

12 ноября 2019 года

г. Омск

Резолютивная часть решения оглашена 28.10.2019

В полном объеме решение изготовлено 12.11.2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев дело № 055/01/17-752/2019 по признакам нарушения Региональным фондом капитального ремонта многоквартирных домов (далее – РФКР МКД) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в укрупнении лотов при проведении электронных аукционов по оказанию услуг и (или) выполнению работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений в многоквартирных домах (извещения о проведении закупок №№ 080050000061900062, 080050000061900063, 080050000061900068 размещены на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

в отсутствие представителя Заявителя – общества с ограниченной ответственностью «Лифтком» (далее – ООО «Лифтком», Общество, Заявитель), надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения дела;

при участии представителей Ответчика – РФКР МКД: <...> (личность удостоверена паспортом, доверенность от 01.04.2019 № 33), <...> (личность удостоверена паспортом, в качестве слушателя);

в отсутствие представителей лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах дела: ООО «МС ЛИФТ», ООО «ПАРТНЕР ИНВЕСТ», ООО «ЛИФТЁРЫ», ООО «РУ КМЗ», ООО «УЛЗ ВЕРТИКАЛЬ», ООО «ИМПОРТ-ЛИФТ СЕРВИС», ООО «СЛК», ООО «СТМ», ООО «Проектсервис», ООО «ИЛТ», ООО «МОСРЕГИОНЛИФТ», ООО «ПЦНЭОиС «Контроль ДИЕЗ», ООО «Элевейтинг», ООО «СКА», ООО «ПКФ Сиблифт», ООО «ПЕРВАЯ ЛИФТОВАЯ КОМПАНИЯ», ООО ПО «ЕВРОЛИФТМАШ», ООО «РУСКО ЛИФТ», ООО «СпецЛифтСервис», ООО «СК ИНЭК-ТЕХПОЛИМЕР», ООО «ЛИФТЕК», АО «КИЗЛЯРЭЛЕКТРОАППАРАТ», ООО «КУРС», ООО «ТРАНСЭНЕРГО», ООО «ИЛС», ООО «МИЛС», ООО «ЧЕСТРОЙ», ПАО «КМЗ», ООО «ИМПОРТ-ЛИФТ», ОАО «ЩЛЗ», надлежащим образом извещенных о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

1. Дело № 055/01/17-752/2019 возбуждено приказом руководителя Омского УФАС России от 30.08.2019 № 220 на основании жалобы ООО «Лифтком» (вх. Омского УФАС России от 01.08.2019 № 7834, от 09.08.2019 № 8144), указывающей на наличие в действиях РФКР МКД при проведении аукционов по оказанию услуг и (или) выполнению работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений в многоквартирных домах (извещения о проведении закупок №№ 080050000061900062, 080050000061900063, 080050000061900068 размещены на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – аукционы) признаков нарушения антимонопольного законодательства.

В частности, ООО «Лифтком» указывало, что согласно аукционной документации:

– начальная (максимальная) цена договора по аукциону № 080050000061900062 составляет 123 107 684,86 руб.;

– начальная (максимальная) цена договора по аукциону № 080050000061900063 составляет 98 399 829,60 руб.;

– начальная (максимальная) цена договора по аукциону № 080050000061900068 составляет 130 026 818,70 руб.

Означенные положения аукционной документации, по мнению Заявителя, содержат в себе признаки нарушения пункта 79 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 (далее – Положение), а также признаки нарушения части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

ООО «Лифтком» находится на упрощенной системе налогообложения, является представителем малого бизнеса в регионе, соответственно, разрешение на право производить работы по замене лифтового оборудования, полученное от СРО, у Общества не превышает 60 млн. руб., в противном случае ООО «Лифтком» утрачивает возможность работать по упрощенной системе налогообложения.

Заявитель считает, что по выставленным РФКР МКД лотам (превышающим 60 млн. руб.) Общество автоматически утратило возможность участия в аукционе, несмотря на то, что на протяжении ряда лет ООО «Лифтком» активно и добросовестно участвовало в замене лифтового оборудования в городе Омске, отработавшего установленный нормативный срок эксплуатации.

К жалобе ООО «Лифтком» были приложены копии извещений о проведении аукционов №№ 080050000061900062, 080050000061900063, 080050000061900068.

