

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-6/2-34-2019

14 мая 2019 года

г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, (далее – Комиссия)

в присутствии представителей Фонда капитального ремонта многоквартирных домов Тверской области (далее – Фонд, Заказчик)

в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы представителей ООО «Юнирост» (далее - Общество),

рассмотрев жалобу Общества в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон),

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 17.04.2019 поступила жалоба Общества на действия Фонда в части отказа от заключения с Обществом договора по результатам открытого аукциона в электронной форме СК-001/19 на оказание услуг по осуществлению строительного контроля за выполняемыми работами по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов Тверской области (закупка № 203650000011900022 от 11.03.2019) (далее – Аукцион).

Фонд считает доводы, изложенные в жалобе, несостоятельными, а жалобу - не подлежащей удовлетворению, представив письменные пояснения на жалобу.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона в соответствии с правилами статьи 18.1 Закона антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для

государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в актах и (или) действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Согласно части 5 статьи 182 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее – ЖК РФ) привлечение региональным оператором, органами государственной власти субъекта Российской Федерации, органами местного самоуправления, государственными, муниципальными бюджетными, казенными учреждениями подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Вышеуказанный порядок установлен Положением о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 (далее - Положение).

Согласно пункту 2 Положения электронный аукцион является конкурентным способом определения подрядной организации, следовательно, жалоба Общества подлежит рассмотрению антимонопольным органом в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона.

Комиссия, рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, и проведя внеплановую проверку, с объявлением перерыва, установила следующее.

11.03.2019 Фондом на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме СК-001/19 на оказание услуг по осуществлению строительного контроля за выполняемыми работами по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов Тверской области, а также аукционная документация с приложениями. Начальная (максимальная) цена договора 6 458 808,17 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе (ПП РФ 615) от 04.04.2019 № 2036500000119000220002 на участие в электронном аукционе

заявки подали 4 (четыре) претендента: ООО «ЮНИРОСТ», ООО «ВЫСОТА ТСК», ООО «Прогресс Строй» и ООО «ЭКО-ГОРОД»; заявки всех претендентов признаны соответствующими требованиям документации об аукционе, все претенденты допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона (ПП РФ 615) от 08.04.2019 № 2036500000119000220004 непосредственное участие в электронном аукционе приняли три участника: минимальное предложение о цене контракта подано Обществом и составило 4 585 753.81 руб., следующее по степени выгоды предложение подано ООО «Прогресс строй» - 4 618 047.85 руб., наибольшее предложение подано ООО «ВЫСОТА ТСК» - 6 426 514,13 руб.

В соответствии с пунктом 2 Положения победителем электронного аукциона признается участник закупки, включенный в реестр квалифицированных подрядных организаций и предложивший наименьшую цену договора.

Наименьшая цена предложена Обществом, которое и признано победителем электронного аукциона.

Согласно пункту 185 Положения заказчик в течение 3 рабочих дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона передает победителю электронного аукциона проект договора о проведении капитального ремонта, который составляется путем включения цены, предложенной победителем электронного аукциона, в проект договора, прилагаемый к документации об электронном аукционе. Договор заключается с победителем электронного аукциона. Сведения о заключенном договоре о проведении капитального ремонта в течение 2 рабочих дней со дня его подписания направляются заказчиком оператору электронной площадки.

Учитывая дату размещения протокола проведения электронного аукциона – 08.04.2019, последним днём для направления победителю аукциона проекта договора является 11.04.2019.

Согласно пункту 220 Положения заказчик обязан отказаться от заключения договора в случае установления факта несоответствия лица, с которым должен быть заключен договор о проведении капитального ремонта, требованиям Положения.

Согласно пункту 221 Положения в случае отказа от заключения договора с победителем электронного аукциона заказчиком в срок не позднее одного рабочего дня, следующего после дня установления фактов, предусмотренных пунктом 220 Положения и являющихся основанием для отказа от заключения договора, составляется акт об отказе от заключения договора, в котором должны содержаться сведения о месте, дате и времени его составления, о лице, с которым заказчик отказывается заключить договор о проведении капитального ремонта, сведения о фактах, являющихся основанием для отказа от заключения договора о проведении капитального ремонта, а также реквизиты документов, подтверждающих такие факты. Указанный акт размещается заказчиком на официальном сайте в течение одного рабочего дня, следующего после дня подписания указанного протокола, и направляется оператору электронной площадки. Заказчик в течение 2 рабочих дней со дня подписания акта передает заверенную заказчиком копию акта лицу, с которым заказчик отказывается

заклучить договор о проведении капитального ремонта.

