

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об административном правонарушении № 12-Т-10-АП

25 мая 2010 года г. Абакан

Я, Гофман Эдуард Робертович, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакаское УФАС России), рассмотрев постановление прокурора Таштыпского района старшего советника юстиции Дубровина А.В. о возбуждении дела об административном правонарушении от 05.04.2010 в отношении должностного лица – главы муниципального образования г. Абаза Сергея Владимировича Фефелова квалифицируемого по части 2 статьи 7.29 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ),

в присутствии:

заместителя прокурора Таштыпского района Метельского Александра Анатольевича;

защитника Фефелова Сергея Владимировича Егоровой Эльвиры Егоровны на основании доверенности от 24.04.2010 № 12/2010Д;

УСТАНОВИЛ:

13 апреля 2010 года в адрес Хакаского УФАС России поступили материалы и постановление прокурора Таштыпского района старшего советника юстиции А.В. Дубровина о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – главы муниципального образования г. Абаза С.В. Фефелова по части 2 статьи 7.29 КоАП РФ.

Из указанного постановления следует, что прокуратурой Таштыпского района в марте 2009 года проведена проверка соблюдения Администрацией МО г. Абаза требований бюджетного законодательства при предоставлении субсидии ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж» и установлено, что между Администрацией МО г. Абаза и ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж» был заключен договор на выполнение подрядных работ № П/48 от 04.08.2009. Предметом данного договора являются принятые подрядчиком обязательства по выполнению полного комплекса работ по подготовке объектов жилищно-коммунального хозяйства к осенне-зимнему периоду 2009-2010 годов.

Сумма договора составляет 2400 тысяч рублей, торги на право заключения договора Администрацией МО г. Абаза не проводились, что является нарушением требований Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд».

В соответствии с положениями пункта 14 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов, размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд на сумму, не превышающую установленного Центральным банком Российской Федерации предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке (в настоящее время такая сумма составляет 100 000 рублей); при этом заказы на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг заказчик вправе размещать в течение квартала в соответствии с настоящим пунктом на сумму, не превышающую указанного предельного размера расчетов наличными деньгами.

Указанное правонарушение, по мнению Прокуратуры Таштыпского района, образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ.

Частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ установлено, что принятие должностным лицом государственного или муниципального заказчика, должностным лицом уполномоченного органа решения о размещении заказа иным способом в случае, если размещение такого заказа в соответствии с законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд должно осуществляться путем проведения торгов, а также принятие решения о размещении заказа иным способом в случае, если размещение такого заказа в соответствии с законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд должно осуществляться путем проведения торгов в форме аукциона, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц.

В силу статьи 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Должностным лицом является глава МО г. Абаза Фефелов Сергей Владимирович, назначенный на должность решением избирательной комиссии МО г. Абаза от 02.03.2009 № 11/17-2.

В постановлении о возбуждении административного производства от 05.04.2010 Фефелов С.В. указал, что с вынесенным постановлением полностью не согласен, под муниципальными нуждами понимаются потребности муниципальных образований, муниципальных заказчиков – органов местного самоуправления, бюджетных учреждений. В данном случае средства городского бюджета были направлены на ремонт тепловых сетей, находящихся в хозяйственном ведении МУП «АГ ЖКХ» и переданных последним на праве аренды ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж», таким образом, в данных отношениях отсутствует как муниципальный заказчик, так и муниципальные нужды. Денежные средства ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж» были предоставлены в соответствии со статьей 78 Бюджетного кодекса РФ.

Определением от 15.04.2010 рассмотрение дела № 12-Т-10-АП назначено на 30.04.2010.

На рассмотрение дела 30.04.2010 представлены письменные пояснения главы МО г. Абаза, из которых следует, что в случае предоставления субсидии ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж» в размере 2400 тысяч рублей, состав правонарушения, предусмотренный частью 2 статьи 7.29 КоАП РФ, отсутствует, исходя из следующего.

Тепловые сети признаны решениями арбитражных судов находящимися на праве хозяйственного ведения МУП «АГ ЖКХ» - предприятия, являющегося банкротом. Учитывая, что все правомочия собственника имущества прекращены, тепловые сети включены в состав социально-значимого имущества, реализуемого предприятием-банкротом, и переданы этим предприятием (а не Администрацией МО г. Абаза) на праве аренды ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж». Ремонт тепловых сетей не относится к потребности муниципального образования, муниципального заказчика, а относится к потребности арендатора сетей - управляющей компании ЖКХ ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж». Следовательно, положения Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» не распространяются на данные отношения в виду отсутствия муниципальных нужд.

Кроме того, в ходе рассмотрения дела 30.04.2010 устно представитель Администрации МО г. Абаза Егорова Э.Е. пояснила, что договор № П/48 на выполнение подрядных работ по подготовке объектов ЖКХ к осенне-зимнему периоду от 04.08.2009, по мнению Администрации МО г. Абаза, не считается заключенным, так как отсутствует подпись должностного лица ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж», имеется только печать общества. Также была представлена копия договора от 04.08.2009 № П/48 о финансировании модернизации объектов коммунальной инфраструктуры, предметом которого является финансирование

ремонта объектов коммунальной инфраструктуры, находящихся во владении ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж», согласно прилагаемым сметам в рамках исполнения МЦП «Модернизация объектов коммунальной инфраструктуры МО г. Абаза на период 2009 – 2010 годы».