Определением о назначении дела № 055/01/17-752/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 09.09.2019 РФКР МКД привлечен к участию в деле в качестве ответчика по части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

2. В своих письменных пояснениях РФКР МКД (вх. Омского УФАС России от 07.08.2019 № 8065, от 19.08.2019 № 8474, от 30.09.2019 № 9849) указывает, что согласно части 1.1 статьи 180 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее – ЖК РФ) закупки специализированной

некоммерческой организацией, которая осуществляет деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах (далее – региональный оператор) товаров, работ, услуг в целях выполнения функций регионального оператора, установленных частью 1 статьи 180 ЖК РФ, осуществляются в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В соответствии с частью 5 статьи 182 ЖК РФ привлечение региональным оператором, в частности в случае, предусмотренном частью 3 статьи 182 ЖК РФ, 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.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 утверждено Положение.

Положением определен порядок и сроки привлечения подрядных организаций в целях повышения эффективности, результативности, обеспечения гласности и прозрачности процедуры привлечения подрядных организаций.

Мероприятия по привлечению подрядных организации проводятся в два этапа:

- проведение предварительного отбора подрядных организаций и формирование реестра квалифицированных подрядных организаций;
- проведение закупок (торгов) в целях заключения договора об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме.

В реестр квалифицированных подрядных организаций Омской области по предмету аукциона: «Оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений» включено 32 подрядных организации, в том числе 12 организаций, имеющих право участвовать в конкурентных процедурах с максимальной (начальной) ценой договора аукциона – 60 млн. руб., 10 организаций – 500 млн. руб.; 6 организаций – 3 000 млн. руб.; 3 организации – 10 000 млн. руб.

При этом, значение начальной (максимальной) цены договора при проведении аукциона, содержащейся в реестровой записи об участнике аукциона в реестре квалифицированных подрядных организаций соответствует предельному размеру обязательств по договорам строительного подряда, в соответствии с которым участником предварительного отбора как членом саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, внесен взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств, сформированный в соответствии с частью 2 статьи 55.16 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – свидетельство СРО).

Требования о наличии свидетельства СРО соответствующего уровня ответственности у подрядных организаций определены федеральным законодательством и являются одним из механизмов регулирования, контроля и страхования строительно-монтажных работ, а также индикатором качественных и квалификационных показателей подрядных организаций.

Конкуренция – это 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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, законодательством Российской Федерации установлено, что конкуренция обеспечивается за счет самостоятельных действий хозяйствующих субъектов.

Под недопущением конкуренции следует понимать такую ситуацию, когда в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) исключается любая возможность конкуренции.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Устранение конкуренции свидетельствует о том, что в результате осуществления действия (бездействия) постепенно устраняется (минимизируется) возможность конкуренции.

В рассматриваемом случае, по мнению РФКР МКД, действия РФКР МКД не привели к недопущению, ограничению и устранению конкуренции, в частности, любая подрядная организация, соответствующая федеральным требованиям для производства строительно-монтажных работ до окончания приема заявок, могла обеспечить себе право участвовать в конкурентных процедурах с установленной начальной (максимальной) ценой договора аукциона путем увеличения уровня ответственности СРО и передачи соответствующей информации в орган по ведению реестра квалифицированных подрядных организаций.

При этом, принцип равноправия, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Сама по себе невозможность участия в закупке отдельных хозяйствующих субъектов, не отвечающих требованиям действующего законодательства, в данном случае – наличия второго уровня ответственности СРО, также не означает, что действия РФКР МКД повлекли необоснованное ограничение конкуренции.

То обстоятельство, что не каждая организация имеет второй уровень ответственности СРО, не означает, что для этих организаций создаются препятствия в выполнении работ по капитальному ремонту. Принятие участия в конкурентных процедурах зависит от желания самого участника, который может заблаговременно разрешить вопрос по увеличению уровня ответственности СРО.

Согласно пункту 5 статьи 55.8 Градостроительного кодекса Российской Федерации (далее – ГрК РФ) член СРО самостоятельно при необходимости увеличения уровня ответственности обязан вносить дополнительный взнос в компенсационный фонд обеспечения договорных обязательств в порядке, установленном внутренними документами саморегулируемой организации. При этом, по информации СРО, ведущей свою деятельность на территории Омской области, предельный срок по увеличению уровня ответственности члена СРО составляет – 24 календарных дня, в том числе 5 дней отводится на оплату взносов, а копия выписки из реестра членов может быть выдана в первый день после оплаты взноса, то есть предельный срок получения выписки, при необходимости может быть сокращен до 14 календарных дней. Между тем, фактический срок исполнения указанных мероприятий не превышает 7 календарных дней.

