УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

Р Е Ш Е Н И Е

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы

по Курской области по делу №046/10/18.1-404/2020

Резолютивная часть решения оглашена 23 июля 2020 года

Решение в полном объеме изготовлено 28 июля 2020 года
г.Курск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры торгов в составе:

рассмотрев дело №046/10/18.1-404/2020 посредством видеоконференцсвязи по ссылке http://vcs03fas.cloud.rt.ru/service/join/?confid=682330&confpass=7888, в присутствии представителей ООО «Трансэнерго» (по доверенности), в присутствии представителя Фонда «Региональный оператор фонда капитального ремонта многоквартирных домов Курской области» (по доверенности), генерального директора Фонда «Региональный оператор фонда капитального ремонта многоквартирных домов Курской области»

УСТАНОВИЛА:

Заявитель	Общество с ограниченной ответственностью «Трансэнерго» (далее – ООО «Трансэнерго», заявитель)
Организатор закупки	Фонд «Региональный оператор фонда капитального ремонта многоквартирных домов Курской области»

	(далее – Фонд капитального ремонта)
Способ закупки	электронный аукцион №0744000000022000401
Размещение информации о закупке в сети «Интернет»	zakupki.gov.ru
Наименование предмета торгов	«Оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния конструктивных элементов лифтовой шахты, разработке проектной документации на ремонт (замену, модернизацию) лифтов, выполнению работ по ремонту (замене, модернизации) лифтов»
Дата начала подачи заявок	20.06.2020г.
Дата окончания подачи заявок	21.07.2020г.
Дата рассмотрения заявок	27.07.2020г.
Дата заключения контракта	Контракт не заключен

Как следует из доводов жалобы, заказчик при проведении торгов объединил в один электронный аукцион работы по 2 предметам:

- оказанию услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений

- оказанию услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт (замену, модернизацию) лифтов

в 4-х городах на территории Курской области (г.Курск, г.Щигры, г.Курчатов, г.Железногорск) по 90 адресам, что привело к значительному увеличению начальной (максимальной) цены договора (29 889 252,62 руб.– по проектированию, 494 950 000,00 руб. – по замене лифтового оборудования).

В этой связи в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016г. №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 – ПП РФ №615, Положение), принять участие в указанных торгах вправе только лица, включенные в ***оба реестра*** *квалифицированных подрядных организаций* ***одновременно*** по соответствующим предметам –

оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений».

оказанию услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт (замену, модернизацию) лифтов.

По мнению заявителя, с учетом высокой начальной (максимальной) цены договора (укрупнения лота до 90 адресов), единственным участником электронного аукциона №0744000000022000401, соответствующим объявленным требованиям (включенный в оба реестра), является ООО «Элевейтинг», что исключает конкуренцию и является нарушением ч.1 ст. 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Кроме того, в жалобе ООО «Трансэнерго» указывает на неправомерные действия (бездействия) Комитета ЖКХ и ТЭК Курской области по непроведению в течение последних полутора лет предварительного отбора по предмету «оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений» для включения в реестр квалифицированных подрядных организаций. Непроведение предварительного отбора повлекло невозможность для заявителя и других хозяйствующих субъектов быть включенными в реестр и принять участие в аукционе №0744000000022000401.

В ходе рассмотрения дела представители Фонда капитального ремонта пояснили, что предмет закупки сформирован с учетом п. 78 Положения, согласно которому заказчик вправе объединить в один предмет закупки несколько объектов в случае их территориальной близости, а также в соответствии с п. 78(1) Положения согласно которому заказчик объединил в один предмет закупки выполнение работ по оценке технического состояния конструктивных элементов лифтовой шахты, разработке проектной документации на ремонт (замену, модернизацию) лифтов, выполнению работ по ремонту (замене, модернизации) лифтов.

Фонд полагает, что формирование предмета аукциона при проведении электронного аукциона не привело и не могло привести к ограничению конкуренции.

Рассмотрев доводы жалобы заявителя, организатора торгов, сведения и документы, представленные в материалы дела, Комиссия установила следующее.

1.Отношения в сфере проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах урегулированы Жилищным кодексом Российской Федерации от 29.12.2004 N 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 24.06.2013г. №394-ПА во исполнение требований ЖК РФ на территории Курской области создана 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 01.07.2016г. №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.

