

## РЕШЕНИЕ

по делу №12-01-17-03/669

г. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 4 декабря 2012 года

В полном объеме решение изготовлено 6 декабря 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы РФ по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – заместитель руководителя управления

Члены Комиссии: – и.о. заместителя начальника отдела контроля органов власти;  
– старший государственный инспектор отдела контроля органов власти.

рассмотрев дело №12-01-17-03/669 по признакам нарушения ТСЖ «На Брестской» (адрес: 400055, г.Волгоград, пр. Канатчиков, д.6) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения дела № 12-01-18.1-03/316 по жалобе ОАО «Карачаровский механический завод» на действия организатора торгов ТСЖ «На Брестской» при проведении конкурса по выбору подрядной организации для выполнения работ по замене лифтового оборудования в доме по адресу: пр. им.Столетова, 44, г. Волгоград, с использованием средств Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства, комиссией Волгоградского УФАС принято решение по делу № 12-01-18.1-03/316 от 12.05.2012, в соответствии с п. 2 которого комиссия решила передать материалы дела № 12-01-18.1-03/316 с выявленными признаками нарушения статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» руководителю Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Решение Волгоградского УФАС от 12.05.2012г. по делу №12-01-18.1-03/316 о признании жалобы ОАО «Карачаровский механический завод» на действия организатора конкурса ТСЖ «На Брестской» при проведении конкурса по лоту №1 по замене лифтового оборудования в жилом доме по адресу: пр. им. Столетова, 44 г.Волгоград необоснованной, вступило в законную силу, в Арбитражный суд Волгоградской области сторонами по делу не обжаловалось.

Приказом Волгоградского УФАС России от 25.10.2012 №661 возбуждено дело № 12-01-17-03/669 по признакам нарушения ТСЖ «На Брестской» статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В качестве ответчика к участию в рассмотрении дела привлечено ТСЖ «На Брестской», в качестве заинтересованных лиц – ОАО «Карачаровский механический завод», ООО «ВолгаЛифтМонтажСервис», ООО «СК-МонтажЛифтСервис».

ТСЖ «На Брестской» является заказчиком и организатором открытого конкурса по выбору подрядной организации для выполнения работ по замене лифтового оборудования в доме по адресу: пр. им.Столетова, 44, г. Волгоград, с использованием средств Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства.

Конкурсная документация по проведению открытого конкурса для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирных домов ТСЖ «На Брестской», с использованием средств Фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства утверждена 09.04.2012 г. управляющим ТСЖ «На Брестской» Клычевым В.Ю. (далее - Конкурсная документация).

В газете «Городские вести. Царицын – Сталинград - Волгоград» от 14.04.2012 ТСЖ «На Брестской» опубликовано сообщение о проведении конкурса по лоту № 1 – выполнение работ по замене лифтового оборудования в жилом доме по адресу: пр. им. Столетова, 44 (далее - открытый конкурс).

В сообщениях о проведении открытого конкурса содержатся:

дата и время проведения конкурса – 27 апреля 2012 г., 9.00 (п.2 сообщения);

требования, предъявляемые к участникам конкурса, в том числе: отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за последний заверченный отчетный период; отсутствие в предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005г. №94-ФЗ реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках конкурса; отсутствие просроченной задолженности перед третьими лицами.

срок подачи заявок на участие в конкурсе – с 15 апреля 2012 г. с 10.00;

срок окончания подачи заявок на участие в конкурсе – 25 апреля 2012 г., 15.00ч.

Сведения, указанные в сообщении о проведении открытого конкурса, соответствуют Конкурсной документации.

По лоту №1 поступили 2 заявки на участие в конкурсе: от ООО «ВолгаЛифтМонтажСервис» и от ООО «СК-МонтажЛифтСервис».

