

РЕШЕНИЕ

06 декабря 2019 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...> – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

<...> – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии;

рассмотрев обращение Фонда модернизации и развития жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований Новосибирской области о включении в реестр недобросовестных подрядных организаций информации об обществе с ограниченной ответственностью «ГГС-Термо» (ИНН 5406684537, КПП 540601001, ул. Дуси Ковальчук, д. 252/1, оф. 304, г.Новосибирск, 630082),

в отсутствие:

представителя Фонда модернизации и развития жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований Новосибирской области;

в присутствии:

представителей ООО «ГГС-Термо» - <...> (по доверенности), <...> (по доверенности),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение Фонда модернизации и развития жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований Новосибирской области (вх. 14052 от 22.11.2019г.) о включении информации об обществе с ограниченной ответственностью «ГГС-Термо» в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный п. 255 Постановления 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» (вместе 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»).

Сведения о лице, в отношении которого принимается решение о включении в реестр недобросовестных подрядных организаций:

ООО «ГГС-Термо» (ИНН 5406684537, КПП 540601001, ул. Дуси Ковальчук, д. 252/1, оф. 304, г.Новосибирск, 630082).

Фонд модернизации и развития жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований Новосибирской области сообщает следующее.

Согласно пункту 258 Положения о привлечении специализированной некоммерческой организации, 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 РФ от 01.07.2016 № 615 (далее - Положение), направляем информацию о расторжении в одностороннем порядке договора от 10.01.2019 № РТС254А180616(Д), заключенного между Фондом модернизации и развития жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований Новосибирской области с обществом с ограниченной ответственностью «ГГС-Термо» для рассмотрения и принятия решения о включении общества с ограниченной ответственностью «ГГС-Термо» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

1. Дата заключения неисполненного договора о проведении капитального ремонта - 10.01.2019.

2. Предмет электронного аукциона - выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества

многоквартирных домов.

3. Цена договора о проведении капитального ремонта - 10 810 441 рубль 08 копеек.

4. Начало и срок выполнения работ:

ремонт крыши, внутридомовой инженерной системы канализования и водоотведения, внутридомовой инженерной системы горячего водоснабжения, внутридомовой инженерной системы холодного водоснабжения, внутридомовой инженерной системы электроснабжения - с даты подписания договора, срок выполнения каждого вида работ - 100 дней.

ремонт внутридомовой инженерной системы теплоснабжения - с 15.05.2019, срок выполнения работ - 100 дней.

5. Номер электронного аукциона - РТС254А180616, номер закупки в ЕИС -205150000011800288.

6. Основание расторжения договора о проведении капитального ремонта - нарушение сроков выполнения работ продолжительностью более 15 календарных дней.

7. Дата расторжения договора о проведении капитального ремонта - 19.11.2019.

Согласно разделу 13 Договора, Заказчик (Фонд модернизации и развития жилищно- коммунального хозяйства муниципальных образований Новосибирской области) вправе расторгнуть Договор в одностороннем порядке с взысканием причиненных убытков в следующих случаях:

«13.2.1. Систематическое нарушение Подрядчиком сроков выполнения работ (2 раза и более).

13.2.2. Задержка Подрядчиком начала выполнения работ более чем на 5 календарных дней по причинам, не зависящим от Заказчика или собственников помещений в многоквартирном доме.

13.2.3. Неоднократное (2 раза и более в течение одного календарного месяца) несоблюдение (отступление от требований, предусмотренных Договором, проектной документацией, стандартами, нормами и правилами, а также иными действующими нормативными правовыми актами) Подрядчиком требований к качеству работ и (или) технологии проведения работ.

13.2.4. Неоднократное использование Подрядчиком некачественных материалов (2 раза и более в течение одного календарного месяца), изделий и конструкций, выявленных Заказчиком, Техническим заказчиком, организацией, осуществляющей строительный контроль, в соответствии с условиями Договора.

13.2.5. Прекращение членства подрядной организации в саморегулируемой организации, издание актов государственных органов в рамках законодательства Российской Федерации, лишаящих права подрядной организации на производство работ.

13.2.6. Нарушение срока замены банковской гарантии, установленного Договором, при отзыве лицензии, банкротстве или ликвидации банка-гаранта более чем на 2 рабочих дня.

13.2.7. Выявление Заказчиком после заключения договора факта недействительности представленной Подрядчиком банковской гарантии (представление поддельных документов, получение от банка-гаранта опровержения выдачи банковской гарантии подрядной организации в письменной форме).

13.2.8. Неисполнение обязательства о продлении срока банковской гарантии при изменении сроков оказания услуг и (или) выполнения работ в связи с изменением по соглашению сторон сроков оказания услуг и (или) выполнения работ либо при нарушении подрядной организацией предусмотренных Договором сроков оказания услуг и (или) выполнения работ.

