



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по жалобе № 96/18.1-2018

16.08.2018

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (Приказ от 22.12.2015 № 513, в ред. от 11.10.2017 № 356) в составе:

Председатель Комиссии: <...>;
члены Комиссии: <...>;
<...>

при участии в качестве:

организатора торгов – Управление жилищно-коммунального хозяйства и строительства городского округа Первоуральск (Ватутина ул., д. 36, г. Первоуральск, Свердловская обл., 623104, далее – УЖКХиС ГО Первоуральск), представитель – Зеленкова Л.А. (доверенность от 16.08.2018 № б/н);

заявителя – общество с ограниченной ответственностью «<...>» (<...>), извещен, явка не обеспечена,

рассмотрев в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) жалобу ООО «<...>» (вх. № 01-16811 от 08.08.2018) на действия (бездействие) организатора торгов в лице Управления жилищно-коммунального хозяйства и строительства городского округа Первоуральск, совершенные при организации и проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом (торги № 110718/7233415/01 на сайте <https://torgi.gov.ru/>, Лот № 10), расположенным по адресу: г. Первоуральск, ул. Ленина, д. 25А,

УСТАНОВИЛА:

Информация о принятой к рассмотрению жалобе и ее содержании размещена на официальном сайте Свердловского УФАС России в сети «Интернет» (<http://sverdlovsk.fas.gov.ru>).

Рассмотрение жалобы было назначено на 16.08.2018 в 17 час. 00 мин. О времени и месте рассмотрения жалобы организатор торгов уведомлен путем направления Уведомления (исх. № 14248 от 10.08.2018) по электронной почте – <...>, а также по Почте России, заявитель уведомлен по электронной почте - <...>, а также по Почте России.

При рассмотрении жалобы осуществлялось аудиопротоколирование на устройство Panasonic RR-US551 700M MIC.

Защита гражданских прав в административном порядке согласно п. 2 ст. 11 ГК РФ осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Согласно п. 4.2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган уполномочен рассматривать жалобы заявителей на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов. При этом случаи, когда договор может быть заключен только путем проведения торгов, согласно п. 3 ст. 447 ГК РФ устанавливаются ГК РФ или иным законом.

В соответствии с ч. 4 ст. 161 Жилищного кодекса РФ (далее – ЖК РФ) орган местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, проводит открытый конкурс по отбору управляющей организации, если в течение года до дня проведения указанного конкурса собственниками помещений в многоквартирном доме не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано. Открытый конкурс проводится также в случае, если до окончания срока действия договора управления многоквартирным домом, заключенного по результатам открытого конкурса, не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано.

Постановлением Правительства РФ от 06.02.2006 № 75 утвержден порядок проведения открытого конкурса по отбору управляющей организации (далее – Правила № 75).

Согласно пп. 3 п. 3 Правил № 75 открытый конкурс по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом проводится, если до окончания срока действия договора управления многоквартирным домом, заключенного по результатам конкурса, не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано;

Таким образом, конкурс по отбору управляющей организации является обязательной процедурой торгов, следовательно, жалобы на действия его организатора, подлежат рассмотрению по правилам, установленным ст. 18.1 Закона о защите конкуренции.

О проведении открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, расположенным по адресу: ул. Ленина, д. 25А, г. Первоуральск объявлено на официальном сайте торгов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<http://torgi.gov.ru>) 12.07.2018 (извещение № 110718/7233415/01), при этом датой конкурса определено 17.08.2018 в 10 час. 00 мин..

Заявки на участие в конкурсе принимаются с 12.07.2018 по 14.08.2018 до 09 час. 30 мин.

Вскрытие конвертов – 14.08.2018 в 10 час. 00 мин.

Рассмотрение заявок на участие в конкурсе – 14.08.2018 в 11 час. 00 мин.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, конкурсной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах.

Лица, не подавшие заявки на торги, в жалобе должны указать обстоятельства, свидетельствующие о нарушении установленного порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах.