Согласно содержанию раздела III Положения «Осуществление региональным оператором закупок», участник проводимой региональным оператором закупки на оказание услуг и (или) выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов на территории субъекта РФ, должен быть включен в реестр квалифицированных подрядных организаций (далее – РКПО) по соответствующему предмету.

В силу абз.7 п.78(1) Положения участник закупки, предмет которой объединяет оказание услуг и (или) выполнение работ, указанных в абзацах втором и третьем указанного пункта, должен быть включен в реестр квалифицированных подрядных организаций по соответствующим предметам электронного аукциона.

В соответствии с пунктом 103 Положения N 615 участник, включенный в реестр квалифицированных подрядных организаций в соответствующем субъекте Российской Федерации вправе участвовать в электронных аукционах, проводимых в данном субъекте Российской Федерации, по соответствующим предмету электронного аукциона и *начальной (максимальной) цене договора*.

Согласно пп. "г" п. 157 Положения заявка на участие в электронном аукционе не допускается комиссией по осуществлению закупок к участию в электронном аукционе в *случае отсутствия сведений об участнике электронного аукциона в реестре квалифицированных подрядных организаций* (для участия в электронном аукционе в части оказания соответствующих услуг и (или) выполнения соответствующих работ)

Подпунктом "д" пункта 157 Положения установлено, что *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, потенциальный участник аукциона, проводимого региональным оператором субъекта РФ в рамках Положения N 615, должен обладать специальной правоспособностью - быть включенным в реестр квалифицированных подрядных организаций субъекта РФ по предмету, соответствующему предмету проводимого региональным оператором аукциона, а так же иметь предельный размер обязательств по соответствующим договорам не ниже, чем начальная (максимальная) цена договора по аукциону.

Лица, не обладающие указанной правоспособностью и не имеющие

соответствующего уровня финансовой ответственности, не могут являться участниками закупок, проводимых в соответствии с Положением N 615.

Согласно условий аукциона №0744000000022000401, исполнение договора предполагает выполнение 2 видов работ:

- оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений;

- оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт (замену, модернизацию) лифтов.

Как указано ранее, в соответствии с абз.7 п.78(1) Положения, принять участие в указанных торгах вправе только лица, включенные в оба реестра квалифицированных подрядных организаций по соответствующему предмету:

- «*оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений*» ,

- «*оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт (замену, модернизацию) лифтов*».

Начальная (максимальная) цена договора по аукциону №0744000000022000401 составляет: 524 839 252,62 руб., из них

29 889 252,62 руб. – расходы на разработку проектной документации,

494 950 000,00 расходы на выполнение работ по замене лифтового оборудования.

Таким образом, правом на участие в электронном аукционе №0744000000022000401 обладают подрядные организации, имеющие одновременно предельный размер обязательств

по договорам на замену лифтового оборудования свыше 494 950 000,00 руб.,

по договорам на проектирование свыше 29 889 252,62 руб.

и в то же время включенные в оба реестра квалифицированных подрядных организаций субъекта РФ по соответствующим предметам.

В соответствии с п.2, п.61 Положения сводный реестр квалифицированных подрядных организаций ведется в электронном виде на официальном сайте единой информационной системы закупок в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru (далее – ЕИС).

Согласно сведений ЕИС, исходя из содержания реестров квалифицированных подрядных организаций Курской области, по предметам: «оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений» и «оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт (замену, модернизацию) лифтов», требованиям заказчика, предъявляемым к участникам аукциона, соответствует только 1 хозяйствующий субъект.

В ходе рассмотрения дела определением от 14.07.2020г. у Фонда капитального ремонта было затребовано письменное правовое и экономическое обоснование объединения в один предмет закупки работ по ремонту (замене, модернизации) лифтов и работ по разработке проектной документации на ремонт (замену, модернизацию) лифтов, а также письменное правовое и экономическое обоснование объединения в один предмет закупки работ на 90 объектах в 4 различных городах Курской области с приложением подтверждающих документов.

