

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело о нарушении антимонопольного законодательства №А-252/17-11 по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», возбужденного в отношении ОАО «УЖХ Кировского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан»,

УСТАНОВИЛА:

Общероссийская общественная организация малого и среднего предпринимательства «Опора России» Башкортостанского регионального отделения направила в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан документации об открытом конкурсе (вход. от 06.09.2011 №10997) на предмет проверки соответствия требованиям антимонопольного законодательства порядка привлечения подрядных организаций для выполнения работ по проведению капитального ремонта (замена лифтового оборудования, в том числе ремонт лифтовых шахт) многоквартирных жилых домов, в рамках реализации Адресной программы Республики Башкортостан с использованием средств, представленных в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2007 № 185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства».

Башкортостанским УФАС России в ходе рассмотрения обращения был осуществлен анализ порядка проведения открытого конкурса по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по проведению капитального ремонта (замена лифтового оборудования, в том числе ремонт лифтовых шахт) многоквартирных жилых домов по Адресной программе проведения капитального ремонта многоквартирных домов Республики Башкортостан с использованием средств, представленных в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2007 №185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан.

Анализ показал, что в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан были проведены открытые конкурсы по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по проведению капитального ремонта (замена лифтового оборудования, в том числе ремонт лифтовых шахт) многоквартирных жилых домов, расположенных в городском округе город Уфа по следующим адресам: ул. Кирова, 43; ул.Бехтерева, 16/2; ул. Менделеева, 9/1; ул.Батырская, 18; ул. З.Валиди, 9.

Документации об открытых конкурсах по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по Адресной программе проведения капитального ремонта многоквартирных домов с использованием средств, представленных в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2007 № 185-ФЗ «О Фонде содействия

реформированию жилищно-коммунального хозяйства» в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан в многоквартирных домах, находящихся в г.Уфа по следующим адресам: ул. Кирова, 43; ул.Бехтерева, 16/2; ул. Менделеева, 9/1; ул. Батырская, 18; ул. З.Валиди, 9, (далее - документации об открытых конкурсах) утверждены директором ОАО «УЖХ Кировского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан» 22.06.2011.

Оценка документации об открытых конкурсах выявила, что к претендентам на участие в конкурсах выставлены антиконкурентные требования в виде обязательного наличия у претендента квалификационного опыта в области замены лифтового оборудования в объеме не менее 150 единиц в течение прошедшего календарного года. Кроме того, в соответствии с пунктом 3.1.6. документации об открытом конкурсе участник, подавший заявку, должен приложить организационно-штатное расписание компании и (или) подразделений подрядчика, на которые планируется возложить выполнение работ с информацией о составе и квалификации специалистов, которые планируются к привлечению для выполнения соответствующих работ, и имеющих высшее специальное образование в строительной отрасли и опыт работы на руководящих должностях не менее 5 лет по форме согласно приложению к конкурсной документации с приложением документов, подтверждающих их квалификацию и опыт работы (копия диплома, заверенная копия трудовой книжки); пунктом 3.1.13. – копии документов, подтверждающие квалификационный опыт в области замены лифтового оборудования: договор подряда, акт ввода в эксплуатацию, декларацию о соответствии лифта требованиям технического регламента «О безопасности лифтов».

Наряду с этим установлено, что при организации и проведении открытых конкурсов по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по проведению капитального ремонта (замена лифтового оборудования, в том числе ремонт лифтовых шахт) многоквартирных жилых домов, расположенных в городском округе город Уфа по следующим адресам: ул. Кирова, 43; ул.Бехтерева, 16/2; ул. Менделеева, 9/1; ул. Батырская, 18; ул. З.Валиди, 9, нарушено положение части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации.

По мнению антимонопольного органа, установление подобных завышенных требований к претендентам на участие в торгах создает или может создать условия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем нарушения порядка определения победителя или победителей торгов.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя или победителей торгов.

Заказчиком и организатором конкурсов согласно подпунктам 1.2. и 1.3. пункта 1. документации об открытом конкурсе по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по проведению капитального ремонта (замена лифтового оборудования, в том числе ремонт лифтовых шахт) многоквартирных жилых домов, расположенных в городском округе город Уфа по следующим адресам: ул. Кирова, 43; ул.Бехтерева, 16/2; ул. Менделеева, 9/1; ул. Батырская, 18; ул. З.Валиди,

9, выступало ОАО «УЖХ Кировского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан».

