером толщиной до 500мм с 19834850 м² до 49587130 м².

Очистка дороги от плотного снега автогрейдером толщиной до 300мм с 18575140 м² до 27862710 м².

Очистка обочин от снега плужным снегоочистителем на базе автомобиля с 8117 км обочин до 16234 км обочин.

Уборка снежных валов автогрейдером с 3277 км вала до 9831 км вала.

Уборка снежных валов шнекоротором уменьшена с 1904 км вала до 571,2 км вала.

По разделу IV Защитные сооружения, значительно снижены объемы работ по сухой очистке поверхности ограждений щеткой ветошью с 42704 м до 8540,8 м, а работы по очистке ограждений от пыли и грязи машиной КДМ в Ведомости не предусмотрены, в то время как по Ведомости №1 их объем составил 43580 м.

Окраска тыльной стороны металлического барьерного ограждения эмалью уменьшена с 13108 м до 3932 м.

Выправка отдельных секций металлического барьерного ограждения в Ведомости по сравнению с Ведомостью №1 увеличена с 431 м до 2562 м.

Замена светоотражающих элементов ограждения уменьшена с 1905 шт. до 953 шт.

Сдвигание снега из-под барьерного ограждения автогрейдером с навесным оборудованием уменьшено с 297459 м до 148730 м.

По разделу V Элементы обустройства, работы по очистке и мойке дорожных знаков уменьшены в 10 раз с 1682 шт. по Ведомости №1 до 168,2 шт. по Ведомости.

Окраска щитков дорожных знаков уменьшена с 841 шт. до 84,1 шт.

Замена щитков дорожных знаков увеличена с 59 шт. до 540 шт.

Замена стоек дорожных знаков увеличена с 210 шт. до 315 шт.

Замена сигнальных столбиков увеличена с 416 шт. до 512 шт.

Очистка и мойка сигнальных столбиков по Ведомости не предусмотрена, в то время как по Ведомости №1 планировалось очистить 3747 шт.

Наклейка светоотражающих элементов на сигнальные столбики уменьшена с 824 шт. до 494 шт.

Окраска сигнальных столбиков уменьшилась с 3161 шт. до 316 шт.

Работы по очистке автобусных остановок от грязи, пыли и мусора увеличены с 24953 м² до 75560 м².

Работы по очистке автопавильонов и прилегающей территории от мусора и грязи увеличились с 11491 м² до 34473 м².

Окраска автопавильонов планировалось в объеме 226 м², по Ведомости указанные работы составили 540 м².

Разбрасывание снега в сторону до 3м возле стоек дорожных знаков, сигнальных столбиков уменьшено с 44698 шт. до 8939,6 шт.

Очистка автопавильонов и прилегающей территории от снега увеличена с 56565 м² до 113130 м².

Работы по очистке автобусных остановок от снега уменьшены со 100505 м² до 72101 м².

Очистка тротуаров от снега вручную увеличена с 31882 м² до 63764 м².

Увеличены работы по подсыпке песком автобусных остановок машиной КДМ с 59230 м² до 118460 м² и по подсыпке тротуаров песком вручную с 31882 м² до 63760 м².

По разделу VI Искусственные сооружения, уменьшены работы по закрытию на зиму и открытию отверстий труб до 2 м² с 85 труб до 38 труб.

По подразделу Мосты железобетонные, увеличены работы по очистке полосы безопасности вручную (вдоль тротуаров) с 9,08 км прохода до 78,4 км прохода, а также по очистке от грязи и мусора тротуаров вручную с 18110 м² до 78400 м².

