

РЕШЕНИЕ по делу № 14 о нарушении антимонопольного законодательства  
г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена 20 мая 2011 г.

В полном объёме решение изготовлено 03 июня 2011 г.

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии – заместителя руководителя управления Плетешкова А.Н., членов комиссии: ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти Басавиной О.В., ведущего специалиста-эксперта отдела за соблюдением антимонопольного законодательства Дворецкого П.Г., специалиста 1 разряда отдела контроля органов власти Рединой Е.Н., рассмотрев дело № 14 по признакам нарушения Комиссией по комиссионному отбору, в составе: <М...>, <К...>, <Б...>, <Б...>, <Ч...>, <Н...> части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

Товарищество собственников жилья "Геологов 3" (далее по тексту - ТСЖ "Геологов 3") обратилось в Мурманское УФАС России с заявлением в отношении Саморегулируемой организации Некоммерческое партнёрство "Жилищно-строительное объединение Мурманск" (далее по тексту - СРО НП "ЖСОМ") по факту неправомерных действий при проведении комиссионного отбора на право заключения договора подряда на выполнение капитального ремонта многоквартирного жилого дома, расположенного по адресу: Мурманская область, г. Апатиты, ул. Геологов, д. 3 (Лот № 19).

Комиссией из представленных материалов, а также пояснений лиц участвующих в рассмотрении дела установлено следующее.

Постановлением Правительства Мурманской области от 11.06.2010 № 268-ПП была утверждена региональная программа "Адресная программа Мурманской области N 1 по проведению капитального ремонта многоквартирных домов на 2010 год". Приложением № 5 к данной программе был 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 многоквартирных домов (далее по тексту - Порядок).

Утвержденный Порядок определяет процедуру привлечения подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома, а также организаций, осуществляющих строительный контроль в ходе выполнения указанных работ (далее по тексту - участники комиссионного отбора), путем проведения комиссионных отборов на право заключения договоров подряда, а также договоров на выполнение работ по строительному контролю (пункты 1.1., 1.2. Порядка).

В соответствии с пунктом 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту - ГК РФ) торги проводятся в форме аукциона или конкурса; выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Согласно установленному Порядку победитель отбора определяется по совокупности критериев. Следовательно, указанные комиссионные отборы являются торгами в понимании ГК РФ.

Пунктом 2.1. Порядка установлено, что организатором комиссионного отбора

выступает СРО НП "ЖСОМ". В компетенцию организатора комиссионного отбора входит: подготовка документации о комиссионном отборе подрядных организаций; размещение в официальном печатном издании сообщения о проведении комиссионного отбора; создание комиссии по комиссионному отбору (пункт 2.2. Порядка).

Из существа дела следует, что СРО НП "ЖСОМ" была подготовлена документация по комиссионному отбору подрядных организаций на право заключения договора подряда на проведение капитального ремонта многоквартирного дома, а также на право заключения договора на выполнение работ по строительному контролю в ходе выполнения указанных работ (далее по тексту - Документация по комиссионному отбору).

Пунктом 1.3.1. Документации по комиссионному отбору установлено, что заказчик, посредством организатора комиссионного отбора осуществляет выбор подрядчика для выполнения работ, оказания услуг, информация о которых содержится в Информационной карте комиссионного отбора, в соответствии с процедурами и условиями, приведенными в документации о комиссионном отборе.

В соответствии с Информационной картой комиссионного отбора: заказчиком выступало ТСЖ "Геологов 3"; предметом комиссионного отбора являлось - право заключения договора подряда на проведение капитального ремонта многоквартирного дома; местом проведения работ - Мурманская область, г. Апатиты, ул. Геологов, д. 3.

Распоряжением Председателя комиссии <М...> 13 декабря 2010г. была утверждена комиссия по комиссионному отбору подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома № 3 по ул. Геологов в г. Апатиты (Лот № 19), в следующем составе: председатель комиссии - <М...> (директор НП "ЖСОМ), членов комиссии: <К...> (председатель контрольного комитета НП "ЖСОМ"), <Б...> (представитель Министерства энергетики и ЖКХ, ведущий специалист), <Б...> (начальник КТИ МУ г.Апатиты "Управление городского хозяйства"), <Ч...> (представитель органа управления ТСЖ "Геологов 3"), <Н...> (представитель собственников МКД по адресу: г.Апатиты, ул. Геологов, д.3). 21 декабря 2010г. состоялось рассмотрение поступивших заявок (по лоту №19) на соответствие требованиям к участникам, установленным Порядком, а также требованиям Документации по комиссионному отбору. По результатам рассмотрения заявок был составлен Протокол от 21 декабря 2010г., отражающий состав участников, допущенных для участия в комиссионном отборе и не допущенных, с указанием оснований, препятствующих участию в комиссионном отборе.