В письменных пояснениях Фонд капитального ремонта указал, что объединение предметов торгов направлено на эффективное расходование денежных средств, определение финансово-устойчивого победителя, сокращение сроков проведения конкурсных процедур и сроков работ по замене лифтов. Данные доводы документально не подтверждены, Фондом капитального ремонта не представлены доказательства эффективного расходования денежных средств, сокращения сроков проведения конкурсных процедур и сроков работ по замене лифтов по сравнению с проведением нескольких аукционов на меньшую сумму, и/или с разделением предметов аукциона.

Каких-либо расчетов, документов, экономического обоснования укрупнения предмета закупки Фондом капитального ремонта представлено не было. Кроме того, организатор торгов не обосновал и объединение в один предмет закупки работ на 90 объектах в 4 различных городах Курской области.

В соответствии с ч.1 ст.17 ФЗ «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.

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

При размещении закупки заказчик наделен правом самостоятельного выделения лотов, однако подобное объединение не должно входить в противоречие с общими принципами Положения в части обеспечения равных условий для участников электронных аукционов, гарантий по реализации их права на участие в торгах, а также требованиями ст.17 ФЗ «О защите конкуренции», запрещающей совершение любых действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

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). Также не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Общее количество хозяйствующих субъектов, включенных на дату проведения электронного аукциона в РКПО по предмету «*оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений*» составляет 9, в РКПО по предмету «*оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт (замену, модернизацию) лифтов*» составляет 29.

Таким образом, рынок вышеуказанных видов работ является конкурентным.

Вместе с тем, объединение двух видов работ (по проектированию и по замене лифтов) по 90 адресам в 4-х городах Курской области при проведении электронного аукциона №0744000000022000401 повлекло увеличение начальной (максимальной) цены договора до 524 839 252,62 руб.,

что привело к устранению конкуренции, так как обеспечило возможность участия в торгах только одной подрядной организации, состоящей в двух необходимых реестрах квалифицированных подрядных организаций с соответствующими предельными размерами обязательств, что является нарушением ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах первый довод жалобы является обоснованным.

2. Доводы заявителя о непроведении Комитетом жилищно-коммунального хозяйства и ТЭК Курской области предварительного отбора на право включения в реестр квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в электронных аукционах, предметом которых является оказание услуг и (или) выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений не подлежат рассмотрению в порядке, предусмотренном ст.18.1 ФЗ «О защите конкуренции», поскольку Комитет ЖКХ и ТЭК Курской области не является ни заказчиком, ни организатором обжалуемых торгов.

Заявление в указанной части передано в соответствующее структурное подразделение Курского УФАС России.

17.07.2020г. Комитету ЖКХ и ТЭК Курской области выдано предупреждение о необходимости прекращения бездействия, которое содержит признаки нарушения ч.1 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Комиссией Курского УФАС России при рассмотрении дела установлено следующее.

В соответствии с ч.1 ст.17 ФЗ «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.

В силу п.135 Положения, аукционная документация должна содержать условия о форме, сроке и порядке оплаты услуг и (или) работ.

Согласно п.10 информационной карты аукционной документации, п. 4.2 проекта контракта сроки выполнения работ устанавливаются Адресным перечнем (приложение №5 аукционной документации), согласно которому разработка проектной документации должна быть завершена до **25.12.2020г.,** дата окончания срока выполнения работ по замене лифтового оборудования – **31.12.2021г**.

В соответствии с пп.3.5, 3.6 проекта Контракта оплата выполненных работ по

разработке проектной документации и замене лифтов производится заказчиком в срок до **31.12.2023г.**

Таким образом, из аукционной документации следует, что работы, выполненные подрядчиком, могут быть оплачены заказчиком через 3 и 2 года после их окончания.

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.

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.

При таких обстоятельствах, установленное заказчиком условие о сроках оплаты выполненных работ не соответствует требованиям, установленным ч.1 ст.17 ФЗ «О защите конкуренции»

На основании изложенного, руководствуясь ст.18.1, ч.1 ст.23, ст.41, ст.49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу общества с ограниченной ответственностью «Трансэнерго» частично обоснованной.

2. Признать организатора торгов - Фонд «Региональный оператор фонда капитального ремонта многоквартирных домов Курской области» нарушившим ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», п.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 РФ от 01.07.2016 №615.

3. Выдать организатору торгов – Фонду «Региональный оператор фонда

капитального ремонта многоквартирных домов Курской области» предписание об аннулировании торгов.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Курского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства по установленным фактам нарушения порядка проведения торгов.

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