Таким образом, в действиях ОАО «УЖХ Кировского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан» по привлечению подрядных организаций по проведению капитального ремонта (замена лифтового оборудования, в том числе ремонт лифтовых шахт) многоквартирных жилых домов в рамках реализации Адресной Программы Республики Башкортостан по проведению капитального ремонта усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания. Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является заявление юридического или физического лица (п. 2 ч. 2 ст. 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»).

На основании вышеизложенного в соответствии с частями 1, 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Башкортостанским УФАС России было принято решение о возбуждении дела №А-252/17-11 и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ОАО «УЖХ Кировского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан» <...>.

Позиция ОАО «УЖХ Кировского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан», изложенная в письме от 05.10.2011 №1916 такова, что процедура привлечения подрядных организаций при проведении капитального ремонта многоквартирных домов осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации и основывается на принципе ответственности управляющей организации за результаты выбора подрядной организации. Требование к претендентам на участие в конкурсе в идее наличия квалификационного опыта в области замены лифтового оборудования в объеме не менее 150 единиц в течение прошедшего календарного года установлено с целью привлечения организаций-подрядчиков, которые осуществляют свою деятельность непрерывно. Требование к претендентам на участие в конкурсе в виде запроса организационно-штатного расписания компании и (или) подразделений подрядчика, на которые планируется возложить выполнение работ с информацией о составе и квалификации специалистов, которые планируется к привлечению для выполнения соответствующих работ, и имеющих высшее специальное образование в строительной отрасли и опыт работы на руководящих должностях не менее 5 лет, по форме согласно приложению к конкурсной документации с приложением документов, подтверждающих их квалификацию и опыт работы, установлено с целью привлечения подрядчиков, имеющих квалифицированных штатных специалистов с опытом работы и во избежание возможности сотрудничества с организациями-посредниками. Требование к претендентам на участие в конкурсе в виде запроса копии документов, подтверждающих

квалификационный опыт в области замены лифтового оборудования, установлено для подтверждения заявленных ранее выполненных объемов по профильной деятельности конкурсанта. Срок подачи заявок на участие с 23.06.2011 до 10.00 часов (время уфимское) 04.07.2011 установлен в соответствии с подпунктом 3.5. пункта 3 [Методических рекомендаций](#) по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов в рамках реализации Программы и сдачи многоквартирного дома в эксплуатацию после проведения капитального ремонта, утвержденных распоряжением Правительства Республики Башкортостан от 09.06.2011 №653-р «О разработке республиканской адресной программы по проведению капитального ремонта многоквартирных домов на 2011 год», согласно которому вскрытие конвертов с конкурсными заявками производится не менее чем через 10 дней после опубликования информации о конкурсе.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам:

Федеральный закон от 21.07.2007 №185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» в целях создания безопасных и благоприятных условий проживания граждан, повышения качества реформирования жилищно-коммунального хозяйства, формирования эффективных механизмов управления жилищным фондом, внедрения ресурсосберегающих технологий устанавливает правовые и организационные основы предоставления финансовой поддержки субъектам Российской Федерации и муниципальным образованиям на проведение капитального ремонта многоквартирных домов, переселение граждан из аварийного жилищного фонда путем создания некоммерческой организации, осуществляющей функции по предоставлению такой финансовой поддержки, определяет компетенцию, порядок создания некоммерческой организации и ее деятельности, регулирует отношения между указанной некоммерческой организацией, органами государственной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления ([статья 1](#) указанного Закона).

Согласно [пункту 4 статьи 2](#) Федерального закона от 21.07.2007 №185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» предоставление финансовой поддержки за счет средств Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства (Фонд) осуществляется путем предоставления Фондом целевых средств бюджетам субъектов Российской Федерации или в установленном этим Законом случае местным бюджетам на безвозвратной и безвозмездной основе на проведение капитального ремонта многоквартирных домов.

В силу положений [статьи 20](#) Федерального закона от 21.07.2007 №185-ФЗ получателем средств Фонда являются субъекты Российской Федерации, которые распределяют их между муниципальными образованиями, претендующими в соответствии с заявкой субъекта на предоставление финансовой поддержки. Средства Фонда перечисляются на банковские счета товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного кооператива или иного специализированного потребительского кооператива, выбранной собственниками

помещений в многоквартирном доме управляющей организации. Оплата работ подрядной организации по капитальному ремонту многоквартирного дома осуществляется управляющей организацией за счет размещенных на банковских счетах средств на основании акта приемки работ, собственники жилья также участвуют своими денежными средствами в ремонте жилья.

