

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО КУРСКОЙ
ОБЛАСТИ**

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

О назначении дела № 046/01/17-677/2021

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

13 декабря 2021 года

г. Курск

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства "..."

УСТАНОВИЛ:

При исполнении Поручения ФАС России № НГ-17-ПЗРК/21 от 04.10.2021 г., в ходе мониторинга управлением Федеральной антимонопольной службы по Курской области официального сайта www.zakupki.gov.ru собраны материалы, свидетельствующие о признаках нарушения ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Фонда «Региональный оператор фонда капитального ремонта многоквартирных домов Курской области» (далее – Фонд капитального ремонта) при реализации полномочий по проведению закупок (торгов) в целях заключения договора об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 г. № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» (далее - Постановление Правительства РФ от 01.07.2016 г. № 615).

Отношения в сфере проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах урегулированы Жилищным кодексом Российской Федерации от 29.12.2004 г. № 188-ФЗ (далее - ЖК РФ).

Согласно ст. 178 ЖК РФ деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, осуществляют специализированные некоммерческие организации - региональные операторы, - юридические лица, создаваемые субъектом РФ в организационно-правовой форме фонда.

Согласно Постановлению Администрации Курской области от 24.06.2013 г. № 394-ПА во исполнение требований ЖК РФ на территории Курской области создан региональный оператор - некоммерческая организация Фонд «Региональный оператор фонда капитального ремонта многоквартирных домов Курской области».

В соответствии с ч.5 ст.182 ЖК РФ привлечение региональным оператором подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 г. № 615 утверждено Положение 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 (далее - Положение).

Как следует из содержания п.1 Положения, указанное Положение определяет порядок привлечения региональным оператором подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме (далее - подрядные организации), в целях повышения эффективности, результативности привлечения подрядных организаций, обеспечения гласности и прозрачности привлечения подрядных организаций, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в процессе привлечения подрядных организаций путем проведения предварительного отбора подрядных организаций, формирования реестра квалифицированных подрядных организаций и **проведения закупок (торгов) в целях заключения договора об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме.**

В соответствии с ч. 2 Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 г. № 615 реестр квалифицированных подрядных организаций - сформированный органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, уполномоченным

субъектом Российской Федерации на ведение реестра квалифицированных подрядных организаций, по итогам предварительного отбора реестр квалифицированных подрядных организаций, в котором содержится предусмотренная настоящим Положением информация о подрядных организациях, которые имеют право принимать участие в электронном аукционе по установленному предмету электронного аукциона либо у которых могут осуществляться закупки в случаях, предусмотренных п.193 настоящего Положения.

Как следует из информации официального сайта ЕИС www.zakupki.gov.ru, по состоянию на 09.12.2021 г. в Сводный реестр квалифицированных подрядных организаций на территории Курской области включено 39 организаций.

Таким образом, на территории Курской области 39 организаций имеют право принимать участие в электронных аукционах в целях заключения договоров об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах.

Вместе с тем, Курским УФАС России установлено, что участие в большинстве вышеуказанных аукционов принимает не более двух участников, снижение НМЦК является минимальным.

Курским УФАС России был направлен запрос в Фонд капитального ремонта о предоставлении информации о торгах, проведенных Фондом в период с 01.01.2019 г. по 30.09.2021 г. в целях исполнения программ капремонта жилищного фонда, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 г. № 615.

По информации, представленной Фондом капитального ремонта, а также полученной Курским УФАС России в ходе мониторинга управлением официального сайта www.zakupki.gov.ru, установлено, что в период с 09.04.2021 г. по 10.12.2021 г. Заказчиком - Фондом капитального ремонта было опубликовано более 250 Извещений о проведении торгов в целях заключения договора об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах на общую сумму более 1 700 000 000 руб. (один миллиард семьсот миллионов).

В период с 01.01.2021 г. по 08.04.2021 г. Заказчиком - Фондом капитального ремонта Извещения о проведении торгов в целях заключения договора об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме не публиковались.

В ходе проведения мониторинга установлено, что документация о проведении торгов по ремонту многоквартирных домов на территории Курской области, размещенная Фондом капитального ремонта, носит типовой характер.

Так, в соответствии с Разделом 3 типового Проекта указанных извещений договора оплата выполненных работ производится Заказчиком начиная с 01.06.2022 г. или 01.07.2022 г. в зависимости от договора, а окончательная оплата выполненных работ производится Заказчиком в срок до 01.07.2023 г.

Вместе с тем, согласно Приложениям № 1 к типовому Проекту договора устанавливаются графики производства и стоимости работ.

При анализе вышеуказанных графиков производства и стоимости работ Курским УФАС России установлено, что работы по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме производятся в большинстве своем в срок до 6 месяцев с момента подписания договоров, заключенных по результатам торгов в период с 09.04.2021 г. по 10.12.2021 г., окончание работ происходит в период с 04.10.2021 г. по 30.04.2022 г.

