

РЕШЕНИЕ

Дело № 16-Т-2016

г. Чебоксары

18 мая 2016 года

Резолютивная часть решения оглашена 13 мая 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 18 мая 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), созданная на основании приказа Чувашского УФАС России от 22.03.2016 №40 в составе:

Председателя Комиссии:

<...>

Членов Комиссии:

<...>

в присутствии представителей:

заявителя – <...>

организатора торгов - <...>

от Министерства строительства, архитектуры и жилищно-коммунального хозяйства Чувашской Республики – <...>

рассмотрев жалобу государственного унитарного предприятия Чувашской Республики «Республиканское управление капитального строительства» Министерства строительства, архитектуры и жилищно-коммунального хозяйства Чувашской Республики (далее – ГУП Чувашской Республики «РУКС» Минстроя Чувашии, Заявитель) на действия организатора торгов - некоммерческой организации «Республиканский фонд капитального ремонта многоквартирных домов» при проведении открытого конкурса по отбору организации на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению технического надзора (строительного контроля) и проверке технической документации при выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов, в

соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России 22.04.2016 обратилось ГУП Чувашской Республики «РУКС» Минстроя Чувашии с жалобой на действия организатора торгов - некоммерческой организации «Республиканский фонд капитального ремонта многоквартирных домов» при проведении открытого конкурса [по отбору организации на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению технического надзора \(строительного контроля\) и проверке технической документации при выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов](#) (далее – конкурс).

В жалобе сообщается о неправомерном отклонении ГУП Чувашской Республики «РУКС» Минстроя Чувашии, в связи с несоответствием конкурсной заявки требованиям подпункта 2.1, 3.1.16 Приложения №2 Порядка привлечения региональным оператором, в том числе в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 182 Жилищного Кодекса Российской Федерации, органами местного самоуправления, муниципальными бюджетными учреждениями подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме (утв. Постановлением Кабинета Министров Чувашской Республики) и пункта 2.2, 3.1 конкурсной документации.

ГУП Чувашской Республики «РУКС» Минстроя Чувашии письмом от 05.05.2016 №22/05-юр (вх. Управления №05-04/2860 от 05.05.2016) года отозвало жалобу.

Согласно части 24 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции заявитель вправе отозвать жалобу до принятия решения по существу жалобы. Заявитель, отозвавший поданную им жалобу, не вправе подать повторно жалобу на те же акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, в порядке, установленном настоящей статьей.

На основании вышеизложенного Комиссия Чувашского УФАС России оставила доводы жалобы без рассмотрения.

В процессе ознакомления с конкурсной документацией и при проведении открытого конкурса некоммерческой организацией «Республиканский фонд капитального ремонта многоквартирных домов» Комиссией Чувашского УФАС России было установлено следующее.

НО «Республиканский фонд капитального ремонта многоквартирных домов» на

официальном сайте организации в сети интернет по адресу http://gov.cap.ru/SiteMap.aspx?gov_id=849&id=2211780 разместило извещение и документацию о проведении открытого конкурса по отбору организации на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению технического надзора (строительного контроля) и проверке технической документации при выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов.

В соответствии с частью 2 статьи 182 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее – Жилищный кодекс) региональный оператор в целях обеспечения выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме обязан:

- 1) в сроки, предусмотренные [частью 3 статьи 189](#) настоящего Кодекса, подготовить и направить собственникам помещений в многоквартирном доме предложения о сроке начала капитального ремонта, необходимом перечне и об объеме услуг и (или) работ, их стоимости, о порядке и об источниках финансирования капитального ремонта общего имущества в многоквартирном доме и другие предложения, связанные с проведением такого капитального ремонта;
- 2) обеспечить подготовку задания на оказание услуг и (или) выполнение работ по капитальному ремонту и при необходимости подготовку проектной документации на проведение капитального ремонта, утвердить проектную документацию, нести ответственность за ее качество и соответствие требованиям технических регламентов, стандартов и других нормативных документов;
- 3) привлечь для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту подрядные организации, заключить с ними от своего имени соответствующие договоры;
- 4) контролировать качество и сроки оказания услуг и (или) выполнения работ подрядными организациями и соответствие таких услуг и (или) работ требованиям проектной документации;
- 5) осуществлять приемку выполненных работ;
- 6) нести иные обязанности, предусмотренные договором о формировании фонда капитального ремонта и об организации проведения капитального ремонта.

