

РЕШЕНИЕ

№ 01-06-615/2019

об отказе во включении информации о подрядной организации в реестр недобросовестных подрядных организаций

18 января 2019 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции (далее – Комиссия), в составе:

Председатель

Комиссии:

«***» – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;

«***» — начальник отдела анализа товарных и финансовых рынков Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии:

«***» — главный специалист-эксперт отдела анализа товарных и финансовых рынков Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение СНОФ «Региональный оператор капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах Челябинской области» о включении в реестр недобросовестных подрядных организаций сведений об ООО «АПИР» в связи с уклонением Общества от заключения договора по результатам электронного аукциона на оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт (замену) лифтового оборудования (извещение № 206950000011800165) (далее - Аукцион), в отсутствие представителей СНОФ «Региональный оператор капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах Челябинской области» (ходатайство от 14.01.2019 вх. № 320), в присутствии представителя ООО «АПИР» по доверенности от 17.01.2019 № 01/19,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило обращение СНОФ «Региональный оператор капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах Челябинской области» (далее также - Заказчик, Регоператор, Фонд) о включении в реестр недобросовестных подрядных организаций сведений об ООО «АПИР», зарегистрированном по адресу: 454021, г. Челябинск, ул. 40-летия Победы, д. 36, кв. 180, ИНН 7447282260, ОГРН 1187456013161.

Пунктом 254 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 РФ от 01.07.2016 № 615 (далее - Положение № 615), предусмотрено ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, осуществляемое федеральным антимонопольным органом.

В соответствии с пунктами 259, 267 Положения № 615 антимонопольный орган рассматривает обращение о включении информации о подрядной организации в реестр недобросовестных подрядных организаций, по результатам рассмотрения которого выносит решение о включении информации о подрядной организации в реестр недобросовестных подрядных организаций, либо об отказе во включении информации в указанный реестр.

Обращение Регоператора о включении в реестр недобросовестных подрядных организаций сведений об ООО «АПИР» направлено в Челябинское УФАС России в сроки и в порядке, предусмотренном Положением № 615.

Общие сведения о закупке:

Способ закупки: электронный аукцион.

Сведения о заказчике: СНОФ «Региональный оператор капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах Челябинской области» (454020, г. Челябинск, ул. Образцова, д. 7).

Наименование закупки: электронный аукцион на оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт (замену) лифтового оборудования (извещение № 206950000011800165).

Предмет закупки: заключение договора на оказание услуг и (или) выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт (замену) лифтового оборудования.

Начальная (максимальная) цена: 4472029,24 руб.

Электронная площадка, на которой размещена документация о закупке:
<https://utp.sberbank-ast.ru>.

Дата и время окончания срока подачи заявок: 03 декабря 2019 года до 08:30.

Дата и время проведения электронного аукциона: 07 декабря 2019 года.

Сведения об участнике закупки:

Общество с ограниченной ответственностью «АПИР» (ООО «АПИР»), адрес регистрации: 454021, г. Челябинск, ул. 40-летия Победы, д. 36, кв. 180, ИНН 7447282260, ОГРН 1187456013161, фактический адрес: 454136, г. Челябинск, ул. Университетская Набережная, д. 44.

Поводом к обращению послужили следующие обстоятельства.

Согласно протоколу проведения аукциона № 206950000011800165 от 07.12.2018 победителем признан участник под номером 1 - ООО «АПИР».

Заказчиком 10.12.2018 направлен проект договора на электронную площадку для подписания победителем.

ООО «АПИР» вместе с подписанным проектом договора представило банковскую гарантию от 14.12.2018 № 1234725 (ПАО «Совкомбанк») в качестве обеспечения исполнения договора.

Однако представленная банковская гарантия не соответствует требованиям, установленным извещением о проведении аукциона, документацией об аукционе, а именно:

- не содержит безусловное право заказчика на истребование суммы банковской гарантии полностью или частично в случае расторжения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов Челябинской области.

Заказчик 25.12.2018 направил победителю уведомление об отказе в принятии банковской гарантии № 6381 и Акт об уклонении от заключения договора.

Изучив представленные документы, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 205 Положения № 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.

При этом согласно пункту 206 Положения № 615 исполнение договора об оказании услуг обеспечивается:

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

б) обеспечительным платежом.

Способ обеспечения исполнения договора об оказании услуг определяется участником электронного аукциона, с которым заключается такой договор, самостоятельно из способов, предусмотренных пунктом 206 настоящего Положения (пункт 207 Положения № 615).

