13 и 14 октября 2016 года в Ульяновское УФАС России поступили жалобы от Некоммерческое партнерство «Саморегулируемая организация по совершенствованию системы управления жилищно-коммунальным хозяйством «Симбирский дом» и
ООО «Монтажник-Димитровград» на действия организатора торгов – Фонд модернизации жилищно-коммунального комплекса Ульяновской области (далее - Фонд) при организации и проведении отбора подрядных организаций на право заключения договора на оказание и (или) выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов, расположенных на территории Ульяновской области, выразившееся в ограничении конкуренции участников отбора (отбор 12/17).

 **Содержание жалобы Некоммерческое партнерство «Саморегулируемая организация по совершенствованию системы управления жилищно-коммунальным хозяйством «Симбирский дом»:**

На сайте Фонда модернизации жилищно-коммунального комплекса Ульяновской области (далее-Фонд) http://fondkr73.ulregion.ru/official/88/122/769/829.html размещены условия отбора подрядных организаций на право заключения договора на оказание услуг и (или) выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов Ульяновской области №12/17, в связи с чем опубликованы следующие материалы:

1. Извещение о проведении отбора подрядных организаций (новая редакция).

2.Документация по проведению отбора подрядных организаций (далее-Документация).

3.Реквизиты для перечисления обеспечения заявки на участие в отборе подрядных организаций.

4.Техническое задание Лот 1.

5.Техническое задание Лот 2.

6.Техническое задание Лот 3.

7. Приложение №2 к Техническому заданию Лот №1.

8. Приложение №2 к Техническому заданию Лот №2.

9. Приложение №2 к Техническому заданию Лот №3 (новая редакция).

В соответствии с Извещением от 08.10.2016г. заявки на участие в отборе подаются с «19» сентября 2016 г. по «27» сентября 2016 г., с «08» октября 2016 г. по «11» октября 2016г.

В соответствии с Извещением, предметом настоящего отбора подрядных организаций является право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Ульяновской области, по адресам, указанным в Лотах, представленных на сумму:

1)Лот №1 - 13 208 117,79 руб.

2) Лот №2 - 14 445 881,27 руб.

3)Лот №3 - 19 979 829,76 руб.

Между тем, при организации конкурсного отбора №12/17 допущены следующие нарушения, повлекшие ограничение количество участников и нарушение законодательства о защите конкуренции:

1. В Извещении от 08.10.2016года указан порядок опубликования информации об отборе подрядных организаций: документация по отбору подрядных организаций не менее чем за десять календарных дней до дня приѐма заявок размещается на официальном сайте Фонда модернизации жилищно-коммунального комплекса Ульяновской области в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.fondkr73.ulregion.ru.

Однако, данное условие не было выполнено, новая документация не была размещена за 10 календарных дней до приема заявок. Более того, новая документация была размещена 10.10.2016года, а не 08.10.2016года, как это указано на документации, что подтверждается распечаткой со страницы сайта.

2. Сметы составлены с нарушением Постановления Правительства Ульяновской области №51-П в части превышения установленной Правительством предельной стоимости работ.

Например, по отбору №12/17:

1) На ремонт системы ХВС установлена стоимость -1000 рублей за 1 м.п.

Лот №1. г.Ульяновск, ул.Робеспьера,д.122 - по смете замене подлежит 225,85 м.п. на сумму –339 299,6 руб., а должно- не более 225 850 рублей.

2) На ремонт теплоснабжения установлена стоимость -1500 рублей за 1 п.м.

Лот №1.г.Ульяновск, ул.Робеспьера,д.122 - по смете ремонту подлежит 60 м.п. на сумму – 369 968 руб., а должно- не более 90 000 рублей.

Аналогично по другим адресам, видам работ и лотам имеется превышение.