Таким образом, по мнению РФКР МКД, невозможность участия в торгах неопределенного круга лиц связана не с действиями РФКР МКД, а с желанием самих потенциальных участников.

Также РФКР МКД указывает, что лоты аукционов были сформированы в соответствии с требованиями подпункта «а» пункта 78 (замена лифтов) и иными требованиями Положения, Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона о защите конкуренции.

Формирование лота для замены лифтов также обусловлено необходимостью безотлагательного выполнения запланированного в текущем году количества единиц лифтового оборудования, подлежащего капитальному ремонту. По действующим нормативам срок использования пассажирского лифта, расположенного в многоквартирном доме, не должен превышать 25 лет. Исходя из года ввода многоквартирного дома в эксплуатацию в 2020 году истечет срок использования 3336 единиц лифтового оборудования в 875

многоквартирных домах. В целях достижения указанного показателя и снижения количества эксплуатируемого лифтового оборудования с истекшим сроком использования лоты формировались по мере поступления проектно-сметной документации с учетом принципа территориального зонирования (левый и правый берег реки Иртыш).

Также из вышеуказанных письменных пояснений следует, что в 2019 году РФКР МКД проведено 4 аукциона по оказанию услуг и (или) выполнению работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений в многоквартирных домах, а именно:

– № 080050000061800217 (дата проведения аукциона 21.01.2019, начальная (максимальная) цена договора – 29 238 324,19 руб.);

– № 080050000061800221 (дата проведения аукциона 21.01.2019, начальная (максимальная) цена договора – 75 328 348,40 руб.);

– № 080050000061900062 (дата проведения аукциона 05.08.2019, начальная (максимальная) цена договора – 123 107 684,86 руб.);

– № 080050000061900063 (дата проведения аукциона 05.08.2019, начальная (максимальная) цена договора – 98 399 829,60 руб.).

На заседаниях Комиссии 02.10.2019 и 28.10.2019 представитель Ответчика поддержал доводы, изложенные в письменных пояснениях РФКР МКД (вх. Омского УФАС России от 07.08.2019 № 8065, от 19.08.2019 № 8474, от 30.09.2019 № 9849).

РФКР МКД представлены в материалы дела № 055/01/17-752/2019 копии следующих документов (вх. Омского УФАС России от 07.08.2019 № 8065, от 30.09.2019 № 9849):

– документаций о проведении аукционов №№ 080050000061900062, 080050000061900063, 080050000061900068;

– договоров, заключенных по результатам проведения аукционов №№ 080050000061900062, 080050000061900063, 080050000061900068;

– запросов РФКР МКД, направленных в адрес подрядных организаций.

3. Исследовав материалы дела, заслушав пояснения РФКР МКД, Комиссия по рассмотрению дела № 055/01/17-752/2019 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующему.

Отношения, связанные с проведением электронных аукционов по оказанию услуг и (или) выполнению работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений в многоквартирных домах, регулируются Положением.

В соответствии с пунктом 3 Положения одним из принципов привлечения подрядных организаций является создание равных условий для участников предварительного отбора и участников электронных аукционов.

Под участником электронного аукциона понимается юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы или индивидуальный предприниматель, претендующие на заключение договора о проведении капитального ремонта (пункт 2 Положения).

Согласно пунктам 102 и 103 Положения подать заявку на участие в электронных аукционах может только лицо, прошедшее аккредитацию на электронной площадке, и включенное в реестр квалифицированных подрядных организаций в соответствующем субъекте

Российской Федерации, предоставившие обеспечение заявки на участие в электронном аукционе.

Вместе с тем, из положений части 3 статьи 55.8 ГрК РФ следует, что 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:

– 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;

– 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.

Согласно пункту 1 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 двести тысяч рублей в случае, если предельный размер обязательств по таким договорам не превышает шестьдесят миллионов рублей (первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации).

Согласно подпункту «д» пункта 157 Положения заявка на участие в электронном аукционе не допускается комиссией по осуществлению закупок к участию в электронном аукционе в случае превышения значения начальной (максимальной) цены договора, установленной в документации об электронном аукционе, над значением начальной (максимальной) цены договора при проведении электронного аукциона, содержащимся в реестровой записи об участнике электронного аукциона в реестре квалифицированных подрядных организаций.

