

Решение № 05-04.1/17-17 РНПО

по результатам проверки сведений о недобросовестной подрядной организации,
уклонившейся от заключения договора

18.10.2017

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), в составе:

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

<.....> – 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, Заявитель) о проведении проверки факта уклонения ООО «.....» от заключения договора с РФКР МКД при проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома, расположенного по адресу: город Омск, ул. Малунцева, д. 8 (реестровый номер <...> /098/ЭА (SBR037-1708030011), поданное в соответствии с главой VII Положения, утвержденного 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),

при участии представителя Заявителя – <.....> (доверенность от 10.08.2017 № 201, личность удостоверена паспортом),

представителей Ответчика – <.....> (доверенность от 06.10.2017 б/н, личность удостоверена паспортом), <.....> (доверенность от 06.10.2017 б/н, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. 28.09.2017 в Омское УФАС России поступило обращение РФКР МКД о включении сведений об ООО «.....» в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный

разделом VII Постановления № 615, с приложением документов, свидетельствующих об уклонении Ответчика – победителя электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома по адресу: город Омск, ул. Малунцева, д.8 (реестровый номер <...> /098/ЭА (SBR037-1708030011)) (далее – Аукцион), от заключения договора.

Из обращения Заявителя следует, что ООО «.....» признано победителем Аукциона № 2017/098/ЭА (SBR037-1708030011).

Из пояснений представителя РФКР МКД, озвученных на заседании Комиссии, следует, что 27.09.2017 РФКР МКД признал ООО «.....» уклонившимся от заключения договора, в связи с непредставлением обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта в срок, предусмотренный документацией об электронном аукционе.

Согласно пункта 14 раздела IX документации об электронном аукционе банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе (оригинал) или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка, на условиях, определенных гражданским законодательством.

Однако, в нарушение данной нормы ООО «.....» предоставило в адрес РФКР МКД текст банковской гарантии № 019164 от 22.09.2017 (вх. 8290 от 26.09.2017). Данный текст не подписан лицом, имеющим право действовать от имени банка.

Обеспечительный платеж, обеспечивающий исполнение обязательств по договору о проведении капитального ремонта по итогам электронного Аукциона, в РФКР МКД не поступал.

На заседании Комиссии представитель Заявителя доводы и требования обращения поддержала.

2. На заседании Комиссии представители Ответчика с доводами обращения Заявителя не согласились и пояснили следующее.

Крайний срок предоставления подписанного договора с банковской гарантией был назначен на 26.09.2017. Банк АКБ «Абсолют банк» одобрил выдать банковскую гарантию, но не выполнил свои обязательства в срок, в следствие чего, ООО «.....» предоставило банковскую гарантию с опозданием на один день.

В подтверждение указанных обстоятельств Ответчиком в материалы дела, после объявленного Комиссией перерыва, представлены снимки рабочего окна клиента для работы с электронной почтой Roundcube, содержащие электронную переписку с клиентским менеджером АКБ Абсолют Банка.

Таким образом, по мнению ООО «.....», им предприняты все меры по приведению банковской гарантии в соответствие с требованиями Документации, умышленное уклонение от заключения договора отсутствует, в связи с чем, Общество просит Комиссию не включать сведения об ООО «.....» в реестр недобросовестных подрядных организаций

3. Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них и в выступлениях, присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Проведение Аукциона осуществлялось в соответствии 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, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 (далее — Положение).

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен электронный аукцион на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме по адресу: город Омск, ул. Малунцева, д. 8.

Согласно представленным материалам и информации на электронной торговой площадке ЗАО «Сбербанк-Автоматизированная Система Торгов» по адресу utr.sberbank-ast.ru и на сайте Заказчика по адресу omskportal.ru 03.08.2017 размещено извещение № 2017/098/ЭА о проведении Аукциона (далее - Извещение) и документация об электронном аукционе по выполнению работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома (идентификационный номер <...> /098/ЭА), утвержденная исполняющим обязанности директора РФКР МКД 03.08.2017 (далее - Документация об электронном аукционе).

Дата проведения Аукциона — 18.09.2017. Начальная (максимальная) цена договора — 1 886 304, 33 (Один миллион восемьсот восемьдесят шесть тысяч триста четыре) рубля 33 копейки, в том числе НДС 18%.

В соответствии с протоколом проведения электронного аукциона от 18.09.2017 победителем Аукциона признано ООО «.....», предложившее наименьшее ценовое предложение - 1 867 441, 29 (Один миллион восемьсот шестьдесят семь тысяч четыреста сорок один) рубль 29 копеек.

Пунктом 14 раздела VII Документации об электронном аукционе предусмотрено, что победителем электронного аукциона признается участник электронного аукциона, предложение которого предусматривает наибольшее снижение начальной (максимальной) цены договора.

В соответствии с пунктом 197 Положения, договор об оказании услуг не может быть заключен ранее чем через 10 дней и позднее чем через 20 дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона, протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе.

Пунктом 2 Раздела IX Документации об электронном аукционе установлено аналогичное требование.

