

1. Фонд капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы

101000, Москва, ул. Маросейка, д. 11/4 стр. 3

2. ООО «Паллада»

117105, Москва, пр-д Нагатинский 1-й, д. 6, стр. 1, комн. 101Б

3. ФАС России

125993, Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, Д-242, ГСП-3

## РЕШЕНИЕ

по делу № 2-19-8735/77-17 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных подрядных организаций

27.07.2017 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия)

при участии в заседании:

Фонд капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы

ООО «Паллада»

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Паллада» от заключения договора с Фондом капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме ЗАО г. Москвы по 1 адресу (реестровый № FKR29121600098), поданное в соответствии с главой VII Положения, утвержденного Постановлением Правительства РФ 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» (далее — Положение),

УСТАНОВИЛА:

14.07.2017 в Московское УФАС России поступило Обращение Фонда капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы (далее — Заказчик), направленное из ФАС России (исх. от 12.07.2017 № РП/47323/17), о проведении проверки факта уклонения общества с ограниченной ответственностью «Паллада» (далее — ООО «Паллада», Общество) от заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме ЗАО г. Москвы по 1 адресу (реестровый № FKR29121600098) (далее — Аукцион) (вх. № 33396-ЭП/17).

Указанное Обращение рассматривается в соответствии с пунктом 259 Положения, а также поручением ФАС России (исх. от 17.08.2017 № РП/47323/17).

В заседании представитель Заказчика доводы и требования заявления поддержал.

Представитель ООО «Паллада» возразил по заявлению.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Проведение Аукциона осуществляется в соответствии с Положением 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, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 (далее — Положение).

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен электронный аукцион на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме ЗАО г. Москвы по 1 адресу.

Согласно представленным материалам и информации на электронной торговой площадке АО «Единая электронная торговая площадка» по адресу [www.roseltorg.ru](http://www.roseltorg.ru) 29.12.2016 Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона. Дата проведения торгов — 09.02.2017. Начальная (максимальная) цена договора — 24 618 681,52 рублей.

В соответствии с протоколом проведения аукциона в электронной форме от 09.02.2017 победителем Аукциона признано ООО «Паллада», предложившее наименьшее ценовое предложение (23 018 467, 13 рублей).

Пунктом 6.1.9 Аукционной документации предусмотрено, что победителем электронного аукциона признается участник электронного аукциона, предложение

которого предусматривает наибольшее снижение начальной (максимальной) цены договора.

В соответствии с пунктом 197 Положения, договор об оказании услуг не может быть заключен ранее чем через 10 дней и позднее чем через 20 дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона, протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе.

Пунктом 7.1.2 Аукционной документации установлено аналогичное требование.

Таким образом, рассматриваемый договор подлежал заключению до 01.03.2017.

Согласно пункту 185 Положения, заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола проведения электронного аукциона передает победителю электронного аукциона проект договора об оказании услуг, который составляется путем включения цены договора об оказании услуг, предложенной победителем электронного аукциона при проведении электронного аукциона, в проект договора об оказании услуг, прилагаемый к документации об электронном аукционе.

Следовательно, Заказчик был обязан до 13.02.2017 передать победителю Аукциона проект договора.

Исходя из представленных сведений и материалов установлено, что 10.02.2017 Заказчиком в адрес Общества направлен проект договора для его подписания посредством электронной почты. Данный факт Обществом не оспаривается.

Согласно пункту 19 Информационной карты Аукционной документации в течение 5 дней с даты получения проекта договора в порядке, установленном в разделах 6 и 7 Аукционной документации победитель электронного аукциона или иной участник, с которым заключается договор, должен подписать договор и передать его заказчику.

Пунктом 16 Информационной карты Аукционной документации установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора в размере 30 процентов от начальной (максимальной) цены договора и составляет 7 385 604,46 рублей.

Обеспечение исполнения договора предоставляется Заказчику участником электронного аукциона, с которым заключается договор, вместе с проектом договора, подписанным со стороны участника электронного аукциона.

Способ обеспечения исполнения обязательств по договору определяется участником электронного аукциона, с которым заключается договор, самостоятельно из числа способов, указанных в пункте 7.1.6 названной документации.

Пунктом 7.1.6 Аукционной документации установлено, что исполнение договора обеспечивается:

банковской гарантией, выданной банком, включенным в предусмотренной статьей 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения (далее — банковская гарантия);

обеспечительным платежом.

Согласно пункту 208 Положения, банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка (далее — гарант), на условиях, определенных гражданским законодательством, и должна соответствовать следующим требованиям:

а) быть безотзывной;

б) максимальное отношение совокупной суммы кредитных требований банка к одному заемщику или группе связанных заемщиков к собственным средствам (капиталам) банка не должно превышать 25 процентов, установленных Инструкцией Центрального Банка Российской Федерации;

в) банковская гарантия должна быть выдана банком, имеющим действующую лицензию Центрального Банка Российской Федерации;

г) требование к банковской гарантии может быть предъявлено гаранту для выплаты суммы обеспечения исполнения обязательств по решению заказчика в случае неисполнения участником электронного аукциона своих обязательств по договору об оказании услуг и (или) в случае расторжения договора об оказании услуг;

д) срок действия банковской гарантии должен превышать срок выполнения работ по договору об оказании услуг не менее чем на 60 дней.

Согласно пункту 7.1.5 Аукционной документации, договор заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в размере, указанном в извещении о проведении электронного аукциона и в части III «Информационная карта электронного аукциона».

Таким образом, победителю Аукциона необходимо было в срок до 15.02.2017 представить в адрес Заказчика подписанный со своей стороны проект договора, а также обеспечение исполнения договора (денежные средства/банковская гарантия).

Между тем, в нарушение сроков, установленных пунктом 19 Информационной карты Аукционной документации 27.02.2017 Обществом в адрес Заказчика был направлен подписанный проект договора, а также обеспечение исполнения договора в виде банковской гарантии от 22.02.2017 №1433-3/1-2017 (далее — Гарантия).

Как указывает Заказчик, представленная Обществом Гарантия не соответствует требованиям Положения и Аукционной документации по следующим основаниям.

В соответствии с Актом об уклонении от заключения договора от 02.03.2017 № 1, в нарушение подпункта «г» пункта 208 Положения, представленная банковская гарантия не содержит условий, предоставляющих право Заказчику на истребование суммы (полностью или частично) в случае расторжения Договора, обязательства которого обеспечиваются банковской гарантией.

Дополнительно, пункт 9 Гарантии содержит условие о прекращении обязательств гаранта перед бенефициаром по банковской гарантии в случае прекращения действия договора в силу его досрочного расторжения или в случае иного прекращения обязательств сторон договора по иным обстоятельствам.

Кроме того, в соответствии с подпунктом «г» пункта 209 Положения и пунктом 10.2.6 Проекта договора Аукционной документации, в Гарантии, помимо сведений, предусмотренных пунктом 4 статьи 368 Гражданского кодекса Российской Федерации, должен указываться перечень документов, представляемых Заказчиком банку одновременно с требованием к осуществлению уплаты денежной суммы по банковской гарантии, а именно — расчет суммы, включаемой в требование к банковской гарантии.

Пункт 6 Гарантии устанавливает дополнительные документы (приложения) к требованию: подтверждающие факты неисполнения или ненадлежащего исполнения Принципалом обязательств по Договору.

Одновременно, согласно пункту 212 Положения недопустимо включение в банковскую гарантию:

а) положений о праве гаранта отказывать в удовлетворении требования к платежу по банковской гарантии в случае непредставления гаранту бенефициаром уведомления о нарушении принципалом условий договора об оказании услуг или расторжении договора об оказании услуг;

б) требований к предоставлению бенефициаром гаранту отчета об исполнении договора об оказании услуг.

