

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

**РЕШЕНИЕ**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| 05 мая 2016 года | № Т-45/2016 | г. Калининград |

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

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| ведущего заседание Комиссии: | ***Н.С. Ивановой*** | заместителя руководителя – начальника отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России; |
| членов Комиссии:  с участием представителя | ***А.Г. Киселёвой***  ***Л.В. Шевченко*** | старшего государственного инспектора отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России;  ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России, |
| организатора торгов - СНО Калининградской области «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах»  в присутствии представителя  заинтересованного лица – ООО «БСК» | ***Е.Н. Володченковой***    ***Е.И. Саввина*** | представителя по доверенности;  представителя по доверенности, | |

в отсутствие представителей ООО «Строительная компания «АльянсСтройИнвест», о времени и месте проведения заседания уведомленных надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Строительная компания «АльянсСтройИнвест» (далее – Заявитель) на действия организатора торгов - специализированной некоммерческой организации Калининградской области «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» (далее – Организатор торгов) при проведении открытого конкурса на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в МКД, расположенных на территории МО городской округ «Город Калининград» (извещение № 27701000-11-16) (далее – Конкурс) в соответствии со ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

**УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области 25.04.2016 поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при формировании конкурсной документации. 04.05.2016 Заявитель представил дополнения к жалобе, согласно которым Заявитель считает необоснованным решение конкурсной комиссии Организатора торгов (далее – Конкурсная комиссия) об отказе в допуске Заявителя к участию в Конкурсе.

**В обоснование своей жалобы Заявитель привел следующие доводы**

Заявителем подана заявка на участие в Конкурсе.

В результате рассмотрения и оценки заявок на участие в Конкурсе Конкурсной комиссией принято решение об отклонении заявки от участия в Конкурсе по причине несоответствия требованиям п. 15.1.11 конкурсной документации, а именно представленный график производства работ не имеет обоснования трудозатрат.

С принятым решением Конкурсной комиссии Заявитель не согласен, считает его незаконным.

Так, в состав заявки Обществом представлен график производства работ, не противоречащий образцу графика, имеющемуся в составе конкурсной документации, что не противоречит конкурсной документации.

Заявитель также указывает на недопустимые противоречия, содержащиеся в конкурсной документации, что, по его мнению, исключает возможность заключения договора по результатам Конкурса, в связи с чем Конкурс подлежит отмене.

Так, в пунктах 20.5, 20.6 раздела 20 конкурсной документации и в пунктах 13.8, 13.10, 13.11 проекта договора содержатся различный порядок расторжения договора при одностороннем отказе Заказчика от исполнения договора.

По мнению Заявителя, действия Организатора торгов, Конкурсной комиссии не соответствуют требованиям действующего законодательства, в частности п. 6 ст. 3 Закона о защите конкуренции, не обоснованы и нарушают его законные права и интересы.

**Организатором торгов даны следующие пояснения по сути жалобы Заявителя**

Представители Организатора торгов не согласились с доводами Заявителя и сообщили, что при проведении Конкурса действовали в соответствии с нормами Закона о защите конкуренции и приказа Министерства жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Калининградской области от 2 марта 2015 года № 21 «Об утверждении положения по выбору подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнению работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Калининградской области».

По утверждению Организатора торгов, конкурсная документация соответствует требованиям вышеуказанного положения.

Более того, пунктом 17.2 конкурсной документации предоставлено право получения разъяснений положений конкурсной документации, что может быть использовано, в частности, при установлении разногласий в конкурсной документации. Заявитель таким правом не воспользовался.

В составе заявки ООО «СК «АльянсСтройИнвест» отсутствовал расчет обоснования трудозатрат, в связи с чем заявка Заявителя отклонена членами Конкурсной комиссии.

Организатор торгов считает свои действия, а также действия Конкурсной комиссии законными, а жалобу Заявителя необоснованной.

**Заслушав сторону Заявителя, проанализировав поступившие материалы, Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Закона о защите конкуренции, установила следующее**

10.03.2016 Организатором торгов на сайте <http://fondgkh39.ru/> опубликовано извещение о проведении открытого конкурса № 27701000-11-16 на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в МКД, расположенных на территории МО городской округ «Город Калининград»:

- Калининградская область, г. Калининград, ул. Некрасова, д. 19 (объект № 1);

- Калининградская область, г. Калининград, ул. А. Невского, д. 131-131А (объект № 2);

- Калининградская область, г. Калининград, ул. Калужская, д. 19-23 (объект № 3);

- Калининградская область, г. Калининград, ул. Спортивная, д. 7 (объект № 4).

