

РЕШЕНИЕ

Великий Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 30 мая 2012 года.

В полном объеме решение изготовлено 14 июня 2012 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<....> – председатель комиссии, руководитель Управления;

<....> – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления;

<....> – член комиссии, специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителя ответчика (организатора торгов) – Общества с ограниченной ответственностью «Домовенок» – директора <....>,

рассмотрев дело № 3 от 22.05.2012 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Домовенок» (173003, Великий Новгород, ул. Яковлева, д. 13, каб. 4а; далее – ООО «Домовенок») части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в совершении им действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов в форме открытого конкурса по отбору подрядной организации для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома по адресу: Великий Новгород, ул. Людогоща, д. 6/13, извещение о проведении которого было размещено на официальном сайте Администрации Великого Новгорода в сети «Интернет» по адресу: www.adm.nov.ru 15.05.2012,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

В соответствии с частью 4 статьи 447 ГК РФ торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу – лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом.

В соответствии с частью 8 статьи 20 Федерального закона от 21.07.2007 № 185-ФЗ

«О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» порядок привлечения товариществом собственников жилья, жилищным, жилищно-строительным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом либо выбранной собственниками помещений в многоквартирном доме управляющей организацией подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома с использованием средств, предоставляемых в соответствии с настоящим Федеральным законом, может устанавливаться субъектом Российской Федерации.

На основании вышеуказанной нормы постановлением Администрации Новгородской области от 21.06.2011 № 258 был утвержден Порядок привлечения товариществом собственников жилья, жилищным, жилищно-строительным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом либо выбранной собственниками помещений в многоквартирном доме управляющей организацией подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома (далее – Порядок привлечения подрядных организаций, Порядок), согласно которому на территории Новгородской области определение подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов осуществляется путем проведения открытых конкурсов.

В соответствии с пунктом 1.2 Порядка привлечения подрядных организаций заказчиком проведения открытых конкурсов является товарищество собственников жилья, жилищный, жилищно-строительный кооператив или иной специализированный потребительский кооператив либо выбранная собственниками помещений в многоквартирном доме управляющая организация; организатором открытого конкурса – лицо, осуществляющее на основании соответствующего соглашения с заказчиком функции по организации проведения открытого конкурса.

В соответствии с разделом 4 Порядка привлечения подрядных организаций информация об открытом конкурсе (извещение о проведении открытого конкурса по форме согласно приложению 1 к настоящему Порядку, конкурсная документация, протоколы конкурсной комиссии) публикуется организатором открытого конкурса на официальном сайте Администрации области или официальном сайте органа местного самоуправления в сети «Интернет» (при наличии), а также в средствах массовой информации.

15 мая 2012 года на официальном сайте Администрации Великого Новгорода в сети «Интернет» по адресу: www.adm.nov.ru было размещено извещение и конкурсная документация по проведению торгов в форме открытого конкурса по отбору подрядной организации для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома по адресу: Великий Новгород, ул. Людогоща, д. 6/13. Организатором и заказчиком проведения указанных торгов и, соответственно, лицом, опубликовавшим информацию об их проведении, является ООО «Домовенок», о чем прямо указано в извещении о проведении открытого конкурса.

В соответствии с пунктом 6.4 Порядка привлечения подрядных организаций (в редакции постановления Администрации Новгородской области от 17.04.2012 № 196, действующей с 04.05.2012) вскрытие конвертов с конкурсными заявками, рассмотрение, оценка и сопоставление поступивших конкурсных заявок, определение итогов открытого конкурса производятся на заседании конкурсной

комиссии. Заседание конкурсной комиссии должно состояться не ранее чем через 30 дней после опубликования извещения о проведении открытого конкурса и конкурсной документации. Дата, время и место заседания конкурсной комиссии указываются в извещении о проведении открытого конкурса.

Указанное положение Порядка привлечения подрядных организаций соответствует требованиям части 2 статьи 448 ГК РФ, согласно которой если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать во всяком случае сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Таким образом, организатор и заказчик проведения торгов – ООО «Домовенок», руководствуясь требованиями вышеуказанных нормативных правовых актов, должен был опубликовать извещение о проведении открытого конкурса по отбору подрядной организации для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома по адресу: Великий Новгород, ул. Людогоща, д. 6/13 не менее чем за тридцать дней до его проведения, и с этой целью соответствующим образом установить дату заседания конкурсной комиссии по подведению итогов открытого конкурса (не ранее чем через 30 дней после опубликования извещения).

