

РЕШЕНИЕ

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена «13» октября 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено «13» октября 2017 г.

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

Председатель Комиссии: Коренченко К.А. – заместитель руководителя –

начальник отдела контроля органов

власти;

Члены Комиссии: Ратникова О.С. – главный специалист-эксперт

отдела контроля органов власти;

Изварина О.А. – специалист 2 разряда

отдела контроля органов власти (далее – Комиссия),

рассмотрев дело № 1632/04 по признакам нарушения Министерством жилищно-коммунального хозяйства Ростовской области (344050, г. Ростов-на-Дону, ул. Социалистическая, д. 112; далее - Министерство) ч. 1 ст. 17, ч. 4 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии на заседании представителя Министерства: С.,

УСТАНОВИЛА:

В рамках рассмотрения жалоб ООО «Союз Архстрой», поступивших в Ростовское УФАС России 30.06.2017 г., на действия организатора торгов – управляющих компаний ООО «РИК» и ООО «РЦУМЖФ», допущенные при проведении открытых аукционов в электронной форме на выполнение работ по ремонту фасада, кровли многоквартирных домов, было установлено, что Постановлением Министерства жилищно-коммунального хозяйства Ростовской области от 25.05.2017 г. № 4 утвержден «Порядок привлечения организацией, осуществляющей управление многоквартирным домом, подрядных организаций для оказания услуг и (или)

выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме» (далее – Порядок).

По результатам проведенного анализа Порядка, Ростовским УФАС России было установлено, что отдельные его положения нарушают требования антимонопольного законодательства.

Указанные факты послужили основанием для возбуждения настоящего дела.

Определением Ростовского УФАС России от 07.08.2017 г. рассмотрение настоящего дела назначено на 02.10.2017 г.

20.09.2017 г. (вх. № 14284) Министерство представило письменные пояснения по делу, запрошенные документы, а также Постановление Министерства от 27.07.2017 г. № 7, на основании которого в Порядок внесены изменения.

Определением Ростовского УФАС России от 02.10.2017 г. рассмотрение дела было отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, рассмотрение дела назначено на 13.10.2017 г.

Письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела от Министерства в Ростовское УФАС России не поступили.

Комиссия, изучив материалы настоящего дела, выслушав доводы сторон, приходит к следующим выводам:

Положения Порядка регламентируют процедуру проведения управляющими организациями открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг и (или) выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, который подлежит капитальному ремонту в рамках Государственной Программы Ростовской области «Обеспечение качественными жилищно-коммунальными услугами населения Ростовской области» за счет средств областного и (или) местного бюджетов.

Пунктом 2.1. Порядка предусмотрено, что оператором электронной системы сбора и учета информации для проведения конкурсов является КП РО «Информационная база ЖКХ». Оператор размещает на своем сайте: ib.rostov-zkh.ru программное обеспечение, позволяющее объявлять конкурс, осуществлять принятие, сбор и учет заявок подрядных организаций, выразивших намерение принять участие в конкурсе (далее – электронная система).

Согласно п. 3.5.1 Порядка Заказчик не ранее чем через 7 рабочих дней и не позднее чем через 12 рабочих дней с даты подписания протокола оценки заявок и подведения итогов конкурса обязан передать победителю конкурса подписанный проект договора с учетом условий, предложенных победителем конкурса в заявке.

При этом, в силу п. 3.4.17 Порядка Заказчик в течение суток с момента подписания протокола оценки заявок и подведения итогов конкурса передает оператору электронные копии всех составленных протоколов для размещения их в электронной системе. Оператор в течение 7 рабочих дней с момента получения копий документов, обязан разместить на сайте в свободном доступе протокол оценки заявок и подведения итогов конкурса, а также информацию о подрядной организации, признанной победителем конкурса.

Однако, согласно ч. 4 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») обжалование действий (бездействия) организатора торгов в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящей статьей, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", со дня такого размещения, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Частями 18, 19 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного ч. 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном ч. 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе.

Указанные нормы направлены на обеспечение участникам торгов возможности реализации их права на обжалование действий организатора торгов в антимонопольный орган в процедуре, установленной ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции».

В этой связи, установление в п. 3.5.1 Порядка срока заключения договора по результатам конкурса, не учитывающего закрепленной в ФЗ «О защите конкуренции» процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции», лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников конкурса.

В силу требований ст. 10 Гражданского кодекса РФ не допускается 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).

Сокращение законодательно установленного десятидневного срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав и является нарушением ч. 4 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции».

Данная позиция поддерживается Определением Верховного суда РФ от 02.02.2016 г. № 309-КГ15-14384.

Кроме того, в результате сокращения законодательно установленного десятидневного срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, победитель конкурса получает необоснованное преимущество перед другими участниками конкурса, что может привести к ограничению конкуренции при проведении конкурса. Поскольку в случае если договор заключен, при установлении факта нарушения требований Порядка при проведении конкурса по результатам рассмотрения жалобы участника конкурса на действия организатора торгов, у антимонопольного органа будут отсутствовать основания для выдачи организатору торгов предписания об устранении

нарушений порядка проведения конкурса.

При этом, согласно ч. 1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

При рассмотрении настоящего дела антимонопольным органом проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения, в порядке, предусмотренном [ч. 5.1 ст. 45](#) ФЗ «О защите конкуренции» и Приказом ФАС России от 28.04.2010 г. № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке».

Временной интервал исследования товарного рынка определен с 25.05.2017 г. (дата утверждения Порядка) по 02.10.2017 г.

Предмет торгов: выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме.

Таким образом, сократив законодательно установленный десятидневный срок на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, Министерство нарушило ч. 1 ст. 17, ч. 4 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции».

В силу ч. 1 ст. 49 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний.

Однако, Министерство предоставило в материалы настоящего дела Постановление от 27.07.2017 г. № 7, на основании которого в п. 3.5.1 Порядка внесены изменения, согласно которому «Заказчик не ранее чем через 10 дней со дня размещения итогов конкурса на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», и не позднее чем через 12 дней со дня такого размещения итогов конкурса обязан передать победителю конкурса подписанный проект договора с учетом условий, предложенных победителем конкурса в заявке».

Следовательно, Министерство добровольно устранило допущенное им нарушение антимонопольного законодательства.

В этой связи у Комиссии отсутствуют основания для выдачи предписания ответчику.

В связи с изложенным, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Министерство жилищно-коммунального хозяйства Ростовской области нарушившим ч. 1 ст. 17, ч. 4 ст. 18.1 ФЗ «О защите конкуренции».
2. Предписание Министерству жилищно-коммунального хозяйства Ростовской области не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения.

Председатель Комиссии:

К.А. Коренченко

Члены Комиссии:

О.С. Ратникова

О.А. Изварина

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