Начальная (максимальная) цена договора составляет 7 099 840,21 рублей.

До окончания срока подачи заявок на участие в Конкурсе поступило 07 (семь) заявок от участников Конкурса, в том числе заявка ООО «Строительная компания «АльянсСтройИнвест» (заявка № 529).

Согласно п. 1.1. извещения о проведении Конкурса и конкурсной документации конкурсная документация об открытом конкурсе разработана в соответствии с требованиями Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Жилищного кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 25 декабря 2012 г. N 271-ФЗ "О внесении изменений в Жилищный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации", Федерального закона от 29.06.2015 № 176-ФЗ "О внесении изменений в Жилищный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации", Федерального закона от 26.07 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Закона Калининградской области от 26.12.2013 года № 293 "Об организации проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Калининградской области", приказа Министерства жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Калининградской области от 2 марта 2015 года № 21 «Об утверждении положения по выбору подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнению работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Калининградской области» и другими законодательными и нормативными правовыми актами Российской Федерации.

В соответствии со статьей 14 Закона № 293 региональный оператор, выступающий в качестве организатора торгов, путем проведения торгов привлекает подрядные организации для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме.

Согласно п. 2.1 Приказа Министерства жилищно-коммунального хозяйства и топливно-энергетического комплекса Калининградской области от 2 марта 2015 года № 21 «Об утверждении положения по выбору подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнению работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Калининградской области» (в редакции приказа от 20.03.2015 № 45 «О внесении изменений в приказ Министерства ЖКХ и ТЭК Калининградской области от 02 марта 2015 года № 21») (далее – Положение) организатор торгов при проведении открытого конкурса наделен, в том числе полномочиями по:

- разработке и утверждению конкурсной документации;

- публикации конкурсной документации, утвержденной заказчиком, которая регламентирует все вопросы, связанные с порядком проведения отбора подрядных организаций;

- по формированию и участию в работе комиссии по проведению отбора подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Калининградской области.

1. В соответствии с п. 5.4 Положения к конкурсной документации должен быть приложен проект договора, который является неотъемлемой частью конкурсной документации.

Пунктом 11.1 Положения установлено, что договор по результатам конкурса заключается на условиях, указанных в заявке на участие в конкурсе, поданной претендентом, с которым заключается договор и в конкурсной документации. При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурса.

В соответствии с подпунктом 20 пункта 5.1 Положения конкурсная документация должна содержать информацию о возможности одностороннего отказа от исполнения договора.

Согласно п. 20.2 конкурсной документации Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора по основаниям, предусмотренным условиями договора, являющимися основаниями для одностороннего отказа от исполнения обязательств.

В соответствии с пунктами 20.5, 20.6 конкурсной документации решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается на сайте Заказчика и направляется подрядчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу подрядчика, указанному в договоре, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение Заказчиком подтверждения о его вручении подрядчику. Выполнение Заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением подрядчика об одностороннем отказе от исполнения договора. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения Заказчиком подтверждения о вручении подрядчику указанного уведомления либо дата получения Заказчиком информации об отсутствии подрядчика по его адресу, указанному в договоре. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта на сайте Заказчика. Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора вступает в силу и договор считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления Заказчиком подрядчика об одностороннем отказе от исполнения договора.

При этом в соответствии с пунктом 13.8 проекта договора конкурсной документации решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Договора направляется Генподрядчику нарочным или по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу, указанному в настоящем Договоре (посредством государственных или коммерческих почтовых операторов или транспортных компаний).

Датой надлежащего уведомления Генподрядчика об одностороннем отказе от исполнения Договора признается дата получения Заказчиком подтверждения о вручении Генподрядчику решения об одностороннем отказе или дата получения заказчиком информации об отсутствии Генподрядчика по его адресу, указанному в настоящем Договоре. При невозможности получения подтверждения или информации датой надлежащего уведомления Генподрядчика об одностороннем отказе от исполнения Договора признается дата по истечении 15 (пятнадцати) дней с даты, направления решения заказчика об одностороннем отказе (п. 13.10 проекта договора).

Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Договора вступает в силу, и Договор считается расторгнутым через 3 (три) дня с даты надлежащего уведомления Заказчиком Генподрядчика об одностороннем отказе от исполнения Договора (п. 13.11 проекта договора).

Представителем Организатора торгов даны пояснения о том, что указание в конкурсной документации и проекте договора различных сроков вступления в силу одностороннего отказа от исполнения договора вызвано технической ошибкой (опечаткой) при формировании и публикации документации, при этом данное условие договора не является существенным условием договора.

