

9 октября 2013 года

Дело № 78 /08- 2013

г. Владивосток

Резолютивная часть решения оглашена 4 октября 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено 9 октября 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – руководителя Приморского УФАС России членов Комиссии: - главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 78/08-2013, возбужденное по признакам нарушения администрацией Приморского края (г. Владивосток, ул. Светланская, 22) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции,

при участии представителей:

от ответчика-администрации Приморского края: – заместитель директора департамента по жилищно-коммунальному хозяйству и топливным ресурсам Приморского края (далее-Департамент); – главный консультант жилищного отдела Департамента; – консультант отдела правового обеспечения органов исполнительной власти Приморского края правового департамент Администрации Приморского края.

УСТАНОВИЛА:

Дело № 78/08-2013 возбуждено по инициативе Приморского УФАС России по признакам нарушения администрацией Приморского края части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в неопределении конкретного Интернет-сайта и средства массовой информации для размещения информации о проведении конкурса по отбору подрядных организаций и установление необоснованно короткого периода для подачи заявок на участие в таком конкурсе (не менее 10 дней со дня опубликования информации) в пункте 7 Порядка привлечения подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов на территории Приморского края, утвержденного постановлением от 11.08.2011 № 206-па, что надлежаще не обеспечивает конкуренцию при проведении конкурсов по отбору подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов за счет средств, предоставляемых в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 2007 года N 185-ФЗ "О Фонде

содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства».

При рассмотрении дела представители ответчика не признали нарушения антимонопольного законодательства, считают, что в определении десятидневного периода между днем опубликования информации о проведении конкурса по отбору подрядных организаций и днем вскрытия заявок, а также в неуказании в Порядке определено установленного Интернет-сайта и источника средств массовой информации нарушения действующего законодательства отсутствуют. В обоснование своей позиции об установлении срока для размещения информации о конкурсе до вскрытия конвертов (не менее 10 дней) сослались на сложные погодные условия Приморского края, а также 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, утвержденных на основании статьи 4 этого Федерального закона решением Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства, протокол от 05.11.2010 № 194 (далее - Методические рекомендации). При этом, указывая на то, что Методические рекомендации носят необязательный характер, считают, что определение сайта в сети «Интернет» и средства массовой информации для размещения информации о конкурсе является правом заказчиков, но не обязанностью.

Комиссия, исследовав материалы дела, оценив доводы ответчика, установила следующее.

Частью 8 статьи 20 Федерального закона от 21.07.2007 № 185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» предусмотрено, что 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 настоящим Федеральным законом, может устанавливаться субъектом Российской Федерации.

В целях методического обеспечения субъектов Российской Федерации, единого методологического подхода при привлечении подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов, для применения субъектами Российской Федерации при подготовке субъектами Российской Федерации нормативно-правовых актов и распорядительных документов, регулирующих порядок привлечения подрядных организаций,

решением Фонда содействия реформированию ЖКХ от 05.10.2010, протокол № 194 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 июля 2007 года N 185-ФЗ "О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» (далее - Методические рекомендации).

Как установлено пунктом 2 Методических рекомендаций, процедуры привлечения подрядных организаций осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации и основываются на принципах прозрачности выбора подрядных организаций, равноправной конкуренции между подрядными организациями, а также ответственности субъекта Российской Федерации, местной (муниципальной) администрации, товарищества собственников жилья, жилищного, жилищно-строительного кооператива или иного специализированного потребительского кооператива, либо выбранной собственниками помещений управляющей организации за результаты выбора подрядной организации.

Привлечение подрядных организаций осуществляется путем проведения открытых конкурсов. Дополнительно по решению субъекта Российской Федерации привлечение подрядных организаций может осуществляться посредством проведения аукционов в электронной форме (пункт 3 раздела I Методических рекомендаций).

Порядок привлечения подрядных организаций товариществом собственников жилья, жилищным, жилищно-строительным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом, либо выбранной собственниками помещений управляющей организацией устанавливается субъектом Российской Федерации на основании [пункта 8 статьи 20](#) Федерального закона от 21 июля 2007 года N 185-ФЗ "О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства" (пункт 5 раздела I методических рекомендаций).

Как установлено пунктом 2.1 раздела II методических рекомендаций, определяющим порядок опубликования информации о конкурсе, официальная информация о конкурсе (извещение о проведении открытого конкурса, конкурсная документация, протоколы заседаний конкурсных комиссий) публикуется организатором конкурса на интернет-сайте и в средствах массовой информации, определенных субъектом Российской Федерации.

