

РЕШЕНИЕ

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению жалобы № 14 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – руководитель управления

Члены Комиссии:

начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы;

главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы;

ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы;

при участии:

представителя ОАО «Промсвязьбанк» по доверенности №1/14 от 09.01.2014;

представителя «Забайкальского фонда капитального ремонта многоквартирных домов» по доверенности №5 от 31.07.2014,

рассмотрев жалобу ОАО «Промсвязьбанк» Сибирский филиал (далее - Заявитель) на действия организатора конкурсного отбора, некоммерческой организации «Забайкальский фонд капитального ремонта многоквартирных домов» (далее - Организатор) в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) по признакам нарушения, выразившегося в нарушении порядка определения победителя торгов,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Забайкальского УФАС России поступила жалоба Заявителя (вход. № 4385 от 25.07.2014) на действия Организатора при проведении конкурса по отбору кредитной организации, в которой будут открываться счета регионального оператора и специальные счета, владельцем которых является региональный оператор, и на которых формируются фонды капитального ремонта многоквартирных домов, расположенных на территории Забайкальского края.

Извещение о проведении указанного конкурса было опубликовано на сайте Министерства территориального развития Забайкальского края 10.07.2014.

В соответствии с Извещением о проведении конкурсного отбора российской

кредитной организации для открытия в ней счетов и специальных счетов региональным операторам (далее - Извещение) к участию в конкурсе допускаются кредитные организации, соответствующие требованиям, установленным частью 2 статьи 176 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - участники конкурса).

Критериями оценок заявок на участие в конкурсном отборе являются:

1. Величина собственных средств кредитной организации на первое число месяца, в котором подана заявка;
 2. Стоимость открытия счета;
 3. Стоимость обслуживания, ведения счета, в том числе услуг, связанных с движением денежных средств, предоставлением выписок, справок и других документов кредитной организацией;
 4. Начисление процентов на остатки денежных средств по счету с учетом отсутствия обязательств у регионального оператора по фиксации сумм и сроков размещения остатков денежных средств, по единой процентной ставке, вне зависимости от размера фактически складывающихся среднемесячных остатков (исходя из официального уровня инфляции за прошедший год по России);
 5. Предоставление бесплатного, включая установку, дистанционного банковского продукта (программного комплекса, позволяющего клиенту совершать операции по счету, обмениваться документами и информацией с кредитной организацией без посещения офиса кредитной организации с использованием электронного документооборота), а также программного обеспечения по сбору и учету денежных средств с помощью обмена электронными реестрами в разрезе лицевых счетов плательщиков;
6. Наличие у кредитной организации территориальных структурных подразделений на территории городского округа «Город Чита», городского округа «Город Петровск - Забайкальский» и городского поселения «Город Краснокаменск»

По заявлению ОАО «Промсвязьбанк», в соответствии с Постановлением Правительства Забайкальского края от 27.05.2014 № 282 «Об утверждении порядка проведения и условий конкурсного отбора российских кредитных организаций для открытия в них счетов региональным оператором» (далее - Постановление) одним из критериев отбора является наличие у кредитной организации территориального структурного подразделения на территории Забайкальского края.

ОАО «Промсвязьбанк» полагает, что установленное в конкурсной документации требование регионального оператора о наличии структурных подразделений Банка в трех указанных территориальных образованиях не соответствует Постановлению, которое устанавливает критерии отбора кредитных организаций (пункт 4). Так, в указанном Постановлении есть положение о начислении кредитной организации дополнительных баллов при условии наличия ее структурных подразделений на территории Забайкальского края, а не в конкретных трех городах. При этом, в указанном Постановлении прямо сказано, что конкурсная комиссия оценивает заявки участников конкурса на соответствие указанным в конкурсной документации критериям, которые в свою очередь должны быть установлены на основании пункта 4 указанного Постановления (см. пункты 4, 7, 26). Следовательно, по мнению Заявителя, указанный критерий оценки конкурсной

документации не соответствует требованиям Постановления.

В соответствии с пунктом 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов преимущественных условий участия в торгах.

Вместе с тем, как указывает Заявитель, региональный оператор осуществляет свою деятельность только в городе Чита и в иных, указанных в критериях городах, не действует. Таким образом, требование о наличии территориальных подразделений Банка в указанных территориальных образованиях необоснованно, так как влечет нарушение региональным оператором положений пункта 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при установлении указанного критерия в конкурсной документации.