На основании изложенного дело № 12-Т-10-АП было отложено, рассмотрение назначено на 25 мая 2010 года.

На рассмотрении дела защитник Егорова Э.Е. подтвердила позицию Фефелова С.В., указала, что Администрация МО г. Абаза не является собственником сетей, в настоящее время тепловые сети реализованы конкурсным управляющим РГУП «Хакресподоканал». Кроме того, Егорова Э.Е. ссылается на судебные акты по делу № А74-3238/2007, которыми установлено, что имущество, поименованное в реестре движимого и недвижимого имущества (приложение № 1 к договору № 1/АИ от 06.08.2008), принадлежит МУП «АГ ЖКХ» на праве хозяйственного ведения.

Также Егорова Э.Е. указала, что в соответствии с постановлением Правительства Республики Хакасия от 29.07.2009 № 325 «О предоставлении межбюджетных трансфертов муниципальным образованиям РХ» МО г. Абаза была предоставлена дотация на поддержку мер по обеспечению сбалансированности бюджетов с целью подготовки объектов ЖКХ к осенне-зимнему периоду. Следовательно, Егорова Э.Е. полагает, что ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж» была выделена субсидия в соответствии с требованиями Бюджетного кодекса РФ.

Заместитель прокурора Таштыпского района Метельский А.А. в своем заключении поддержал постановление прокурора Таштыпского района о возбуждении дела об административном правонарушении от 05.04.2010, считает, что имеются основания для привлечения должностного лица – главы МО г. Абаза Фефелова С.В. к административной ответственности по части 2 статьи 7.29 КоАП РФ. Кроме того, Метельский А.А. отметил, что прокуратурой Таштыпского района на рассмотрение дела представлена копия договора на выполнение подрядных работ по подготовке объектов жилищно-коммунального хозяйства к осенне-зимнему периоду № П/48 от 04.08.2009, которая заверена директором ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж», Метельский А.А. считает, что договор заключен, так как он подписан обеими сторонами (главой МО г. Абаза Фефеловым С.В. и директором ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж» Чучалиным В.А.), на договоре имеются печати сторон. К названному договору приложены сметы на выполнение работ, акты выполненных работ, справки о стоимости выполненных работ и затрат. Из указанных документов следует, что заказчиком выполнения работ по капитальному ремонту тепловых сетей в городе является Администрация МО г. Абаза, подрядчиком – ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж». Таким образом, заместитель прокурора Таштыпского района полагает, что Администрация МО г. Абаза является муниципальным заказчиком по договору подряда, ремонт тепловых сетей – это муниципальные нужды, несмотря на то, что тепловые сети находятся в хозяйственном ведении МУП «АГ ЖКХ».

Оценив указанные доводы, исходя из имеющихся материалов дела и судебной практики, прихожу к следующим выводам.

В соответствии с части 2 статьи 3 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее Закон о размещении заказов) под муниципальными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств местных бюджетов и внебюджетных источников финансирования потребности муниципальных образований, муниципальных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для решения вопросов местного значения и осуществления отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и (или) законами субъектов Российской Федерации, функций и полномочий муниципальных заказчиков.

Частью 1 статьи 4 Закона о размещении заказов установлено, что государственными заказчиками, муниципальными заказчиками (далее также - заказчики) могут выступать соответственно государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, органы местного самоуправления, а также бюджетные учреждения, иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

Под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд (далее также - государственный или муниципальный контракт либо контракт), а в случае, предусмотренном пунктом 14 части 2 статьи 55 настоящего Федерального закона, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме (статья 5 Закона о размещении заказов).

Следовательно, учитывая то, что тепловые сети включены в состав имущества, реализуемого предприятием – банкротом (МУП «Абазинское городское жилищно-коммунальное хозяйство»), и договором аренды № 1/АИ от 6 августа 2008 года переданы в аренду ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж», ремонт указанного имущества не относится к потребности муниципального образования, а относится к потребностям арендатора сетей. Таким образом, требования Закона о размещении заказов не распространяются на данные отношения, так как отсутствуют муниципальные нужды.

Кроме того, решением Арбитражного суда Республики Хакасия от 04.05.2010 по делу № А74-757/2010 установлено, что постановлением главы МО г. Абаза № 973 от 26.08.2009 ООО «АМПП» ЗАО «Востоксантехмонтаж» была предоставлена субсидия для безаварийного прохождения отопительного периода 2009/2010 в размере 2400 тысяч рублей.

Арбитражный суд Республики Хакасия подтвердил позицию Хакасского УФАС России о том, что указанная субсидия является муниципальной преференцией, и она была выделена в нарушение порядка, установленного главой 5 Закона о защите конкуренции. За нарушение порядка предоставления муниципальной преференции глава МО г. Абаза был привлечен к административной ответственности в виде штрафа по части 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Принимая во внимание все обстоятельства дела, считаю, что имеются основания для прекращения производства по делу в связи с отсутствием состава правонарушения.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 2 статьи 7.29, статьей 23.48, частью 1 статьи 24.5, статьей 26.1, пунктом 2 части 1 статьи 29.9, статьей 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛ:**

производство по делу № 12-Т-10-АП об административном правонарушении, возбужденного в отношении должностного лица – главы МО г. Абаза Фефелова С.В., прекратить в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушения постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Руководитель управления Э.Р. Гофман