В нарушение требований пунктов 220 и 221 Положения решение об отказе от заключения договора с победителем аукциона (Обществом) принято не Заказчиком (Фондам), а Единой конкурсной комиссией.

10.04.2019 Единой конкурсной комиссией составлен Акт об отказе от заключения договора (ПП РФ 615) с Обществом (далее – Акт), который размещен на официальном сайте в тот же день.

Как следует из указанного Акта, а также пояснений Фонда, основанием для принятия решения об отказе от заключения договора явились следующие обстоятельства (дословно): *«Размер обязательств по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовке проектной документации, договору строительного подряда, заключенных с использованием конкурентных способов заключения договоров составляет 80 166 891,00 руб., что превышает предельный уровень ответственности ООО «ЮНИРОСТ» ИНН 7728296652 (60 000 000 руб.).*

В соответствии с ч. 5 ст. 55.8. ГК РФ член саморегулируемой организации самостоятельно при необходимости увеличения размера внесенного им внос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до следующего уровня ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам, предусмотренного частью 13 статьи 55.16 ГК РФ, обязан вносить дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в порядке, установленном внутренними документами саморегулируемой организации.

В соответствии с ч. 6 ст. 55.8. ГК РФ член саморегулируемой организации, не уплативший дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, не имеет права принимать участие в заключении новых договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса с использованием конкурентных способов заключения договоров.

Реквизиты подтверждающих документов: единый реестр членов СРО (reestr.nostroy.ru), сведения из реестра контрактов/договоров на сайте zakupki.gov.ru по состоянию на 09.04.2019г.».

В вышеуказанном Акте отсутствует указание на нормы Положения, которым не соответствует Общество, хотя в соответствии с пунктом 220 Положения заказчик отказывается от заключения договора в случае установления факта несоответствия лица, с которым должен быть заключен договор, требованиям Положения.

Согласно пункту 2 Положения закупка состоит из двух этапов - предварительный отбор и непосредственно электронный аукцион; при этом предварительным отбором признается часть процедуры закупки (торгов), в результате которых осуществляется формирование реестра квалифицированных подрядных организаций субъекта Российской Федерации, имеющих право принимать участие в закупках, предметом которых является оказание услуг и (или) выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в

многоквартирном доме на территории субъекта Российской Федерации, проводившего предварительный отбор, а электронным аукционом – вторая часть закупки, в ходе которой победителем признается участник закупки, включенный в реестр квалифицированных подрядных организаций и предложивший наименьшую цену договора; реестр квалифицированных подрядных организаций – реестр, сформированный уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации по итогам предварительного отбора, в котором содержится предусмотренная Положением информация о подрядных организациях, которые имеют право принимать участие в электронном аукционе; орган по ведению реестра - орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, уполномоченный субъектом Российской Федерации на ведение реестра квалифицированных подрядных организаций.

В Тверской области органом по ведению реестра квалифицированных подрядных организаций является – Министерство строительства Тверской области (далее – Министерство).

Информация об Обществе была включена Министерством в реестр квалифицированных подрядных организаций Тверской области 04.04.2017 (№ реестровой записи № 00772829665220180005) (далее – Реестр) по результатам предварительного отбора по предмету «оказание услуг по осуществлению строительного контроля» (номер процедуры № SBR037-1702150015) (далее – Предварительный отбор).

Согласно подпункту «г» пункта 63 Порядка в Реестр включается информация сроком на 3 года. Общество из указанного Реестра ни на момент проведения Аукциона, ни после Аукциона не было исключено, что не оспаривается Фондом.