Кроме того, Заявитель считает, что следует обратить внимание на нарушение региональным оператором при проведении конкурса норм жилищного законодательства.

Одновременно с размещением конкурсной документации региональным оператором на сайте Министерства территориального развития Забайкальского края размещены: договор специального банковского счета (в валюте Российской Федерации) для формирования фонда капитального ремонта и договор банковского счета.

Заявитель полагает, что условия Договора специального счета не соответствуют действующему жилищному законодательству РФ по следующим основаниям.

В соответствии с абзацем 5 пункта 2.3 Договора специального счета, представленному Организатором в составе конкурсной документации, на денежные средства, находящиеся на счете, не может быть обращено взыскание по обязательствам клиента.

Однако, в силу части 6 статьи 175 Жилищного кодекса РФ на денежные средства, находящиеся на специальном счете, не может быть обращено взыскание по обязательствам владельца этого счета, за исключением обязательств, вытекающих из договоров, заключенных на основании решений общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме, указанных в пункте 1.2 части 2 статьи 44 настоящего Кодекса, а также договоров на оказание услуг и (или) выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в этом многоквартирном доме, заключенных на основании решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме о проведении капитального ремонта либо на ином законном основании.

Таким образом, пункт 2.3 Договора специального счета не соответствует статье 175 Жилищного кодекса РФ, устанавливающей случаи, при которых возможно обращение взыскания на денежные средства, хранящиеся на специальном счете регионального оператора.

В соответствии с пунктом 7.5 Договора специального счета Клиент (Региональный оператор) имеет право в любое время расторгнуть Договор, без указания причин

расторжения, на основании письменного заявления. Однако часть 3 статьи 176 Жилищного кодекса РФ устанавливает императивное условие, при которых договор специального счета может быть расторгнут, а именно Договор специального счета может быть расторгнут по заявлению владельца специального счета при наличии оформленного протоколом решения общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме об изменении способа формирования фонда капитального ремонта, о замене владельца специального счета или кредитной организации при условии отсутствия непогашенной задолженности по полученному в этой кредитной организации кредиту на проведение капитального ремонта общего имущества в многоквартирном доме.

Таким образом, по заявлению ОАО «Промсвязьбанк», пункт 7.5 Договора специального счета противоречит части 3 статьи 176 Жилищного кодекса РФ.

Кроме того, конкурсная документация не содержит условий, при которых указанные формы договоров могут быть изменены сторонами. Напротив, из содержания Заявки на участие в конкурсном отборе российских кредитных организаций для открытия в них счетов региональным оператором (далее - Заявка), которую участники конкурса обязаны подать для участия в конкурсе, следует, что в случае, если по результатам конкурса предложения участника конкурса будут признаны лучшими, последний берет на себя обязательство подписать с региональным оператором договор открытия специального счета, счетов в соответствии с требованиями конкурсной документации и условиями конкурсного предложения в течение 5 (пяти) календарных дней с даты подписания протокола Конкурсной комиссии об итогах конкурса.

Таким образом, по мнению Заявителя, победитель конкурса вынужден заключить договор, не соответствующий требованиям закона.

Из вышеизложенного следует, что действия некоммерческой организации «Забайкальский фонд капитального ремонта многоквартирных домов» при проведении открытого конкурса являются незаконными, так как содержат грубые нарушения действующего законодательства и ущемляют права и законные интересы ОАО «Промсвязьбанк», как лица, подавшего заявку на участие в конкурсе.

В соответствии с частью 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

На основании вышеизложенного Заявитель просит:

1. Признать жалобу обоснованной;
2. Признать незаконными действия Организатора, выразившиеся в нарушении

процедуры проведения, подведения итогов и определения победителя конкурса 21.07.2014 по отбору кредитной организации, в которой будут открываться счета регионального оператора и специальные счета, владельцем которых является региональный оператор и на которых формируются фонды капитального ремонта многоквартирных домов, расположенных на территории Забайкальского края;

3. Признать недействительными итоги конкурса, проведенного 21.07.2014 по отбору кредитной организации, в которой будут открываться счета регионального оператора и специальные счета, владельцем которых является региональный оператор и на которых формируются фонды капитального ремонта многоквартирных домов, расположенных на территории Забайкальского края.