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 указанным федеральным законом, может устанавливаться субъектом Российской Федерации согласно части 8 статьи 20 Федерального закона от 21.07.2007 №185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства».

На основании части 8 статьи 20 Федерального закона от 21.07.2007 №185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства», во исполнения указанного федерального закона, а также в целях разработки адресной [программы](#) Республики Башкортостан по проведению капитального ремонта многоквартирных домов на 2011 год, направленной на создание безопасных и благоприятных условий проживания граждан на территории Республики Башкортостан, стимулирование реформирования жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований, формирование эффективных механизмов управления жилищным фондом и внедрение ресурсосберегающих технологий в многоквартирных домах, а также получение финансовой поддержки за счет средств государственной корпорации - Фонд содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства, Правительством Республики Башкортостан принято Постановление от 11.04.2011 №97 «Об адресной программе Республики Башкортостан по проведению капитального ремонта многоквартирных домов на 2011 год».

Таким образом, поскольку Федеральным законом от 21.07.2007 №185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» право устанавливать порядок привлечения подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов предоставлено субъектам Российской Федерации, то, следовательно, собственникам жилья, жилищному, жилищно-строительному кооперативу или иному специализированному потребительскому кооперативу, выбранной собственниками помещений в многоквартирном доме управляющей организации при выборе подрядной организации для выполнения вышеуказанных работ необходимо руководствоваться именно закрепленным субъектом Российской Федерации - Республикой Башкортостан порядком привлечения подрядной организации для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов. В данном случае Постановлением Правительства Республики Башкортостан от 11.04.2011 № 97 «Об адресной программе Республики Башкортостан по проведению капитального ремонта многоквартирных домов на 2011 год».

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного

законодательства №А-252/17-11, исследовав содержание конкурсных документов по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по Адресной программе проведения капитального ремонта многоквартирных домов с использованием средств, представленных в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2007 №185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан в многоквартирных домах, находящихся в г. Уфа по следующим адресам: ул.Кирова, 43; ул.Бехтерева, 16/2; ул. Менделеева, 9/1; ул. Батырская, 18; ул. З.Валиди, 9, установила следующее.

Предметом конкурса является право заключения договора на выполнение следующих работ по капитальному ремонту (замена лифтового оборудования, в том числе ремонт лифтовых шахт) по многоквартирным домам, находящимся в г.Уфа по следующим адресам: ул.Кирова, 43; ул.Бехтерева, 16/2; ул.Менделеева, 9/1; ул. Батырская, 18; ул. З.Валиди, 9, с использованием средств, предоставляемых в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 2007 года №185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан (подпункт 1.1. пункта 1. документации об открытом конкурсе):

№ лота	Вид работ	Условия выполнения
Лот №1	Изготовление проектно-сметной документации	В соответствии с договором
Лот №2	Строительно-монтажные работы	В соответствии с договором
Лот №3	Технический надзор за проведением работ	В соответствии с договором

Объектом выполняемых работ согласно приложению 3 «Техническое задание на проведение строительно-монтажных работ по замене лифтового оборудования» к договору является замена лифтового оборудования.

В пункте 2 документации об открытом конкурсе изложены требования к участникам размещения заказа. Так, согласно подпункту 2.5. для участия в конкурсе участники должны подтвердить наличие квалификационного опыта в области замены лифтового оборудования в объеме не менее 150 единиц в течение прошедшего календарного года.

Кроме того, в соответствии с подпунктом 3.1.6. пункта 3 документации об открытом конкурсе участник, подавший заявку, прилагает организационно-штатное расписание компании и (или) подразделений подрядчика, на которые планируется возложить выполнение работ с информацией о составе и квалификации специалистов, которые планируются к привлечению для выполнения соответствующих работ, и имеющих высшее специальное образование в строительной отрасли и опыт работы на руководящих должностях не менее 5 лет по форме согласно приложению к конкурсной документации с приложением документов, подтверждающих их квалификацию и опыт работы (копия диплома, заверенная копия трудовой книжки); пунктом 3.1.13. пункта 3 – копии документов,

подтверждающие квалификационный опыт в области замены лифтового оборудования: договор подряда, акт ввода в эксплуатацию, декларацию о соответствии лифта требованиям технического регламента «О безопасности лифтов».

Вместе с тем, следует отметить, что согласно части 8 статьи 20 Федерального закона от 21.07.2007 №185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» 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 указанным федеральным законом, может устанавливаться субъектом Российской Федерации.

