ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

06.09.2021 № 010716-21

_____

На № _____ от _____

НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае»

<...>

ООО «Строительная компания «Жилстрой»

<...>

Дело № 059/10/18.1-842/2021

РЕШЕНИЕ

об отсутствии оснований для включения сведений в реестр недобросовестных подрядных организаций

«01» сентября 2021 г. **г. Пермь**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках, направляемых в ФАС России в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия»), в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>**.,** заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>**.,** специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>**.,** начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов,

посредством видеоконференцсвязи, после объявленного перерыва, без участия сторон (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев обращение **НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае»** (вх. № 013169) о включении **ООО «Строительная компания «Жилстрой»** (ИНН 5904217486, 614047, г Пермь, ул. Волочаевская, д. 9) в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный 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 – Постановление № 615, Положение),

УСТАНОВИЛА:

04.08.2021 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России) поступило обращение НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае», из которого следует, что Фондом в одностороннем порядке расторгнут договор, заключенный по результатам электронного аукциона, в связи с нарушением ООО «Строительная компания «Жилстрой» сроков выполнения работ, окончанием действия банковской гарантии общества, а также прекращением

членства общества в саморегулируемой организацииэ

ООО «Строительная компания «Жилстрой» далее – Подрядчик) направил необходимые для рассмотрения документы и возражения, в которых указывает на отсутствие недобросовестности со своей стороны, просит не включать в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Изучив документы и материалы, предоставленные сторонами на рассмотрение обращения, Комиссии Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с частью 1.1. статьи 180 Жилищного кодекса Российской Федерации закупки региональным оператором товаров, работ, услуг в целях выполнения функций регионального оператора, установленных частью 1 настоящей статьи, осуществляются в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Указанный порядок должен предусматривать конкурентные способы определения региональным оператором поставщиков (подрядчиков, исполнителей) с учетом повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности, открытости и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, аудит и контроль закупок, порядок формирования и ведения реестра недобросовестных подрядчиков федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации. Информация о закупках региональным оператором товаров, работ, услуг размещается в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Частью 5 статьи 182 Жилищного кодекса Российской Федерации предусмотрено, что привлечение региональным оператором, в частности в случае, предусмотренном частью 3 настоящей статьи, органами государственной власти субъекта Российской Федерации, органами местного самоуправления, государственными, муниципальными бюджетными, казенными учреждениями подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615 утверждено Положение 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 (далее - Положение), которое определяет порядок привлечения специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, (далее - региональный оператор), подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме (далее - подрядные организации), в целях повышения эффективности, результативности привлечения подрядных организаций, обеспечения гласности и прозрачности привлечения подрядных организаций,

предотвращения коррупции и других злоупотреблений в процессе привлечения подрядных организаций путем проведения предварительного отбора подрядных организаций, формирования реестра квалифицированных подрядных организаций и проведения закупок (торгов) в целях заключения договора об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме (далее соответственно - закупка, договор о проведении капитального ремонта).

Разделом VII Положения определен порядок ведения реестра недобросовестных подрядных организаций (далее - Реестр).

Согласно пункту 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.

Пунктом 255 Положения предусмотрено, что 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.

В соответствии с п. 263 Положения, по результатам рассмотрения документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 настоящего 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. Копия решения, вынесенного органом, уполномоченным на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, направляется заказчику и лицу, в отношении которого принято решение о включении информации, предусмотренной пунктом 256 настоящего Положения, в реестр недобросовестных подрядных организаций.

2. Некоммерческая организация «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» (далее - Фонд, Заказчик) является региональным оператором на территории Пермского края, который осуществляет функции, в том числе по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту в соответствии со статьей 19 Закона Пермского края № 304-ПК и Постановлением Правительства Российской Федерации № 615 от 01 июля 2016 года «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания

услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах».

