

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее по тексту - Комиссия) по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 16 от 15.02.2019 г.) в составе:

Председателя Комиссии – руководителя Оренбургского УФАС России <...>
членов Комиссии:

<...>- специалиста – эксперта отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей;

<...>- ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти;

в присутствии представителя Саморегулируемой организации Ассоциация «Альянс строителей Оренбуржья» <...> (доверенность № 10/22 от 05.07.2022 г.),

в присутствии представителя НО «Фонд модернизации жилищно-коммунального хозяйства Оренбургской области» <...>. (на основании доверенности от 22.07.2022 г.) дистанционно, посредством видеоконференцсвязи,

рассмотрев жалобу (вх. № 6745 от 18.07.2022) Саморегулируемой организации Ассоциация «Альянс строителей Оренбуржья» на действия заказчика НО «Фонд модернизации жилищно-коммунального хозяйства Оренбургской области» при проведении электронного аукциона СМР-1188/2022 на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту крыши многоквартирного дома, расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Новотроицк, ул. Зеленая, д. 7 (Извещение № 205370000012201362),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступила жалоба (вх. № 6745 от 18.07.2022) Саморегулируемой организации Ассоциация «Альянс строителей Оренбуржья» (далее – Ассоциация, СРО А «АСО») на действия заказчика НО «Фонд модернизации жилищно-коммунального хозяйства Оренбургской области» (далее - НО «Фонд модернизации ЖКХ Оренбургской области») при проведении электронного аукциона СМР-1188/2022 на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту крыши многоквартирного дома, расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Новотроицк, ул. Зеленая, д. 7 (Извещение № 205370000012201362).

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции) и с

соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой на основании ч.11 ст.18.1 Закона о защите конкуренции были направлены уведомления о принятии жалобы к рассмотрению заявителю от 21.07.2022 исх. № 5600, организатору закупки от 21.07.2022 исх. №5601, рассмотрение жалобы назначено на 25.07.2022 в 11 ч. 30 мин.

Исходя из доводов жалобы следует, что СРО А «АСО» объединяет 715 юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт и снос объектов капитального строительства. Включены в реестр квалифицированных подрядных организацией 98 членов СРО А «АСО», имеющих право заключать договоры подряда на осуществление капитального ремонта МКД с НО «Фонд модернизации ЖКХ Оренбургской области».

Согласно п. 3.1 Устава СРО А «АСО» (утвержден решением общего собрания членов СРО А «АСО», протокол №27 от 26.04.2022) одной из основных целей деятельности СРО А «АСО» является защита законных прав и интересов членов СРО А «АСО» в органах государственной власти и местного самоуправления, а также перед любыми другими третьими лицами включая граждан.

В соответствии с пп.2 ч. 3 ст. 6 Федерального закона от 01.12.2007 №315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» СРО А «АСО» от своего имени может оспаривать в установленном законодательством РФ порядке любые акты, решения и (или) действия (бездействия) органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления, нарушающие права и законные интересы саморегулируемой организации, ее члена или членов либо создающих угрозу такого нарушения.

Ссылаясь на ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, заявитель указывает, что не участник закупки (лицо, не подавшее заявку) имеет право на обжалование во внесудебном порядке закупочной документации до момента окончания подачи заявок, поскольку в силу разъяснений, данных в пункте 4 статьи 3 Закона о контрактной системе, участник закупки -любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением отдельных юридических лиц. Следовательно, в рамках внесудебного обжалования документации о закупке до момента окончания подачи заявок правом на подачу заявления в антимонопольный орган обладает любой участник закупки, к числу которых относится также лицо, не подававшее соответствующую заявку.

14 июля 2022 года на сайте zakupki.gov.ru НО «Фонд модернизации ЖКХ Оренбургской области» была размещена закупка СМР-1188/2022 на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту крыши

многоквартирного дома, расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Новотроицк, ул. Зеленая, д. 7. Закупка производится в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615 (ред. от 05.05.2022) «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 – ПП № 615).

Ознакомившись с извещением о проведении электронного аукциона от 14.07.2022 № 2053700000122013620001, аукционной документацией, проектом договора о проведении капитального ремонта, Ассоциация пришла к выводу о том, что проект договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах не соответствует нормам ГК РФ и ПП РФ 615, а именно:

1. Пунктом 6.1.2, проекта договора не соответствует п.2 ст.743 ГК РФ, так как не содержит положений, определяющих состав и содержание ПСД (не определено, что конкретно входит в состав ПСД - проектная или рабочая документация, какие разделы ПСД передаются Подрядчику для производства работ, является ли сметная документация документом в соответствии, с которым определяются виды и объемы подлежащих выполнению работ), а так же в какой срок НО «Фонд модернизации ЖКХ Оренбургской области» обязана передать Подрядчику ПСД необходимую для выполнения работ на Объекте утвержденную Заказчиком.