3. Работы, предусмотренные в лотах, различны по видам, функционально и технологически не связаны между собой, а именно:

1) в Лот №1 включены работы по ремонту системы электроснабжения, системы холодноговодоснабжения, системы водоотведения, системы теплоснабжения;

2) в Лот №2 включены работы по ремонту крыши, ремонту фасада, подвальных помещений, лестничных клеток;

3) в Лот №3 включены работы по ремонту крыши, ремонту фасада, лестничных клеток.

Между тем, указанные в лотах виды работ не связаны между собой технологически ифункционально. Данные виды работ требуют наличие различных допусков, свидетельств, регулируются различными нормами и правилами.

Также и в п. 16.3. Технического задания лота №1,лота №2,лота№3 указано, что рабочая комиссия по приемке в эксплуатацию завершенного капитальным ремонтом объектаформируется по видам работ, что только ещѐ раз подтверждает не связанность данных видов работ.

На сайте правления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области <http://solutions.fas.gov.ru/to/murmanskoe-ufas-rossii/08-04-15-33-c06dd37b-a484-4b5d-a0eadb72d7a0e80e>, размещено Решение по делу № 08-04/15-33 о нарушении антимонопольного законодательства от 18 декабря 2015 года, в котором антимонопольный орган приводит критерии отсутствия технологической взаимосвязи между выполняемыми работами, в числе которых:

1. Различный результат работ, что обусловлено различными качественными характеристиками, техническими характеристиками, в том числе эксплуатационными показателями.

2. Отсутствие основного признака взаимосвязи различных видов работ – взаимной обусловленности объектов друг другом, то есть невозможность выполнить один вид работ без другого в одну единицу времени.

Поскольку ремонт системы водоснабжения и водоотведения, ремонт системы электроснабжения, ремонт системы теплоснабжения, ремонт крыши, ремонт подвальных помещений, ремонт фасада не зависят во временном периоде друг от друга, то это значит, что они технологически и функционально не взаимосвязаны друг с другом.

3. Различные квалификационные требования к лицам, выполняющим работы, отсутствие единого технологического процесса выполнения работ.

4. Отсутствие экономической целесообразности объединения работ;

5. Необоснованная потребность заказчика в объединения работ.

6.Экономический интерес хозяйствующих субъектов и экономическая целесообразность разделения работ.

При этом, ФАС указала, что при формировании лота заказчику необходимо учитывать не только технологическую и функциональную взаимосвязь, но и способность потенциальных участников закупки (в том числе производителей товара) поставить указанный товар и принять участие в аукционе.

Таким образом, ФАС пришла к выводу, что в нарушение части 2, 3 статьи 17 Закона о защите конкуренции Заказчиком в один лот были включены технологически и функционально не связанные между собой работы, что привело к ограничению конкуренции при проведении торгов и сокращению количества участников.

В нашем случае, объединение в один лот различных технологически не взаимосвязанных работ, привело к нарушению части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции», так как данные действия Фонда привели к ограничению конкуренции.

4. Фонд проводит отборы в отсутствии проектной документации, в то время как ее изготовление является обязательным в соответствии с Градостроительным кодексом РФ,
ЖК РФ, Постановлением Правительства Ульяновской области №51-П, Закона Ульяновской области № 108-ЗО от 05.07.2013г.

Фонд, как технический Заказчик, в нарушении ч.2 ст.182 ЖК РФ, не обеспечил подготовку задания на выполнение работ по капитальному ремонту, т.к. сначала надо подготовить необходимую документацию, в том числе проектную, а потом проведение отбора. Данный вывод сделан в Решении УФАС по Ульяновской области от 07.10.2016г. по Делу №13552/04-2016 на странице 10. В Приложении №1 к Программе, утвержденной Постановлением №51-П, в графе «9» «Наличие проектной документации» в отношении объектов, подлежащих капитальному ремонту в 2017 году, данные отсутствуют, что указывает на отсутствие проектной документации.

Вместе с тем, п.2. ст.48 ГрК РФ определено, что проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения капитального ремонта.