Республика реализовала представленное данной нормой права право путем принятия и утверждения Постановлением Правительства Республики Башкортостан от 01.04.2011 №85 «О разработке адресной программы Республики Башкортостан по проведению капитального ремонта многоквартирных домов на 2011 год» Положения о порядке привлечения подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов в рамках реализации Программы и сдачи многоквартирного дома в эксплуатацию после проведения капитального ремонта (приложение №8) (далее по тексту – Положение).

Решением правления государственной корпорации - Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства от 05.10.2010 (протокол №194) в целях обеспечения единого методологического подхода при привлечении подрядных организаций приняты и утверждены Методические рекомендации по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов с использованием средств, предоставляемых в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2007 №185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства».

Согласно пункту 2.5 Методических рекомендаций и пункту 2.5 раздела 4 Положения, утвержденного Постановлением Правительства Республики Башкортостан от 01.04.2011 №85, в зависимости от вида работ в конкурсной документации могут быть определены специальные квалификационные требования для допуска участников к конкурсу.

Однако, по мнению Комиссии предъявление претенденту на участие в открытом конкурсе требования в виде наличия квалификационного опыта в области замены лифтового оборудования в объеме не менее 150 единиц в течение прошедшего календарного года (подпункт 5 пункта 10 Документаций об открытых конкурсах) является необоснованным, создает или может создать условия, препятствующие осуществлению предпринимательской деятельности неопределенному кругу хозяйствующих субъектов в области замены лифтового оборудования.

В частности, данное обстоятельство привело или могло привести к нарушению порядка определения победителя или победителей торгов, поскольку хозяйствующие субъекты, желающие и намеревающиеся принять участие в

конкурсе и выполнить работы по замене лифтового оборудования в многоквартирных домах, были лишены возможности принять участие в настоящих открытых конкурсах в виду несоответствия установленным организатором конкурсов требованиям, а именно наличия опыта в области замены лифтов в объеме не менее 150 единиц в течение прошедшего календарного года.

Такой показатель как обязательное наличие квалификационного опыта в области замены лифтового оборудования в объеме не менее 150 единиц в течение прошедшего календарного года (подпункт 2.5 пункта 2 Документаций об открытых конкурсах) нельзя рассматривать как адекватный квалификации претендентов, поскольку при такой системе оценки в преимущественном положении оказываются хозяйствующие субъекты, имеющие опыт аналогичных работ и выполнившие сравнительно большой объем работ в предыдущем году, что в свою очередь исключает возможность для входа на данных товарных рынок новых хозяйствующих субъектов, и субъектов, осуществивших замену лифтов в объеме меньше 150 единиц за предыдущих год.

Предъявляя данное требование к участнику Заказчик и Организатор открытого конкурса изначально устанавливают «барьер» к доступу на участие в конкурсе, т.к. исходя из данного требования следует, что участвовать в конкурсе могут только те подрядные организации, которые в прошедшем году осуществляли замену лифтов (в объеме не менее 150 единиц), что ограничивает возможность иных хозяйствующих субъектов принятие участие в данных конкурсах.

Иными словами требование данного подпункта 2.5. пункта 2 Документаций об открытом конкурсе создает предпосылки для разработки документации под конкретного участника конкурса, что приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе нарушению порядка определения победителя или победителей торгов.

Вместе с тем Комиссия Башкортостанского УФАС России не оспаривает довод ответчика о том, что требование наличия у претендента квалификационного опыта в области замены лифтового оборудования установлено с целью привлечения организаций-подрядчиков, которые осуществляют совою деятельность непрерывно. Однако, считает что оснований устанавливать критерий наличия опыта работы именно в объеме 150 единиц за предыдущий год является необоснованным и нецелесообразным.

Наряду с вышеизложенным, Комиссия Башкортостанского УФАС России изучив материалы настоящего дела, в частности документации об открытых конкурсах, пришла к выводу о доказанности факта нарушения ответчиком положения части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации. Поскольку согласно извещению о проведении открытых конкурсов на выполнение работ по капитальному ремонту срок подачи заявок на участие в конкурсах определен с *23.06.2011 до 10 часов 00 минут (время уфимское) 04.07.2011*. То есть срок подачи заявок составляет 12 календарных дней. В то время как согласно положению части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за 30 (тридцать) дней до их проведения.

