

10 ноября 2011 года (11.30 часов) г. Благовещенск

Должностное лицо Амурского УФАС России, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 3-220/2011, возбужденного в отношении должностного лица муниципального заказчика – Муниципального общеобразовательного учреждения средней общеобразовательной школы жд. ст. Бам <...> по признакам правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст.7.32 КоАП РФ, выразившегося в изменении условий муниципального контракта от 17.12.2010 № 62 на выполнение работ по капитальному ремонту кровли Муниципального общеобразовательного учреждения средней общеобразовательной школы жд. ст. Бам, что нарушает ч. 5 ст. 9, ч. 3 ст. 38 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Закон о размещении заказов),

У С Т А Н О В И Л:

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 Законом о размещении заказов.

В соответствии с п. 4.1.7. Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС РФ № 324 от 15 декабря 2006 г. Амурское УФАС России уполномочено на осуществление контроля за соблюдением заказчиком, уполномоченным органом или специализированной организацией либо конкурсной, аукционной или котировочной комиссией законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о размещении заказов.

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 ходе проведения административного расследования должностным лицом Амурского УФАС России установлено, следующее:

04.07.2011 в Амурское УФАС России поступила информация от прокуратуры Амурской области о нарушении заказчиком – МОУ СОШ жд.ст. Бам и подрядчиком – ООО «КомфортСпецСервис» положений Федерального закона «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 № 94-ФЗ (далее – Закон о

размещении заказов) при исполнении муниципальных контрактов на выполнение работ по капитальному ремонту кровли Муниципального общеобразовательного учреждения средней общеобразовательной школы жд. ст. Бам.

На основании приказа Амурского УФАС России № 221 от 19.07.2011, приказа Амурского УФАС России № 244 от 03.08.2011 проведена внеплановая документальная проверка соответствия Закону о размещении заказов и ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) действий муниципального заказчика – Муниципального общеобразовательного учреждения средней общеобразовательной школы жд. ст. Бам и уполномоченного органа - Отдела экономики администрации Сковородинского района по размещению заказов на выполнение работ по капитальному ремонту кровли Муниципального общеобразовательного учреждения средней общеобразовательной школы жд. ст. Бам и исполнению заключенных по их результатам муниципальных контрактов.

В ходе проведения внеплановой проверки установлено следующее:

11.11.2010 Распоряжением главы Сковородинского района № 743-Р утвержден состав аукционной комиссии и документация на проведение открытого аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту кровли Муниципального общеобразовательного учреждения средней общеобразовательной школы жд.ст. Бам.

Извещение о проведении открытого аукциона от 11.11.2010 опубликовано в печатном издании «Амурская звезда» и размещено на официальном сайте Амурской области.

Заказчиком является Муниципальное общеобразовательное учреждение средней общеобразовательной школы жд.ст. Бам.

Уполномоченный орган – отдел муниципального заказа администрации Сковородинского района.

Начальная (максимальная) цена контракта: 5 334 513 (пять миллионов триста тридцать четыре тысячи пятьсот тринадцать) рублей.

В соответствии с извещением и п. 8.1.5 информационной карты документации об аукционе срок выполнения работ установлен до 01 марта 2011 года.

17.12.2010 заключен муниципальный контракт № 62 на выполнение работ по капитальному ремонту кровли МОУ СОШ жд. ст. Бам. Цена контракта составляет 3 894 171 рублей. Срок выполнения работ по контракту до 01.03.2011. Работы по контракту должны быть начаты в день, следующий за днем подписания контракта.

25.01.2011 подрядчиком ООО «КомфортСпецСервис» направлено обращение о переносе сроков начала работ.

24.02.2011 между муниципальным заказчиком – МОУ СОШ жд. ст. Бам в лице <...> и подрядчиком - ООО «КомфортСпецСервис» заключено дополнительное соглашение к муниципальному контракту № 62 от 17.12.2010, в соответствии с

которым стороны договорились: «в связи с невозможностью окончания работ в срок, по капитальному ремонту кровли в Муниципальном общеобразовательном учреждении средней общеобразовательной школы ж/д ст. Бам согласно п. 3.1 ст. 3 муниципального контракта № 62 от 17.12.2010 из-за метео условий (заморозки) продлить Муниципальный контракт №62 от 17.12.2010 сроком на 3 месяца, т.е. до 01 июня 2011 года».