Согласно протоколу №1 заседания комиссии ТСЖ «На Брестской» Красноармейского района г.Волгограда по выбору подрядной организации на проведение работ по капитальному ремонту многоквартирного дома по адресу: пр-т. им. Столетова, дом 44 в городе Волгограде с использованием средств фонда содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства по лоту №1

допущено к участию в конкурсе и признано участниками конкурса: ООО «ВолгаЛифтМонтажСервис» и ООО «СК-МонтажЛифтСервис». Победителем конкурса по лоту №1 признано ООО «СК-МонтажЛифтСервис», с которым 12.05.2012г. заключен договор.

Объем работ по договору №1 от 12 мая 2012 года на выполнение работ по замене лифтового оборудования по адресу г. Волгоград, пр-т. им. Столетова, дом 44, заключенный между ООО «СК-МонтажЛифтСервис» и ТСЖ «На Брестской», по состоянию на 19.10.2012 года исполнен, согласно акта о приемке выполненных работ.

ОАО «Карачаровский механический завод» письменных объяснений на заседание Комиссии не представил, согласно требованиям, изложенным в жалобе и объяснениям по делу № 12-01-18.1-03/316, ТСЖ «На Брестской» нарушен установленный порядок размещения информации о проведении торгов, а именно: тридцатидневный период времени от момента опубликования извещения до даты проведения конкурса, установленный статьёй 448 ГК РФ и ряд требований, предъявляемых к участникам открытого конкурса: отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за последний завершённый отчетный период; отсутствие в предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005г. №94-ФЗ реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках конкурса; отсутствие просроченной задолженности перед третьими лицами, неправомерны и влекут сужение (ограничение) круга лиц, пожелавших участвовать в торгах.

Представитель ТСЖ «На Брестской» представил на заседание Комиссии письменные пояснения (б/н от 06.11.2012) и пояснили, что сроки опубликования сообщения не нарушены, а также изложенные в сообщении о проведении открытого конкурса и конкурсной документации требования, предъявляемые к участникам открытого конкурса, правомерны.

**Исследовав имеющиеся сведения и документы в материалах дела, заслушав и исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия пришла к следующим выводам.**

1. В соответствии с [частью 8 статьи 20](#) Федерального закона от 21 июля 2007 года №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 настоящим Федеральным законом, может устанавливаться субъектом РФ.

В Волгоградской области указанный Порядок утвержден Постановлением Главы Администрации Волгоградской области от 07.06.2008 №704 (далее - Порядок).

Согласно разделу 2 Порядка Заказчик определяет условия проведения конкурса, разрабатывает и утверждает конкурсную документацию, утверждает результаты

конкурса и заключает договор на выполнение работ с победителем конкурса. Согласно разделу 3 Порядка Организатор представляет конкурсную документацию и дает необходимые разъяснения; обеспечивает сбор и хранение представленных заявок на участие в конкурсе.

Согласно п. 6.1 Порядка, Сообщение о проведении конкурса публикуется организатором конкурса в печатном средстве массовой информации для опубликования муниципальных правовых актов и иной официальной информации не менее чем за десять дней до даты окончания срока подачи заявок на участие.

Сообщение о проведении конкурса по лоту № 1 – выполнение работ по замене лифтового оборудования в жилом доме по адресу: пр. им. Столетова, 44 опубликовано 14.04.2012. Срок подачи заявок с 15 апреля по 25 апреля 2012 года, указанный в сообщении о проведении открытого конкурса, установлен ТСЖ «На Брестской» в конкурсной документации.

Таким образом, требование, установленное п. 6.1 Порядка, ТСЖ «На Брестской» выполнено.

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

Федеральным [законом](#) от 21 июля 2007 г. N 185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» требования о сроке извещения о проведении торгов не установлены.

Сообщение о проведении конкурса по лоту № 1 – выполнение работ по замене лифтового оборудования в жилом доме по адресу: пр. им. Столетова, 44, опубликовано 14 апреля 2012. Конкурсной комиссией итоги проведены 27 апреля 2012г., (Протокол №1 заседания Комиссии ТСЖ «На Брестской», утвержденный Управляющим ТСЖ «На Брестской» 03 мая 2012 года. То есть подведение итогов конкурса состоялось через 13 календарных дней после опубликования извещения.