Фондом в целях реализации региональной программы капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Пермского края, на 2014-2044 годы, утвержденной постановлением Правительства Пермского края от 24.04.2014 г. №288-п, 14.11.2019 г. на сайте электронной торговой площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: http://www.sberbank-ast.ru размещено Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах № 205670000012000095 (далее – Извещение), документация об электронном аукционе (далее – Документация).

Согласно Протоколу проведения электронного аукциона, опубликованному на сайте электронной торговой площадки, победителем закупки признано ООО «Строительная компания «Жилстрой».

В соответствии с пунктами 1-3 раздела 9 Документации, договор о проведении капитального ремонта заключается заказчиком в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Положением и настоящей Документацией об электронном аукционе. Договор о проведении капитального ремонта не может быть заключен ранее чем через 10 (десять) дней и позднее чем через 20 (двадцать) дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона, или протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, в котором содержится информация о признании электронного аукциона несостоявшимся, или акта об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора о проведении капитального ремонта, или акта об отказе от заключения договора о проведении капитального ремонта с победителем электронного аукциона. Заключение договора для победителя электронного аукциона или участника электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер, или единственного участника, допущенного к участию в электронном аукционе, или единственного участника электронного аукциона является обязательным.

Между Фондом и Подрядчиком был заключен Договор на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах № КР-000075/2020/ЭА от 20.08.2020 г. (далее – Договор).

В силу пункта 1.1 Договора, по Договору Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательства выполнить работы по капитальному ремонту общего имущества (далее - работы) в многоквартирных домах (далее – объект, объекты) в порядке, объеме и сроки, предусмотренные договором и приложениями к нему.

Пунктами 1.4 – 1.4.3 Договора установлены следующие сроки выполнения работ:

Дата начала: с даты передачи объекта согласно пункту 4.4 договора.

Дата окончания: не позднее 30.12.2020.

Календарные сроки выполнения работ по объекту определяются в соответствии с календарным графиком выполнения работ (Приложение 2 к договору), который

заполняется Сторонами в соответствии с проектно-сметной документацией и условиями настоящего договора, утверждается в день подписания договора и является его неотъемлемой частью. При этом работы по капитальному ремонту на объекте должны завершены за 20 (Двадцать) календарных дней до даты, указанной в пункте 1.4.2 договора, в целях обеспечения исполнения пункта 6.3 договора.

Пунктами 12.4.1 – 12.4.13 Договора закреплены случаи, когда Заказчик вправе в одностороннем порядке расторгнуть договор и потребовать возмещения причиненных убытков, в том числе:

- нарушение Подрядчиком сроков выполнения работ продолжительностью более 15 (пятнадцать) календарных дней по любому из объектов (пункт 12.4.4 Договора);

- прекращение членства Подрядчика в саморегулируемой организации в области инженерных изысканий, архитектурно-строительного проектирования, строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства, издание актов государственных органов в рамках законодательства Российской Федерации, лишающих права Подрядчика на производство работ (пункт 12.4.8 Договора);

-нарушение срока замены банковской гарантии, установленного договоров, при отзыве лицензии, банкротстве или ликвидации банка-гаранта более чем на 2 (два) рабочих дня (п. 12.4.9 Договора).

Согласно пункту 12.5 Договора, при принятии Заказчиком решения о расторжении договора в соответствии с пунктом 12.4 договора, Заказчик направляет Подрядчику соответствующее уведомление не позднее чем за 15 (пятнадцати) рабочих дней до предполагаемой даты расторжения договора. Уведомление должно содержать наименование сторон, реквизиты договора о проведении капитального ремонта, причины, послужившие основанием для расторжения договора о проведении капитального ремонта, и документы, их подтверждающие. При этом Подрядчик обязан в течение 5 (пяти) рабочих дней, начиная со дня, следующего за днем получения уведомления, передать Заказчику в полном объеме результат работ, выполненных на момент расторжения договора.