Согласно указанного протокола, Комиссией по комиссионному отбору, в составе: <М...>, <К...>, <Б...>, <Б...>, <Ч...>, <Н...> были приняты следующие решения:  
- в составе заявки ООО "Апатитсеверстрой" представлена выписка из Единого Государственного реестра юридических лиц не прошитая, что противоречит комиссионной документации. На основании подпункта 1 и подпункта 3 пункта 5.4. Документации по комиссионному отбору ООО "Апатитсеверстрой" не допускается к участию в комиссионном отборе. Результаты голосования: "за" - 3 голоса (включая голос председательствующего), "против" - 3 голоса, "воздержался" - нет;  
- в составе заявки ООО "СитиСтройСервис" представлена выписка из Единого Государственного реестра юридических лиц не прошитая, что противоречит комиссионной документации. На основании подпункта 1 и подпункта 3 пункта 5.4. Документации по комиссионному отбору ООО "СитиСтройСервис" не допускается к участию в комиссионном отборе. Результаты голосования: "за" - 3 голоса

(включая голос председательствующего), "против" - 3 голоса, "воздержался" - нет;  
- в составе заявки ООО "АККОРД" представлена выписка из Единого Государственного реестра юридических лиц не прошитая, что противоречит

комиссионной документации. На основании подпункта 1 и подпункта 3 пункта 5.4. Документации по комиссионному отбору ООО "АККОРД" не допускается к участию в комиссионном отборе. Результаты голосования: "за" - 3 голоса (включая голос председательствующего), "против" - 3 голоса, "воздержался" - нет;

- заявка ООО "Мегакомплекс" допускается к участию в комиссионном отборе. Результаты голосования: "за" - 3 голоса (включая голос председательствующего), "против" - 3 голоса, "воздержался" - нет.

В Протоколе от 21 декабря 2010г., членами комиссии - <Ч...> и <Н...> было отражено особое мнение.

Изучив представленные сведения и документы, заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Мурманского УФАС России пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 4.3. Порядка документация о комиссионном отборе подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома должна содержать требования к содержанию, форме заявки.

Для участия в комиссионном отборе подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту многоквартирного дома, а также организаций, осуществляющих строительный контроль в ходе выполнения указанных работ, участник подает заявку. Заявка должна содержать сведения и документы об участнике:

- фирменное наименование, сведения об организационно-правовой форме, месте нахождения, почтовый адрес, номер контактного телефона;
- выписку из единого государственного реестра юридических лиц или нотариально заверенную копию такой выписки;
- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника комиссионного отбора;
- сведения об индивидуальном предпринимателе (фамилия, имя и отчество), почтовый адрес, государственный регистрационный номер <...> идентификационный номер налогоплательщика (пункт 4.4. Порядка).

В ходе исследования представленных документов антимонопольным органом установлено, что в Документации по комиссионному отбору для участников установлены следующие требования:

1. К заявке на участие в комиссионном отборе участником комиссионного отбора прилагаются следующие документы:

- выписка из единого государственного реестра юридических лиц, полученная не ранее чем за тридцать дней до дня окончания приема заявок или нотариально заверенную копию такой выписки;
- документ, подтверждающий полномочия лица на осуществление действий от имени участника комиссионного отбора;
- сведения об индивидуальном предпринимателе (Ф.И.О.), почтовый адрес, государственный регистрационный номер <...> идентификационный номер налогоплательщика;
- копия действующей лицензии на выполнение работ по предмету (лоту);
- копия свидетельства о государственной регистрации;
- копия свидетельства о постановке на учет в налоговом органе;
- копии учредительных документов;
- решение об одобрении или о совершении крупной сделки (подпункт 8, пункта

3.2.1. Документации по комиссионному отбору).

2. Все документы, представляемые участником комиссионного отбора в составе заявки на участие в комиссионном отборе, должны быть разложены и сшиты в один том. Все листы тома заявки должны быть пронумерованы. Заявка (том заявки) должна содержать опись входящих в ее состав документов, должна быть скреплена печатью и заверена подписью участника комиссионного отбора или лицом, уполномоченным таким участником. Соблюдение участником комиссионного отбора указанных требований означает, что документы и сведения, входящие в состав заявки на участие в комиссионном отборе, подана от имени участника комиссионного отбора, а также подтверждает подлинность и достоверность представленных в составе заявки на участие в комиссионном отборе документов и сведений (пункт 3.2.2. Документации по комиссионному отбору).