Соответственно, требование, установленное статьёй 448 Гражданского кодекса РФ, ТСЖ «На Брестской» не выполнено.

Пункт 6.1 Порядка регулирует период от момента опубликования извещения до даты окончания срока подачи заявок на участие. Статья 448 Гражданского кодекса РФ регулирует период от момента опубликования извещения до даты проведения торгов. Указанные нормативные акты регулируют различные этапы проведения торгов. Усматривается, что период времени от момента опубликования извещения до даты окончания срока подачи заявок на участие, урегулированный п. 6.1 Порядка, включается в период времени от момента опубликования извещения до даты проведения торгов, урегулированный статьёй 448 ГК РФ.

В соответствии с [п. 2 ст. 448](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, извещение должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до проведения торгов, и должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Исходя из буквального анализа [п. 2 ст. 448](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, публикация извещения о проведении торгов должна отвечать обязательному требованию – своевременности её доведения до потенциальных участников. Извещение о проведении конкурса направлено на привлечение наибольшего количества заинтересованных лиц с целью выявления наилучшего предложения об условиях подряда. Законный интерес потенциального участника конкурса состоит в том, чтобы иметь равную с другими претендентами возможность принимать участие в публичных торгах. В случае несвоевременного извещения о публичных торгах этот интерес нарушается.

Размещение извещения о проведении конкурса, не отвечающего принципу своевременности доведения информации о торгах для лиц, специально заинтересованных в участии в таком конкурсе, может привести к сокращению его участников и тем самым к ограничению конкуренции при проведении торгов.

Реализация процедуры проведения торгов с нарушением установленных ч.2 [ст. 448](#) ГК РФ требований является злоупотреблением правом. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Для целей квалификации действий по [статье](#) 17 Закона о защите конкуренции не является обязательным условием установление факта ограничения (устранения) конкуренции (включая установление круга потенциальных покупателей), поскольку диспозиция указанной [нормы](#) позволяет квалифицировать в качестве нарушения антимонопольного законодательства в том числе действия, влекущие лишь возможность такого ограничения (устранения) конкуренции.

2. Федеральным [законом](#) от 21 июля 2007 г. №185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» и Порядком, утвержденным Постановлением Администрации Волгоградской области от 07.06.2008 №704, не установлены требования, предъявляемые к участникам конкурса.

Пунктом 6.3 Порядка установлено, что конкурсная документация должна содержать в том числе требования к участникам конкурса, установленные заказчиком. Пунктом 6.2 Порядка установлено, что сообщение о проведении конкурса должно содержать в том числе требования к участникам конкурса, установленные заказчиком.

В конкурсной документации (стр. 4-5) содержится 10 обязательных требований к участникам конкурса. Данные требования отражены в сообщении о проведении открытого конкурса.

В Конкурсной документации и в сообщении о проведении открытого конкурса предъявляются требования к участникам конкурса, такие как:

отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за последний заверченный отчетный период;

отсутствие в предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005г. №94-ФЗ реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках конкурса;

отсутствие просроченной задолженности перед третьими лицами.

Из системного толкования норм Постановления Главы Администрации Волгоградской области от 07.06.2008 №704 усматривается, что требования, предъявляемые заказчиком к участникам конкурса, не могут выходить за рамки требований, установленных субъектом Российской Федерации в данном Порядке, в частности в пунктах 6.4 и 6.5 Порядка.

Одновременно, требования к участникам конкурса, установленные заказчиком, не должны приводить к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе путём сокращения числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, участвующих в торгах.

Запрет на совершение при проведении торгов действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции установлен [частью 1 статьи 17](#) Закона о защите конкуренции.

Анализ указанных в сообщении о проведении открытого конкурса и в Конкурсной документации требований к участникам конкурса показывает, что требование об отсутствии у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за последний завершённый отчётный период и об отсутствии просроченной задолженности перед третьими лицами, являются противоположными по смыслу требованиями по сравнению с требованием, установленным пунктом 6.5 Порядка, который установлен перечень документов, прилагаемых к заявке, в том числе: о **наличии** задолженности по обязательным платежам и просроченной задолженности перед третьими лицами.