Таким образом, рассмотрение жалоб по ст. 18.1 Закона о защите конкуренции введено для защиты прав и законных интересов лиц, заинтересованных в проведении

торгов и в участии в них, подтверждающих свою заинтересованность подачей заявки или невозможностью подачи заявок ввиду пороков информационного обеспечения торгов или препятствии в подаче заявки.

Согласно представленным организатором торгов в лице УЖКХиС ГО Первоуральск сведениям на участие в конкурсе была подана единственная заявка ООО «<...>».

Следовательно, заявитель жалобы вправе обжаловать процедуру проведения конкурса в полном объеме.

Извещением, размещенном 07.08.2018 на официальном сайте торгов РФ в сети Интернет, установлено, что на основании п. 39 Правил № 75 и ч. 4 ст. 161 ЖК РФ УЖКХиС ГО Первоуральск приняло решение об отказе от проведения открытого конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, расположенным по адресу: ул. Ленина, д. 25А, г. Первоуральск (Лот № 10).

При рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа согласно ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции рассматривает обжалуемые акты и (или) действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

ООО «<...>» в жалобе указывает на то, что конкурс по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, расположенным по адресу: г. Первоуральск, ул. Ленина, д. 25А, проводится повторно, а вместе с тем так же повторно отменяется организатором торгов на основании п. 39 Правил № 75. Организатор торгов в лице УЖКХиС ГО Первоуральск не разместил на сайте - <https://torgi.gov.ru/> - документы, подтверждающие выбор собственниками помещений многоквартирного дома способа управления МКД.

Организатор торгов пояснил, что в ходе проведения первого конкурса 15.03.2018 в адрес УЖКХиС ГО Первоуральск был представлен протокол общего собрания собственников с приложением копии запроса от 14.03.2018 в ГБУСО «Многофункциональный центр» на регистрацию товарищества собственников недвижимости «<...>», что послужило основанием для отказа от проведения конкурса.

Орган местного самоуправления в соответствии с ч. 4 ст. 161 ЖК РФ проводит открытый конкурс по отбору управляющей организации в случае, если в течение шести месяцев до дня проведения указанного конкурса принятое собственниками помещений решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано.

Вместе с тем, шесть месяцев на реализацию собственниками помещений решения о способе управления истечет 14.09.2018 в связи с чем, организатор торгов в лице УЖКХиС ГО Первоуральск отказался от проведения конкурса на основании ч. 4 ст. 161 ЖК РФ и п. 39 Правил № 75, что и было указано в размещенном на сайте - <https://torgi.gov.ru/> - извещении.

На основании изложенного, в действиях (бездействии) организатора торгов в лице УЖКХиС ГО Первоуральск нарушение п. 39 правил № 75 не выявлено.

В соответствии с ч. 17 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Пунктом 3 Правил № 75 установлен исчерпывающий перечень оснований для проведения конкурса по отбору управляющей организации для управления МКД, а именно:

1) собственниками помещений в многоквартирном доме не выбран способ управления этим домом, в том числе в следующих случаях:

- собственниками помещений в многоквартирном доме общее собрание по вопросу выбора способа управления многоквартирным домом не проводилось или решение о выборе способа управления многоквартирным домом не было принято;

- по истечении 2 месяцев после вступления в законную силу решения суда о признании несостоявшимся общего собрания собственников помещений в многоквартирном доме по вопросу выбора способа управления многоквартирным домом повторное общее собрание не проводилось или решение о выборе способа управления многоквартирным домом не было принято;

2) принятое собственниками помещений в многоквартирном доме решение о выборе способа управления домом не реализовано, в том числе в следующих случаях:

- большинство собственников помещений в многоквартирном доме не заключили договоры, предусмотренные ст. 164 ЖК РФ;

- собственники помещений в многоквартирном доме не направили в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти документы, необходимые для государственной регистрации товарищества собственников жилья либо жилищного кооператива или иного специализированного потребительского кооператива;

- не заключены договоры управления многоквартирным домом, предусмотренные ст.162 ЖК РФ;

3) до окончания срока действия договора управления многоквартирным домом, заключенного по результатам конкурса, не выбран способ управления этим домом или если принятое решение о выборе способа управления этим домом не было реализовано;

4) в установленном законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности порядке выдано разрешение на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома.