В силу части 5 статьи 182 Жилищного кодекса порядок привлечения региональным оператором, в том числе в случаях, предусмотренных [частью 3](#) настоящей статьи, органами местного самоуправления, муниципальными бюджетными учреждениями подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме устанавливается субъектом Российской Федерации.

Порядок привлечения региональным оператором, в том числе в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 182 Жилищного кодекса Российской Федерации, органами местного самоуправления, муниципальными бюджетными учреждениями подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме утвержден Постановлением Кабинета Министров Чувашской Республики от 31.12.2014 № 498 (далее – Порядок).

Согласно пункту 2 Порядка привлечение региональным оператором, в том числе в случаях, предусмотренных [частью 3 статьи 182](#) Жилищного кодекса Российской Федерации, органами местного самоуправления, муниципальными бюджетными учреждениями подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, включенном в Программу, осуществляется путем проведения открытого конкурса по привлечению подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах (далее также - открытый конкурс).

Таким образом, любые действия (бездействие) регионального оператора при организации и проведении открытого конкурса по привлечению подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, в силу обязательности его проведения подлежат контролю со стороны антимонопольного органа в процессуальном порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

1. Пунктом 3.1.9 Порядка установлено, что для участия в открытом конкурсе участник подает заявку по форме, приведенной в приложении к настоящей типовой конкурсной документации, с приложением **справки из налогового органа об отсутствии просроченной задолженности участника по обязательным платежам в бюджеты всех уровней или государственные внебюджетные фонды, полученная не ранее чем за месяц до даты подачи заявки.**

В силу подпункта 10 пункта 1 статьи 32 Налогового кодекса Российской Федерации (далее – Налоговый кодекс) налоговые органы обязаны представлять налогоплательщику, плательщику сбора или налоговому агенту по его запросу **справки о состоянии расчетов указанного лица по налогам, сборам, пеням, штрафам, процентам и справки об исполнении обязанности по уплате налогов, сборов, пеней, штрафов, процентов на основании данных налогового органа.**

Как следует из вышеуказанной нормы, представление налоговым органом **справки об отсутствии просроченной задолженности участника по обязательным платежам в бюджеты всех уровней или государственные внебюджетные фонды, полученной не ранее чем за месяц до даты подачи заявки** является невозможным, так как законодательство не предусматривает данной справки.

Следовательно, пункт 3.1.9 Порядка, предусматривающий в составе заявки **справки из налогового органа об отсутствии просроченной задолженности участника по обязательным платежам в бюджеты всех уровней или государственные внебюджетные фонды, полученная не ранее чем за месяц до даты подачи заявки** противоречит действующему налоговому законодательству.

2. Комиссией Чувашского УФАС установлено, что согласно пункту 10.11 Порядка заказчик **в десятидневный срок** с даты размещения на официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок заключает договор подряда с победителем открытого конкурса при условии предоставления обеспечения исполнения обязательств подрядчика по договору до заключения

соответствующего договора подряда.

Договор, заключенный ранее указанного срока, будет являться ничтожным, как несоответствующий требованиям закона ([статья 168](#) Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно [части 4 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном названной [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 названным [Законом](#).

[Частями 18, 19 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного [частью 11 названной статьи](#), торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном [частью 11 названной статьи](#), направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе.

На основании системного анализа положений статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Чувашского УФАС пришла к выводу, что сокращение законодательно установленного десятидневного срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной или конкурсной комиссии является нарушением части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Следовательно, установление в Порядке срока заключения договора по результатам закупки, не учитывающего закрепленной в Законе о защите конкуренции процедуры административного контроля со стороны антимонопольного органа, фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

Вышеизложенное подтверждается Определением Верховного Суда РФ от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации 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).