2. Раздел 9 проекта договора «Сдача и приемка работ» не соответствует п. 1 ст. 720 ГК РФ, так как не содержит положений, устанавливающих срок приемки НО «Фонд модернизации ЖКХ Оренбургской области» выполненной работы (её результата).

3. Раздел 12 проекта договора «Ответственность сторон и иные последствия нарушения обязательств» не соответствует п.231 ПП РФ №615 и ст.10 ГК РФ, так как не содержит положений, устанавливающих ответственность НО «Фонд модернизации ЖКХ Оренбургской области» выполненной работы (её результата) за нарушение условий по договору подряда.

Заявитель считает, что отсутствие указанных условий в проекте договора ставит выполнение Подрядчиком работ, а также продолжительность приемки выполненных работ в зависимость от усмотрения Заказчика, как наиболее сильной стороны по договору и приводит к нарушению равенства участников гражданских отношений, предусмотренных ст. 1 ГК РФ, ограничивает конкуренцию и влечет за собой необоснованное сокращение числа участников электронного аукциона, нарушает права СРО А «АСО» - членов СРО А «АСО».

В Оренбургское УФАС России от НО «Фонд модернизации ЖКХ Оренбургской области» поступили пояснения и документы, запрашиваемые Оренбургским УФАС России, в которых Заказчик не согласился с доводами жалобы по следующим основаниям:

НО «Фонд модернизации ЖКХ Оренбургской области» не является органом государственной власти Российской Федерации, органом государственной власти субъектов Российской Федерации и органом местного самоуправления. Соответственно обжалуемый проект договора в составе аукционной документации № 205370000012201362 не является актом, решением и (или) действием (бездействием) указанных органов.

СРО А «АСО» не является участником, подавшим заявку на участие в электронном аукционе № 205370000012201362, следовательно, вправе обжаловать только порядок размещения информации о проведении торгов, порядок подачи заявок на участие.

Довод заявителя со ссылкой на пункт 4 статьи 3 Закона о контрактной системы не применим к данной закупке, так как в соответствии с пунктом 2 ПП РФ № 615 региональный оператор по капитальному ремонту общего имущества МКД проводит закупки с использованием способов, предусмотренных Законом о контрактной системе, только товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, то есть для внутренних нужд.

Ссылка заявителя на то, что проект договора, размещенный в составе аукционной документации № извещения СМР-1188/2022/РТС256А221352 /ЕИС205370000012201362 на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, расположенных в Оренбургской области, не соответствует положениям Гражданского кодекса РФ, ПП РФ № 615 не состоятельна, ввиду следующего.

Проанализировав повторно положения проекта договора по спорной конкурсной процедуре, заказчик пришел к выводу, что им учтены все существенные условия: определен предмет договора, сроки начала работ, продолжительность работ в рамках договора (то есть конечный срок выполнения работ), указана стоимость работ, а также содержание технической документации.

Отсутствие в проекте договора ссылки на конкретный пункт и статью Гражданского кодекса не создает ограничение для участника аукциона в их применении.

Состав и содержание проектно-сметной документации определены в п. 1.1.10 проекта договора.

Кроме того, проектно-сметная документация размещается в составе аукционной документации при публикации извещения о проведении аукциона на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, расположенных в Оренбургской области, подписывается электронно-цифровой подписью руководителя НО «Фонд модернизации ЖКХ Оренбургской области», что позволяет подрядным организациям, как потенциальным участникам закупки, ознакомиться с технической документацией на этапе подачи заявок, а в случае победы участника принять указанную проектно-сметную документацию в работу.

Таким образом, проектно-сметная документация является доступной для подрядных организаций, участвующих в электронном аукционе, еще до заключения договора на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, расположенных в Оренбургской области, а затем, после определения победителя и заключения договора Заказчик передает подрядной организации проектно-сметную документацию на бумажном носителе.

Ссылка заявителя на то, что подрядчик лишается права требования от заказчика исполнения обязательства по передаче ПСД юридически не грамотна, так как вышеприведенный пункт - 6.3.1. обязывает подрядчика в течении 7 дней предоставить протокола входного контроля качества ПСД. Региональный оператор ставит под сомнение возможность предоставления указанного документа без ознакомления с ПСД - юридическая фикция.