В силу пункта 12.6 Договора в случае расторжения договора в одностороннем порядке по основаниям, указанным в пункте 12.4 договора, Подрядчик уплачивает Заказчику неустойку в виде штрафа в размере 10 (десять) процентов от стоимости договора. Указанный штраф уплачивается помимо средств, которые Подрядчик обязан возместить Заказчику в качестве причиненных убытков.

В обращении указано, что Заказчиком были выявлены нарушения со стороны Подрядчика в части требований, устанавливающих сроки выполнения по Договору. В связи с этим Заказчиком в адрес подрядчика были направлены требования о необходимости выполнения работ – СЭД-02-08-исх-3145 от 03.09.2020 г., СЭД-02-08-исх-3269 от 11.09.2020 г., СЭД-02-08-исх-4478 от 25.11.2020 г., СЭД-02-08-исх-4846 от 15.12.2020 г., СЭД-02-08-исх-1937 от 21.04.2021 г., СЭД-02-08-исх-1938 от 21.04.2021 г., СЭД-02-08-исх-2011 от 28.04.2021 г., СЭД-02-08-исх-2012 от 28.04.2021 г.

Кроме этого, Фондом указано, что по причине того, что в установленные Заказчиком сроки Подрядчиком не были завершены работы, Заказчиком в адрес Подрядчика

было направлено, а также было вручено лично на руки представителю Подрядчика уведомление о расторжении Договора КР-000075/2020/ЭА от 20.08.2020 г. (СЭД-02-08-исх-2788 от 17.06.2021 г.).

Руководствуясь Положением, Заказчик обратился в антимонопольный орган с настоящим обращением, в котором указывает на односторонний отказ от исполнения Договора в связи с существенным нарушением Подрядчиком условий Договора, устанавливающих сроки выполнения работ.

В своих возражениях на обращения Фонда Подрядчик указал, что Уведомление о расторжении договора не было направлено подрядчику, а также не было вручено представителю Подрядчика. Пермским УФАС России в уведомлениях об отложении рассмотрения настоящего обращения от 16.08.2021 и 24.08.2021 запрашивались доказательства вручения, либо направления Фондом Уведомления о расторжении договора Подрядчику. Фондом не представлено допустимых и относимых доказательств, подтверждающих вручение, либо направление по иным каналам связи Уведомления о расторжении договора Подрядчику.

Кроме этого, Подрядчиком в материалы дела представлены письма, направленные в адрес Фонда о том, что при проведении работ было установлено, что перекрытия находятся в аварийном состоянии, что требует изменения проектной документации и проведения новых работ (№133 от 14.09.2020 г., № 196 от 08.12.2020 г., №197 от 08.12.2020 г.

Согласно п. 8.1.8, 8.1.19 Договора, в ходе выполнения работ проводить мероприятия, направленные на предупреждение несчастных случаев на производстве, профессиональных заболеваний, улучшения условий и охраны труда, санитарно-бытового обеспечения персонала. Обеспечить в ходе выполнения работ выполнение мероприятий по технике безопасности, охране окружающей среды, пожарной безопасности, а также мероприятий, связанных с антитеррористической деятельностью и пр.

Подрядчик обязан в течение 1 (Одного) рабочего дня письменно известить Заказчика и до получения от него указаний приостановить работы при обнаружении:

- невозможности использования предоставленной Заказчиком проектно-сметной документации без внесения в нее дополнений (изменений);

- возможных неблагоприятных для Заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работ;

- иных, не зависящих от Подрядчика обстоятельств, угрожающих качеству результатов выполняемой работы, либо создающих невозможность ее завершения в срок.

14.09.2020 подрядчик приостановил работы до выяснения обстоятельств.

Кроме этого, в своих письменных возражениях Подрядчик указал, что направлял в адрес Фонда письма № 13 от 16.02.2021, № 20 от 09.04.2021 и № 37 от 16.16.2021, в которых сообщал о готовности частично выполнить работы. Также Письмом № 41 от 23.07.2021 и Письмом № 45 от 12.08.2021 Подрядчик предлагал Фонду расторгнуть

договор по взаимному согласию в связи с тем, что проектная документация требует внесения изменений в связи с возникшей аварийной ситуацией при проведении работ.

