

РЕШЕНИЕ

Оглашено: 16 апреля 2013 г.

Изготовлено в полном объеме: 19 апреля 2013 г.

г. Черкесск

Комиссия Карачаево-Черкесского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии - Уракчиева А.С. – руководителя управления,

Членов Комиссии:

- К.А.Бабаева – заместителя руководителя управления;

- Д.А. Чагаровой – начальника отдела защиты конкуренции и контроля органов власти;

- З.У.Узденовой – главного специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции и контроля органов власти;

- Г.Р. Зименко – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции и контроля органов власти,-

рассмотрев дело N 15 по признакам нарушения администрацией Зеленчукского сельского поселения (369140, КЧР, Зеленчукский район, ст. Зеленчукская, ул. Мира, д. 19), товариществом собственников жилья «Удача+» (369140, КЧР, Зеленчукский район, ст. Зеленчукская, ул. Ленина, д. 84), обществом с ограниченной ответственностью «Шанс» (369228, КЧР, Карачаевский р-н, пос. Новый Карачай, ул. Лайпанова, 15) статьи 16 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в соглашениях и (или) согласованных действиях при проведении торгов по отбору подрядных организаций для проведения капитального ремонта в жилом доме по адресу: ст. Зеленчукская, ул. Ленина, д. 84, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с п. 3 ч. 2 ст. 39 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

ГК РФ установлено, что гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений,

неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты. Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Однако гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона. Законом, ограничивающим права хозяйствующих субъектов, является Федеральный закон от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которым, в частности, запрещено заключать соглашения и осуществлять согласованные действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В процессе проведения УФАС по КЧР мониторинга по соблюдению антимонопольного законодательства при отборе подрядчиков для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов в рамках взаимодействия Фондом содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства, было установлено следующее.

Администрацией Зеленчукского сельского поселения постановлением от 18.05.2012 г. № 130 А создана конкурсная комиссия по проведению открытых конкурсов по привлечению подрядных организаций для проведения капитального ремонта многоквартирных домов на территории Зеленчукского сельского поселения. В состав комиссии вошли: глава администрации Зеленчукского сельского поселения - председатель комиссии, а в качестве её членов – представитель Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства КЧР, специалист администрации Зеленчукского сельского поселения (секретарь комиссии) и председатели трех товариществ собственников жилья (ТСЖ «Эдельвейс», ТСЖ «Удача+», ТСЖ «Рай»), в которых должны были проводиться работы по капитальному ремонту.

Пунктом 8 статьи 20 Федерального закона от 21.07.2007 N 185-ФЗ "О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства" (далее - Закон № 185-ФЗ) установлено, что при расходовании средств Фонда порядок привлечения товариществом собственников жилья, жилищным, жилищно-строительным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом либо выбранной собственниками помещений в многоквартирном доме управляющей организацией подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома с использованием средств, предоставляемых в соответствии с Законом № 185-ФЗ, может устанавливаться субъектом Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 8 статьи 20 Закона № 185-ФЗ Правительства КЧР постановлением от 26.09.2011 N 321 был утвержден порядок привлечения подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов с использованием средств, предоставляемых в соответствии с Законом N 185-ФЗ.

Постановлением Правительства КЧР № 321 в редакции, действовавшей до 22.05.2012 г., было установлено, что заказчиком на выполнение работ по капитальному ремонту многоквартирных домов является товарищество

собственников жилья (ТСЖ). Привлечение подрядной организации для выполнения этих работ осуществляется ТСЖ путем проведения открытого конкурса. ТСЖ определяет во взаимодействии с местной (муниципальной) администрацией и Министерством строительства и жилищно-коммунального хозяйства КЧР предмет конкурса, срок его проведения и организатора конкурса. ТСЖ само утверждает конкурсную документацию, участвует в формировании и работе конкурсных комиссий, заключает договор подряда с победителем конкурса, а совместно с организатором конкурса отвечает на вопросы участников конкурса, вносит изменения в конкурсную документацию и порядок проведения конкурса.