Таким образом, Фонд капитального ремонта производит оплату по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме в срок до 01.07.2023 г., тогда как работы по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме производятся в большинстве своем в срок до 6 месяцев с момента подписания договоров, заключенных по результатам торгов в период с 09.04.2021 г. по 10.12.2021 г., окончание работ происходит в период с 04.10.2021 г. по 30.04.2022 г., **то есть работы, выполненные подрядчиком, окончательно оплачиваются заказчиком в срок от 15 до 21 месяца после их окончания.**

При том, что даже по обычаям делового оборота разумным для оплаты считается срок, не превышающий 30 календарных дней.

Такое условие существенно сужает круг потенциальных участников торгов, поскольку является экономически неоправданным, невыгодным для хозяйствующих субъектов, создает предпосылки для манипулирования со стороны заказчика условиями оплаты по договору, что подтверждается количеством участников данных аукционов (не более двух).

Право заказчика в течение длительного периода времени не оплачивать выполненные в полном объеме работы, закрепленное в договоре, нарушает

баланс прав и обязанностей сторон, противоречит обычаям делового оборота, нарушает основополагающие частноправовые принципы разумности, добросовестности и справедливости.

Недостаток у субъектов малого и среднего предпринимательства начального капитала и оборотных средств, при таком длительном сроке оплаты оказанных услуг и выполненных работ не позволит закупать расходные материалы для осуществления деятельности и осуществлять выплаты заработной платы сотрудникам, а также приведет к необходимости привлечения кредитных (заемных) средств для поддержания оборотного капитала и ликвидации кассового разрыва.

Вышеуказанный факт свидетельствует, что действия Заказчика - Фонда капитального ремонта по установлению длительных сроков оплаты услуг и работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме является нарушением принципов обеспечения конкуренции, закрепленных ФЗ «О защите конкуренции», а также непосредственно ущемляют права и законные интересы потенциальных участников в результате создания ограничивающих конкуренцию условий, путем включения в аукционную документацию заведомо невыгодных условий оплаты услуг для микропредприятий и субъектов малого и среднего бизнеса.

Аукцион на право заключения договора на оказание услуг и выполнению работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме проводится для привлечения неограниченного числа потенциальных участников, включенных в реестр квалифицированных подрядных организаций на территории Курской области, с целью заключения договора по максимально низкой цене. Однако, действия Заказчика полностью противоречат данным целям.

Заказчик в документации об аукционе должен установить требования, в частности, к сроку оплаты работ, с учетом специфики его деятельности и в целях обеспечения эффективного использования бюджетных средств, при соблюдении установленных законодательством Российской Федерации положений, направленных на обеспечение при проведении торгов конкурентной среды.

Под видом формального соблюдения норм действующего законодательства, Заказчик устанавливает длительные сроки оплаты услуг и работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, что приводит к заключению договоров об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах по начальной максимальной цене.

С учетом изложенного, Курское УФАС России приходит к выводу, что действия Заказчика - Фонда капитального ремонта при установлении длительного срока оплаты услуг и работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме ущемляют права и законные интересы потенциальных

участников в результате создания ограничивающих конкуренцию условий, путем включения в аукционную документацию заведомо невыгодных условий оплаты услуг, что приводит к ограничению круга лиц, заинтересованных в участии в данных аукционах, к заключению договоров по результатам аукционов по начальной максимальной цене.

Наличие не более двух участников в указанных аукционах свидетельствует о том, что у иных потенциальных участников аукциона отсутствовала заинтересованность в участии в данных аукционах, ввиду включения в аукционную документацию заведомо невыгодных условий оплаты услуг.

Таким образом, действия Заказчика - Фонда капитального ремонта привели к ограничению количества участников аукционов, участию в аукционах не более двух участников, исключению возможности конкуренции за право заключения договоров об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, заключению договоров по начальной максимальной цене.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Федеральный закон от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Целью аукциона на право заключения договора на оказание услуг и выполнению работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме является привлечение всех заинтересованных лиц, включенных в реестр квалифицированных подрядных организаций на территории Курской области, и заключение Заказчиком - Фондом капитального ремонта договоров по начальной максимальной цене. Нарушения, допущенные Фондом капитального ремонта, приводят (могут привести) к отказу от участия в открытом аукционе лиц, заинтересованных в заключении договором, ограничению участников конкурентной процедуры, что запрещено положениями ч. 1 ст. 17 «О защите конкуренции»

В связи с тем, что действия организатора торгов привели к ограничению круга потенциальных участников аукциона, Курское УФАС России усматривает факт нарушения ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» со стороны Заказчика - Фонда капитального ремонта.

