

РЕШЕНИЕ

Великий Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 07 февраля 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено 20 февраля 2012 г.

Исходящий № 466/02 от 20.02.2012

Комиссия Новгородского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<....> – заместитель руководителя Новгородского УФАС России,

Члены Комиссии:

<....> – главный специалист-эксперт Новгородского УФАС России;

<....> – ведущий специалист-эксперт Новгородского УФАС России,

при участии представителя Администрации Новгородской области <....>, действующего на основании доверенности от 19.01.2012 № АО-172-И,

рассмотрев дело № 82 по признакам нарушения Администрацией Новгородской области части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Постановлением Администрации Новгородской области от 21.06.2011 № 258 (в редакции Постановления Администрации Новгородской области от 01.11.2011 № 596) утвержден [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 (далее – Порядок).

Настоящий Порядок разработан в соответствии с Федеральным [законом](#) от 21 июля 2007 года № 185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» (далее - Федеральный закон № 185-ФЗ) (часть 8 статьи 20) и регулирует правоотношения, связанные с привлечением подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов с использованием средств, предоставляемых в порядке, предусмотренном Федеральным [законом](#) № 185-ФЗ (пункт 1.1 Порядка).

В соответствии с пунктом 1.3 Порядка привлечение подрядных организаций осуществляется путем проведения открытых конкурсов.

Пунктом 6.4 Порядка предусмотрено, что вскрытие конвертов с конкурсными заявками, рассмотрение, оценка и сопоставление поступивших конкурсных заявок, определение итогов открытого конкурса производятся на заседании конкурсной комиссии. Заседание конкурсной комиссии должно состояться не ранее чем через 10 дней после опубликования извещения о проведении открытого конкурса и конкурсной документации.

Как следует из письменных пояснений представителя Администрации Новгородской области (далее – Администрация) от 19.01.2012 (наш вх. № 343) и от 07.02.2012 (наш вх. № 692) Администрация не находит противоречий пункта 6.4 Порядка и части 2 статьи 448 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), в соответствии с которой, если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором торгов не менее чем за тридцать дней до их проведения.

К такому выводу Администрация пришла из своего понимания требований Федерального закона № 185-ФЗ, Методических рекомендаций по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов с использованием средств, предоставляемых в соответствии с Федеральным законом № 185-ФЗ, утвержденных решением Госкорпорации «Фонд содействия реформированию ЖКХ» от 05.10.2010 (далее – методические рекомендации) и их соотношения с ГК РФ.

Так, Администрация полагает, что поскольку Порядок разработан в соответствии с частью 8 статьи 20 Федерального закона № 185-ФЗ и с учетом Методических рекомендаций, пунктом 3.5 раздела П которых предлагается при разработке в субъектах РФ нормативных правовых актов, регулирующих порядок привлечения подрядных организаций, устанавливать не менее 10-дневного срока для вскрытия конвертов с конкурсными заявками после опубликования информации о конкурсе, установление в пункте 6.4 Порядка 10-дневного срока соответствует части 2 статьи 448 ГК РФ, допускающей, что иной срок, помимо 30-дневного, может быть установлен законом.

Кроме того, Администрация считает, что требования, установленные Порядком, не влияют на участников конкурсов, которые находятся в равных условиях, преимуществ для отдельных участников принятым Порядком не установлено, жалоб на проведение конкурсов не поступало, следовательно, признаков нарушения антимонопольного законодательства не имеется. При разработке Порядка Администрация также изучила аналогичные нормативные правовые акты в других регионах. В действующих нормативных правовых актах, регулирующих отбор подрядных организаций в Архангельской, Свердловской, Владимирской и иных областях также в соответствии с Методическими рекомендациями установлены 10-дневные сроки для осуществления конкурсными комиссиями рассматриваемых процедур торгов.

Комиссия рассмотрела представленные Администрацией документы и материалы, выслушала доводы, возражения и пояснения представителя Администрации, участвующего в деле, и сделала следующие выводы.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов

органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку РФ 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).

Федеральным Законом № 185-ФЗ или каким-либо иным законом не установлено других сроков для опубликования извещения о проведении торгов (открытых конкурсов) для определения подрядной организации для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов.

Таким образом, установленная Порядком для организатора открытого конкурса возможность опубликования извещения о проведении открытого конкурса и конкурсной документации за 10 дней до вскрытия конвертов противоречит требованиям ГК РФ и не предусмотрена ни Федеральным законом № 185-ФЗ, ни иным федеральным законом, ни областным законом.

Проведение открытых конкурсов для определения подрядной организации для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, а также разработка Порядка их проведения в целом не ведет к ограничению конкуренции, а напротив, способствует ее развитию. Однако, при наличии в указанных актах определенных ограничений, выразившихся в установлении значительно меньшего срока по сравнению со сроком, предусмотренным ГК РФ для опубликования извещения о проведении открытого конкурса по определению подрядной организации для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, такие акты не соответствуют требованиям части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, пунктом 1.6 Порядка организатору открытого конкурса, заказчику, членам конкурсной комиссии запрещается осуществлять действия, которые могут привести к ограничению конкуренции между участниками открытого конкурса.