Остальные работы по указанному подразделу запланированные в Ведомости №1 в Ведомости отсутствуют. Это такие работы как: очистка полосы безопасности механизированным способом, очистка от грязи тротуаров механизировано, сухая очистка поверхности ограждений щеткой, нанесение вертикальной разметки 2.5, 2.6 на барьерное ограждение, очистка перильного ограждения от пыли и грязи КДМ, окраска перильного ограждения эмалью, очистка водоотводных трубок от грязи и мусора, очистка от грязи и мусора пазов и зазоров для перемещения конструкций деформационных швов, подтяжка и смазка пружин в деформационных швах, очистка подходов и подмостовых зон, очистка от мусора и грязи верхних площадок опор, очистка опорных узлов и опорных частей, очистка от снега и льда тротуаров вручную, очистка снега вдоль тротуаров вручную, очистка снега вдоль тротуаров механизировано, очистка от снега вдоль ограждения механизированным способом, очистка водоотводных трубок от снега и льда, очистка тротуаров от снега механизированным способом, очистка от снега и льда пазов для перемещения листов деформационных швов, очистка от снега и льда опорных частей.

По подразделу Мосты деревянные, в два раза увеличен объем работ по ремонту верхнего дощатого настила с заменой нового материала с 637 м² по Ведомости №1 до 1274 м² по Ведомости, соответственно увеличен и расход материалов: доски обрезные и гвозди.

Работы по снятию и установке ранее снятых перил увеличены с 252 м до 504 м, по снятию и установке ранее снятых колесоотбойный брусьев также увеличены в два раза с 252 м до 504 м.

Очистка от мусора и грязи вдоль колесоотбойного бруса вручную по Ведомости №1 запланирована в объеме 7,86 км прохода, по Ведомости указанные работы составляют 15,72 км прохода.

Аналогичные изменения объемов выполненных работ также выявлены по Бикинскому, Вяземскому, Лазовскому, Хабаровскому, Советско-Гаванскому и Ванинскому муниципальным районам Хабаровского края.

Изменение существенных условий контракта по дополнительному соглашению № 3 от 18.04.2016 с изменением объема выполненных работ противоречит нормам действующего законодательства.

В соответствии с ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе, изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается.

Допущенные нарушения дают возможность злоупотреблений своими полномочиями, создают предпосылки для развития коррупциогенных факторов, недобросовестной конкуренции, в нарушение пунктов 12, 21 статьи 7 Федерального закона от 25 декабря 2008 года N 273-ФЗ «О противодействии коррупции» препятствуют оптимизации и конкретизации полномочий государственных органов, обеспечению добросовестности и объективности в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

На основании изложенного, Прокурором Комсомольского района в действиях генерального директора ОАО «ПМК-83» <...> усматриваются признаки состава

административного правонарушения, предусмотренного ч.4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В назначенное время от генерального директора ОАО «ПМК-83» <...> явился представитель по доверенности <...>. От прокуратуры Хабаровского края явилась <...>.

Представитель генерального директора ОАО «ПМК-83» <...> по доверенности не согласился с выявленным прокуратурой нарушением, поскольку объем работ и их стоимость увеличены менее, чем на 10 %, что в полной мере соответствует п.п. б п. 1 ч.1 ст.95 Закона о контрактной системе. Объекты, виды и объемы работ, указанные в дополнительных соглашениях к контрактам № 1010 и № 1011, а также финансирование этих работ, должны были включаться в сметную документацию изначально, а значит и в договоры они должны были быть включены еще на стадии проектирования, поскольку являются дорогами Хабаровского края и не содержать их нельзя. Не по ошибке ОАО «ПМК-83» проектная документация была изготовлена без спорных объектов, поэтому расчета были произведены неправильно. Эти объективные обстоятельства и повлекли впоследствии необходимость увеличения заказчиком объемов работ по ходу выполнения контрактов № 1010 и № 1011. Закон о противодействии коррупции в постановлении прокурора приведен некорректно, поскольку факта коррупции установлено не было, все лица действовали в интересах государства и жителей Хабаровского края и закон не нарушали. Дополнительно пояснил, что истекли сроки привлечения к административной ответственности.

Представитель прокуратуры Хабаровского края поддержал позицию прокурора Комсомольского района, не согласился с представленными пояснениями представителя по доверенности генерального директора ОАО «ПМК-83» <...>.

В результате изучения материалов дела, исходя из пояснений, представленных при рассмотрении дела, Хабаровское УФАС России пришло к следующим выводам.