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при

котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п. 7 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с п. 17 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» признаками ограничения конкуренции являются: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Согласно ч. 1 ст. 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, **действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции**, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Аукционы на право заключения договора об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах проводятся с целью привлечения максимально широкого круга участников, включенных в реестр квалифицированных подрядных организаций на территории Курской области, в связи с чем не предусмотренное законодательством ограничение в доступе к торгам, а равно необоснованный доступ участников торгов, не соответствующих установленным требованиям, ущемляет права каждого желающего принять в них участие, так и интерес Заказчика в привлечении максимального числа участников, а также публичные интересы.

Таким образом, в действиях Фонда капитального ремонта, выразившихся в установлении длительных сроков оплаты услуг и работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, содержатся признаки нарушения ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Как установлено судебной практикой при рассмотрении дел, для квалификации

действий (бездействия) по организации и проведению торгов как нарушающих требования антимонопольного законодательства необходимы установление и оценка последствий тех или иных нарушений специального законодательства, регламентирующего порядок проведения торгов, запроса котировок, запроса предложений и закупок, и Закона о защите конкуренции с точки зрения их фактического либо возможного влияния на конкурентную среду, антимонопольному органу не требуется доказывать недопущение, ограничение или устранение конкуренции. Достаточно доказать возможность наступления указанных последствий.

Следовательно, правонарушение, выразившееся в нарушении данных запретов, носит формальный характер и не требует оценки последствий для конкуренции в связи с таким нарушением, доказывания наступления фактических или возможных негативных последствий от совершения таких действий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

В этой связи 13.12.2021 г. Курским УФАС издан приказ о возбуждении производства по делу № 046/01/17-677/2021 по признакам нарушения Фондом «Региональный оператор фонда капитального ремонта многоквартирных домов Курской области» ч. 1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании ч.13 ст.44 Федерального закона «О защите конкуренции», приказа Курского УФАС России от 13.12.2021 г. № 573,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить рассмотрение дела № 046/01/17-677/2021 по признакам нарушения ч. 1, ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» со стороны Фонда «Региональный оператор фонда капитального ремонта многоквартирных домов Курской области» на **27 января 2022 года на 11 часов 00 минут** по адресу: г.Курск, ул.Марата, 9, 2-й этаж, Зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика Фонд «Региональный оператор фонда капитального ремонта многоквартирных домов Курской области» (305000, Курская область, г. Курск, ул. Радищева, д. 7, ИНН 4632132778, ОГРН 1134600001029).

3. Фонду «Региональный оператор фонда капитального ремонта многоквартирных домов Курской области» в целях полного и всестороннего исследования

обстоятельств дела, на основании ст.25 ФЗ «О защите конкуренции» **в срок до 24 января 2022 года** представить в Курское УФАС России следующую документированную информацию:

- письменное правовое обоснование со ссылками на нормы действующего законодательства установления в аукционной документации длительных сроков оплаты услуг и работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме (с 01.07.2022 г. по 01.07.2023 г.);
- документы, подтверждающие выполнение работ и оказание услуг по договорам, заключенным по результатам торгов, проведенных в период с 09.04.2021 г. по 10.12.2021 г.;
- документы, подтверждающие оплату работ и услуг по договорам, заключенным по результатам торгов, проведенных в период с 09.04.2021 г. по 10.12.2021 г.;
- документы и сведения, которые необходимы, по мнению ответчика, для рассмотрения дела по существу.

Участие в рассмотрении дела представителя Фонда «Региональный оператор фонда капитального ремонта многоквартирных домов Курской области» обязательно.

В связи с пандемией коронавирусной инфекции (COVID-19), в Курском УФАС России на заседания временно ограничен допуск представителей лиц, участвующих в деле (не более 1 представителя). Для участия в дистанционном рассмотрении дела можно перейти по ссылке: <https://fas3.tconf.rf.ru/c/1842247945>.

С инструкцией по дистанционному участию в рассмотрении дела можно ознакомиться на сайте Курского УФАС России: <https://kursk.fas.gov.ru> (Обратная связь/ Ответы на часто задаваемые вопросы/ Как участвовать в дистанционном рассмотрении дела) или перейти по ссылке <https://kursk.fas.gov.ru/news/16359>.

Для принятия участия в рассмотрении дела направить на адрес электронной почты Курского УФАС России (to46@fas.gov.ru) документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, а также документы и информацию, которые стороны обязаны или вправе представить на рассмотрение жалобы. Такие документы и информация должны быть подписаны электронной подписью, за исключением случаев ее отсутствия по уважительной причине. В случае направления Стороной документов, не подписанных электронной подписью, при рассмотрении жалобы представитель такой Стороны обязан продемонстрировать членам комиссии Курского УФАС России оригиналы указанных документов и в ходе своего выступления подтвердить (озвучить под аудиозапись), что копии таких документов направлены от имени этой Стороны.