Пункт 4.3. проекта договора устанавливает следующие сроки: 4.3. Сроки выполнения работ разделяется на этапы и виды выполнения работ в соответствии с календарным планом выполнения работ по Объекту (Приложение № 10 к настоящему Договору) и не могут превышать срок, установленный в п.4.1 настоящего договора.

Согласно пункту 6.3.1 проекта Договора подрядчик предоставляет утвержденный календарный план выполнения работ в течение 7 рабочих дней после подписания Договора, где подрядная организация самостоятельно определяет и утверждает срок сдачи и приемки выполненных работ в количестве дней с указанием периода с датами начала и окончания этапа.

Предложенные редакции пунктов 4.3 и 6.3.1 проекта Договора позволяют установить порядок и срок приемки Заказчиком выполненных по Договору работ.

Согласно разделу 12 проекта договора при нарушении условий Договора Стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и настоящим Договором.

Включение в проект договора по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов Оренбургской области положений гражданского

законодательства, регулирующих правоотношения по договору подряда, является правом, а не обязанностью регионального оператора по капитальному ремонту многоквартирных домов.

Проект договора, размещенный в составе аукционной документации № извещения СМР-1188/2022/РТС256А221352/ЕИС205370000012201362 на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, расположенных в Оренбургской области, не содержит положений, противоречащих действующему законодательству, регулирующему правоотношения в сфере выполнения капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов.

Раздел 12 вышеуказанного проекта договора не противоречит п. 231 ПП РФ №615 и статье 10 ГК РФ.

Исследовав материалы дела, Комиссия Оренбургского УФАС России установила следующее.

УФАС России по Оренбургской области в своей деятельности руководствуется положениями Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

ПП РФ № 615 установлено, что настоящее Положение определяет порядок привлечения специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, (далее - региональный оператор), 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 (далее соответственно - закупка, договор о проведении капитального ремонта).

14.07.2022 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> заказчиком было размещено извещение о проведении электронного аукциона СМР-1188/2022 на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту крыши многоквартирного дома, расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Новотроицк, ул. Зеленая, д. 7 (извещение № 205370000012201362).

Дата окончания срока подачи заявок 22.07.2022 10:00.

Процедура проведения данных торгов регламентируется Документацией о проведении электронного аукциона СМР-1188/2022 на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, размещенной на сайте www.zakupki.gov.ru 14.07.2022 г. (далее – Документация).

В соответствии с п. 3 ПП РФ № 615, одними из принципов привлечения подрядных организаций являются: а) доступность, безвозмездность и открытость информации о привлечении подрядных организаций, ее достоверность и полнота, б) создание равных условий для участников предварительного отбора и участников электронных аукционов.

Пунктом 2 ПП РФ № 615 также установлено, что участник электронного аукциона – юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, претендующие на заключение договора о проведении капитального ремонта.

Порядок рассмотрения антимонопольным органом жалобы на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сфере строительства, установлен ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной 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 контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона 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.

Таким образом, лица не подавшие заявки для участия в торгах, могут

обжаловать в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции только порядок размещения информации о проведении торгов и порядок подачи заявок на участие в торгах.

СРО А «АСО» не подавало заявку на участие в указанных торгах, ввиду чего, участником оспариваемой конкурентной закупки не является, следовательно, заявитель вправе обжаловать нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, а также нарушение порядка подачи заявок на участие в торгах.

В доводах жалобы СРО А «АСО» не содержится ссылки на нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

В связи с изложенным, у Комиссии Оренбургского УФАС России отсутствуют правовые основания для рассмотрения указанной жалобы в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, Комиссия считает целесообразным рассмотреть жалобу СРО А «АСО» в порядке главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на предмет нарушения требований ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенное, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области,

РЕШИЛА:

1. Жалобу Саморегулируемой организации Ассоциация «Альянс строителей Оренбуржья» на действия заказчика НО «Фонд модернизации ЖКХ Оренбургской области» при проведении электронного аукциона СМР-1188/2022 на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту крыши многоквартирного дома, расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Новотроицк, ул. Зеленая, д. 7 (Извещение № 205370000012201362) оставить без рассмотрения.

2. Снять ограничения, наложенные на торги извещение № 205370000012201362) уведомлением Оренбургского УФАС России исх. № 5601 от 21.07.2022.

3. Передать материалы дела на предмет рассмотрения нарушений требований ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в отдел контроля финансовых рынков, информации и анализа

Оренбургского УФАС России».

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его принятия.