

РЕШЕНИЕ

по делу № 288-ФАС52-10/17

07 марта 2017 года

г. Нижний Новгород

Комиссия № 4 Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в составе:

- председатель комиссии, заместитель руководителя управления;
- заместитель председателя комиссии, начальник отдела контроля органов государственной власти,
- член комиссии, государственный инспектор отдела контроля органов государственной власти,

при участии:

- консультанта отдела по регулированию контрактной системы и внедрению стандартов закупочной деятельности управления по развитию контрактной системы и внедрению стандартов закупочной деятельности Министерства экономики и конкурентной политики Нижегородской области

- представитель ООО «ДомРемСтрой»

рассмотрела 07 марта 2017 года в открытом заседании комиссии, с объявлением резолютивной части решения, жалобу ООО «ДомРемСтрой» (далее - заявитель) на действия Министерства экономики и конкурентной политики Нижегородской области (далее – ответчик, Министерство),

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступила жалоба ООО «ДомРемСтрой» (вх. № 1599 от 20.02.2017) на действия Министерства экономики и конкурентной политики Нижегородской области, его комиссии при проведении предварительного отбора, проводимого в целях включения юридических и индивидуальных предпринимателей в реестр квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в аукционах, предметом которых является выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов (извещение №ПО52000000000498007 от 11.01.2017, предварительный отбор №13).

В своей жалобе заявитель указал на следующие возможные нарушения при проведении предварительного отбора.

11.01.2017г. на официальном сайте министерства экономики и конкурентной политики Нижегородской области было размещено извещение № ПО52000000000498007 о проведении предварительного отбора №13 (далее - «Предварительный отбор») на право включения в реестр квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в аукционах, предметом которых является выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов (далее - «Извещение»).

Согласно документации по проведению Предварительного отбора, размещенной в составе Извещения (далее - «Документация по проведению Предварительного отбора»), дата начала подачи заявок на участие в Предварительном отборе - 12.01.2017; дата окончания подачи заявок на участие в Предварительном отборе - 01.02.2017; дата окончания рассмотрения заявок 15.02.2017.

27.01.2017г. заявителем была подана заявка на участие в предварительном отборе подрядных организаций по извещению от 11.01.2017г. №ПО52000000000498007. По результатам рассмотрения, оформленным протоколом №ПО52000000000498007 от 09.02.2017г., заявка ООО «ДомРемСтрой» на участие в предварительном отборе, была признана не соответствующей требованиям документации по предварительному отбору, а именно: «Заявка не соответствует требованиям, установленным подпунктом б) пункта 38 Положения, абзацу ж) подпункта 2 пункта 9 раздела I документации о проведении предварительного отбора:

- в составе заявки отсутствуют копии не менее 3 контрактов на выполнение работ (оказание услуг), аналогичных предмету предварительного отбора, в которых указан установленный срок выполнения работ и их первоначальная стоимость, копии актов приемки выполненных работ по таким контрактам или иных документов, подтверждающих приемку работ, в которых указана их окончательная стоимость и

подтверждается приемка заказчиком работ по контракту в полном объеме, которые подтверждают наличие опыта выполнения работ за 3 года, предшествующие дате подачи заявки. Минимальный размер стоимости ранее выполненных работ должен составлять не менее 5 процентов указанной в свидетельстве саморегулируемой организации стоимости работ по заключаемому договору по предмету электронного аукциона (сумма представленных контрактов менее 5% указанной в свидетельстве саморегулируемой организации стоимости работ по заключенному договору по предмету электронного аукциона. Договор №2 на сумму 612 895 р. заключен 10.12.2013, что превышает 3-летний срок от даты подачи заявки- 27.01.2017г.).