На заседание Комиссии Забайкальского УФАС представителем Организатора были представлены возражения на жалобу (вход. №4550 от 01.08.2014). Согласно представленному документу Организатор считает требования ОАО «Промсвязьбанк» несостоятельными и просит принять решение о признании жалобы необоснованной по следующим основаниям.

1. Организатор действовал в рамках части 3 статьи 180 Жилищного кодекса РФ, пункта 9 статьи 3 Закона Забайкальского края от 29.10.2013 года № 875-ЗЗК «О регулировании отдельных вопросов обеспечения проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Забайкальского края» и постановления Правительства Забайкальского края от 27.05.2014 № 282 «Об утверждении Порядка проведения и условия конкурсного отбора российских кредитных организаций для открытия в них счетов региональным оператором».

Организатор обращает внимание на то, что в Постановлении отсутствует пункт 4 и полагает, что Заявитель в качестве обоснования своих требований указывает пункт 4 Порядка, утвержденного Постановлением.

Пункт 4 Порядка (в редакции постановления Правительства Забайкальского края от 30.06.2014 № 379), предусматривает одним из критериев конкурсного отбора «наличие у кредитной организации территориальных структурных подразделений на территории городского округа «Город Чита», городского округа «Город Петровск - Забайкальский» и городского поселения «Город Краснокаменск».

На основании вышеизложенного Организатор полагает, что действия Забайкальского фонда капитального ремонта многоквартирных домов при утверждении конкурсной документации в части критериев отбора полностью соответствовали действующему законодательству.

2. Заявитель указывает на наличие в проекте договора специального счета нарушений норм Жилищного кодекса РФ. Организатор считает данный факт не относящимся к существу рассмотрения жалобы.

При этом необходимость полностью дублировать нормы Жилищного Кодекса РФ в заключаемых Фондом договорах Организатор полагает неправильным, поскольку заключение договора в данной редакции не освобождает Фонд от его соблюдения. Кроме того, Организатор считает, что дублировать в договорах и соглашениях нормы действующего законодательства, которые в силу прямого действия являются обязательными, не требуется.

В ходе изучения и анализа поступивших заявлений и материалов на основании части 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Забайкальским УФАС России установлено следующее.

Согласно части 3 статьи 180 Жилищного кодекса РФ региональный оператор открывает счета в российских кредитных организациях, которые соответствуют требованиям, установленным [частью 2 статьи 176](#) настоящего Кодекса, и отобраны им по результатам конкурса. Порядок проведения и условия такого конкурса определяются в соответствии с нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации. Таким нормативным правовым актом является Постановление Правительства Забайкальского края от 27.05.2014 № 282 «Об утверждении порядка проведения и условий конкурсного отбора российских кредитных организаций для открытия в них счетов региональным оператором».

В указанное Постановление постановлением Правительства Забайкальского края от 30.06.2014 № 379 были внесены изменения, касающиеся пункта 4 Порядка проведения и условий конкурсного отбора российских кредитных организаций для открытия в них счетов региональным оператором. Данным постановлением установлено требование о наличии у кредитной организации территориальных структурных подразделений на территории городского округа «Город Чита», городского округа «Город Петровск - Забайкальский» и городского поселения «Город Краснокаменск». Информация о внесенных изменениях размещена в официальном источнике опубликования сведений о проводимых конкурсных процедурах – газете «Азия - Экспресс» (№ 26/1 от 07.07.2014).

На участие в конкурсе поступили заявки от 5 банковских структур. Исследовав поступившие в ходе рассмотрения жалобы документы и доказательства, Забайкальское УФАС России не установило в действиях организатора открытого конкурсного отбора нарушения порядка определения победителя торгов.

Вместе с тем, антимонопольным органом сделан вывод об обязательности соответствия положений договоров, используемых в составе конкурсной документации, разрабатываемой организатором торгов, нормам законодательства Российской Федерации.

На основании изложенного, руководствуясь частями 14, 17, 20, 22 статьи 18.1, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ОАО «Промсвязьбанк» - Сибирский филиал необоснованной в связи с отсутствием в действиях организатора конкурсного отбора - некоммерческой организации «Забайкальский фонд капитального ремонта многоквартирных домов» нарушений пункта 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

