

Решение № 05-04.1/11-19 РНПО

по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике аукциона, уклонившимся от заключения договора

07.08.2019

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;

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

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

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

рассмотрев обращение Регионального фонда капитального ремонта многоквартирных домов Омской области (далее – РФКР МКД, Заказчик, Заявитель) от 19.07.2019 № 7410 о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Стройконтроль» (далее – ООО «Стройконтроль», Общество) (ИНН 5503182490) 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),

в присутствии представителя ООО «Стройконтроль» – <...> (доверенность № 2/08 от 20.08.2018, личность удостоверена паспортом),

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

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 19.07.2019 поступило обращение РФКР МКД о включении сведений об ООО «Стройконтроль» в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный разделом VII Постановления № 615, с приложением документов, свидетельствующих об уклонении Общества – победителя электронного аукциона на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению строительного контроля за выполнением работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах Омской области (извещение № 080050000061900059 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – Аукцион, Торги), от заключения договора.

Из обращения Заявителя следует, что согласно протоколу проведения электронного аукциона № РТС255Ж190014 от 04.07.2019 Общество признано победителем Аукциона с предложенной суммой исполнения договора 1 876 830,58 рублей.

ООО «Стройконтроль» представило РФКР МКД подписанный договор № 2019/047/ЭА, а также банковскую гарантию № 401728 от 10.07.2019 (далее – Банковская гарантия) в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору.

Банковская гарантия, представленная Обществом, не соответствовала условиям, установленным документацией об электронном аукционе на оказание услуг по осуществлению строительного контроля за выполнением работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах Омской области, утвержденной исполняющим обязанности директора РФКР МКД 10.06.2019 (далее – Документация), в связи с чем, актом об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора от 18.07.2019 ООО «Стройконтроль» признано уклонившимся от заключения договора.

Руководствуясь пунктом 257 Постановления № 615, 19.07.2019 РФКР МКД направил документы и информацию в антимонопольный орган для рассмотрения вопроса о включении сведений об ООО «Стройконтроль» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 24.07.2019 № 05-8652 Обществом представлены письменные возражения на обращение РФКР МКД. На заседаниях Комиссии Омского УФАС России 02.08.2019 и 07.08.2019 представитель ООО «Стройконтроль» с доводами обращения Заявителя не согласился и пояснил следующее.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона № РТС255Ж190014 от 04.07.2019 победителем Аукциона признано ООО «СтройКонтроль».

15.07.2019 в адрес РФКР МКД ООО «Стройконтроль» направило подписанный со своей стороны договор № 2019/047/ЭА с приложением Банковской гарантии, сроком действия по 30.04.2020 включительно.

Заказчиком 18.07.2019 составлен акт об уклонении победителя Аукциона от заключения договора, в связи с непредставлением обеспечения исполнения обязательств по договору.

Общество с указанным решением Заказчика несогласно, считает, что представленная в качестве обеспечения исполнения договора Банковская гарантия соответствует требованиям Документации и представлена на весь срок исполнения обязательств по договору.

В связи с чем, ООО «Стройконтроль» просит Комиссию Омского УФАС России 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 205 Постановления № 615 договор об оказании услуг заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор об оказании услуг, обеспечения исполнения договора об оказании услуг в размере, указанном в извещении о проведении электронного аукциона.

В соответствии с пунктом 206 Постановления № 615 исполнение договора об оказании услуг обеспечивается:

а) *банковской гарантией*, выданной банком, соответствующим требованиям, установленным Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

б) обеспечительным платежом.

Пунктом 207 Постановления № 615 установлено, что способ обеспечения исполнения договора об оказании услуг определяется участником электронного аукциона, с которым заключается такой договор, *самостоятельно* из способов, предусмотренных пунктом 206 Постановления № 615. Размер обеспечения исполнения договора об оказании услуг определяется заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона.

Из материалов настоящего дела следует, что победителем Аукциона – ООО «Стройконтроль» выбран способ обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии.

В адрес РФКР МКД ООО «Стройконтроль» 15.07.2019 направило подписанный со своей стороны договор № 2019/047/ЭА и Банковскую гарантию.

В силу подпункта «е» пункта 214 Постановления № 615 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 о проведении капитального ремонта.

В соответствии с пунктом 1 раздела XIII Документации в случае *если победитель электронного аукциона, или участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> или единственный участник, допущенный к участию в электронном аукционе, или единственный участник электронного аукциона в срок, предусмотренный Документацией, не представил Региональному оператору обеспечение исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, то победитель электронного аукциона (или участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> или единственный участник, допущенный к участию в электронном аукционе, или единственный участник электронного аукциона)* признается уклонившимся от заключения договора о проведении капитального ремонта.

Актом об уклонении победителя Аукциона от заключения договора от 18.07.2019 ООО «Стройконтроль» признано уклонившимся от заключения договора, в связи с несоответствием представленной Обществом банковской гарантии требованиям, содержащимся в Документации. В указанном акте отражено следующее.

«В соответствии с пунктом 205 Постановления № 615 договор о проведении капитального ремонта заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор о проведении капитального ремонта, обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта в размере, указанном в извещении о проведении электронного аукциона.

Согласно пунктам 206 и 207 Постановления № 615 победителем Аукциона выбран способ обеспечения обязательств по договору о проведении капитального ремонта в форме банковской гарантии.