В соответствии со ст. 6.1. Закона Ульяновской области № 108-ЗО от 05.07.2013г., в перечень услуг и (или) работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме, оказание и (или) выполнение которых финансируются за счёт средств фонда капитального ремонта, который сформирован исходя из минимального размера взноса на капитальный ремонт, установленного нормативным правовым актом Правительства Ульяновской области, включены услуги по изготовлению проектной документации для осуществления капитального ремонта (п.п.8).

В совокупности вышеуказанные нормы указывают на необходимость изготовления проектной документации перед началом проведения капитального ремонта, что обеспечивается проведением отдельных отборов.

5. Фонд вводит в заблуждение претендентов на участие в отборе, включив в проект договора, приложенного в Документации, п. 4.1.5., согласно которого Фонд обязуется осуществлять строительный контроль при выполнении работ.

Между тем, Фонд не осуществляет строительный контроль. Строительный контроль осуществляется подрядчиками, определившимися по итогам проведения отборов, о чем Фонд не указывает в Договоре.

Таким образом, условия отбора №12/17 разработаны Фондом модернизации ЖКК Ульяновской области таким образом, чтобы ограничить количество хозяйствующих субъектов, претендующих на выполнение указанных работ.

Между тем, исходя из буквального и смыслового толкования нормативных положений статьи 17 Закона о защите конкуренции, запрещаются любые действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов, поскольку перечень запретов, перечисленных в статье 17 Закона о защите конкуренции, не является исчерпывающим.

В соответствии со ст. 16 Закона «О защите конкуренции» запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно ст. 17 Закона № 135-ФЗ при проведении торгов:

- запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе запрещено создавать участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

-запрещается ограничение конкуренции между участниками торгов путем включения в состав лотов товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных с товарами, работами, услугами, поставки, выполнение, оказание которых являются предметом торгов.

В силу части 1 статьи 10 Закона N 135-ФЗ запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. В частности, запрещаются действия (бездействие) доминирующего хозяйствующего субъекта, создающие препятствия доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам (п. 9 ч. 1 ст. 10 Закона N 135 - ФЗ).

Указанная норма направлена на защиту субъектов предпринимательской деятельности не только в плане поддержки собственно конкуренции, но и в антимонопольных целях, что отвечает требованиям части 1 статьи 1 Закона N 135-ФЗ, согласно которой данный Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

Субъектом правонарушения, предусмотренного статьей 10 указанного Закона, является хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на соответствующем рынке работ (услуг). Как следует из части 1 статьи 5 Закона N 135-ФЗ ФЗ доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Исходя из правовой позиции, изложенной в Определении Высшего Арбитражного суда Российской Федерации об отказе в передаче дела в Президиум ВАС РФ от 1708.2012 №ВАС - 10772/12 по делу А75-5016/11, Фонд модернизации признается единственным хозяйствующим субъектом, предоставляющим доступ к объектам для выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах Ульяновской области, так как на него возложены полномочия Регионального оператора по капитальному ремонту в Ульяновской области, поэтому занимает доминирующее положение на рынке предоставления доступа к объектам для выполнения данных подрядных работ.

**Содержание жалобы ООО «Монтажник-Димитровград»:**

Фонд модернизации ЖКК Ульяновской области (далее-Фонд) опубликовал на официльном сайте http://fondkr73.ulregion.ru Приказ № 148-П от 08.10.2016г. (**субботний выходной день)** о возобновлении проведения отбора подрядных организаций и о внесении изменений в документацию по проведению отбора подрядных организаций № 12/17 с 08:00 08.10.2016г. со сроком окончания подачи заявок на участие в данном отборе 11.10.2016г.