Следовательно, данное положение противоречит нормам Гражданского кодекса Российской Федерации и предполагает установление в конкурсной документации

сжатых сроков предоставления заявок для участия в конкурсе, что неоправданно ограничивает возможность потенциальных участников таких конкурсов сформировать необходимый пакет документов и является барьером для участия в торгах.

Факт нарушения части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации ответчиком не оспаривается, доверенный представитель на заседании Комиссии заявил о согласии с вменяемым нарушением.

Заказчиком и организатором конкурсов согласно подпунктам 1.2. и 1.3. пункта 1. документаций об открытом конкурсе выступает ОАО «УЖХ Кировского района городского округа гор<...>».

Следует также отметить, что целью проведения торгов является привлечение всех заинтересованных лиц и обеспечение им равных возможностей на приобретение прав или имущества, что в рассматриваемом случае отсутствовало. Нарушение порядка организации и проведения торгов явилось препятствием доступа неопределенного круга лиц к торгам. Надлежащее изготовление документаций об открытых конкурсах на право заключения договора подряда на выполнение работ по Адресной программе проведения капитального ремонта многоквартирных домов с использованием средств, предоставляемых в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 2007 года №185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан способствовало бы расширению круга подрядных организаций; созданию прозрачной конкурентной среды и одинаково комфортных и равных условий для всех хозяйствующих субъектов, осуществляющих данный вид деятельности; снижению риска и гарантированию качества выполняемых работ. Любые нарушения порядка организации и определения победителя однозначно приводит к негативным последствиям для конкурентной среды.

По результатам анализа Положения о порядке привлечения подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов в рамках реализации адресной программы Республики Башкортостан по проведению капитального ремонта многоквартирных домов на 2011 год и сдачи многоквартирного дома в эксплуатацию после проведения капитального ремонта, утвержденной постановлением Правительства республики Башкортостан от 01.04.2011 №85 «О разработке адресной программы Республики Башкортостан по проведению капитального ремонта многоквартирных домов на 2011 год» Федеральная антимонопольная служба в письме от 30.09.2011 №АЦ/37176 указала, что отсутствие в указанном Положении единого адреса интернет-сайта, печатного средства массовой информации может создать препятствия доступу хозяйствующего субъекта к информации о торгах; установление требований к опыту работы при отборе подрядных организаций на выполнение работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, не соответствующих

требованиям Градостроительного кодекса Российской Федерации в части содержания требований к выдаче свидетельств о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в том числе требования к квалификации работников, является избыточным и может привести к ограничению конкуренции; положение об установлении в извещении срока вскрытия конвертов с заявками не менее чем через 10 дней после опубликования информации о конкурсе противоречит нормам Гражданского кодекса Российской Федерации, ограничивает возможность потенциальных участников таких конкурсов сформировать необходимый пакет документов и является барьером для участия в торгах; предоставление льгот местным участникам может привести к ограничению доступа на товарный рынок новым хозяйствующим субъектам, разделу товарного рынка по территориальному принципу, ущемлению прав и законных интересов хозяйствующих субъектов, имеющих намерение осуществлять данный вид деятельности, но не зарегистрированных в муниципальном образовании Республики Башкортостан.

По мнению ФАС России в результате анализа указанного Положения выявлены требования и условия, которые при организации и проведении конкурса могут привести к ограничению конкуренции.

Согласно представленной Государственной корпорацией – Фондом содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства в ФАС России информации (письмо от 20.09.2011 №05/185) Методические рекомендации по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов в рамках реализации Программы и сдачи многоквартирного дома в эксплуатацию после проведения капитального ремонта, утвержденных распоряжением Правительства Республики Башкортостан от 09.06.2011 №653-р «О разработке республиканской адресной программы по проведению капитального ремонта многоквартирных домов на 2011 год», носят необязательный (рекомендательный) характер и могут использоваться субъектами Российской Федерации по их усмотрению.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: 1) координация организаторами торгов или заказчиками деятельности его участников; 2) создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов; 4) участие организаторов торгов или заказчиков и (или) работников организаторов торгов или работников заказчиков в торгах.

Таким образом, изучив нормативно-правовые акты, регламентирующие рассматриваемые вопросы, установленные на заседании Комиссии

обстоятельства, непосредственно касающиеся предмета данного дела №А-252/17-11, пояснения лиц, участвующих в деле, а также принимая во внимание вышеизложенное, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу, что в действиях организатора рассматриваемых конкурсов по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по Адресной программе проведения капитального ремонта многоквартирных домов с использованием средств, представленных в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2007 № 185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» в Кировском районе городского округа город Уфа Республики Башкортостан по многоквартирным домам, находящимся в г.Уфа по следующим адресам: ул.Кирова, 43; ул.Бехтерева, 16/2; ул. Менделеева, 9/1; ул. Батырская, 18; ул. З.Валиди, 9, содержится факт нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предъявлении антиконкурентных требований к претендентам на участие в конкурсе и создании условий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем нарушения порядка определения победителя или победителей торгов.