В соответствии с п. 1 ст. 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

В силу п. 4 ст. 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами [(статья 422)](consultantplus://offline/ref=9B6B629179196773915A7261EF195CC0272B1E02B5666CD2F9D7480A7BC01DAED099563F89B844CDg3l9P). В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

Согласно п. 1 ст. 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

В соответствии с пунктами 14.1, 16.3 проекта договора спорные вопросы, возникающие в ходе исполнения Договора, разрешаются Сторонами путем ведения переговоров, достигнутые договоренности фиксируются дополнительным соглашением Сторон, а в случае не достижения согласия спор передается на рассмотрение Арбитражного суда Калининградской области в установленном порядке. Любая договоренность между Сторонами, влекущая за собой новые условия, не предусмотренные Договором, считается действительной, если она подтверждена Сторонами в письменной форме в виде дополнительного соглашения к настоящему договору.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в частности на действия (бездействие) организатора торгов при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов.

Таким образом, учитывая, что Организатором торгов соблюдено требование, установленное Положением, о включении в конкурсную документацию информации о возможности одностороннего отказа от исполнения договора, при этом отсутствует обязанность указания порядка расторжения договора, а также учитывая, что вышеуказанные разногласия не нарушают порядок организации и проведения торгов, порядка заключения договора, а касаются вопросов применения санкции за ненадлежащее исполнение условий договора в виде расторжения договора в одностороннем порядке, Комиссия приходит к выводу о том, что допущенная Организатором торгов техническая ошибка (опечатка) в части установленного порядка одностороннего отказа от исполнения обязательств по договору не нарушает требования Положения, а также Закона о защите конкуренции и подлежит изменению в соответствии с условиями договора.

Кроме того, на стадии подачи заявок никто из заинтересованных лиц не обращался за разъяснениями положений конкурсной документации по данному вопросу, а также с жалобами на положения конкурсной документации.

2. Согласно пункту 8.1 раздела 8 Положения комиссия по проведению открытых конкурсов по привлечению подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах является специально уполномоченным органом и создается для рассмотрения и оценки заявок претендентов, принимающих участие в открытом конкурсе, а также для определения победителя конкурса.

В соответствии с пунктом 8.2 раздела 8 Положения к компетенции комиссии по проведению открытых конкурсов по привлечению подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах относится принятие решения о признании претендента участником открытого конкурса; рассмотрение и оценка предложений участников открытого конкурса в соответствии с порядком оценки заявок на участие в открытом конкурсе.

Пунктом 10.3 Положения установлено, что комиссия отклоняет заявку на участие в конкурсе, если претендент, подавший ее, не соответствует требованиям к претенденту, указанным в конкурсной документации, или такая заявка признана не соответствующей требованиям, указанным в конкурсной документации.

Разделом 15 конкурсной документации установлены требования к содержанию, в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса, к форме, составу заявки на участие в открытом конкурсе.

Согласно пункту 15.1.11 конкурсной документации заявка на участие в открытом конкурсе должна содержать график производства работ с обоснованием трудозатрат, срока производства работ, указанного участником в конкурсной заявке.

Изучив представленные заявки участников Конкурса, Комиссией установлено, что в заявке Заявителя содержится график производства работ без обоснования трудозатрат.

В силу подпункта 2 пункта 18.1 конкурсной документации претендент не допускается к участию в открытом конкурсе в случае несоответствия формы и состава заявки на участие в открытом конкурсе требованиям, установленным в разделе 15 извещения и конкурсной документации.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в открытом конкурсе № 27701000-11-16-2 от 19.04.2016 заявка Заявителя отклонена членами конкурсной комиссии по причине несоответствия заявки требованиям п. 15.1.11 конкурсной документации, а именно предоставленный претендентом график производства работ не имеет обоснования трудозатрат.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что Конкурсной комиссией Организатора торгов принято обоснованное решение об отклонении заявки участника торгов с порядковым номером 529 - ООО «Строительная компания «АльянсСтройИнвест».

В заседании Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, на вопрос ведущего заседание Комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалы дела, пояснили, что все доказательства, которые они намеревались представить, имеются в распоряжении Комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств не имеется.

В связи с изложенным, руководствуясь ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу ООО «Строительная компания «АльянсСтройИнвест» необоснованной.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Ведущий заседание Комиссии: |  | Н.С. Иванова |
| Члены комиссии: |  | А.Г. Киселёва  Л.В. Шевченко |

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