Фонд содействия реформированию
жилищно-коммунального хозяйства
Белгородской области 308000, г.
Белгород, Белгородский проспект, д.
85-А ООО "Профстрой" 305000.г. Курск,
ул. Радищева, д. 24

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 14 июня 2023г.

Решение изготовлено в полном объеме 14 июня 2023г.

г. Белгород

Комиссия Белгородского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении
антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии - руководитель Управления <...>

члены Комиссии: <...> – заместитель начальника отдела контроля органов власти,
<...>- ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, в присутствии
представителя Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального
хозяйства Белгородской области – <...>, в отсутствие представителей заявителя
ООО «Профстрой» (уведомлен надлежащим образом), после перерыва,
объявленного 13.06.2023,

рассмотрев материалы дела № 031/01/17-519/2022 по признакам нарушения
Фондом содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства
Белгородской области, (308000, г. Белгород, Белгородский пр-т, д. 85а) ч. 1 и ч. 3 ст.
15, ч. 1 и п. 4 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите
конкуренции», руководствуясь ст. 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ
«О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Белгородское УФАС России из прокуратуры г. Белгорода поступило заявление генерального директора ООО «Профстрой» (далее – Заявление) на неправомерные действия Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства Белгородской области, выразившиеся в понуждении к заключению договора на разработку проектной документации, а также в допуске подрядной организации к выполнению работ по капитальному ремонту многоквартирных жилых домов до даты проведения торгов и подписания контракта.

Распоряжением правительства Белгородской области № 336-рп от 25.06.2012 создана некоммерческая организация Фонд содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства Белгородской области (далее также – Фонд).

Согласно п. 2.2.1 Устава Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства Белгородской области, утвержденного Правлением Фонда протоколом от 10.01.2022 № 1, Фонд обеспечивает проведение капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах Белгородской области.

В соответствии с п. 2.2.5 Устава Фонд осуществляет функции технического заказчика работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, собственники помещений в которых формируют фонды капитального ремонта на счете, счетах Фонда за исключением случаев, когда функции технического заказчика будет осуществлять орган местного самоуправления и (или) муниципальные бюджетные учреждения на основании их соответствующего обращения к Фонду.

По результатам электронных аукционов, в которых Фонд являлся заказчиком, с ООО «Профстрой» были заключены договоры №№ РТС231А210402-Д, РТС231А210426-Д, РТС231А210425-Д на оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов, расположенных в г. Белгороде по адресам: ул. 50-летия Белгородской области, д. 14; ул. Костюкова, д. 9; ул. Костюкова, д. 12.

В последующем ООО «Профстрой» с Фондом были заключены договоры № 210402-21/141-У от 14.07.2021, № 210402-21/157-У от 21.07.2021, № 210402-21/156-У от 21.07.2021 на разработку проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества в вышеуказанных многоквартирных домах.

При проведении торгов в аукционных документах условие о заключении договоров субподряда на выполнение работ по разработке проектной документации с их организатором – Фондом, отсутствовало.

Таким образом, заказчик является соисполнителем части работ по договорам, следовательно совмещает функции контроля за исполнением договоров и обязанности подрядчика, что ставит Фонд в преимущественные условия, так как позволяет не осуществлять контроль в отношении своих обязательств и изменять

условия договоров.

Указанные действия Фонда могут привести к ограничению, устранению недопущению конкуренции на рынке оказания услуг по подготовке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов.

11.02.2022 договоры №№ РТС231А210402-Д, РТС231А210426-Д, РТС231А210425-Д на оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов были расторгнуты Фондом в одностороннем порядке.

Как следует из Заявления, до заключения новых договоров на оказание услуг по капитальному ремонту в многоквартирных домах, расположенных в г. Белгороде по адресам: ул. 50-летия Белгородской области, д. 14; ул. Костюкова, д. 9; ул. Костюкова, д. 12, Фондом к выполнению работ были допущены иные подрядные организации.

Допуск подрядных организаций к выполнению работ до проведения торгов и заключения по их результатам договоров может привести к отказу потенциальных участников от участия в торгах и привести к ограничению, недопущению или устранению конкуренции.

В соответствии с ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции) при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В силу п. 4 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Заключая договоры субподряда с победителем аукциона, Фонд по сути преодолевает запрет, установленный п. 4 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, в действиях Фонда были усмотрены признаки нарушения ч. 1 ст. 17 и п. 4 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с этим 14.09.2022 был издан приказ Белгородского УФАС России № 357 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по признакам нарушения Фондом содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства Белгородской области п. 4 ч. 1 ст. 17 и ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На заседании Комиссии представитель Фонда довод о допуске подрядных организаций к выполнению работ до проведения торгов и заключения по их результатам договоров отрицал и пояснил, что Фондом на электронной торговой площадке «РТС-Тендер» 14.02.2022 и 11.03.2022 были размещены извещения о проведении аукционов на оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов, расположенных по адресам:

- г. Белгород, ул. Костюкова, д. 9 (договор № РТС231А220222-Д от 30.03.2022 с ООО «Кирано»);

- г. Белгород, ул. Костюкова, д. 12 (договор № РТС231А220221-Д от 30.03.2022 с ООО «Кирано»);

- г. Белгород, ул. 50-летия Белгородской области, д.14, (договор № РТС231А220245 от 18.04.2022 с ООО Старооскольское строительно-монтажное управление-3»).

Подрядчики приступили к выполнению работ в соответствии с графиками производства работ.

В материалы дела были представлены копии общих журналов работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, расположенных в г. Белгороде по адресам: ул. 50-летия Белгородской области, д.14; ул. Костюкова, д. 9; ул. Костюкова, д. 12, согласно которых работы выполнялись после заключения договоров.