3. Непредставление необходимых документов в составе заявки, наличие в таких документах недостоверных сведений об участнике комиссионного отбора или о материалах, работах, услугах, предметом которых является комиссионный отбор, является риском участника, подавшего такую заявку, и является основанием для не допуска участника к участию в комиссионном отборе. В случае недостоверности сведений, содержащихся в документах, предоставленных участником в составе заявки на участие в комиссионном отборе, такой участник может быть отстранен организатором комиссионного отбора от участие в комиссионном отборе на любом этапе его проведения вплоть до заключения договора (пункт 3.2.4. Документации по комиссионному отбору).

4. В соответствии с пунктом 5.4. Документации по комиссионному отбору заявка отклоняется комиссией в случае: не в полном объеме представлены документы предусмотренные настоящей документацией (подпункт 1 пункта 5.4.); несоответствия участников требованиям, установленным документацией о комиссионном отборе (подпункт 2 пункта 5.4.); несоответствия заявки документации о комиссионном отборе, в том числе наличия в таких заявках предложения о цене договора на выполнение работ по капитальному ремонту МКД (подпункт 3 пункта 5.4.).

Об отклонении заявки комиссия выносит мотивированное решение, которое письменно доводится до участника.

5. По результатам рассмотрения заявок на соответствие требованиям к участникам, установленным Порядком, а также требованиям документации о комиссионном отборе составляется протокол, отражающий состав участников, допущенных для участия в комиссионном отборе или не допущенных, с указанием оснований, препятствующих участию в комиссионном отборе.

В соответствии с Протоколом рассмотрения заявок на участие в комиссионном отборе от 21 декабря 2010г. к участию в комиссионном отборе было допущено ООО "Мегакомплекс".

ООО "Апатитсеверстрой", ООО "СитиСтройСервис", ООО "АККОРД" не допущены для участия в комиссионном отборе подрядных организаций на право заключения договора подряда на проведение капитального ремонта многоквартирного дома № 3 по улице Геологов в городе Апатиты (лот №19).

ООО "Апатитсеверстрой", ООО "СитиСтройСервис", ООО "АККОРД" были поданы заявки на участие в комиссионном отборе по лоту № 19. Все документы, представленные участниками в составе заявки сшиты в один том, листы тома заявки пронумерованы, заявка скреплена печатью и заверена подписью участника комиссионного отбора.

В составе заявки, указанными хозяйствующими субъектами, был представлен

оригинал выписки из единого государственного реестра юридических лиц, скрепленный печатью и заверенный подписью должностного лица налогового органа.

Своим решением от 21 декабря 2010г. Комиссия по комиссионному отбору приняла решение - не допускать ООО "Апатитсеверстрой", ООО "СитиСтройСервис", ООО "АККОРД" к участию в комиссионном отборе, поскольку выписка из Единого Государственного реестра юридических лиц представлена не прошитой, что противоречит комиссионной документации.

Как установлено пунктом 3.2.2. Документации по комиссионному отбору: все документы, представляемые участником комиссионного отбора в составе заявки на участие в комиссионном отборе, должны быть разложены и сшиты в один том (документы представленные со стороны ООО "Апатитсеверстрой", ООО "СитиСтройСервис" и ООО "АККОРД" - разложены и сшиты в один том); листы тома заявки должны быть пронумерованы. Заявка должна содержать описание входящих в ее состав документов, должна быть скреплена печатью и заверена подписью участника комиссионного отбора или лицом, уполномоченным таким участником (листы тома заявок ООО "Апатитсеверстрой", ООО "СитиСтройСервис" и ООО "АККОРД" пронумерованы, заявки содержат описание входящих в ее состав документов, скреплены печатью и заверены подписью участника комиссионного отбора).

Таким образом, участниками комиссионного отбора ООО "Апатитсеверстрой", ООО "СитиСтройСервис" и ООО "АККОРД" соблюдены требования установленные пунктом 3.2.2. Документации по комиссионному отбору.