Комиссия Чувашского УФАС России полагает, что в силу требований вышеуказанных положений действующего законодательства разрабатываемый

Порядок не должен вступать в противоречие с Законом о защите конкуренции в соответствующей части, а напротив, призван обеспечивать реализацию права на защиту в административном порядке путем установления соответствующего порядка заключения договоров по результатам торгов.

Кроме того, Комиссия Чувашского УФАС отмечает, что сокращение либо исключение указанного срока направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Чувашского УФАС России приходит к выводу, что Порядок привлечения региональным оператором, в том числе в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 182 Жилищного кодекса Российской Федерации, органами местного самоуправления, муниципальными бюджетными учреждениями подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденный Постановлением Кабинета Министров Чувашской Республики от 31.12.2014 № 498, не соответствует действующему налоговому законодательству и законодательству о защите конкуренции, в части требования о наличии в составе заявки справки, не предусмотренной Налоговым кодексом Российской Федерации и сокращения законодательно установленного десятидневного срока на обжалование в антимонопольный орган действий организаторов торгов, аукционной или конкурсной комиссии.

Согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) настоящего Федерального закона.

Согласно [пункту 3.1 части 1 статьи 23](#) Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организатору торгов, конкурсной или аукционной комиссии, продавцу государственного или муниципального имущества, организатору продажи обязательные для исполнения предписания о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации, проведения торгов, продажи государственного или муниципального имущества (далее в настоящем пункте – торги), порядка заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, в том числе предписания об отмене протоколов, составленных в ходе проведения торгов, о внесении изменений в документацию о торгах, извещение о проведении торгов, об аннулировании торгов.

В соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции в связи с тем, что на момент проведения проверки между организатором торгов и победителем торгов – ООО «Энки» заключен контракт и между сторонами возникли обязательные правоотношения, контрольный орган не вправе принимать решения по выдаче обязательного для исполнения предписания об устранении выявленного нарушения.

В соответствии с частью 5 статьи 182 Жилищного кодекса Российской Федерации привлечение региональным оператором, в частности в случае, предусмотренном [частью 3](#) настоящей статьи, 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.

В связи с чем нет необходимости внесения изменений в Порядок, утвержденный Постановлением Кабинета Министров Чувашской Республики от 31.12.2014 № 498.

В целях недопущения установленных в ходе рассмотрения жалобы нарушений в действиях организатора торгов Комиссия Чувашского УФАС России считает необходимым выдать организатору торгов предписание.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Чувашского УФАС России

РЕШИЛА:

Выдать организатору торгов - некоммерческой организации «Республиканский фонд капитального ремонта многоквартирных домов» предписание о недопущении нарушения законодательства.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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

Исх. от 18.05.2016 №05-10/3424

ПРЕДПИСАНИЕ

Дело № 16-Т-2016

г. Чебоксары

18 мая 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия), созданная на основании приказа Чувашского УФАС России от 22.03.2016 №40 в составе:

<...>

на основании решения от 18.05.2016 № 16-Т-2016, вынесенного по результатам рассмотрения жалобы государственного унитарного предприятия Чувашской Республики «Республиканское управление капитального строительства» Министерства строительства, архитектуры и жилищно-коммунального хозяйства Чувашской Республики (далее – ГУП Чувашской Республики «РУКС» Минстроя Чувашии, Заявитель) на действия организатора торгов - некоммерческой организации «Республиканский фонд капитального ремонта многоквартирных

домов» при проведении открытого конкурса [по отбору организации на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению технического надзора \(строительного контроля\) и проверке технической документации при выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов](#), и в соответствии с частью 20 статьи 18.1, [пунктом 3.1 части 1 статьи 23](#) указанного Закона,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Организатору торгов - некоммерческой организации «Республиканский фонд капитального ремонта многоквартирных домов» при проведении открытого конкурса [по отбору организации на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению технического надзора \(строительного контроля\) и проверке технической документации при выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов](#) руководствоваться статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и сложившейся судебной практикой (Определение Верховного Суда РФ от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384 по делу № А60-28335/2014).
2. Информацию об исполнении предписания представлять в Управление Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике-Чувашии до 10.07.2016, 10.08.2016, 10.09.2016 по проведенным за предыдущий месяц конкурсам, с приложением общей части утвержденной конкурсной документации.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>