13.2.9. Нарушение Подрядчиком сроков выполнения работ продолжительностью более 15 календарных дней по любому из Объектов».

Поскольку общество с ограниченной ответственностью «ГГС-Термо» не исполнило своих обязанностей по выполнению работ по капитальному ремонту общего имущества на многоквартирном доме адресу: Бердск г., Кутузова ул., 1 (ремонт внутридомовой инженерной системы канализования и водоотведения, ремонт внутридомовой инженерной системы горячего водоснабжения, ремонт внутридомовой инженерной системы теплоснабжения, ремонт внутридомовой инженерной системы холодного водоснабжения) в срок, установленный договором, и срок невыполнения превысил 15 календарных дней, о чем свидетельствуют уведомления от 23.05.2019, акты от 22.08.2019, от 16.10.2019, а также не исполнило обязательства о продлении срока банковской гарантии при нарушении предусмотренных Договором сроков выполнения работ, руководствуясь разделом 13 Договора, пунктами 226, 227 постановления Правительства Российской

Федерации от 01.06.2017 № 615, Фонд модернизации и развития жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований Новосибирской области уведомил общество с ограниченной ответственностью «ГГС-Термо» о расторжении Договора от 10.01.2019 № РТС254А180616(Д) в одностороннем порядке.

Общество с ограниченной ответственностью «ГГС-Термо» представило следующие возражения по существу рассматриваемого вопроса.

ООО «ГГС-Термо» (далее по тексту - «подрядчик», «заинтересованное лицо») возражает против включения в Реестр недобросовестных подрядных организаций информации о нем, как о недобросовестном поставщике, считает расторжение договора незаконным, поведение Фонда модернизации и развития жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований Новосибирской области недобросовестным, в связи с чем подрядчиком в Арбитражный суд Новосибирской области подано соответствующее исковое заявление.

Незаконность и необоснованность одностороннего расторжения договора №РТС254А180616(Д) от 10.01.2019г. (далее по тексту - Договор) Фондом модернизации и развития жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований Новосибирской области (далее по тексту - Фонда развития ЖКХ, «Фонд»), является по мнению ООО «ГГС-Термо» злоупотреблением правом, нацелено на уклонение от оплаты выполненных работ, подтверждается следующими обстоятельствами:

1) по формальному признаку Уведомление о расторжении от 24.10.2019г., №ИС-06265 (имеется в материалах УФАС) согласно описи, представленной заявителем Фондом модернизации ЖКХ направлено в адрес ООО «ГГС-Термо» по ул. Татарской, 83 (л.д. 7 материала УФАС). При этом Фонд модернизации ЖКХ еще 02.08.2019г. был уведомлен об изменении юридического и фактического адресов соответствующим письмом (копия письма прилагается), вследствие чего по мнению заинтересованного лица Уведомление от 24.10.2019г. является ненадлежащим и не может повлечь правовых последствий расторжения договора, так как именно с фактом надлежащего уведомления закон (ст. ст. 450.1., 716 ГК РФ) связывает возникновение правовых последствий как расторжения договора, так и включения сведений в реестр недобросовестных подрядных организаций; нарушение порядка уведомления о расторжении договора в одностороннем порядке стороны договора влечет применения последствий недействительной сделки в соответствии с положениями ст. 168 ГК РФ.

2) учитывая фактические обстоятельствам дела подрядчик не может быть привлечен к ответственности за нарушение сроков исполнения договора №РТС254А180616(Д) от 10.01.2019г. в связи с тем, что сроки выполнения работ неоднократно откладывались не по вине подрядчика, о чем Фонд модернизации ЖКХ был незамедлительно уведомлен:

- в начале производства работ собственники жилых помещений многоквартирного дома по адресу Новосибирская область, г. Бердск, ул. Кутузова, д. 1 (далее по тексту - «МКД») отказались допускать Подрядчика в квартиры для проведения ремонта ВО, ГВС, ХВС до окончания отопительного сезона, с целью совмещения монтажа всех упомянутых систем внутри квартиры со сроками работ по замене сетей ТС (копия письма Подрядчика от 24.01.2019г., исх. №02/ГТ с приложением соответствующего письма ООО «ЖЭУ Вымпел», обращения жителей дома, протокола внеочередного общего собрания собственников квартир МКД в копиях прилагается). ООО «ГГС-Термо» считает, что данное существенное обстоятельство должно было быть основанием для внесения изменений в график производства работ, но от внесения изменений Фонд уклонился;

- просьба совета дома о проведении замены большинства внутриквартирных инженерных сетей, в том числе у жителей, которые изначально представили отказ от выполнения внутриквартирных работ, а впоследствии его отозвали (копия письма Подрядчика от 17.07.2019г., исх. №75/ГТ с приложением соответствующего письма ООО «ЖЭУ Вымпел») снова внесло коррективы в очередность работ; в процессе производства работ выяснилось, что частичная замена некоторых стояков фактически не возможна, так как состояние старых систем не позволяет производить работы по их сварке с новыми материалами, процессы разрушения необратимы (копия Письма Подрядчика от 28.10.2019г., исх. №117/ГТ), о чем Фонд был уведомлен, но письменных указаний и содействия не представил;

- начиная с июля 2019г. и по настоящее время МУП КБУ г. Бердска не обеспечило отключение горячего водоснабжения для безопасного производства работ по замене трубопровода ГВС в МКД (копия Письма от 19.11.2019г., №127/ГТ, писем №88/ГТ от 26.08.2019 и №1408/1 от 14.08.2019 прилагается), работы произведены только после безопасного отключения горячего водоснабжения;

- в процессе производства работ выявлялись несоответствие проектной документации фактическому оборудованию инженерных систем дома (дефект исходных данных), о чем Подрядчик уведомил Фонд (копия Письма от 06.09.2019г., исх. №96/ГТ, Письма от 28.10.2019г., исх. Б/Н29.10.2019г., исх. №118/ГТ, прилагается), письменных указаний по данному поводу не последовало;

- хотя по состоянию на дату предполагаемого Фондом расторжения договора проектно-сметная документация по договору №РТС254А180616(Д) от 10.01.2019г. не приведена была в соответствие с фактическим состоянием многоквартирного дома, указаний от Фонда модернизации ЖКХ в связи с этим не поступало, несмотря на надлежащее уведомление (копия Письма от 06.09.2019г., №96/ГТ, письма от 28.10.2019г. прилагается), при этом ООО «ГГС-Термо» все-таки смог завершить работы несмотря на всякое противодействие и предъявил результат работ к приемке 29.11.2019г. (Письмо №131/ГТ от 29.11.2019г. прилагается);

Учитывая изложенное выше и факт, что все работы по договору №РТС254А180616(Д) от 10.01.2019г., ООО «ГГС-Термо» считает Уведомление о расторжении договора в одностороннем порядке №ИС-06265 от 24.10.2019 г. незаконным и необоснованным, более того, основанным на противоречивом поведении самого Фонда модернизации ЖКХ.

Так, несмотря на ранее имевшуюся переписку с требованиями об устранении выявленных строительным контролем недостатков, Фонд модернизации ЖКХ подтвердил намерение исполнения договора неоднократно, в том числе путем направления в адрес ООО «ГГС-ТЕРМО» соответствующего письма о том, что данный договор является действующим, а обязательства Подрядчик выполняет добросовестно, замечания устраняются активно, а фактически выполненные и выполняемые работы будут приняты (копия письма от 11.10.2019г., №ИС-05961 прилагается).

Довод о непредставлении продлении банковской гарантии на дату расторжения договора №РТС254А180616(Д) от 10.01.2019г. также не является состоятельным, так как на момент предполагаемого расторжения - 19.11.2019г., а также на момент поступления в Новосибирское УФАС России заявления Фонда (вх. №14052 от 22.11.2019г.) банковская гарантия, имеющаяся в распоряжении Фонда являлась действующей (копия банковской гарантии прилагается).

Положениями ст. 401 ГК РФ установлено, что 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. По мнению ООО «ГГС-Термо», в рассматриваемом случае, как и в иной практике рассмотрения аналогичных заявлений Фонда модернизации ЖКХ Новосибирским УФАС России, возможно применение по аналогии правовой позиции, сформулированной в Определениях Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.09.2012 N ВАС-11617/12, от 12.07.2013 N ВАС-8371/13, Обзоре судебной практики ВС РФ от 28.06.2017г., согласно которой включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является санкцией за недобросовестное поведение участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств. Согласно представленным документам и фактическим правоотношениям сторон, в действиях ООО «ГГС-Термо» (как подрядчика) отсутствует умышленное уклонение от выполнения договора и принятых по нему обязательств. Наоборот, ООО «ГГС-Термо» не приостанавливало выполнение социально ориентированных работ, а собственными силами, без авансирования и без необходимого содействия Фонда завершило производство работ на дату рассмотрения настоящего заявления.

Рассмотрев представленные документы и доводы лиц, участвующих в рассмотрении обращения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

Фонд модернизации ЖКХ НСО опубликовал на электронной площадке РТС-tender электронное извещение о проведении аукциона в электронной форме на заключение договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества:

- г. Бердск, Кутузова ул., 1 (ремонт внутридомовой инженерной системы канализования и водоотведения, ремонт внутридомовой инженерной системы горячего водоснабжения, ремонт внутридомовой инженерной системы теплоснабжения, ремонт внутридомовой инженерной системы холодного водоснабжения)

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок от 20.12.2018 г. на участие в аукционе были поданы три заявки (Общество с ограниченной ответственностью «ГГС-Термо», Общество с ограниченной ответственностью «Посад», Общество с ограниченной ответственностью «Спектр»).