Доводы, изложенные представителем по доверенности генерального директора ОАО «ПМК-83» <...> подлежат отклонению, поскольку изменен предмет контракта (виды, объемы, содержание подлежащих выполнению по контракту работ).

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. Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

В силу ч.2 ст. 767 ГК РФ, изменения условий государственного или муниципального контракта, в одностороннем порядке или по соглашению сторон допускаются в случаях, предусмотренных законом.

Так, согласно [подпункту "б" пункта 1 части 1 статьи 95](#) Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении

допускается в случае, если по предложению заказчика увеличиваются предусмотренные контрактом 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.

Учитывая изложенное, в случае необходимости увеличения или уменьшения заказчиком предусмотренного контрактом объема работ (если такая возможность была установлена документацией о закупке) при исполнении контракта можно увеличить или уменьшить объем работ по определенным позициям локального сметного расчета не более чем на десять процентов исходя из установленной в контракте цены единицы объема работы. При этом общая стоимость сметного расчета должна быть изменена пропорционально дополнительному объему работы, но не более чем на десять процентов.

В случае возникновения необходимости в видах работ, не предусмотренных контрактом, такую закупку следует осуществить конкурентными способами определения поставщика (подрядчика, исполнителя), установленными [Законом N 44-ФЗ](#), или у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в случаях, определенных [частью 1 статьи 93](#) Закона N 44-ФЗ.

Изменение существенных условий государственного контракта по дополнительному соглашению № 3 от 18.04.2016 с включением в контракт дополнительных, не предусмотренных изначально контрактом, работ, а также исключение работ, предусмотренных контрактом, противоречит нормам действующего законодательства.

Дополнительное соглашение заключено генеральным директором ОАО «ПМК-83» <...>.

В соответствии с ч.4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

Вина генерального директора ОАО «ПМК-83» <...> состоит в том, что у нее имелась

возможность для соблюдения правил и норм Закона о контрактной системе, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объективная сторона административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, состоит в нарушении установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок требований, предъявляемых к порядку изменения условий контракта.

Эффективность применения законодательства о контрактной системе в сфере закупок обеспечивается не только проведением государственного контроля за соблюдением законодательства, но и установлением ответственности за нарушение требований закона.

В части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе описаны исключительные случаи, когда допускается изменение существенных условий контракта при его исполнении. Спорная ситуация к указанным исключениям не относится.

Местом совершения административного правонарушения является г. Хабаровск.

Дата совершения административного правонарушения: 18.04.2016.

Оснований для применения ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и освобождения от административной ответственности не имеется.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не установлено.

Срок давности, предусмотренный, ч. 1 ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях для привлечения к административной ответственности по ч.4 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, составляет один год, следовательно, на момент рассмотрения настоящего дела, не истек. В этой связи, довод представителя генерального директора ОАО «ПМК-83» <...> о необходимости прекращения производства по административному делу в связи с истечением срока давности привлечения к административной ответственности, подлежит отклонению.

Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев материалы дела, пришло к выводу о том, что в действиях генерального директора ОАО «ПМК-83» <...> содержится состав административного правонарушения, предусмотренного ч.4 ст.7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь ст. ст. 23.66, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать генерального директора Открытого акционерного общества «ПЕРЕДВИЖНАЯ МЕХАНИЗИРОВАННАЯ КОЛОННА № 83» <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.4 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях;

2. Назначить генеральному директору Открытого акционерного общества «ПЕРЕДВИЖНАЯ МЕХАНИЗИРОВАННАЯ КОЛОННА № 83» <...> наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей 00 копеек.

Согласно ч.1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный 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 ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1. и ч. 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Суммы штрафов, уплаченные за нарушения законодательства о контрактной системе, зачисляются:

получатель: УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России),

ИНН 2721023142,

КПП 272101001, КБК 161 1 16 33020 02 6000 140,

ОКТМО 08701000001,

БИК 040813001.

Расчетный счет 40101810300000010001.

Отделение Хабаровск, г. Хабаровск.