Орган местного самоуправления (организатор конкурса) разрабатывает конкурсную документацию, публикует информацию о проведении конкурса и конкурсную документацию, назначает своего представителя по взаимодействию с участниками конкурса, выделяет ему рабочее место и предоставляет средства связи, через назначенного представителя отвечает на вопросы участников конкурса, привлекая при необходимости представителя ТСЖ. Через назначенного представителя отвечает на письменные запросы участников конкурса, при необходимости совместно с ТСЖ вносит изменения в конкурсную документацию, сроки и порядок проведения конкурса, осуществляет прием, регистрацию и хранение конкурсных заявок.

Официальная информация о конкурсе ([извещение](#) о проведении открытого конкурса по форме согласно приложению 2 к Порядку, конкурсная документация, протоколы заседаний конкурсных комиссий) публикуется организатором конкурса на интернет-сайте и в средствах массовой информации.

При рассмотрении представленных материалов, письменных ответов и устных пояснений представителей сторон установлено следующее.

В газете «День Республики» № 90-91 (18512) от 12.05.2012 г. размещено извещение о проведении открытого конкурсов на выполнение работ по капитальному ремонту дома ул. Ленина, 84 (ТСЖ «Удача+»). В качестве организатора конкурсов указана администрация Зеленчукского сельского поселения, заказчика – ТСЖ «Удача+».

В нарушение норм, установленных постановлением Правительства КЧР от 26.09.2011 N 321 администрацией Зеленчукского сельского поселения (организатором конкурса) в извещении не указано адреса официального интернет-сайта для публикации извещения и информации о конкурсе, и, несмотря на указание в извещении на состав приложения к извещению, конкурсная документация, в составе которой также должны быть и техническая и сметная документация, не опубликована в газете. Нет её и на сайте администрации Зеленчукского сельского поселения, Зеленчукского муниципального района. Нет указания, о том, где эта информация размещена и как с ней можно ознакомиться. В результате этого потенциальные участники торгов не имели необходимой информации. Нарушен принцип гласности, позволяющий свободно конкурировать на рынке выполнения работ по капитальному ремонту домов.

В нарушение п. 3.5. Порядка вскрытие конвертов с конкурсными заявками установлено ранее, чем через 10 дней после опубликования информации о конкурсах. Не конкретизировано, в каком именно помещении здания администрации СП будет осуществляться вскрытие конвертов. В извещениях о

проведении конкурса указана дата (21.05.2012), время (10:00) и место вскрытия конвертов (ул. Мира, 19), при этом 21.05.2012 г. было проведено 3 конкурса на выполнение работ по капитальному ремонту многоквартирных домов. Однако, вскрытие конвертов по всем трем конкурсам назначено на одно и то же время: 10:00 часов по московскому времени. В это же время (10:00) одновременно не только были вскрыты заявки на участие в конкурсах, но и проведено рассмотрение всех трех заявок.

Пунктом 3.13. Порядка предусмотрено, что протокол оценки и сопоставления заявок должен быть составлен и опубликован в пятидневный срок с даты вскрытия конвертов с заявками.

Пунктом 3.14. Порядка предусмотрено, что договор подряда заключается с победителем конкурса в десятидневный срок с даты опубликования протокола оценки и сопоставления заявок. Несмотря на то, что протокол не опубликован, 21 мая, т.е. в день вскрытия конвертов с заявками и рассмотрения поступивших заявок ТСЖ «Удача+» заключило с ООО «Шанс» контракт, в тексте которого не заполнен пункт 1.4. «Срок выполнения работ».

Форма заявки, утвержденная постановлением Правительства КЧР от 26.09.2011 N 321 предусматривает, что участник торгов обязан предложить такое существенное условие выполнения договора подряда как цена договора, в том числе налог на добавленную стоимость (при наличии). Несмотря на то, что в заявке ООО «Шанс» отсутствует предложение о цене контракта и информация для оценки критерия "квалификация участника", контракт заключен на сумму, равную указанной в извещении начальной (максимальной) цене контракта (2 550 295 руб.).

Кроме этого в извещении о проведении конкурса указано, что должна быть произведена установка приборов учета и узлов учета без указания вида коммунального ресурса.