Однако согласно извещению о проведении вышеуказанного открытого конкурса, размещенного на сайте www.adm.nov.ru 15.05.2012, дата заседания конкурсной комиссии – 01.06.2012.

То есть о проведении торгов было объявлено за 17 дней до даты их проведения.

Таким образом, в нарушение части 2 статьи 448 ГК РФ, а также пункта 6.4 Порядка привлечения подрядных организаций, извещение о проведении торгов (вышеуказанного открытого конкурса) было сделано менее чем за тридцать дней до их проведения.

Кроме того, в конкурсной документации по проведению вышеуказанного открытого конкурса установлены следующие требования к содержанию конкурсных заявок участников торгов:

«Перечень и формы документов, представляемых участником комиссионного отбора

...

3. заверенные копии учредительных и регистрационных документов
4. выписку из Единого государственного реестра юридических лиц, полученную не позднее, чем за 1 (один) месяц до размещения сообщения о проведении комиссионного отбора
5. копию бухгалтерского баланса с приложением отчета о прибылях и убытках либо декларации по УСН

...

7. справка об отсутствии задолженности по налогам и сборам

8. условия выполнения договора подряда:

...

- данные о квалификации участника открытого конкурса (копии дипломов специалистов, приказы о приеме на работу)

...

10. отсутствие несчастных случаев на производстве (справка из инспекции по труду)

11. незаконченные судебные дела по договорам подряда (справка за подписью руководителя)

12. Документ, подтверждающий право в соответствии с законодательством осуществлять деятельность, составляющую предмет открытого конкурса (подтверждение – ... последнее платежное поручение об оплате членских взносов)».

В соответствии с пунктом 6.11 Порядка привлечения подрядных организаций для участия в открытом конкурсе допускаются участники, деятельность которых не приостановлена в порядке, предусмотренном [Кодексом](#) Российской Федерации об административных правонарушениях, не имеющие просроченной задолженности перед бюджетами всех уровней или государственными внебюджетными фондами, не находящиеся в процессе ликвидации или в процедуре банкротства, в реестре недобросовестных поставщиков, который ведется согласно [Положению](#) о ведении реестра недобросовестных поставщиков и о требованиях к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 15 мая 2007 года № 292. В зависимости от вида работ в конкурсной документации могут быть определены специальные квалификационные требования для допуска участников к открытому конкурсу.

Вместе с тем положений о том, что для подтверждения соответствия данным требованиям участники открытого конкурса должны представить в составе своих конкурсных заявок какие-либо документы, Порядок не содержит.

Подтверждение соответствия установленным требованиям в данном случае осуществляется путем декларирования такого соответствия в конкурсных заявках. Согласно пункту 6.1 Порядка привлечения подрядных организаций конкурсная заявка оформляется в соответствии с приложением 3 к настоящему Порядку. Приложением 3 к Порядку привлечения подрядных организаций установлена форма конкурсной заявки, в соответствии с пунктом 6 которой участник открытого конкурса указывает, в частности, следующее: «просроченная задолженность перед бюджетами всех уровней или государственными внебюджетными фондами отсутствует; участник не находится в процессе ликвидации или в процедуре банкротства».

Таким образом, установленные в конкурсной документации требования к

участникам вышеуказанных открытых конкурсов о предоставлении копии бухгалтерского баланса либо декларации по упрощенной системе налогообложения, а также справки об отсутствии задолженности по налогам и сборам являются неправомерными, поскольку Порядком привлечения подрядных организаций не предусмотрены.

Также не предусмотрены Порядком привлечения подрядных организаций и являются неправомерными:

- требование о предоставлении «заверенных копий учредительных и регистрационных документов»;
- требование о предоставлении выписки из Единого государственного реестра юридических лиц, полученной не позднее, чем за 1 (один) месяц до размещения извещения о проведении открытого конкурса;
- требование о документальном подтверждении квалификации участника открытого конкурса («копии дипломов специалистов, приказы о приеме на работу»);
- требование о документальном подтверждении отсутствия несчастных случаев на производстве («справка из инспекции по труду»);
- требование о документальном подтверждении наличия/отсутствия незаконченного судопроизводства по договорам подряда («справка за подписью руководителя»);
- требование о документальном подтверждении отсутствия задолженности перед саморегулируемой организацией («последнее платежное поручение об оплате членских взносов»).