Согласно подпункту «п» пункта 23 Положения о привлечении специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016г. № 615 (далее - «Положение») при проведении предварительного отбора устанавливается, в том числе следующее требование к участникам предварительного отбора:

- наличие у участника предварительного отбора опыта выполнения работ не менее чем по 3 контрактам за последние 3 года, предшествующие дате подачи заявки на участие в предварительном отборе, по предмету предварительного отбора. При этом минимальный размер стоимости ранее выполненных работ устанавливается органом по ведению реестра в документации о проведении предварительного отбора в размере не более 10 процентов указанной в свидетельстве саморегулируемой организации стоимости работ по заключаемому договору об оказании услуг по предметам электронного аукциона.

Исходя из буквального толкования подпункта «п» пункта 23 Положения, к участнику предварительного отбора устанавливается требование по наличию у такого участника опыта выполнения работ не менее чем по 3 контрактам.

В соответствии с абзацем ж) подпункта 2 пункта 9 раздела I документации документами, подтверждающими соответствие участника предварительного отбора требованиям, установленным пунктом 23 Положения и пунктом 9 настоящей документации, являются: копии не менее 3 контрактов на выполнение работ (оказание услуг), аналогичных предмету предварительного отбора, в которых указан установленный срок выполнения работ и их первоначальная стоимость, копии актов приемки выполненных работ по таким контрактам или иных документов, подтверждающих приемку работ, в которых указана их окончательная стоимость и подтверждается приемка заказчиком работ по контракту в полном объеме, которые подтверждают наличие опыта выполнения работ за 3 года, предшествующие дате подачи заявки. Минимальный размер стоимости ранее выполненных работ должен составлять не менее 5 процентов указанной в свидетельстве саморегулируемой организации стоимости работ по заключаемому договору по предмету электронного аукциона.

Согласно части 4 статьи 753 Гражданского кодекса Российской Федерации сдача результата работ подрядчиком и приемка ею заказчиком оформляются актом, подписанным обеими сторонами. Никаких иных требований, в том числе к форме и

содержанию таких актов, гражданское законодательство не устанавливает.

В составе заявки заявителя представлены заверенные копии 5-ти контрактов (договоров) на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах №2 от 10.12.2013г., №1 от 01.06.2014г., №37 от 08.12.2014г., №12 от 01.04.2015г., №16 от 01.06.2015г., по которым заявитель выступал и качестве подрядчика. По каждому из приложенных контрактов (договоров) представлены копии актов о приемке выполненных работ, составленных по унифицированной форме КС-2, утвержденной Постановлением Госкомстата России от 11 ноября 1999 года № 100, содержащие сведения (по каждому акту в отдельности) о номере и дате составления акта, отчетном периоде выполнения работ, общей стоимости работ, о факте подписания уполномоченным представителем заказчика.

Заявитель не согласен с доводами комиссии о том, что договор №2 на сумму 612 895руб., заключенный 10.12.2013. превышает 3-летний срок от даты подачи заявки- 27.01.2017г., так как п.3.1.1. Договора установлен срок выполнения работ с 01.03.2014г. по 31.03.2014г., сдача результата работ по указанному договору оформлена актом о приемке выполненных работ №1 от 31.03.2014г.

При таких обстоятельствах, заявителем представлены документы, подтверждающие наличие опыта выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов в объеме и по содержанию, требуемыми и в соответствии с пунктом 23 Положения.

В силу пункта 24 Положения орган по ведению реестра не вправе устанавливать иные требования к участникам предварительного отбора, кроме требований, установленных пунктом 23 Положения.

В связи с вышеизложенным считаем, что реальные правовые основания для признания заявки заявителя не соответствующей требованиям Положения отсутствовали.

Согласно п. 235 Положения любой участник предварительного отбора, электронного аукциона имеет право обжаловать в судебном порядке или в порядке, установленном антимонопольным законодательством Российской Федерации, действия (бездействие) заказчика, комиссии по проведению предварительного отбора, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при организации и проведении закупки, при осуществлении закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), заключении договоров об оказании услуг по их результатам.

В силу п. 2 Положения под участником предварительного отбора понимается юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, формы собственности или индивидуальный предприниматель, претендующие на включение в реестр квалифицированных подрядных организаций.