Согласно подпункту «а» пункта 23 Положения при проведении предварительного отбора, по результатам которого подрядные организации включаются в Реестр, устанавливается наличие членства в саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Согласно части 3 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее - ГрК РФ) член саморегулируемой организации имеет право выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, по договору строительного подряда, по договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, при соблюдении в совокупности следующих условий:

1) наличие у саморегулируемой организации, членом которой является такое лицо, компенсационного фонда обеспечения договорных обязательств, сформированного в соответствии со статьями 55.4 и 55.16 ГрК РФ;

2) если совокупный размер обязательств по указанным в абзаце первом части 3 статьи 55.8 ГрК РФ договорам не превышает предельный размер обязательств, исходя из которого таким лицом был внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в соответствии с частью 11 или 13 статьи

55.16 ГрК РФ. Количество договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса, которые могут быть заключены членом саморегулируемой организации с использованием конкурентных способов заключения договоров, не ограничивается.

Согласно части 4 статьи 55.8 ГрК РФ член саморегулируемой организации ежегодно в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере строительства, архитектуры и градостроительства, обязан уведомлять саморегулируемую организацию о фактическом совокупном размере обязательств соответственно по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда, договорам подряда на осуществление сноса, заключенным таким лицом в течение отчетного года с использованием конкурентных способов заключения договоров. Данное уведомление направляется членом саморегулируемой организации в срок до 1 марта года, следующего за отчетным, с приложением документов, подтверждающих такой фактический совокупный размер обязательств данного члена. Член саморегулируемой организации вправе не представлять в саморегулируемую организацию документы, содержащаяся в которых информация размещается в форме открытых данных.

В соответствии с частью 5 статьи 55.8 ГрК РФ член саморегулируемой организации самостоятельно при необходимости увеличения размера внесенного им взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до следующего уровня ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам, предусмотренного частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ, обязан вносить дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в порядке, установленном внутренними документами саморегулируемой организации.

Согласно части 6 статьи 55.8 ГрК РФ член саморегулируемой организации, не уплативший указанный в части 5 статьи 55.8 ГрК РФ дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, не имеет права принимать участие в заключении новых договоров подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса с использованием конкурентных способов заключения договоров.

В соответствии с частью 7 статьи 55.8 ГрК РФ при получении от саморегулируемой организации предупреждения о превышении установленного в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ уровня ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам и требования о необходимости увеличения размера внесенного таким членом взноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств до уровня ответственности члена саморегулируемой организации, соответствующего совокупному размеру обязательств соответственно по договорам подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договорам строительного подряда, договорам подряда на осуществление сноса, заключенным таким членом с использованием конкурентных способов заключения

договоров, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо в пятидневный срок с даты получения указанных документов обязаны внести дополнительный взнос в такой компенсационный фонд до размера вноса, предусмотренного саморегулируемой организацией для соответствующего уровня ответственности по обязательствам члена саморегулируемой организации в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ.

В соответствии с частью 8 статьи 55.8 ГрК РФ ограничение права члена саморегулируемой организации выполнять инженерные изыскания, осуществлять подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства по договору подряда на выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации, договору строительного подряда, договору подряда на осуществление сноса, заключаемым с использованием конкурентных способов заключения договоров, по иным основаниям, не предусмотренным статьей 55.8 ГрК РФ, не допускается.

Согласно части 13 статьи 55.16 ГрК РФ минимальный размер вноса в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств на одного члена саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта, сноса объектов капитального строительства, выразившего намерение принимать участие в заключении договоров строительного подряда, договоров подряда на осуществление сноса с использованием конкурентных способов заключения договоров, в зависимости от уровня ответственности члена саморегулируемой организации составляет:

- 1) двести тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает шестьдесят миллионов рублей (первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);
- 2) два миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает пятьсот миллионов рублей (второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации);
- 3) четыре миллиона пятьсот тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает три миллиарда рублей (третий уровень ответственности члена саморегулируемой организации);
- 4) семь миллионов рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает десять миллиардов рублей (четвертый уровень ответственности члена саморегулируемой организации);
- 5) двадцать пять миллионов рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам составляет десять миллиардов рублей и более (пятый уровень ответственности члена саморегулируемой организации).