В соответствии с ч.5 ст. 9 Закона о размещении заказов при заключении и исполнении 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 22 статьи 41.8, части 11 статьи 41.9, части 15 статьи 41.11, частях 10 и 14 статьи 41.12, 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 - 6.7 и 8.1 настоящей статьи, частью 26.1 статьи 65 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 3 ст. 38 Закона о размещении заказов контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении открытого аукциона и документации об аукционе.

Таким образом, в нарушение ч. 3 ст. 38, ч.5 ст. 9 Закона о размещении заказов должностным лицом муниципального заказчика <...> изменены условия муниципального контракта от 17.12.2011 № 62 на выполнение работ по капитальному ремонту кровли Муниципального общеобразовательного учреждения средней общеобразовательной школы жд. ст. Бам, в части продления срока выполнения работ по контракту.

Изменение условий контракта приводит к созданию преимуществ для отдельных хозяйствующих субъектов, создает предпосылки для возникновения коррупции, тем самым образует угрозу экономической безопасности.

В соответствии с ч. 2 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Таким образом, в действиях должностного лица муниципального заказчика – <...> по факту изменения условий муниципального контракта от 17.12.2011 № 62 на выполнение работ по капитальному ремонту кровли Муниципального общеобразовательного учреждения средней общеобразовательной школы жд. ст. Бам, в части продления срока выполнения работ по контракту, установлено нарушение требований ч. 3 ст. 38, ч.5 ст. 9 Закона о размещении заказов, ответственность за которое предусмотрена ч.2 ст. 7.32 КоАП РФ.

Местом совершения административного правонарушения является место нахождения юридического лица – МОУ СОШ жд.ст. Бам – 676052, Амурская

область, Сковородинский район, жд.ст. Бам, ул. Амурская, 1.

Время совершения административного правонарушения – 24.02.2011.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Определением о возбуждении дела об административном правонарушении № З-220/2011 от 06.10.2011 в отношении должностного лица муниципального заказчика <...> было возбуждено дело об административном правонарушении по ч. 2 ст. 7.32 КоАП РФ.

Данное лицо было приглашено на составление протокола об административном правонарушении.

О дате, времени и месте составления протокола должностное лицо муниципального заказчика уведомлено надлежащим образом.

На составление протокола явилась <...>.

Приказ о назначении от 03.03.2003 № 28а.

<...> в соответствии с ч. 1 ст. 25.1 КоАП РФ разъяснены права.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

На момент составления протокола в материалах дела представлены письменные пояснения <...>, где указано следующее.

Муниципальный контракт № 62 от 17.12.2010 был продлен по соглашению сторон. В зимнее время (январь, февраль) работы не могли быть выполнены из-за погодных условий, т.к. был большой снег. В марте работы начались, рабочие очистили снег и начали разбор покрытий.

24.02.2011 контракт был продлен до 01.06.2011.

Статьей 9 Закона о размещении заказов не предусмотрено ограничение прав и обязанностей сторон в части согласования иных сроков поставки товаров или

выполнения работ, поэтому изменение и расторжение заключенного дополнительного соглашения возможно по соглашению сторон.

Согласно сложившейся судебной практики, а именно постановления Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 12.05.2009 № Ф03-1531/2011, суд не удовлетворяет исковое заявление о признании недействительным соглашений об изменении сроков поставки товаров, так как считает, что изменение сроков контракта допустимо по соглашению сторон, руководствуясь статьями 450, 452 ГК РФ и Законом о размещении заказов.

На основании вышеизложенного, <...> считает действия по продлению сроков муниципального контракта № 62 правомерными, вину не признает.

В соответствии с протоколом № 163 от 28.10.2011 по делу об административном правонарушении рассмотрение настоящего дела назначено на 10.11.2011 в 11:30 часов.