Действия (бездействие) организатора торгов могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или

нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов (часть 2 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Заявитель претендует на включение в реестр квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в электронных аукционах, предметом которых является выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов: права и законные интересы Заявителя ущемлены безосновательным признанием заявки, не соответствующей требованиям Положения, препятствующим его включению в реестр, в связи с чем, Заявитель имеет право на обжалование действий Органа по ведению реестра.

На основании изложенных доводов заявитель просит признать жалобу обоснованной, а так же выдать министерству экономики и конкурентной политики Нижегородской области предписание об устранение допущенных нарушений.

В своих письменных возражениях министерство не согласилось с доводами, изложенными в жалобе, просит Комиссию Нижегородского УФАС России признать жалобу ООО «ДомРемСтрой» необоснованной.

Уведомлением о рассмотрении дела №288-ФАС52-10/17 от 21.02.2017 рассмотрение жалобы назначено на 27.02.2017.

27.02.2017 г. Комиссией Нижегородского УФАС России продлен срок рассмотрения жалобы, заседании комиссии назначено на 07.03.2017 до 09 часов 30 минут.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, исследовав имеющиеся в деле материалы, заслушав лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

Согласно общим правилам пунктов 1 и 2 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом.

Законом, предоставляющим заинтересованным лицам право на обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, является Закон о защите конкуренции, в частности положения статьи 18.1 данного Закона, вступившая в силу 6 января 2012 года.

По правилам части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в

соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Данная норма определяет круг лиц, уполномоченных направлять жалобы в антимонопольный орган.

Правом на обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии обладают:

- 1) лица, подавшие заявки на участие в торгах;
- 2) иные лица, права или законные интересы которых могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, ООО «ДомРемСтрой» является надлежащим заявителем.

Принимая во внимание тот факт, что указанный предварительный отбор проводился в рамках требований установленных постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 №615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах», пункт 2 которого определяет, что "предварительный отбор" - совокупность действий, являющихся частью процедуры закупки (торгов), в результате которых осуществляется формирование реестра квалифицированных подрядных организаций субъекта Российской Федерации, сводного реестра квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в закупках, предметом которых является оказание услуг и (или) выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме на территории субъекта Российской Федерации, проводившего предварительный отбор, Комиссия Нижегородского УФАС России правомерно приняла решение и рассмотрение жалобы ООО «ДомРемСтрой» в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения жалобы ООО «ДомРемСтрой» Комиссией Нижегородского

УФАС России установлено.

20.02.2017 в адрес Нижегородского УФАС России поступила жалоба ООО «ДомРемСтрой» на действия Министерства экономики и конкурентной политики Нижегородской области.

В просительной части жалобы заявитель просит признать жалобу обоснованной, а так же выдать министерству экономики и конкурентной политики Нижегородской области предписание об устранение допущенных нарушений.

Как установлено Комиссией, 11.01.2017 Министерством, как органом по ведению реестра квалифицированных подрядных организаций, размещены извещение и документация о проведении предварительного отбора № 13 проводимого в целях включения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей в реестр квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в аукционах, предметом которых является выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов.

Дата окончания рассмотрения заявок на участие в предварительном отборе определена 01.02.2017.

В соответствии с решением комиссии, отраженном в протоколе № П052000000000498007 от 07.02.2017, заявка заявителя признана несоответствующей требованиям документации по предварительному отбору. Соответственно заявитель не включен в реестр квалифицированных подрядных организаций.

Согласно положениям подпункта «п» пункта 23 Положения о привлечении подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, утвержденного постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615 (далее - Положение) участник предварительного отбора должен иметь опыт выполнения работ не менее чем по 3 контрактам за последние 3 года, предшествующие дате подачи заявки на участие в предварительном отборе, по предмету предварительного отбора. При этом минимальный размер стоимости ранее выполненных работ устанавливается органом по ведению реестра в документации о проведении предварительного отбора в размере не более 10 процентов указанной в свидетельстве саморегулируемой организации стоимости работ по заключаемому договору.