Пунктами 208-212 Положения № 615 установлены требования, предъявляемые к банковской гарантии.

В частности, в соответствии с подпунктом е) пункта 209 Положения № 615 в банковской гарантии должно быть указано безусловное право заказчика на истребование суммы банковской гарантии полностью или частично в случае неисполнения, и (или) в случае ненадлежащего исполнения подрядной организацией своих обязательств по договору об оказании услуг в предусмотренные сроки, и (или) в случае расторжения договора об оказании услуг.

Согласно подпункту е) пункта 214 Положения № 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 об оказании услуг.

При этом подпунктом с) пункта 135 Положения № 615 установлено, что документация об электронном аукционе, помимо сведений, указанных в извещении о проведении электронного аукциона, содержит способы, срок и порядок предоставления обеспечения исполнения договора об оказании услуг, реквизиты банковского счета для перечисления денежных средств в случае, если в качестве способа обеспечения исполнения договора об оказании услуг выбран обеспечительный платеж, условия банковской гарантии, установленные в соответствии с настоящим Положением.

Пунктами 11 и 12 Раздела 9 документации установлены требования к

банковской гарантии, соответствующие определенным Положением № 615.

Банковская гарантия, представленная ООО «АПИР», не соответствует подпункту е) пункта 209 Положения № 615, а именно: не содержит безусловное право заказчика на истребование суммы банковской гарантии полностью или частично в случае неисполнения, и (или) в случае ненадлежащего исполнения подрядной организацией своих обязательств по договору об оказании услуг в предусмотренные сроки, и (или) в случае расторжения договора об оказании услуг.

Таким образом, банковская гарантия Общества правомерно отклонена Заказчиком как не соответствующая требованиям, установленным документацией об аукционе.

Следовательно, ООО «АПИР» в нарушение требований пункта 205 Положения № 615 не представлено надлежащее обеспечение исполнения договора, соответствующее требованиям документации об аукционе.

В соответствии с пунктом 255 Положения № 615 в реестр недобросовестных подрядных организаций включается информация об участниках электронных аукционов, уклонившихся от заключения договоров об оказании услуг, а также о подрядных организациях, с которыми договоры об оказании услуг расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения договора об оказании услуг в связи с существенным нарушением участниками электронных аукционов условий таких договоров.

Согласно пункту 199 Положения № 615 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.

Реестр недобросовестных подрядных организаций, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках аукциона по отбору подрядной организации обязательств. Включение сведений в реестр недобросовестных подрядных организаций является санкцией за недобросовестное поведение участника аукциона по отбору подрядной организации.

Термин «уклонение от заключения договора» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить договор, в связи с чем, для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя.

Действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о подрядной организации в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановлениях от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определениях от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Следовательно, для возникновения таких правовых последствий как признание подрядной организации недобросовестной антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения подрядной организации в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Таким образом, для включения в реестр, помимо факта уклонения от заключения договора, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя закупки.

Согласно пояснениям ООО «АПИР» Общество имело намерение заключить договор по результатам Аукциона.

Подрядчик при подаче заявки на получение банковской гарантии указал на то, что необходима гарантия, соответствующая требованиям Положения № 615.

После получения уведомления об отказе в принятии банковской гарантии, Общество направило в Филиал «Бизнес» ПАО «Совкомбанк» просьбу о внесении изменений в выданную гарантию, оплатив при этом перевыпуск банковской гарантии.

Принимая во внимание пояснения ООО «АПИР» и представленные документы, Комиссия приходит к выводу о том, что Общество не совершало умышленных действий, направленных на уклонение от заключения договора по результатам Аукциона.

Признаки недобросовестности в действиях ООО «АПИР» отсутствуют.

Доказательства наличия обстоятельств, подтверждающих факты недобросовестных действий ООО «АПИР», повлекших уклонение от заключения договора, у антимонопольного органа отсутствуют.

При таких обстоятельствах, Комиссия Челябинского УФАС России, приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «АПИР» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь пунктом 267 Положения № 615,

РЕШИЛА:

Отказать во включении информации об ООО «АПИР» (454021, г. Челябинск, ул. 40-летия Победы, д. 36, кв. 180, ИНН 7447282260, ОГРН 1187456013161, фактический адрес: 454136, г. Челябинск, ул. Университетская Набережная, д. 44) в реестр недобросовестных подрядных организаций.