Из письменных пояснений ООО «Домовенок» по настоящему делу о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № 50 от 28.05.2012) и устных пояснений его представителя, данных на рассмотрении дела, следует, что письмом исх. № 46 от 22.05.2012 ООО «Домовенок» были внесены изменения в извещение о проведении рассматриваемого открытого конкурса и конкурсную документацию. Указанные изменения были размещены на официальном сайте Администрации Великого Новгорода 23.05.2012.

Согласно внесенным изменениям датой заседания конкурсной комиссии по рассмотрению конкурсных заявок определено 18.06.2012, что соответствует требованиям законодательства. Также установлен новый срок подачи конкурсных заявок (до 30.05.2012). По опыту предыдущих лет данный период времени вполне достаточен для оформления и подачи документов в составе заявки. Выписки и справки Межрайонная ИФНС № 9 по Новгородской области оформляет в течение 3 дней бесплатно.

Требования о документальном подтверждении отсутствия задолженности по налогам и сборам, ненахождения в процедуре ликвидации или банкротства, квалификации инженерного персонала, соблюдения техники безопасности, членства в саморегулируемой организации основаны на положениях пунктов 6.11 и 6.15 Порядка привлечения подрядных организаций, согласно которым участник конкурса должен доказать и подтвердить указанные обстоятельства.

Исследовав материалы дела и оценив доводы представителя ответчика, Комиссия приходит к следующим выводам.

Довод ООО «Домовенок» о том, что установленный в извещении о проведении рассматриваемого открытого конкурса срок подачи конкурсных заявок является достаточным для их своевременного оформления и подачи, является несостоятельным по следующим основаниям.

Из информации, представленной по запросу Новгородского УФАС России Межрайонной ИФНС № 9 по Новгородской области (исх. № 10-05/002042 от 06.02.2012), следует, что справка об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций вручается налогоплательщику или направляется ему почтовым отправлением с уведомлением о вручении в течение 10 рабочих дней с даты поступления заявления.

Требование о предоставлении указанной справки было установлено в конкурсной документации. При этом, учитывая установленный в извещении (в редакции изменений от 23.05.2012) срок подачи конкурсных заявок («заявка на участие в конкурсном отборе принимается в письменной форме и в запечатанном виде, начиная со дня следующего за днем опубликования извещения о проведении конкурсного отбора по адресу: В. Новгород ул. Космонавтов д. 26 ком. 3 с 14-00 час до 16-00 час. Последний день приема заявок 16-00 час 30 мая 2012 года»), составляющий 7 календарных дней со дня опубликования измененного извещения, своевременное получение и представление в составе конкурсных заявок указанной справки представляет существенные трудности для любого потенциального участника торгов, который узнал об их проведении из опубликованного в печатном издании или размещенного на сайте извещения.

Причем, как было указано выше, требование о представлении такой справки, а также копии бухгалтерского баланса либо декларации по упрощенной системе налогообложения, не основано на установленном Порядке привлечения подрядных организаций и является неправомерным.

Довод ООО «Домовенок» о том, что установленные в конкурсной документации требования о предоставлении участниками конкурса большого количества различных документов основаны на положениях пунктов 6.11 и 6.15 Порядка привлечения подрядных организаций, также является несостоятельным.

Пунктом 6.11 Порядка привлечения подрядных организаций для участия в открытом конкурсе действительно определено, что для участия в открытом конкурсе допускаются участники, не имеющие просроченной задолженности перед бюджетами всех уровней или государственными внебюджетными фондами, не находящиеся в процессе ликвидации или в процедуре банкротства. Вместе с тем положений о том, что для подтверждения соответствия данным требованиям участники открытого конкурса должны представить в составе своих конкурсных заявок какие-либо документы, Порядок не содержит.

Подтверждение соответствия установленным требованиям в данном случае осуществляется путем декларирования такого соответствия в конкурсных заявках, согласно приложению 3 к Порядку.

Пунктом 6.15 Порядка привлечения подрядных организаций установлен порядок оценки заявок на участие в конкурсе по критерию «квалификация участника открытого конкурса». Оценка производится по четырем подкритериям:

- опыт работы (количество успешно завершённых объектов-аналогов за последний год);
- квалификация персонала (количество в штате квалифицированного инженерного персонала);
- соблюдение техники безопасности (количество несчастных случаев при производстве работ за последние 2 года);
- участие в судебных заседаниях в качестве ответчика (количество проигранных дел об исполнении договорных обязательств по договорам подряда за последние 2 года).