Пунктом 7 Порядка привлечения подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов на территории Приморского края, утвержденного постановлением администрации Приморского края от 11.08.2011 № 206-па (далее-Порядок), предусмотрено, что организатор Конкурса приглашает к участию в отборе подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов путем размещения информации о Конкурсе, включающей извещение о его проведении, конкурсную документацию, протоколы заседаний конкурсных комиссий, в сети "Интернет" и опубликования указанной информации в средствах массовой информации края не менее чем за 10 дней до даты, предшествующей дню рассмотрения заявок.

Из содержания пункта 7 Порядка следует, что Интернет-сайт и средства массовой информации в целях информационного обеспечения конкурсов по отбору подрядных организаций администрацией Приморского края не определены.

Согласно части 2 статьи 448 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения.

Исходя из данной нормы, иной срок опубликования информации о проведении торгов (конкурса) может быть установлен только законом.

Поскольку специальным федеральным законом не установлен срок опубликования информации о конкурсе по отбору подрядных организаций, администрация, определяя порядок проведения таких конкурсов, должна была руководствоваться общей нормой – частью 2 статьи 448 ГК РФ.

Между тем, пункт 7 Порядка, ограничивающий период подачи заявок со дня опубликования информации о проведении конкурса не менее 10 днями, не соответствует статье 448 ГК РФ, устанавливает необоснованно короткий период для подачи заявок.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещается органам власти принимать акты, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом.

Исходя из этих норм, принятие органами власти актов, определяющих порядок проведения торгов, не должно приводить к ограничению конкуренции или создавать возможность для наступления таких последствий при проведении торгов (конкурса). Такое ограничение может быть установлено только федеральным законом.

Неопределение администрацией Приморского края конкретных Интернет-сайта и средства массовой информации для размещения предусмотренной постановлением информации не обеспечивает конкуренцию при проведении конкурсов по отбору подрядных организаций, так как неопределенность (неизвестность) источника информации о конкурсе влечет ненадлежащее информационное обеспечение таких конкурсов, ограничивает доступность к информации неопределенного круга лиц, потенциально заинтересованных в выполнении таких работ, лишает возможности потенциальных претендентов принять участие в торгах.

Установление администрацией необоснованного федеральным законом короткого периода для подачи заявок также не может не влиять на конкуренцию, так как уменьшает возможность участия в торгах потенциальных подрядчиков, создает преимущественные условия участия в конкурсе, ограничивает возможность подачи таких заявок всеми лицами (подрядными организациями), желающими принять участие в конкурсах.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что неопределение администрацией конкретного Интернет-сайта и средства массовой информации для размещения информации о проведении конкурса по отбору подрядных организаций и установление необоснованно короткого периода для подачи заявок на участие в таком конкурсе (не менее 10 дней со дня опубликования информации) в пункте 7 Порядка привлечения подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов на территории Приморского края, утвержденного постановлением администрации Приморского края от 11.08.2011 № 206-па, не соответствует части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 3 а) части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган полномочен выдавать федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов организациям обязательные для исполнения предписания об отмене или изменении актов, нарушающих антимонопольное законодательство.

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 факт нарушения администрацией Приморского края части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в неопределении конкретного Интернет-сайта и средства массовой информации для размещения информации о проведении конкурса по отбору подрядных организаций и установлении необоснованно короткого периода для подачи заявок на участие в таком конкурсе (не менее 10 дней со дня опубликования информации) в пункте 7 Порядка привлечения подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов на территории Приморского края, утвержденного постановлением от 11.08.2011 № 206-па, что надлежаще не обеспечивает конкуренцию при проведении конкурсов по отбору подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов за счет средств, предоставляемых

в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 2007 года N 185-ФЗ "О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства».

2. Оснований для прекращения рассмотрения дела, предусмотренных статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не имеется.

3. Выдать администрации Приморского края предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно о принятии следующих мер, направленных на обеспечение конкуренции при проведении конкурсов по отбору подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов за счет средств, предоставляемых в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 2007 года N 185-ФЗ "О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства»:

в срок до 25 декабря 2013 года изменить пункт 7 Порядка привлечения подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов на территории Приморского края, утвержденного постановлением от 11.08.2011 № 206-па, определив сайт в сети Интернет и средство массовой информации для размещения информации о конкурсе, включающей извещение о его проведении, конкурсную документацию, протоколы заседаний конкурсных комиссий, и установив срок опубликования информации о конкурсе не менее чем за 30 дней до даты, предшествующей дню рассмотрения заявок.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Приморского края.

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