На рассмотрение дела об административном правонарушении явилась <...>.

<...> в соответствии с ч. 1 ст. 25.1 КоАП РФ разъяснены права.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

На рассмотрении дела об административном правонарушении <...> вину в изменении условий муниципального контракта № 62 от 17.12.2010 признала.

Изучив материалы административного дела, должностное лицо Амурского УФАС России приходит к следующим выводам:

В соответствии с ч. 2 ст. 9 Закона о размещении заказов контракт заключается в порядке, предусмотренном ГК РФ и иными федеральными законами с учетом положений Закона о размещении заказов.

В соответствии с ч. 5 ст. 9 Закона о размещении заказов однозначно установлена недопустимость изменения 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 22 статьи 41.8, части 11 статьи 41.9, части 15 статьи 41.11, частях 10 и 14 статьи 41.12, 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, за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.7 и 8.1 настоящей статьи, частью 26.1 статьи 65 настоящего Федерального закона.

Продление сроков выполнения работ не является исключением, предусмотренным

Законом о размещении заказов, соответственно, заказчик не вправе заключать дополнительное соглашение к контракту по их изменению.

В соответствии со ст. 401 Гражданского кодекса РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Участник размещения заказа ООО «КомфортСпецСервис» в заявке на участие в открытом аукционе выразил свое согласие на выполнение работ в соответствии с условиями, указанными в извещении и документации об аукционе, где указан конкретный срок выполнения работ. Осадки являются систематическим погодным явлением и не являются обстоятельством непреодолимой силы, поскольку не обладают признаком чрезвычайности. Таким образом, снегопад в зимнее время года не является обстоятельством, освобождающим подрядчика от обязательств по контракту. Нарушение обязанностей со стороны контрагента по контракту (ООО «КомфортСпецСервис»), в свою очередь, не освобождает должностное лицо муниципального заказчика от ответственности за изменение условий муниципального контракта № 62 от 17.12.2010.

На основании вышеизложенного, должностное лицо Амурского УФАС России не находит оснований для прекращения производства по делу об административном правонарушении.

Объективная сторона административного правонарушения выразилась в изменении условий муниципального контракта от 17.12.2010 № 62 на выполнение работ по капитальному ремонту кровли Муниципального общеобразовательного учреждения средней общеобразовательной школы жд. ст. Бам.

Указанные нарушения привели к созданию преимуществ для участника размещения заказа ООО «КомфортСпецСервис», нарушению единообразия применения норм Закона о размещении заказов, созданию угрозы экономической безопасности (нарушению прозрачности процедуры размещения заказов, созданию условий для возникновения коррупции).

Вина, как субъективная сторона правонарушения, выразилась в нарушении должностным лицом муниципального заказчика требований ч. 5 ст. 9, ч. 3 ст. 38 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных

нужд».

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

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

Принимая во внимание доказанность представленными в дело документами состава административного правонарушения в действиях должностного лица муниципального заказчика <...>, предусмотренного ч. 2 ст. 7.32 КоАП РФ,

ПО С Т А Н О В И Л:

Признать должностное лицо муниципального заказчика <...> виновной в изменении условий муниципального контракта на выполнение работ по капитальному ремонту кровли Муниципального общеобразовательного учреждения средней общеобразовательной школы жд. ст. Бам, при том, что возможность изменения условий контракта не предусмотрена федеральным законом, и применить к нему меру ответственности, предусмотренную ч. 2 ст. 7.32 КоАП РФ, в виде штрафа в размере 20 000 (двадцати 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 в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Штраф должен быть перечислен в доход соответствующего бюджета по следующим реквизитам:

Управление федерального казначейства по Амурской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Амурской области) ИНН 2801031325, КПП 280101001, Р/счет 40101810000000010003 в ГРКЦ ГУ Банка России по Амурской области г. Благовещенск БИК 041012001. Назначение платежа: код КБК 161 116 33050 05 0000 140 (денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд муниципальных районов), ОКАТО 10249000000.

Согласно ч.1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» акты 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 вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела 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.

<...>

М.П.