В соответствии с Законом N 185-ФЗ установка коллективных (общедомовых) приборов учета потребления ресурсов и узлов управления (тепловой и электрической энергии, горячей и холодной воды, газа) относится к работам по капитальному ремонту многоквартирных домов. Пунктом 2.4.2. " Правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда", утвержденных постановлением Госстроя РФ от 27.09.2003 N 170 установлено, что при капитальном ремонте следует производить комплексное устранение неисправностей всех изношенных элементов здания и оборудования, смену, восстановление или замену их на более долговечные и экономичные, улучшение эксплуатационных показателей жилищного фонда, осуществление технически возможной и экономически целесообразной модернизации жилых зданий с установкой приборов учета тепла, воды, газа, электроэнергии и обеспечения рационального энергопотребления. Примерный перечень работ, выполняемых за счет средств, предназначенных на капитальный ремонт жилищного фонда, в том числе, содержит выполнение работ по ремонту внутридомовых инженерных систем электро-, тепло-, газо-, водоснабжения, водоотведения, в том числе с установкой приборов учета потребления ресурсов и узлов управления (тепловой энергии, горячей и холодной воды, электрической энергии, газа).

Комиссии представлены копии локального сметного расчета и сводного сметного расчета стоимости работ по капитальному ремонту кровли и монтажу узлов

учета воды в доме по ул. Ленина, 84. Расчеты выполнены проектно-дизайнерской мастерской индивидуального предпринимателя Резниковой И.А. Стоимость работ по сводному расчету составляет 3017,94 тыс. руб., что на 467,64 тыс. руб. больше, чем предусмотрено в извещении о проведении конкурса и в заключенном с ООО «Шанс» контракте. Из этого можно сделать вывод о том, что начальная (максимальная) цена контракта установлена до того, как составлена смета на выполнение работ.

ГК РФ устанавливает, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Одним из существенных условий заключаемого по результатам торгов контракта является цена, т.к. при проведении торгов потенциальный участник, предлагая цену выполнения контракта, не вправе превысить установленную в конкурсной документации. Предложение о заключении контракта по более высокой цене является безусловным основанием для того, чтобы не допустить претендента, превысившего эту цену, к торгам. В конкурсной заявке ООО «Шанс» нет предложения о цене.

Типовой конкурсной документацией предусмотрено, что после вскрытия конвертов полученные конкурсные заявки проходят процедуру рассмотрения конкурсной комиссией на предмет соответствия требованиям конкурсной документации, по результатам которой конкурсной комиссией принимается решение о допуске претендента к участию в конкурсе или об отказе в таком допуске (п. 5.3.). Одним из оснований для отказа в допуске к участию в конкурсе является предоставление участником документов, оформленных ненадлежащим образом. В данном случае – отсутствует предложение о цене контракта, о квалификации участника.

Администрацией Зеленчукского сельского поселения не представлено доказательств того, что конкурсная документация вообще разрабатывалась органом местного самоуправления и утверждалась заказчиком, что необходимая информация о конкурсе (конкурсная документация, все протоколы конкурсной комиссии) размещалась в СМИ или на сайте в сети Интернет, что участник торгов представил все необходимые документы в составе конкурсной заявки. Этот вывод следует также и из ответа на определение о назначении дела (вх. № 1000 от 09.04.2013 г.).

Все вышеизложенное свидетельствует о том, что между заказчиком, организатором торгов и участником торгов осуществлены согласованные действия и заключен контракт, которые привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции при отборе хозяйствующих субъектов для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома.

Статьей 16 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами местного самоуправления или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В связи с тем, что работы по капитальному ремонту дома выполнены, денежные средства подрядчику уплачены полностью, отсутствует возможность реституции, однако, поскольку работа Фонда реформирования ЖКХ

продолжается, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию Зеленчукского сельского поселения (369140, КЧР, Зеленчукский район, ст. Зеленчукская, ул. Мира, д. 19), товарищество собственников жилья «Удача+» (369140, КЧР, Зеленчукский район, ст. Зеленчукская, ул. Ленина, д. 84), общество с ограниченной ответственностью «Шанс» (369228, КЧР, Карачаевский р-н, пос. Новый Карачай, ул. Лайпанова, 15) нарушившими часть 1 статьи 16 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

2. Выдать администрации Зеленчукского сельского поселения, товариществу собственников жилья «Удача+», обществу с ограниченной ответственностью «Шанс» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства:

- не допускать согласованных действий и не заключать соглашения, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции при проведении торгов для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов.

3. Материалы данного дела направить уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении по статье 14.32.КоАП РФ.

Председатель Комиссии

А.С.Уракчиев

Члены Комиссии

К.А.Бабаев

Д.А.Чагарова

З.У.Узденова

Г.Р.Зименко

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного