

Решение № 05-04.1/30-19 РНПО

о включении информации о подрядной организации в реестр недобросовестных подрядных организаций

18.12.2019

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Омского УФАС России), в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение Регионального фонда капитального ремонта многоквартирных домов (далее – РФКР МКД, Заявитель, Заказчик) от 05.12.2019 № 05/9684 о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Дорстрой-55» (ИНН <...>) (далее – ООО «Дорстрой-55», Общество) в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный постановлением Правительства Российской Федерации 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»,

в присутствии представителей РФКР МКД – <...> (доверенность № 33 от 01.04.2019, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № 34 от 01.04.2019, личность удостоверена паспортом),

в отсутствие представителя ООО «Дорстрой-55», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения обращения по существу,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 05.12.2019 поступило обращение РФКР МКД о включении сведений об ООО «Дорстрой-55» в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный разделом VII Положения 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, утвержденного постановлением

Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 (далее – Положение).

Из обращения Заявителя следует, что по результатам электронного аукциона (идентификационный номер в Единой информационной системе в сфере закупок – 080050000061900049) между РФКР МКД и Обществом заключен договор № 2019/045/ЭА от 28.05.2019 на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества (крыш, фасадов) в многоквартирных домах (далее – договор № 2019/045/ЭА).

Пунктом 3.1 договора № 2019/045/ЭА предусмотрено, что подрядчик обязуется выполнить и сдать результат выполненных работ Заказчику в соответствии с графиком производства (выполнения) работ (приложение № 3 к договору № 2019/045/ЭА). Дата начала выполнения работ – с даты заключения договора. Конечный срок выполнения работ – 31.10.2019.

В соответствии с пунктом 3.4 договора № 2019/045/ЭА фактической датой окончания работ по каждому объекту является дата подписания Заказчиком акта приемки выполненных работ по форме КС-2.

Согласно пункту 9.3 договора № 2019/045/ЭА исполнитель обязан обеспечить надлежащее выполнение работ как по договору в целом, так и по отдельным объектам в сроки, установленные графиком.

Вместе с тем, по состоянию на 01.11.2019 работы на объектах были не выполнены в полном объеме, акты приемки выполненных работ Заказчиком не подписаны, в связи с чем, РФКР МКД в адрес ООО «Дорстрой-55» было направлено уведомление об одностороннем расторжении договора № 2019/045/ЭА.

Письмами от 22.11.2019 № 05/9165, от 28.11.2019 № 05/9413 РФКР МКД продлил срок вступления в силу решения и уведомления об одностороннем расторжении договора № 2019/045/ЭА до 03.12.2019.

03.12.2019 РФКР МКД ввиду невыполнения ООО «Дорстрой-55» работ в полном объеме в сроки, установленные договором № 2019/045/ЭА, нарушения сроков выполнения работ более чем 15 календарных дней (с учетом писем РФКР МКД от 22.11.2019 № 05/9165, от 28.11.2019 № 05/9413), руководствуясь разделом 12 договора № 2019/045/ЭА, пунктами 226, 227 Положения уведомил Общество о расторжении договора № 2019/045/ЭА в одностороннем порядке с 03.12.2019.

На основании изложенного, в соответствии с пунктом 258 Положения РФКР МКД направлены документы и информация в антимонопольный орган для рассмотрения вопроса о включении сведений об ООО «Дорстрой-55» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 09.12.2019 № 05-13093 Обществом представлены письменные возражения на обращение РФКР МКД (вх. Омского УФАС России от 11.12.2019 № 12408), в которых указывает, что основанием для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия).

Действия (бездействие) субъекта должно оцениваться не с позиции гражданско-правовой ответственности, при наступлении которой предполагается вина контрагента, не исполнившего или ненадлежащим образом исполнившего свои обязательства, а применительно к административной ответственности, при наступлении которой, административный орган должен доказать вину привлекаемого к административной ответственности лица.

При включении в реестр недобросовестных подрядных организаций антимонопольный орган не должен ограничиться констатацией факта нарушения и обязан исследовать все обстоятельства нарушения, его причины, степень вины участника. Простая формальная констатация нарушения, как основания для включения в реестр, недопустима.

В рассматриваемой ситуации ООО «Дорстрой-55» не имело намерения уклоняться от исполнения контракта и не совершало к этому умышленных действий. Основной причиной послужили погодные условия, и, в частности, повышенные осадки, не позволявшие производить работы.

ООО «Дорстрой-55» подано исковое заявление в Арбитражный суд Омской области об оспаривании решения РФКР МКД об одностороннем расторжении договора. Делу присвоен № А46-23450/2019.

Омское УФАС России не вправе оценивать добросовестность участников гражданских правоотношений с точки зрения гражданского законодательства, подменяя тем самым суд. Соответственно, по мнению ООО «Дорстрой-55», не имеется возможности включить в реестр недобросовестных подрядных организаций подрядчика, чья добросовестность будет оцениваться судом.

В своих письменных пояснениях Общество также обращает внимание на то, что до настоящего времени не установлено какой объем работ по договору не выполнен, не определен процент выполненных и невыполненных работ, не составлены соответствующие акты.

В связи с чем, ООО «Дорстрой-55» просит не включать сведения об Обществе в реестр недобросовестных подрядных организаций.

3. В процессе рассмотрения обращения РФКР МКД Комиссией Омского УФАС России установлено следующее.

В силу пункта 254 Положения ведение реестра недобросовестных подрядных организаций осуществляется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства (далее – орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций), в соответствии с утвержденными им методическими рекомендациями.

Из положений пунктов 259, 263 Положения следует, что в течение 10 рабочих дней со дня поступления документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 Положения, орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, осуществляет проверку фактов, содержащихся в указанных документах и информации. По результатам рассмотрения документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 Положения, выносится решение. *В случае подтверждения достоверности фактов, содержащихся в направленных заказчиком документах и информации, орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, выносит решение о включении информации о недобросовестной подрядной организации, предусмотренной пунктом 256 настоящего Положения, в реестр недобросовестных подрядных организаций.* В ином случае орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, выносит решение об отказе во включении информации о подрядной организации в реестр недобросовестных подрядных организаций.

В соответствии с пунктом 255 Положения *в реестр недобросовестных подрядных организаций включается информация о победителе электронного аукциона или об участнике электронного аукциона, заявке на участие в электронном аукционе которого присвоен*

второй номер <...> или о единственном участнике электронного аукциона, уклонившихся от заключения договоров о проведении капитального ремонта, а также о *подрядных организациях*, с которыми договоры о проведении капитального ремонта расторгнуты по решению суда или *в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения договора о проведении капитального ремонта в связи с существенным нарушением участниками электронных аукционов условий таких договоров.*

Согласно пункту 258 Положения в случае расторжения договора о проведении капитального ремонта по решению суда или в случае расторжения договора о проведении капитального ремонта заказчиком в одностороннем порядке в случаях, предусмотренных Положением, заказчик в течение 3 рабочих дней со дня расторжения договора о проведении капитального ремонта направляет в орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, информацию, предусмотренную подпунктами «в» – «з» пункта 256 Положения, а также копию решения суда о расторжении договора о проведении капитального ремонта или в письменной форме обоснование причин расторжения договора о проведении капитального ремонта заказчиком в одностороннем порядке.

Из содержания пункта 225 Положения следует, что расторжение договора о проведении капитального ремонта допускается по инициативе заказчика, в том числе в виде одностороннего расторжения договора о проведении капитального ремонта, или подрядной организации (основания такого расторжения устанавливаются в договоре о проведении капитального ремонта).

Подпунктом «е» пункта 226 Положения установлено, что Заказчик вправе расторгнуть договор о проведении капитального ремонта в одностороннем порядке с взысканием причиненных убытков, в том числе *в случае нарушения подрядной организацией сроков оказания услуг и (или) выполнения работ продолжительностью более 15 календарных дней по любому из многоквартирных домов.*

Из представленных материалов и информации следует, что по результатам электронного аукциона (идентификационный номер в Единой информационной системе в сфере закупок – 080050000061900049) между РФКР МКД и ООО «Дорстрой-55» заключен договор № 2019/045/ЭА.

В соответствии с пунктом 1.1 договора № 2019/045/ЭА заказчик поручает, а исполнитель принимает на себя обязательства выполнить работы по капитальному ремонту общего имущества (крыш, фасадов) в многоквартирных домах, расположенных по адресам, предусмотренным адресным перечнем многоквартирных домов (приложение № 1), в соответствии с проектно-сметной документацией (приложение № 2) и техническим заданием на выполнение строительно-монтажных работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах (приложение № 6), включая выполнение строительно-монтажных работ на Объекте, поставку материалов, изделий, конструкций, оборудования, своевременное устранение недостатков, сдачу каждого Объекта после выполнения работ по капитальному ремонту по Акту о приемке оказанных услуг и (или) выполненных работ по капитальному ремонту многоквартирного дома, выполнение обязательств в течение гарантийного срока, выполнение иных неразрывно связанных с Объектом работ, а Заказчик принимает надлежащим образом выполненные подрядчиком работы и оплачивает их в порядке и сроки, предусмотренные договором.

Согласно адресному перечню многоквартирных домов (приложение № 1 к договору № 2019/045/ЭА) работы по капитальному ремонту общего имущества необходимо выполнить на следующих объектах:

- Объект № 1 (крыши) – г. Омск, ул. Андрианова, д. 6;
- Объект № 2 (крыши) – г. Омск, ул. Энтузиастов, д. 31;

– Объект № 3 (фасады) – г. Омск, ул. Энтузиастов, д. 65б;

– Объект № 4 (крыши) – Омская область, Омский район, д.п. Чернолучинский, ул. Советская, д. 5;

– Объект № 5 (фасады) – Омская область, Омский район, с. Красноярка, ул. Гагарина, д. 11.

Пунктом 3.1 договора 2019/045/ЭА установлено, что исполнитель обязуется выполнить работы по договору в соответствии с графиком производства (выполнения) работ по договору (приложение № 3). Никакие задержки и нарушения в выполнении работ не могут служить основанием для требования подрядчика о продлении сроков выполнения работ, за исключением случаев, специально оговоренных в договоре.

Начальный срок выполнения работ по договору – с даты заключения договора, конечный срок выполнения работ – 31.10.2019.

Из положений пункта 9.3 договора № 2019/045/ЭА также следует, что исполнитель обязан обеспечить надлежащее выполнение работ как по договору в целом, так и по отдельным объектам в сроки, установленные графиком.

Фактической датой окончания работ по каждому Объекту является дата подписания Заказчиком Акта приемки выполненных работ по форме КС-2 по Объекту (пункт 3.4 договора 2019/045/ЭА).

В разделе 6 договора № 2019/045/ЭА установлен порядок приемки выполненных работ.

В соответствии с пунктом 6.5 договора № 2019/045/ЭА по завершении работ по капитальному ремонту на Объекте, подрядчик направляет заказчику письменное уведомление с приложением исполнительной документации (сертификатов, паспортов (требуемых законодательством РФ), актов на скрытые работы, актов испытаний, актов проверки и приёмки отдельных узлов и систем, протоколов измерений, исполнительных смет, исполнительных схем (чертежей) и другой исполнительной документации, относящейся к выполненным объемам работ). Уведомление о завершении работ подрядчик направляет заказчику в день завершения работ.

Приемка Объекта производится только после выполнения всех работ в полном соответствии с нормативно-технической и проектно-сметной документацией, а также после устранения всех дефектов в соответствии с пунктом 6.3 договора (пунктом 6.4 договора № 2019/045/ЭА).

Согласно пункту 6.7 договора № 2019/045/ЭА Объект считается принятым со дня подписания Акта приемки работ по Объекту.

Из положений пункта 6.11 договора № 2019/045/ЭА следует, что по завершению капитального ремонта Объектов по договору подрядчик в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента подписания Акта приемки работ по Объекту предоставляет полный комплект документов, связанных с выполнением работ по Объекту, в том числе счет, Акт КС-2, прошедший проверку достоверности определения сметной стоимости выполненного капитального ремонта, справку КС-3, согласование Акта КС-2 с организацией, осуществляющей строительный контроль (при наличии), и лицами, указанными в пункте 2.8. договора.

Из представленных ООО «Дорстрой-55», РФКР МКД документов Комиссией установлено, что из 5 объектов, указанных в адресном перечне многоквартирных домов (приложение № 1 к договору № 2019/045/ЭА), РФКР МКД не приняты работы ни по одному Объекту.

Согласно графику производства (выполнения) работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов (приложение № 3 к договору № 2019/045/ЭА) срок выполнения работ по Объектам №№ 1, 2, 4 установлен с момента заключения договора по 01.10.2019. Сдача-приемка выполненных работ – с 02.10.2019 по 31.10.2019. По Объектам №№

3, 5 срок выполнения работ с момента заключения договора по 15.09.2019. Сдача-приемка выполненных работ – с 16.09.2019 по 15.10.2019.

В соответствии с пунктом 12.1 договора № 2019/045/ЭА договор может быть расторгнут досрочно, в том числе в одностороннем порядке в случаях, предусмотренных договором.

Согласно подпункту «е» пункта 12.4 договора № 2019/045/ЭА заказчик вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке с взысканием причиненных убытков, направив подрядчику уведомление о расторжении договора, в случае нарушения подрядчиком срока выполнения работ продолжительностью более 15 календарных дней по любому из многоквартирных домов.

Из содержания пункта 12.6 договора № 2019/045/ЭА следует, что решение Заказчика об одностороннем расторжении договора вступает в силу и договор считается расторгнутым по истечении 15 рабочих дней с даты с даты надлежащего уведомления заказчиком подрядчика об одностороннем отказе от исполнения (одностороннем расторжении) договора в соответствии с пунктом 12.5 договора. Подрядчик обязан в течение 10 (десяти) календарных дней, начиная со дня, следующего за днем получения уведомления (но не позднее истечения 15 рабочих дней с даты с даты надлежащего уведомления заказчиком), письменно зафиксировать виды и объемы работ, выполненные на дату расторжения договора, и передать заказчику составленные в ходе фиксации документы на согласование. Заказчик обязан в течение 30 (тридцати) календарных дней, начиная со дня, следующего за днем получения вышеуказанных документов, согласовать их или направить мотивированное возражение (отказ в согласовании).

01.11.2019 РФКР МКД в адрес ООО «Дорстрой-55» направлено уведомление о расторжении договора № 2019/045/ЭА в одностороннем порядке.

Письмами от 22.11.2019 № 05/9165, от 28.11.2019 № 05/9413 РФКР МКД продлил срок вступления в силу решения и уведомления об одностороннем расторжении договора № 2019/045/ЭА до 03.12.2019.

03.12.2019 РФКР МКД ввиду невыполнения ООО «Дорстрой-55» работ в полном объеме в сроки, установленные договором № 2019/045/ЭА, нарушения сроков выполнения работ более чем 15 календарных дней (с учетом писем РФКР МКД от 22.11.2019 № 05/9165, от 28.11.2019 № 05/9413), руководствуясь разделом 12 договора № 2019/045/ЭА, пунктами 226, 227 Положения уведомил Общество о расторжении договора № 2019/045/ЭА в одностороннем порядке с 03.12.2019.

Учитывая, что в установленный графиком производства (выполнения) работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов (приложение № 3 к договору № 2019/045/ЭА) (с учетом писем РФКР МКД от 22.11.2019 № 05/9165, от 28.11.2019 № 05/9413) срок сдачи-приема выполненных работ работы по Объектам не были выполнены, Комиссия приходит к выводу, что Заказчиком правомерно было принято решение о расторжении в одностороннем порядке договора 2019/045/ЭА.

При этом работы по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов по Объектам не выполнены и после направления Заказчиком уведомления о расторжении договора 2019/045/ЭА.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные

основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределённостью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

В настоящем случае следует признать, что Общество, приняв на себя обязательства по договору № 2019/045/ЭА, их не исполнило. Доказательств невозможности надлежащего исполнения договорных обязательств, принятия мер к выполнению работ по каждому Объекту, совершения действий, которые возможно было оценить в качестве достаточных для исполнения обязательств, при той степени заботливости и осмотрительности, которая требуется от лица, заключившего договор в общественных интересах, представлено не было. При таких обстоятельствах у Комиссии Омского УФАС России отсутствуют объективные основания для невключения сведений об ООО «Дорстрой-55» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

По результатам проверки представленных РФКР МКД сведений в отношении ООО «Дорстрой-55», на основании пункта 263 Постановления № 615 Комиссия

РЕШИЛА:

Включить информацию об обществе с ограниченной ответственностью «Дорстрой-55» (ИНН <...>) – победителе электронного аукциона на право заключения договора на оказание услуг или выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах (извещение № 080050000061900049) в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