Общество (ООО «Юнирост») является членом СРО НП «КОНСОЛИДАЦИЯ СТРОИТЕЛЕЙ» с 04.10.2016 и из реестра членов саморегулируемой организации не исключено, имеет первый уровень ответственности, что подтверждается выпиской из реестра членов саморегулируемой организации, и вправе принимать участие в конкурентных процедурах, если размер обязательств по договорам не превышает 60 млн. руб.

Доказательства наличия каких-либо предписаний/нарушений членства Общества в саморегулируемой организации, а также того, что Общество перестало соответствовать требованиям ст. 55.8 ГрК РФ, отсутствуют.

Положения части 7 статьи 55.8 ГрК РФ закрепляют право саморегулируемой организации выносить предупреждения о превышении установленного в соответствии с частью 11 или 13 статьи 55.16 ГрК РФ уровня ответственности члена саморегулируемой организации по обязательствам, а член СРО в этом случае имеет возможность внести дополнительный взнос в компенсационный фонд до размера взноса, предусмотренного саморегулируемой организацией для соответствующего уровня ответственности.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 55.13 ГрК РФ контроль за исполнением членами саморегулируемой организации обязательств по контрактам осуществляется саморегулируемой организацией.

Из пояснений Общества следует, что на дату рассмотрения Фондом заявок на участие в электронном Аукционе совокупный размер обязательств ООО «Юнирост» по заключенным контрактам с использованием конкурентных способов заключения договоров, т.е. стоимость всех текущих договоров и контрактов, за вычетом всех исполненных обязательств, по состоянию на 09.04.2019 составляет 49 146 475,02 руб., то есть, не превышает 60 000 000 руб., что соответствует требуемому уровню ответственности.

Комиссии по осуществлению закупок при составлении Акта учитывала информацию о контрактах, размещенную в реестре контрактов/договоров на сайте zakupki.gov.ru по состоянию на 09.04.2019 г., при этом не исключала объем исполненных обязательств, в связи с чем вывод комиссии по осуществлению закупок о том, что совокупный размер обязательств Общества превышает предельный уровень ответственности, не может рассматриваться как соответствующий фактическим обстоятельствам.

Таким образом:

- решение об отказе от заключения договора с Обществом принято и Акт об отказе от заключения договора составлен не заказчиком (Фондом), которому Положением предоставлено право такие решения принимать, а комиссией по осуществлению закупок, которая таким правами не обладает;

- акт об отказе от заключения договора с Обществом не содержит указание на реквизиты документов, которыми руководствовалась комиссия по осуществлению закупок при принятии решения об отказе от заключения договора; ссылка на содержащуюся на сайте zakupki.gov.ru информацию не свидетельствует о выполнении требований пункта 221 Положения, согласно которому должны быть указаны реквизиты документов, подтверждающие факты, являющиеся основанием для отказа от заключения договора;

- решение комиссии по осуществлению закупок об отказе от заключения договора с Обществом не может рассматриваться как обоснованное, поскольку не исключался объем исполненных обязательств.

При таких обстоятельствах Комиссия Тверского УФАС России приходит к выводу

о том, что у Фонда отсутствовали основания для не направления Обществу, признанному победителем электронного аукциона, проекта договора.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, действия Фонда нарушают требования пункта 185 и пункта 221 Положения, а жалоба Общества является обоснованной.

При принятии решения о характере и объеме предписания Комиссия Тверского УФАС России исходит из того, что торги на выполнение работ, за которыми необходим строительный контроль за выполняемыми работами по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов Тверской области, являющийся предметом спорного аукциона, на основании решения и предписания Комиссии Тверского УФАС России от 18.04.2019 № 05-6/2-19-2019 аннулирован, в связи с чем Комиссия также принимает решение о необходимости выдать предписание об аннулировании данного аукциона.

Руководствуясь статьями 18.1 и 23с Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Юнирост» обоснованной.
2. Признать Фонд капитального ремонта многоквартирных домов Тверской области нарушившим требования пункта 185 и пункта 220 Положения о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615.
3. Выдать Организатору торгов – Фонду капитального ремонта многоквартирных домов Тверской области и созданной им комиссии по осуществлению закупок, оператору электронной площадки – ЗАО «Сбербанк-АСТ» обязательное для исполнения предписание.

Решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его принятия.