На запрос Белгородского УФАС России доказательств выполнения работ по капитальному ремонту вышеуказанных многоквартирных жилых домов в феврале 2022 года подрядными организациями, не находящимися на субподряде у ООО «Профстрой», заявителем не представлено.

Следовательно, довод заявителя о допуске подрядных организаций к выполнению работ до проведения торгов и заключения по их результатам договоров не нашёл подтверждения.

В ходе рассмотрения дела также было установлено, что при проведении торгов в целях заключения договоров об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах Фонд, являясь Заказчиком, заключал с Подрядчиками – победителями торгов, договоры субподряда на оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирного дома за плату.

Так, в 2020 году было заключено 13 договоров о проведении капитального ремонта, в 9 из них Фонд выступал субподрядчиком;

- в 2021 году было заключено 243 договора о проведении капитального ремонта, в 240 из них Фонд выступал субподрядчиком;

- в 2022 году было заключено 386 договоров о проведении капитального ремонта, в

385 из них Фонд выступал субподрядчиком.

Таким образом, Фонд, как заказчик, являлся соисполнителем части работ по договору, следовательно, совмещает функции по контролю за исполнением договора и обязанности подрядчика, что ставит Фонд в преимущественные условия, так как позволяет не осуществлять контроль в отношении своих обязательств, изменять условия договора, ограничивает доступ на рынок иных хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги по разработке проектной документации.

Указанные действия Фонда могут привести к ограничению, устранению недопущению конкуренции на рынке оказания услуг по подготовке проектной документации капитального ремонта многоквартирных домов.

В соответствии с п. 117 ч. 1 ст. 44 Федерального закона от 21.12.2021 № 414-ФЗ «Об общих принципах организации публичной власти в субъектах Российской Федерации» (далее — Закон № 414-ФЗ) к полномочиям органов государственной власти субъекта Российской Федерации по предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, осуществляемым данными органами самостоятельно за счет средств бюджета субъекта Российской Федерации, относится осуществление регулирования отношений в сфере обеспечения проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах.

Частью 1 ст. 167 Жилищного кодекса Российской Федерации (далее - Жилищный кодекс) предусмотрено, что органы государственной власти субъекта Российской Федерации принимают нормативные правовые акты, которые направлены на обеспечение своевременного проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах и которыми в том числе создается региональный оператор, решается вопрос о формировании его имущества, утверждаются учредительные документы регионального оператора, устанавливается порядок деятельности регионального оператора, порядок назначения на конкурсной основе руководителя регионального оператора.

Во исполнение указанного полномочия министерство коммунального хозяйства Белгородской области учредило (и является единственным учредителем) Фонд в качестве регионального оператора, осуществляющего деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах (пункт 1.4. Устава Фонда).

Требования к деятельности регионального оператора по финансированию капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах установлены главой 1.7 Жилищного кодекса.

В соответствии с ч. 1 ст. 178 Жилищного кодекса региональный оператор является юридическим лицом, созданным в организационно-правовой форме фонда.

Согласно п. 1.1 Устава Фонд является некоммерческой организацией, осуществляющей в том числе функции регионального оператора, деятельность которого направлена на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, расположенных на территории Белгородской области.

Согласно разделу 2 Устава Фонда одной из его функций является осуществление функции технического заказчика работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, собственники помещений в которых формируют фонды капитального ремонта на счете, счетах Фонда, за исключением случаев, когда функции технического заказчика будет осуществлять орган местного самоуправления и (или) муниципальные бюджетные учреждения на основании их соответствующего обращения к Фонду (пункт 2.2.5 Устава Фонда).

Из совокупного толкования ст. 44 Закона № 414-ФЗ, главы 17 Жилищного кодекса следует, что Фонд является организацией, осуществляющей функции органа государственной власти субъекта Российской Федерации.

Осуществляя функции органа власти и хозяйственную деятельность на одном рынке Фонд нарушил запреты, установленные ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

В силу ч. 3 ст. 15 Закона о защите конкуренции запрещается совмещение функций федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, иных органов власти, органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов.

В связи с изложенным в указанных действиях Фонда по заключению договоров субподряда на выполнение проектных работ капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах с победителями торгов установлены признаки нарушения ч. 1 и ч. 3 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с ч. 1 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения, либо о ликвидации или принятии мер

по прекращению осуществления видов деятельности унитарного предприятия, которое создано или осуществляет деятельность с нарушением требований настоящего Федерального закона (далее - предупреждение).

В соответствии с ч.ч.2, 3 ст.39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения статьи 15 настоящего Федерального закона, что осуществляется Комиссией в период рассмотрения дела.

В соответствии со ст. 39.1 Закона о защите конкуренции 04.05.2023 Фонду было выдано предупреждение о прекращении действий которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (исх. № АШ/365/23).

Указанное предупреждение Фондом исполнено, что также подтверждено его представителем на заседании Комиссии 13.06.2023.

Согласно ч.7 ст.39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, п. 1 ч. 1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Рассмотрение дела № 031/01/17-519/2022 в отношении Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства Белгородской области по нарушению ч. 1 и п. 4 ч. 1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить на основании п. 1 ч. 1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с отсутствием нарушения в рассматриваемых Комиссией действиях.

2. Рассмотрение дела № 031/01/17-519/2022 в отношении Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства Белгородской области по нарушению ч. 1 и ч. 3 ст.15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить на основании п. 1 ч. 1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с прекращением действий которые содержали признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы.

2023-1218