Вместе с тем, организатором торгов в лице УЖКХиС ГО Первоуральск объявлен конкурс по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, расположенным по адресу: г. Первоуральск, ул. Ленина, д. 25А, без наличия для этого соответствующего основания.

Нарушение установленных законодательством РФ процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов образует событие предусмотренного ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ административного правонарушения.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является непосредственное обнаружение должностным лицом, уполномоченным составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения.

Учитывая установленные ч. 16 и ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведения в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст. 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного

правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части настоящего Кодекса, а статьей 7.32.4 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность юридических лиц.

В соответствии с п.п. 1 и 2 ст. 25.4 КоАП РФ защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, или юридического лица, являющегося потерпевшим, осуществляют его законные представители, которыми могут являться его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

В соответствии с ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ в случае совершения юридическим лицом административного правонарушения и выявления конкретных должностных лиц, по вине которых оно было совершено, допускается привлечение к административной ответственности по одной и той же норме как юридического лица, так и указанных должностных лиц (п. 15 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2005 № 5).

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники организаций несут административную ответственность как должностные лица (ст. 2.4 КоАП РФ).

Согласно ч.ч. 1 и 2 ст. 25.1 КоАП РФ потерпевший, а также лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

Согласно ч. ч. 1-3 ст. 25.15 КоАП РФ, лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату. Извещения, адресованные гражданам, в том числе индивидуальным предпринимателям, направляются по месту их жительства. При этом место жительства индивидуального предпринимателя определяется на основании выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, а также место нахождения юридического лица.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Свердловского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Жалобу ООО «<...>» признать необоснованной, в обжалуемых действиях (бездействии) организатора торгов в лице УЖКХиС ГО Первоуральск нарушений не выявлено.

2. Организатора торгов в лице УЖКХиС ГО Первоуральск признать нарушившим п. 3 Правил № 75, что выразилось в проведении конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, расположенным по адресу: г. Первоуральск, ул. Ленина, д. 25А, без наличия для этого соответствующего основания.

3. Законному представителю УЖКХиС ГО Первоуральск надлежит явиться на составление протокола об административном правонарушении, предусмотренного ч. 10 ст. 7.32.4 КоАП РФ, <...>. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области (ул. Московская, 11, 2 этаж, к. 221, г. Екатеринбург, 620014) в отношении юридического лица.

4. Начальнику УЖКХиС ГО Первоуральск <...> надлежит обеспечить ознакомление с данным извещением должностное лицо, ответственное за принятие решения о проведении конкурса по отбору управляющей организации для управления многоквартирным домом, расположенным по адресу: г. Первоуральск, ул. Ленина, д. 25А, без наличия для этого соответствующего основания, и его явку <...>. в Свердловское УФАС России (ул. Московская, 11, 2 этаж, каб. 221, г. Екатеринбург, 620014). В случае неявки указанного должностного лица протокол будет составлен в отношении Начальника.

5. УЖКХиС ГО Первоуральск в срок до <...> предоставить в адрес Управления, первоначально по электронной почте (tob6@fas.gov.ru) следующие документы (надлежаще заверенные их копии) и сведения в отношении Комитета и ответственного должностного лица:

- документ, подтверждающий факт внесения записи в Единый государственный реестр юридических лиц;
- паспорт (первые две страницы и прописка), документ о назначении на должность, трудовой договор (контракт), должностную инструкцию (с отметкой об ознакомлении).
- письменное объяснение (ст. 26.3 КоАП РФ) и иные документы (сведения), которые сочтете необходимым приобщить к возбуждаемому делу об административном правонарушении.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Свердловской области.