Антимонопольный орган в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции выдает хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания, в том числе: о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства; о восстановлении положения, существовавшего до нарушения антимонопольного законодательства; о заключении договоров, об изменении условий договоров или о расторжении договоров в случае, если при рассмотрении антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства лицами, права которых нарушены или могут быть нарушены, было заявлено соответствующее ходатайство, либо в случае осуществления антимонопольным органом государственного контроля за экономической концентрацией.

В соответствии с пунктом 14 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», антимонопольный орган принимает решения и выдает предписания, направленные на защиту гражданских прав, нарушенных вследствие их ущемления, злоупотребления доминирующим положением, ограничения конкуренции или недобросовестной конкуренции.

Согласно позиции Конституционного суда, выраженной в Определении от 16.07.2009 №739-О-О признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного по результатам торгов, в соответствии с частью 5 статьи 10 Закона о размещении заказов и статьи 449 Гражданского кодекса Российской Федерации, а в случае если договоры исполнены, признание торгов недействительными не приведет к восстановлению прав участников торгов.

Основанием для признания торгов недействительными может служить не всякое формальное нарушение, а лишь имеющее существенное влияние на результат торгов и ущемляющее права и законные интересы конкретного хозяйствующего субъекта. При таких обстоятельствах отсутствует заинтересованность в оспаривании торгов и предусмотренные статьей 449 Гражданского кодекса Российской Федерации основания для признания оспариваемых торгов недействительными.

Нарушения порядка проведения торгов сами по себе не могут являться основаниями для признания торгов недействительными по заявлению лица, чьи имущественные права и интересы данными нарушениями не затрагиваются и не могут быть восстановлены при признании торгов недействительными.

Кроме того, Комиссией Башкортостанского УФАС России установлено, что договоры, заключенные по результатам проведенных конкурсов, исполнены, допущенные нарушения являются окончательными, и, следовательно, невозможно вернуть стороны в первоначальное положение и восстановить положение, существовавшее до нарушения антимонопольного законодательства.

Учитывая изложенное, Комиссия Башкортостанского УФАС России полагает нецелесообразным обращаться в суд с иском о признании недействительным торгов в форме открытых конкурсов по выбору подрядной организации для проведения капитального ремонта многоквартирных домов в рамках реализации Федерального закона от 21.07.2007 № 185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» и выдавать предписание о расторжении заключенных договоров.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1 – 4 ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Башкортостанского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.06 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ОАО «УЖХ Кировского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан» <...>., выразившегося в предъявлении антиконкурентных требований к претендентам на участие в конкурсе и создании условий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем нарушения порядка определения победителя или победителей торгов.

1. Выдать предписание ОАО «УЖХ Кировского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан» <...>. о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

ПРЕДПИСАНИЕ № 159-А-252/17-11

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь [статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41](#), [статьей 50](#) Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О

защите конкуренции», на основании своего Решения от 12.10.2011 (в полном объеме решение изготовлено 14.10.2011) по делу № А-252/17-11 в отношении ОАО «УЖХ Кировского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан» по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «УЖХ Кировского района городского округа город Уфа Республики Башкортостан» в срок до 25.12.2011 прекратить нарушение части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предъявлении антиконкурентных требований к претендентам на участие в конкурсе и создании условий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путем нарушения порядка определения победителя или победителей торгов, а именно в дальнейшем при проведении торгов совершать действия, направленные на обеспечение конкуренции, в том числе: устанавливать требования к претендентам на участие в торгах строго в соответствии с нормами действующего законодательства, в том числе, с учетом положений настоящего решения Комиссии Башкортостанского УФАС России по делу о нарушении антимонопольного законодательства №А-252/17-11; не допускать не предусмотренное федеральными законами и иными нормативными правовыми актами ограничение, устранение, недопущение доступа к участию в торгах неопределенному кругу хозяйствующих субъектов; при организации и проведении торгов строго руководствоваться положением действующего законодательства.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республики Башкортостан не позднее пяти дней со дня его выполнения.