Подпунктом «а)» пункта 1.3 Документации на проведение комиссионного отбора подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов согласно муниципальной адресной программы «Капитальный ремонт многоквартирных жилых домов в границах муниципального образования – городского округа Великий Новгород на 2011 год» одним из требований к участникам открытых конкурсов предусмотрено отсутствие просроченной задолженности перед бюджетами всех уровней или государственными внебюджетными фондами. Отсутствие такой задолженности подтверждается выпиской из налоговой службы.

По собственной инициативе Комиссия из материалов дела № 20 Новгородского УФАС России приобщила к материалам настоящего дела в качестве доказательства наличия последствий – ограничения конкуренции жалобу участника открытого конкурса, проведенного по установленным Порядком правилам, ООО «Рубин-2», которое не смогла принять участие в конкурсе из-за невозможности соблюсти требования, предъявляемые к участникам конкурса, по причине фактического установления десятидневного срока для подачи документов.

В заявлении от 05.09.2011 № 181 ООО «Рубин-2» указало, что в соответствии с требованиями организатора комиссионного отбора участник должен представить выписку Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 9 по Новгородской области (далее – ИФНС № 9) об отсутствии задолженности перед бюджетами всех уровней или государственными внебюджетными фондами. Поскольку данный документ налогового органа выдается в течение 10 дней, ООО «Рубин-2» не мог соблюсти данное требование так как и срок подачи документов организатору комиссионного отбора также составлял 10 дней.

По ходатайству представителя Администрации, заявленном в ходе заседания Комиссии, к материалам дела приобщена из материалов дела № 20 копия справки ИФНС № 9 от 06.02.2012 № 10-05/002042, в которой ИФНС № 9 сообщает, что справка об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней и налоговых санкций (в конкурсной документации данная справка называется «выписка из налоговой службы»), в соответствии с приказом Федеральной налоговой службы Российской Федерации от 23.05.2005 № ММ-3-19/206@, налоговым органом формируется в десятидневный срок по состоянию на дату подачи заявления.

Согласно ответу от 11.01.2012 № 09-003 Территориального органа Федеральной службы государственной статистики по Новгородской области, на территории Новгородской области осуществляют строительную деятельность 1335 организаций и 596 индивидуальных предпринимателей.

Следовательно, рынок капитального ремонта жилого фонда в Новгородской области конкурентный, со значительным числом участников рынка – продавцов указанного вида работ.

Сокращение срока от опубликования извещения о проведении открытого конкурса до вскрытия конвертов с конкурсными заявками, рассмотрения, оценки и сопоставления поступивших конкурсных заявок, определения итогов открытого конкурса до десяти дней по сравнению с установленными ГК РФ тридцатью днями привело (может привести) к уменьшению числа участников открытого конкурса, поскольку в столь сжатые сроки (10 дней и менее в зависимости от дня ознакомления с извещением о проведении торгов) потенциальным участникам конкурса зачастую невозможно оформить конкурсную заявку с приложением требуемого Порядком пакета документов и внесения на счет организатора конкурса денежных средств в обеспечение конкурсной заявки. Данное обстоятельство существенно ограничивает состоятельность хозяйствующих субъектов, имеющих право в соответствии с законодательством осуществлять деятельность по капитальному ремонту многоквартирных домов и желавших заключить договор на выполнение работ по капитальному ремонту, заключаемый между заказчиком и подрядной организацией, определенной победителем по итогам открытого конкурса, что препятствует добросовестной конкуренции между участниками рынка (подрядными организациями) и не может не влиять негативно на конкуренцию на рынке капитального ремонта жилого фонда в Новгородской области.

Таким образом, Администрация Новгородской области, приняла акт - постановление от 21.06.2011 № 258, утвердившее Порядок, пунктом 6.4 которого установлен более короткий срок для вскрытия конвертов с конкурсными заявками, рассмотрения, оценки и сопоставления поступивших конкурсных заявок после

опубликования извещения о проведении открытого конкурса и конкурсной документации, по сравнению с действующими нормами ГК РФ, что может привести к ограничению конкуренции.

Кроме того, в письме от 07.02.2012 Администрация указала, что проект Порядка разрабатывался и согласовывался Комитетом по жилищно-коммунальному хозяйству и топливно-энергетическому комплексу Новгородской области (далее – Комитет по ЖКХ), который и должен являться ответчиком по данному делу.

Рассмотрев указанный довод Администрации Комиссия признала его необоснованным, поскольку Комитет по ЖКХ, являясь структурным подразделением Администрации, представил в Администрацию только проект Порядка, который был утвержден нормативно-правовым актом Администрации, и приобрел статус обязательного для исполнения документа на территории Новгородской области.

На основании вышеизложенного и 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 в действиях Администрации Новгородской области нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в принятии акта – постановления Администрации Новгородской области от 21.06.2011 № 258 (в редакции постановления Администрации Новгородской области от 01.11.2011 № 596) «Об утверждении Порядка 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», который может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке капитального ремонта жилого фонда в Новгородской области.

2. Выдать Администрации Новгородской области обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и об изменении нарушающего антимонопольное законодательство акта.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частями 2.1 – 2.6 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 органа.