Комиссией Фонда модернизации ЖКХ НСО по рассмотрению заявок на участие в электронном аукционе все заявки были признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

По результатам определения подрядной организации путем проведения электронного аукциона Фонд модернизации ЖКХ НСО и Общество с ограниченной ответственностью «ГГС-Термо» заключили договор от 10.01.2019 № РТС254А180616(Д).

Согласно разделу 13 Договора, Заказчик (Фонд модернизации и развития жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований Новосибирской области) вправе расторгнуть Договор в одностороннем порядке с взысканием причиненных убытков в следующих случаях:

«13.2.1. Систематическое нарушение Подрядчиком сроков выполнения работ (2 раза и более).

13.2.2. Задержка Подрядчиком начала выполнения работ более чем на 5 календарных дней по причинам, не зависящим от Заказчика или собственников помещений в многоквартирном доме.

13.2.3. Неоднократное (2 раза и более в течение одного календарного месяца) несоблюдение (отступление от требований, предусмотренных Договором, проектной документацией, стандартами, нормами и правилами, а также иными действующими нормативными правовыми актами) Подрядчиком требований к качеству работ и (или) технологии проведения работ.

13.2.4. Неоднократное использование Подрядчиком некачественных материалов (2 раза и более в течение одного календарного месяца), изделий и конструкций, выявленных Заказчиком, Техническим заказчиком, организацией, осуществляющей строительный контроль, в соответствии с условиями Договора.

13.2.5. Прекращение членства подрядной организации в саморегулируемой организации, издание актов государственных органов в рамках законодательства Российской Федерации, лишаящих права подрядной организации на производство работ.

13.2.6. Нарушение срока замены банковской гарантии, установленного Договором, при отзыве лицензии, банкротстве или ликвидации банка-гаранта более чем на 2 рабочих дня.

13.2.7. Выявление Заказчиком после заключения договора факта недействительности представленной Подрядчиком банковской гарантии (представление поддельных документов, получение от банка-гаранта опровержения выдачи банковской гарантии подрядной организации в письменной форме).

13.2.8. Неисполнение обязательства о продлении срока банковской гарантии при изменении сроков оказания услуг и (или) выполнения работ в связи с изменением по соглашению сторон сроков оказания услуг и (или) выполнения работ либо при нарушении подрядной организацией предусмотренных Договором сроков оказания услуг и (или) выполнения работ.

13.2.9. Нарушение Подрядчиком сроков выполнения работ продолжительностью более 15 календарных дней по любому из Объектов.».

Согласно п. 255 Постановления Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 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 ч. 5 ст. 453 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ если основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение. [Статьей 401](#) ГК РФ установлено, что 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.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что в ходе выполнения работ ООО «ГТС-Термо» столкнулось с рядом проблем не зависящих от общества (действия собственников помещений, МУП г. Бердска «КБУ»). При этом представитель ООО «ГТС-Термо» подтвердил на заседании Комиссии, что у него не было умысла не исполнения договора, напротив, ООО «ГТС-Термо» предпринимало действия по исполнению договора.

На данный момент все работы по договору выполнены в полном объеме.

Также на заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель пояснил, что ООО «ГТС-Термо» обратилось в Арбитражный суд НСО с требованием о признании уведомления Фонда модернизации и

развития жилищно-коммунального хозяйства муниципальных образований Новосибирской области уведомления о расторжении договора №РГС254А180616(Д) от 10.01.2019г. в одностороннем порядке недействительным и незаконным, данное обжалование также подтверждает отсутствие со стороны ООО «ГГС-Термо» умышленного невыполнения работ по договору.

Комиссия Новосибирского УФАС считает, что в рассматриваемом случае возможно применение по аналогии правовой позиции, сформулированной в Определениях Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.09.2012 N ВАС-11617/12, от 12.07.2013 N ВАС-8371/13, Обзоре судебной практики ВС РФ от 28.06.2017г., согласно которой включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является санкцией за недобросовестное поведение участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств.

В связи с изложенным, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что в действиях ООО «ГГС-Термо» отсутствует умышленное уклонение от выполнения договора и принятых по нему обязательств. Оснований для включения сведений об ООО «ГГС-Термо» в Реестр недобросовестных подрядных организаций не усматривается.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь п. 236, п. 263 Постановления 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", Комиссия Новосибирского УФАС России

РЕШИЛА:

Признать имеющиеся материалы недостаточными для включения информации об обществе с ограниченной ответственностью «ГГС-Термо» (ИНН 5406684537, КПП 540601001, ул. Дуси Ковальчук, д. 252/1, оф. 304, г.Новосибирск, 630082) в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный п. 255 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».

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.