Таким образом, подрядные организации, имеющие первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации (предельный размер обязательств по договорам не должен превышать 60 млн. руб.), в электронных аукционных с начальной (максимальной) ценой договора свыше 60 млн. руб. участвовать не вправе.

Из представленных РФКР МКД материалов и информации, размещенной на официальном сайте Российской Федерации www.zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», Омским УФАС России установлено, что в единой информационной системе в сфере закупок РФКР МКД размещены извещения о проведении аукционов №№ 080050000061900062, 080050000061900063, 080050000061900068, а также аукционная документация.

В соответствии с пунктом 4 раздела IX аукционных документов предметом вышеуказанных аукционов является оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений в многоквартирных домах.

Прием заявок на участие в аукционе № 080050000061900062 осуществлялся оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» с 11.07.2019 по 31.07.2019. Дата проведения

аукциона – 05.08.2019. Начальная (максимальная) цена договора составляет 123 107 684,86 руб.

Прием заявок на участие в аукционе осуществлялся оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» с 13.07.2019 по 02.08.2019. Дата проведения аукциона – 05.08.2019. Начальная (максимальная) цена договора составляет 98 399 829,60 руб.

Прием заявок на участие в аукционе осуществлялся оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» с 17.07.2019 по 06.08.2019. Дата проведения аукциона – 09.08.2019. Начальная (максимальная) цена договора составляет 130 026 818,70 руб.

Согласно пункту 79 Положения заказчик не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

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

Упомянутой нормой права установлен запрет на любые действия при проведении торгов (перечень нарушений, указанных в части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, не носит исчерпывающий характер), которые не только ограничили, но могут ограничить конкуренцию.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции *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.*

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции *хозяйствующим субъектом* являются коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

С учетом указанных норм Закона о защите конкуренции для квалификации действий РФКР МКД, как нарушающих антимонопольное законодательство, Омское УФАС России обязано установить, что его действия приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В целях установления наличия (отсутствия) признаков нарушения антимонопольного законодательства Омское УФАС России, руководствуясь статьей 42.1 Закона о защите конкуренции, определением от 19.09.2019 привлекло к участию в рассмотрении дела № 055/01/17-752/2019 в качестве лиц, располагающих сведениями об обстоятельствах дела, подрядные организации, включенные в реестр квалифицированных подрядных организаций Омской области по предмету аукциона: «Оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений».

Также в соответствии с указанным определением в адрес подрядных организаций, был направлен запрос о том:

– имеет ли цель Общество, включенное в реестр квалифицированных подрядных организаций, участвовать в аукционах, проводимых РФКР МКД по оказанию услуг и (или) выполнению работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений на территории Омской области?

– считаете ли Вы, что действия РФКР МКД по укрупнению лотов (48-63 МКД) привели (или могли) к устранению конкуренции, поскольку Общество, имеющее первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации (предельный размер обязательств по договорам не должен превышать 60 000 000 рублей), при наличии желания не сможет принять участие в электронных аукционах?

Из ответов, поступивших в Омское УФАС России, следует, что подрядные организации имеют цель участвовать в аукционах, проводимых РФКР МКД. Вместе с тем, действия РФКР МКД по укрупнению лотов не оказали никакого влияния на принятие решения об участии Обществ в аукционах.

Также Комиссией установлено, что 13.09.2019 комиссией по проведению предварительного отбора подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Омской области, подписан протокол № 2, согласно которому ООО «Лифтком» на основании подпункта «л» пункта 66 Положения исключено из реестра по предмету аукциона: «Оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений» в связи с непредставлением подрядной организацией в орган по ведению реестра сведений в соответствии с пунктом 69 Положения.

18.09.2019 сведения об ООО «Лифтком» исключены из сводного реестра квалифицированных подрядных организаций, размещенного в единой информационной системе в сфере закупок (архивная запись № 00550721830020180000).

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

С учетом установленных обстоятельств, представленных РФКР МКД, подрядными организациями материалов и пояснений Комиссия принимает решение о прекращении рассмотрения дела № 055/01/17-752/2019 по части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции в связи с отсутствием нарушений антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях РФКР МКД.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1, 2, 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Дело № 055/01/17-752/2019 о нарушении антимонопольного законодательства производством прекратить, в связи с отсутствием нарушений антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях РФКР МКД.

Члены Комиссии:

<...>

Согласно части 1 статьи 52 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.