При этом информация необходимая конкурсной комиссии для оценки конкурсных заявок по данным подкритериям предоставляется участниками конкурса путем заполнения специальной таблицы в составе их конкурсных заявок, что прямо предусмотрено приложением 3 к Порядку привлечения подрядных организаций. Причем возможность предоставления каких-либо документов необходимых для подтверждения информации о квалификации участников конкурса предусмотрена только для подкритерия «опыт работы» (количество успешно завершённых объектов-аналогов за последний год, подтвержденных представленными договорами подряда и другими документами).

В любом случае установленные в конкурсной документации требования:

- о предоставлении «заверенных копий учредительных и регистрационных документов»;
- о предоставлении выписки из Единого государственного реестра юридических лиц, полученной не позднее, чем за 1 (один) месяц до размещения извещения о проведении открытого конкурса;
- о документальном подтверждении квалификации участника открытого конкурса («копии дипломов специалистов, приказы о приеме на работу»);
- о документальном подтверждении отсутствия несчастных случаев на производстве («справка из инспекции по труду»);
- о документальном подтверждении наличия/отсутствия незаконченного судопроизводства по договорам подряда («справка за подписью руководителя»);
- о документальном подтверждении отсутствия задолженности перед саморегулируемой организацией («последнее платежное поручение об оплате членских взносов»),

не предусмотрены Порядком привлечения подрядных организаций, создают для участников конкурса дополнительные не предусмотренные действующим законодательством обременения, связанные с оформлением участия в торгах, и являются неправомерными.

В данном случае совершенные организатором торгов действия (первоначальное несвоевременное объявление о проведении торгов, установление необоснованно короткого периода времени для подачи конкурсных заявок в совокупности с неправомерными требованиями к участникам торгов и к содержанию их заявок) представляют собой существенные нарушения установленного порядка проведения торгов, прав и законных интересов их участников, ограничивают возможности заинтересованных лиц на принятие участие в торгах.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Действия организатора торгов – ООО «Домовенок», совершенные при проведении вышеуказанного открытого конкурса, а именно:

- первоначальное опубликование извещения о проведении открытого конкурса по отбору подрядной организации для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома с нарушением срока, предусмотренного частью 2 статьи 448 ГК РФ, и установление даты заседания конкурсной комиссии с нарушением срока, предусмотренного пунктом 6.4 Порядка привлечения подрядных организаций;

- установление необоснованно короткого срока подачи конкурсных заявок;

- установление неправомерных требований к содержанию конкурсных заявок участников торгов,

могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства в Новгородской области, и к недостижению целей, предусмотренных частью 2 статьи 1 Закона о защите конкуренции.

Как указано в постановлении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 20.09.2011 № 7905/09 по делу № А40-40222/08-153-445 открытые торги проводятся с целью привлечения максимально широкого круга участников, в связи с чем не установленное законодательством ограничение в доступе к торгам ущемляет как права каждого желающего принять в них участие, так и интерес организатора торгов в привлечении максимального числа участников.

Таким образом, в действиях ООО «Домовенок», совершенных при проведении торгов в форме открытого конкурса по отбору подрядной организации для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома по адресу: Великий Новгород, ул. Людогоща, д. 6/13, извещение о проведении которого было размещено на официальном сайте Администрации Великого Новгорода в сети «Интернет» по адресу: www.adm.nov.ru 15.05.2012, содержится нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 17, пунктом 3 части 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Общества с ограниченной ответственностью

«Домовенок» (173003, Великий Новгород, ул. Яковлева, д. 13, каб. 4а) нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в совершении действий которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов в форме открытого конкурса по отбору подрядной организации для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома по адресу: Великий Новгород, ул. Людогоща, д. 6/13, извещение о проведении которого было размещено на официальном сайте Администрации Великого Новгорода в сети «Интернет» по адресу: www.adm.nov.ru 15.05.2012.

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Домовенок» (173003, Великий Новгород, ул. Яковлева, д. 13, каб. 4а) обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

3. Основания для принятия иных мер по пресечению и/или устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частями 2.1-2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.