Кроме того, в соответствии с пунктом 4.4. Порядка, а также подпунктом 8, пункта 3.2.1. Документации по комиссионному отбору установлено, что к заявке на участие в комиссионном отборе прилагается выписка из единого государственного реестра юридических лиц, полученная не ранее чем за тридцать дней до дня окончания приема заявок или нотариально заверенную копию такой выписки. Ни в Порядке, ни в Документации по комиссионному отбору не установлены требования о необходимости предоставления выписки из единого государственного реестра юридических лиц, листы которой прошиты нитками. В своем письме исх.№ЧД-14-09/357дсп от 25.10.2015г. "О некоторых вопросах предоставления сведений из ЕГРЮЛ и ЕГРИП" Федеральная налоговая служба указала, что не могут исключаться способы соединения нескольких листов документа с использованием новых технических средств, в том числе путем фиксации листов металлическими скобами с помощью степлера с последующим наклеиванием на скобу бумажной наклейки, на которой проставляется отметка о количестве скрепленных листов с наложением подписи уполномоченного лица и печати. Федеральная налоговая служба полагает возможным применения на практике регистрирующих (налоговых) органов указанного способа скрепления документа.

Согласно объяснений <Б...> и <Ч...>, представленных в рамках рассмотрения дела №14, председатель комиссии - <М...>, а также члены комиссии - <К...> и <Б...> голосовали за недопуск ООО "Апатитсеверстрой", ООО "СитиСтройСервис" и ООО "АККОРД" к участию в комиссионном отборе. Остальные три члена комиссии - против. А поскольку, в случае равенства голосов голос председателя комиссии является решающим (пункт 4.6. Порядка), указанные организации не были допущены к участию в комиссионном отборе подрядных организаций.

Таким образом, Мурманское УФАС России считает не обоснованным решение Комиссии по комиссионному отбору, в составе: <М...>, <К...>, <Б...>, об отказе ООО "Апатитсеверстрой", ООО "СитиСтройСервис" и ООО "АККОРД" в допуске к

участию в комиссионном отборе, в связи с предоставлением указанными хозсубъектами не прошитой выписки из единого государственного реестра юридических лиц.

Кроме того, при обращении в антимонопольный орган, ТСЖ "Геологов 3" в своем заявлении указало на незаконное и неправомерное решение комиссии по комиссионному отбору, касающееся допуска ООО "Мегакомплекс" к участию в комиссионном отборе, поскольку Обществом привлекалась субподрядная организацию - ООО "М.П.О. - лифты" (для выполнения работ по капитальному ремонту пассажирских лифтов) при отсутствии у ООО "Мегакомплекс" необходимого допуска саморегулируемой организации на привлечение субподрядных организаций (функции генерального подрядчика).

Комиссия Мурманского УФАС России не может согласиться с доводами ТСЖ "Геологов 3", поскольку как предусмотрено Документацией по комиссионному отбору (техническое задание на выполнение работ) участник, победитель комиссионного отбора в случае использования функции генерального подрядчика производит оплату работ субподрядчиков только за счет собственной прибыли. Пунктом 1 статьи 706 ГК РФ установлено, что если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

В связи с чем, ни Документацией по комиссионному отбору, ни гражданским законодательством не предусмотрена обязанность хозяйствующего субъекта (выполняющего функции генерального подрядчика) иметь допуск саморегулируемой организации при привлечении к исполнению своих обязательств других лиц (в данном случае субподрядчиков).

В связи с чем, Управление считает обоснованным решение Комиссии по комиссионному отбору о допуске ООО "Мегакомплекс" к участию в комиссионном отборе.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

При указанных обстоятельствах, действия Комиссии по комиссионному отбору, в составе: <М...>, <К...>, <Б...>, выраженные в необоснованном отказе ООО "Апатитсеверстрой", ООО "СитиСтройСервис" и ООО "АККОРД" в допуске к участию в комиссионном отборе подрядных организаций на право заключения договора подряда на проведение капитального ремонта многоквартирного дома № 3 по улице Геологов в городе Апатиты Мурманской области, приводят к сокращению количества участников и как следствие к ограничению конкуренции при проведении комиссионного отбора, что запрещено частью 1 статьей 17 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Комиссии по комиссионному отбору, в составе: <М...>, <К...>, <Б...> факт нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", выразившегося в необоснованном отказе ООО "Апатитсеверстрой", ООО "СитиСтройСервис", ООО "АККОРД" в допуске к участию в комиссионном отборе подрядных организаций на право заключения договора подряда на проведение капитального ремонта многоквартирного дома № 3 по

улице Геологов в городе Апатиты Мурманской области.

2. Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства не выдавать, в связи с заключением договора подряда на проведение капитального ремонта многоквартирного дома № 3 по улице Геологов в городе Апатиты Мурманской области.

Председатель Комиссии А.Н. Плетешков

Члены комиссии: П.Г. Дворецкий, О.А. Басавина, Е.Н. Редина

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