**На 09:20 (МСК+1) 11.10.2016г. на официальной странице сайта данного отбора были размещены следующие файлы:**

1. "Приказ № 148-П от 08.10.2016г о возобновлении проведения отбора подрядных организаций и о внесении измеений в документацию по проведению отбора подрядных организаций";

2. "Приказ № 130-П от 28.09.2016г. о приостановлении проведения отбора подрядных организаций";

3. "Приложение № 2 к Техническоу заданию Лот № 1";

4. "Приложение № 2 к Техническоу заданию Лот № 2";

5. "Приложение № 2 к Техническоу заданию Лот № 3";

6. "Извещение о проведении отбора подрядных организаций";

7. "Документация по проведению отбора подрядных организаций";

8." Реквизиты для перечисления обеспечения заявки на участие в отборе подрядных организаций";

9. "Техническое задание Лот 1";

10. "Техническое задание Лот 2";

11. "Техническое задание Лот 3";

12."Извещение о проведении отбора подрядных организаций (новая редакция)";

15. "Документация по проведению отбора подрядных организаций (новая редакция)".

Согласно Извещению о проведении отбора подрядных организаций (новая редакция) и Документации по проведению отбора подрядных организаций,

Отбор № 13/17 состоял из 2 **(двух) лотов.**

**Лот № 1 цена лота – 13 208 117,79 руб.**

**Лот № 2 цена лота: 14 445 881,27 руб.**

Отсутствовал, присутствовавший ранее, Лот № 3 на выполнение капитального ремонта инженерных систем МКД в г.Димитровграде сумму 19 979 829,76 руб , и в извещении, и в документации к отбору с пометкой "новая редакция".

На 11:00 (МСК+1) 13.10.2016г. на той же официальной странице сайта данного отбора произошли существенные изменения , что выражается в следующем**:**

1. Исчез файл Документация по проведению отбора подрядных организаций (новая редакция);
2. Появился файл "Приложение № 2 к Техническоу заданию Лот № 3 (новая редакция).

И это самое интересное - содержание файлов "Извещение о проведении отбора подрядных организаций (новая редакция)" изменилась, а именно появился ЛОТ №3.

Данные обстоятельства вызывают удивление и недоумение, на основании каких нормативно-правовых документов:

1) Фондом, после внесения изменений в извещение и документацию, установлен срок подачи заявок - 4 дня, из которых 2 дня являются нерабочими.

Учитывая, что пунктом 5.2 Документации по отбору от 07.09.2016г. предусмотрено, что при внесении изменений срок подачи заявки должен быть продлён таким образом, чтобы с даты размещения информации о таких изменениях до даты окончания срока подачи заявок этот срок составлял **не менее десяти календарных дней**.

2) включается дополнительно один лот, при этом не публикуется извещение о внесении изменений или что-либо ещё, отражающее существенное изменение отбора почти на 20 миллиона рублей, сроки подачи заявок не меняются вообще никак! Допускаю, что данный лот был включен в извещение уже после истечения срока подачи заявок.

3) исключается файл «документация по проведению отбора подрядных организаций (новая редакция) из состава опубликованных документов.

Данными действиями Фонд нарушил действующее законодательство и ввел в заблуждение потенциальных участников отбора, в том числе и ООО "Монтажник-Д".

Кроме того, детально ознакомившись с файлом "Приложение № 2 к Техническоу заданию Лот № 3 (новая редакция)" отбора №12/17 (опубликованным не ранее 09:40 11.10.2016г.), выявлены неверно посчитанные итоги опубликованных смет.

Конечные суммы большей части смет исправлены в меньшую сторону.

Суммарная стоимость работ, исходя из объемов и утвержденных локальных смет, должна составлять 28 393 098,64 руб., что на 8 413 268,88 рублей выше опубликованной.

Возникает недопонимание, либо Заказчику требуется выполнение не всего объема работ, опубликованных в смете, либо Заказчик искусственно занижает стоимость работ и материалов. Но при этом, не определено, за счет каких резервов и на какие цели, Фонд решил сэкономить 30 % от нормативной стоимости работ.

Рассмотрение указанной жалобы будет происходить в **15-40 19.10.2016** **в Ульяновском УФАС России по адресу: г. Ульяновск, ул. Гончарова, 2, 1-й этаж, зал заседаний.**