В силу подпункта «е» пункта 214 Постановления № 615 Заказчик отказывает в принятии банковской гарантии в связи с несоответствием данного документа требованиям, установленным в Документации:

– не содержит обязательства, предусмотренные пунктом 3.1. проекта договора оказания услуг по осуществлению строительного контроля за выполнением работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах Омской области, являющегося приложением № 6 к Документации (исполнение обязательств и предписаний заказчика, предусмотренных пунктами 5.2.2, 5.2.3., 5.2.5., 5.2.6., 5.2.8., 5.2.11., 5.2.14, 5.2.18., 5.2.19., 5.2.23.-

5.2.25., 5.2.27.-5.2.29., 5.2.31., 5.2.32., 5.2.35., 5.2.38);

– не содержит перечень обстоятельств, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, указанных в пункте 3.2. проекта договора оказания услуг по осуществлению строительного контроля за выполнением работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах Омской области, являющегося приложением № 6 к Документации.

Таким образом, Банковская гарантия не соответствует требованиям Документации и части 4 статьи 368 Гражданского кодекса Российской Федерации, в связи с чем, не может быть принята в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору».

В соответствии с пунктом 255 Постановления № 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.

В силу пункта 257 Постановления № 615 заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола об уклонении от заключения договора об оказании услуг с участником электронного аукциона, с которым в соответствии с настоящим Положением заключается договор об оказании услуг, направляет в орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, информацию, предусмотренную подпунктами «а» - «в» пункта 256 настоящего Положения, а также протокол проведения аукциона или протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе и иные документы, свидетельствующие об отказе участника электронного аукциона, с которым в соответствии с настоящим Положением заключается договор об оказании услуг, от заключения договора об оказании услуг.

В разделе VI Документации установлены способы, срок и порядок предоставления обеспечения исполнения договора о проведении капитального ремонта, реквизиты банковского счета для перечисления денежных средств в случае, если в качестве способа обеспечения исполнения договора о проведении капитального ремонта выбран обеспечительный платеж, условия банковской гарантии.

В соответствии с пунктом 7.1 раздела VI Документации в банковской гарантии должно быть указано, в том числе:

- дата выдачи;
- принципал – Подрядчик;
- бенефициар – Заказчик;
- гарант – Банк;
- *основное обязательство, исполнение которого обеспечивается банковской гарантией: полный перечень видов обязательств, указанных в пункте 3.1. проекта договора оказания услуг по осуществлению строительного контроля за выполнением работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах Омской области, являющегося приложением № 6 к Документации;*
- денежная сумма, подлежащая выплате, или порядок ее определения;
- срок действия банковской гарантии должен превышать срок оказания услуг и (или) выполнения работ по договору о проведении капитального ремонта не менее чем на 120 (сто двадцать) дней;
- *перечень обстоятельств, при наступлении которых должна быть выплачена сумма*

гарантии, указанных в пункте 3.2. проекта договора оказания услуг по осуществлению строительного контроля за выполнением работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах Омской области, являющегося приложением № 6 к Документации.

Комиссией Омского УФАС России установлено, что представленная ООО «СтройКонтроль» в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору банковская гарантия не соответствует требованиям Документации, а именно не содержит положения пункта 3.1 проекта договора № 2019/047/ЭА о том, что исполнитель обязан обеспечить надлежащее исполнение следующих видов обязательств, связанных с исполнением настоящего договора исполнение обязательств и предписаний заказчика, предусмотренных пунктами 5.2.2, 5.2.3., 5.2.5., 5.2.6., 5.2.8., 5.2.11., 5.2.14, 5.2.18., 5.2.19., 5.2.23.-5.2.25., 5.2.27.-5.2.29., 5.2.31., 5.2.32., 5.2.35., 5.2.38. настоящего договора.

Также в Банковской гарантии отсутствуют положения, предусмотренные пунктом 3.2 проекта договора № 2019/047/ЭА.

Таким образом, отказ Заказчика в принятии Банковской гарантии соответствует требованиям Документации и Постановления № 615.

Вместе с тем, Комиссия Омского УФАС России отмечает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядных организаций) является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение.

Статьей 401 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядных организаций) является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном уклонении от заключения договора, поэтому при привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица.

По мнению Комиссии Омского УФАС России, доказательством отсутствия намеренного уклонения Общества от подписания договора может являться, как сама Банковская гарантия, так и подписанный со стороны Общества проект договора, направленные 15.07.2019 в адрес РФКР МКД.

Бесспорных доказательств, подтверждающих намеренное уклонение победителя Аукциона – ООО «СтройКонтроль» от заключения договора, в материалы дела не представлено.

Таким образом, Комиссией Омского УФАС России не установлены обстоятельства, свидетельствующие о намеренном уклонении Общества от заключения договора, а также свидетельствующие о недобросовестном поведении ООО «СтройКонтроль», умышленных действиях (бездействии), которые привели к неисполнению обязательств, в связи с чем, у Комиссии Омского УФАС России не имеется достаточных оснований для включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных подрядных организаций.

По результатам проверки представленных РФКР МКД сведений в отношении ООО «СтройКонтроль», на основании пункта 259 Постановления № 615 Комиссия Омского УФАС России

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Стройконтроль» (ИНН 5503182490) – победителе электронного аукциона на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению строительного контроля за выполнением работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах Омской области (извещение № 080050000061900059) в реестр недобросовестных подрядных организаций отсутствуют.

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