Помимо изложенного, в пункте 5 Гарантии установлено, что «изменения и дополнения, вносимые в договор, не освобождают гаранта от обязательств по настоящей банковской гарантии в случае своевременного уведомления бенефициаром гаранта об изменениях и дополнениях договора. Бенефициар уведомляет гаранта обо всех изменениях и дополнениях, вносимых в договор, в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня вступления в силу изменений и дополнений договора», что противоречит требованиям пункта 10.2.6.1. Проекта договора и пункта 210 Положения, а именно «изменения и дополнения, вносимые в настоящий договор, не освобождают гаранта от исполнения обязательств по банковской гарантии».

В нарушение подпункта «к» пункта 209 Положения и подпункта «к» пункта 10.2.6 Проекта договора Гарантия не содержит отлагательного условия, предусматривающего заключение договора банковской гарантии по обязательствам принципала, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора.

Согласно подпункту «е» пункта 214 Положения, основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе, проекте договора об оказании услуг.

Таким образом, в установленные Положением и Аукционной документацией сроки Обществом не представлена банковская гарантия, оформленная надлежащим

образом.

Доказательств обратного Обществом не представлено.

Согласно пункту 199 Положения в случае если победитель электронного аукциона, или участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> или единственный участник электронного аукциона в срок, предусмотренный документацией об электронном аукционе, не представил заказчику подписанный договор об оказании услуг, переданный ему в соответствии с пунктами 165, 185 и 187 настоящего Положения, и (или) не представил обеспечение исполнения договора об оказании услуг, то победитель электронного аукциона, либо участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> либо единственный участник электронного аукциона признается уклонившимся от заключения договора об оказании услуг.

ООО «Паллада» было осведомлено о наличии подобного порядка.

Названным выше Актом от 02.03.2017 № 1, Общество признано уклонившимся от заключения договора по итогам проведения Аукциона.

В силу части 1 статьи 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Комиссией установлена правомерность признания победителя Аукциона — ООО «Паллада» уклонившимся от заключения договора ввиду предоставления договора с нарушением срока, а также непредоставления Обществом в установленные Аукционной документацией сроки обеспечения исполнения договора.

Кроме того, Обществом также не представлено доказательств невозможности предоставления обеспечения исполнения договора в виде денежных средств.

Согласно пункту 203 Положения, победитель электронного аукциона, участник электронного аукциона, заявке на участие в электронном аукционе которого присвоен второй номер <...> в случае их уклонения от заключения договора об оказании услуг исключаются из реестра квалифицированных подрядных организаций в порядке, предусмотренном настоящим Положением. Сведения об указанных лицах направляются в орган по ведению реестра для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций в порядке, предусмотренном разделом VII настоящего Положения.

Комиссия считает, что ООО «Паллада» не проявило должной степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательств, что, в итоге, привело к незаключению договора.

Подобные действия участника нарушают нормальный ход торгов, поскольку завершение процедуры каким-либо иным образом, кроме как заключением договора, является неприемлемым, что влечет за собой необходимость обращения Заказчика к административному органу.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Паллада» от заключения договора подтвержден.

Учитывая изложенное и руководствуясь пунктом 267 Положения, Комиссия

РЕШИЛА:

1.

1. В действиях ООО «Паллада» установлен факт уклонения от заключения договора с Фондом капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы.
2. Включить ООО «Паллада» (ИНН: 7743856228, адрес местонахождения: 117105, Москва, пр-д Нагатинский 1-й, д. 6, стр. 1, комн. 101Б; сведения об учредителе Общества: Алябьев Владимир Владимирович, ИНН: 772026837104) в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный Положением.

Примечание: в соответствии с пунктом 262 Положения, включение в реестр недобросовестных подрядных организаций информации об участнике электронного аукциона, уклонившемся от заключения договора об оказании услуг, о подрядной организации, с которой договор об оказании услуг расторгнут по решению суда, или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения договора об оказании услуг информация, содержащаяся в реестре недобросовестных подрядных организаций, неисполнение действий, предусмотренных пунктом 261 настоящего Положения, могут быть обжалованы заинтересованным лицом в судебном порядке.