Данное требование к участникам предварительного отбора также установлено в подпункте 12 пункта 8 документации предварительного отбора. Стоимость работ определена как не менее 5% от стоимости СРО.

В подтверждение соответствия указанного требования, пунктом 38 Положения и, соответственно абзацем «ж» подпункта 2 пункта 9 документации о предварительном отборе, установлено, что участник в составе заявки представляет копии не менее 3 контрактов на выполнение работ (оказание услуг), аналогичных предмету предварительного отбора, в которых указан установленный

срок выполнения работ и их первоначальная стоимость, копии актов приемки выполненных работ по таким контрактам или иных документов, подтверждающих приемку работ, в которых указана их окончательная стоимость и подтверждается приемка заказчиком работ по контракту в полном объеме, которые подтверждают наличие опыта выполнения работ за 3 года, предшествующие дате подачи заявки. Минимальный размер стоимости ранее выполненных работ должен составлять не менее 5 процентов указанной в свидетельстве саморегулируемой организации стоимости работ по заключенному договору по предмету электронного аукциона.

Заявка участника была подана ООО «ДомРемСтрой» 27.01.2017 в 16.41. В заявке содержались 5 договоров:

- от 10.12.2013 № 2 на выполнение работ по капитальному ремонту жилых помещений на сумму 612 895 р.;
- от 01.06.2014 № 1 на выполнение работ по капитальному ремонту жилых помещений на сумму 716 682 р.;
- от 08.12.2014 № 37 на выполнение работ по декоративному ремонту подъезда на сумму 50 000 р.;
- от 01.04.2015 № 12 на выполнение работ по капитальному ремонту жилых помещений на сумму 1 031 973 р.;
- от 01.06.2015 № 16 на выполнение работ по капитальному ремонту жилищного фонда на сумму 1 119 203 р.

Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что один из контрактов заключен в срок, не подпадающий в срок, указанный в абзаце «ж» подпункта 2 пункта 9 раздела I документации о проведении предварительного отбора. В связи с этим, комиссия по проведению предварительного отбора посчитала его не представленным.

Стоимость СРО заявителя составляет 60 000 000 рублей.

В соответствии с документацией сумма заключенных договоров должна составлять не менее 3 000 000 рублей.

Сумма представленных Заявителем договоров, подходящих под установленный срок, составляет 2 917 858 рублей. То есть менее 3 000 000 рублей.

В связи с вышеизложенным, ООО «ДомРемСтрой» было отказано во включении в реестр квалифицированных подрядных организаций на основании отсутствия документа, предусмотренного пунктом 38 Положения.

Исходя из буквального толкования пункта 38 Порядка, Заявитель обязан был представить в составе заявки не менее 3 **исполненных в полном объеме** контрактов, заключенных не позднее чем 30.09.2013, то есть за 3 года, предшествующие дате подачи заявки (заявка подана 30.09.2016). В связи с этим, руководствуясь разделом 4 Положения о комиссии, утвержденного приказом Министерства от 22.08.2016 № 156, комиссия по предварительному отбору посчитала представленный контракт не соответствующим требованиям Порядка и Документации.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что действия организатора предварительного отбора – Министерства экономики и конкурентной политики Нижегородской области при проведении предварительного отбора подрядных организаций на включение в реестр квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в аукционах на выполнение работ по ремонту или замене лифтового оборудования, признанного непригодным для эксплуатации, ремонт лифтовых шахт не противоречат антимонопольному законодательству.

Иных нарушений в действиях Министерства экономики и конкурентной политики Нижегородской области не выявлено.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 (частями 17, 20) и Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Нижегородского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «ДомРемСтрой» на действия Министерства экономики и конкурентной политики Нижегородской области при проведении предварительного отбора подрядных организаций на включение в реестр квалифицированных подрядных организаций, имеющих право принимать участие в аукционах на выполнение работ по ремонту или замене лифтового оборудования, признанного непригодным для эксплуатации, ремонт лифтовых шахт - **необоснованной.**

В соответствии с частью 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции решение Комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель

комиссии

Члены комиссии