В материалы дела указанные письма представлены, однако, не представлены доказательства их отправки, а также Фондом не представлены письменные пояснения по данным фактам.

В возражениях общества также указано следующее. Фондом были оплачены авансовые платежи на сумму 9 078 016, 68 руб. В связи с пандемией COVID-19 работы не могли быть выполнены Подрядчиком, в связи с чем, 18.01.2021 г. был заключен договор субподряда между ООО «Строительная компания «Жилстрой» и ООО «Стройадрес» (Субподрядчик), согласно которому Субподрядчик обязуется выполнить работы по капитальному ремонту кровли в многоквартирных домах, расположенных по адресам: Пермский край, г. Александровск, ул. Ленина, д. 1, ул. Ленина, д. 27, ул. Ленина, д. 29, указанные в Перечне объектов капитального ремонта (Приложение № 1) и в соответствии с Договором № КР-000071/2020/ЭА от 13.07.2020 г. на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Пермского края, заказчиком по которому является Некоммерческая организация «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае».

Учитывая изложенные обстоятельства, Комиссия сообщает следующее:

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса 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. 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.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в Реестр нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

При вынесении решения о включении сведений в Реестр антимонопольный орган также должен устанавливать действительные и объективные причины неисполнения договора и обязан выявлять, в том числе, факт наличия или отсутствия вины, которая должна исследоваться антимонопольным органом при проведении проверки фактов с предоставлением самому субъекту нарушения возможности подтвердить свою невиновность, поскольку включение сведений о хозяйствующем субъекте в Реестр представляет собой специфический вид юридической ответственности за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в неправомерном нарушении положений действующего законодательства.

Последствием включения в реестр недобросовестных подрядных организаций (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение определенного срока в электронных аукционах, проводимых региональными операторами, по выбору подрядных организаций для проведения капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в силу того что информация о подрядной организации будет исключена из реестра квалифицированных подрядных организаций (подп. е) п. 66 Положения), что является обязательным условием такого участия.

Основанием для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия), противоречащих требованиям законодательства, приведшее к невозможности заключения договора с этим лицом как победителем аукциона и нарушающее права заказчика относительно условий и срока исполнения договора.

Данные обстоятельства в каждом конкретном случае подлежат выяснению антимонопольным органом при решении вопроса о наличии оснований для включения сведений о лице в реестр недобросовестных подрядных организаций в рамках установленной процедуры. При этом, Постановление Правительства № 615 не содержит безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные ему сведения о подрядной организации в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Согласно разъяснениям Конституционного Суда Российской Федерации, изложенным в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 №, от 24.06.2009 № 11-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, нарушение лицом своих обязательств при отсутствии у него намерения уклониться от исполнения Договора и предпринявшего меры для его исполнения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Фондом в материалы дела не представлены доказательства своевременного направления Фондом уведомления о расторжении договора в одностороннем порядке, что не позволяет Комиссии сделать вывод о том, что спорный договор считается расторгнутым в одностороннем порядке в связи с существенными нарушениями Подрядчиком условий договора.

Учитывая изложенные обстоятельства, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о том, что основания для включения сведений о Подрядчике в Реестр недобросовестных подрядных организаций отсутствуют.

В связи с чем, руководствуясь разделом VII 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

РЕШИЛА:

1. По результатам рассмотрения обращения **НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае»** (вх. № 013169) о включении **ООО «Строительная компания «Жилстрой»** (ИНН 5904217486, 614047, г Пермь, ул. Волочаевская, д. 9) в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный 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» **не включать сведения об ООО «Строительная компания «Жилстрой» в реестр недобросовестных подрядных организаций.**

Заместитель Председателя Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со

дня его принятия.

<...> (342) 235-10-36