Таким образом, документы, подтверждающие требования, установленные в Конкурсной документации и в сообщении о проведении открытого конкурса, и предъявляющие указанные требования к претендентам для участия в конкурсе, являются несовместимыми с документами, предоставляемыми согласно пункта 6.5 Порядка.

Выявленная несовместимость в предоставлении документов ведёт к отказу от участия в открытом конкурсе заинтересованных лиц и, следовательно, уменьшает количество лиц, участвующих в торгах.

Требования к участникам конкурса, установленные заказчиком, об отсутствии в предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005г. №94-ФЗ реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках конкурса, могло быть установлено ТСЖ «На Брестской» в случае, если бы было предусмотрено федеральными или нормативными актами Волгоградской области.

Например, в статье 11 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» прямо предусмотрено, что при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд заказчик вправе установить требование об отсутствии сведений об участниках закупки в реестре недобросовестных

поставщиков, предусмотренном Федеральным [законом](#) от 21 июля 2005 года N 94-ФЗ.

Право заказчика на установление указанных требований к участникам конкурса не предусмотрено Федеральным [законом](#) от 21 июля 2007 г. N 185-ФЗ «О Фонде содействия реформированию жилищно-коммунального хозяйства» и Порядком.

**Таким образом, в данном случае** заказчик – ТСЖ «На Брестской» не мог самостоятельно установить требования об отсутствии в предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005г. №94-ФЗ реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках конкурса.

Предъявление таких требований ограничивает круг лиц, желающих принять участие в конкурсе, и, следовательно, уменьшает количество лиц, участвующих в торгах.

Таким образом, предъявление вышеперечисленных требований к участникам открытого конкурса, ведет к отказу от участия в открытом конкурсе заинтересованных лиц.

Комиссия считает, что негативное влияние на конкуренцию путем необоснованного предъявления заказчиком открытого конкурса – ТСЖ «На Брестской» - данных требований к участникам конкурса проявляет себя в вытеснении хозяйствующих субъектов, не способных выполнить требования, предъявляемые к участникам конкурса, установленные в документации о проведении открытого конкурса и опубликованные в сообщении о проведении конкурса.

Это свидетельствует о возможном ограничении конкуренции на рынке выполнения работ по замене лифтового оборудования, так как может привести к сокращению числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке ([пункт 17 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции), желающих принять участие в торгах.

Таким образом, ТСЖ «На Брестской» действиями, выразившимися в нарушении установленного частью 2 статьи 448 ГК РФ срока от опубликования извещения о проведении торгов до даты проведения торгов по лоту № 1 для выполнения работ по замене лифтового оборудования в доме по адресу: пр. им.Столетова, 44, г. Волгоград, и в предъявлении необоснованных требований к участникам открытого конкурса по лоту № 1 по выбору подрядной организации для выполнения работ по замене лифтового оборудования в доме по адресу: пр. им.Столетова, 44, г. Волгоград нарушило ч.1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ТСЖ «На Брестской» ч.1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении установленного частью 2 статьи 448 ГК РФ срока от даты опубликования извещения о проведении торгов до даты проведения торгов по лоту № 1 по выбору подрядных организаций для выполнения работ по замене лифтового оборудования в доме по

адресу: пр. им.Столетова, 44, г. Волгоград, и в предъявлении необоснованных требований к участникам открытого конкурса по лоту № 1 по выбору подрядных организаций для выполнения работ по замене лифтового оборудования в доме по адресу: пр. им.Столетова, 44, г. Волгоград: требования, предъявляемые к участникам конкурса, в том числе: отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты любого уровня или государственные внебюджетные фонды за последний заверченный отчетный период; отсутствие в предусмотренном Федеральным законом от 21.07.2005г. №94-ФЗ реестре недобросовестных поставщиков сведений об участниках конкурса; отсутствие просроченной задолженности перед третьими лицами.

2. Не выдавать ТСЖ «На Брестской» для исполнения предписание в связи с исполнением обязательств по договору №1 от 12 мая 2012 года.