Согласно пункту 185 Положения, заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола проведения электронного аукциона передает победителю электронного аукциона проект договора об оказании услуг, который составляется путем включения цены договора об оказании услуг, предложенной победителем электронного аукциона при проведении электронного аукциона, в проект договора об оказании услуг, прилагаемый к документации об электронном аукционе.

Согласно пункту 5 раздела IX документации об электронном аукционе победитель электронного аукциона обеспечивает прибытие уполномоченного представителя для получения проекта договора на 2 (второй) рабочий день со дня подписания (размещения) протокола проведения электронного аукциона.

В случае неявки уполномоченного представителя победителя электронного аукциона в течение 2 (второго) рабочего дня со дня подписания (размещения) протокола проведения электронного аукциона для получения проекта договора Региональный оператор передает проект договора посредством отправки заказного письма с простым уведомлением по адресу юридического лица или по месту жительства физического лица, указанному в заявке победителя электронного аукциона.

В течение 6 (шести) дней с даты получения проекта договора в порядке, установленном в

разделах 6 и 7 Документации об электронном аукционе победитель электронного аукциона или иной участник, с которым заключается договор, должен подписать договор и передать его заказчику.

Исходя из представленных сведений и материалов установлено, что Заказчиком в адрес Общества направлен проект договора для его подписания. Данный факт Обществом не оспаривается.

При рассмотрении дела Комиссией установлено, что протокол проведения Аукциона размещен на сайте оператора электронной площадки www.utp.sberbank-ast.ru 18.09.2017

Таким образом, рассматриваемый договор подлежал заключению до 26.09.2017.

Пунктом 12 Извещения установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения обязательств по договору в размере 30 процентов от начальной (максимальной) цены договора, что составляет 565 891 (пятьсот шестьдесят пять тысяч восемьсот девяносто один) рубль 30 копеек.

Пунктом 10 раздела IX Документации об электронном аукционе договор заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в размере, указанном в Извещении о проведении электронного аукциона и разделе X «Информационная карта» Документации об электронном аукционе.

Обеспечение исполнения договора предоставляется Заказчику участником электронного аукциона, с которым заключается договор вместе с проектом договора, подписанным со стороны участника электронного аукциона.

В соответствии с пунктом 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, 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.

В соответствии с пунктом 207 Постановления № 615 способ обеспечения исполнения договора об оказании услуг определяется участником электронного аукциона, с которым заключается такой договор, *самостоятельно* из способов, предусмотренных [пунктом 206](#) настоящего Положения. Размер обеспечения исполнения договора об оказании услуг определяется заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона.

Способ обеспечения исполнения обязательств по договору определяется участником электронного аукциона, с которым заключается договор, *самостоятельно* из числа способов, указанных в пункте 11 раздела IX Документации.

Аналогичные требования установлены пунктом 11 раздела IX Документации об электронном аукционе.

Согласно пункту 208 Положения, банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной

неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка (далее — гарант), на условиях, определенных гражданским законодательством, и должна соответствовать следующим требованиям:

а) быть безотзывной;

б) максимальное отношение совокупной суммы кредитных требований банка к одному заемщику или группе связанных заемщиков к собственным средствам (капиталам) банка не должно превышать 25 процентов, установленных Инструкцией Центрального Банка Российской Федерации;

в) банковская гарантия должна быть выдана банком, имеющим действующую лицензию Центрального Банка Российской Федерации;

г) требование к банковской гарантии может быть предъявлено гаранту для выплаты суммы обеспечения исполнения обязательств по решению заказчика в случае неисполнения участником электронного аукциона своих обязательств по договору об оказании услуг и (или) в случае расторжения договора об оказании услуг;

д) срок действия банковской гарантии должен превышать срок выполнения работ по договору об оказании услуг не менее чем на 60 дней.

Таким образом, победителю Аукциона необходимо было в срок до 26.09.2017 представить в адрес Заказчика подписанный со своей стороны проект договора, а также обеспечение исполнения договора (денежные средства/банковская гарантия).

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

26.09.2017 Обществом в адрес Заказчика был направлен подписанный проект договора, а также обеспечение исполнения договора в виде банковской гарантии от 22.09.2017 № 019164 (далее — Гарантия).

Как указывает Заказчик, представленная Обществом Гарантия не соответствует требованиям Положения и Документации об электронном аукционе.

Так, из Акта об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора от 27.09.2017 следует, что согласно пункта 14 раздела IX Документации об электронном аукционе и пункта 208 Положения банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка, на условиях, определенных законодательством.

Однако, в нарушение данной нормы ООО «.....» предоставило текст банковской гарантии № 019164, не подписанный лицом, имеющим право действовать от имени банка.

Таким образом, в установленные Положением и документацией об электронной аукционе сроки Обществом не представлена банковская гарантия, оформленная надлежащим образом.

Из пункта 214 Постановления № 615 следует, что основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

а) отсутствие сведений о банке на официальном сайте Центрального Банка Российской Федерации в сети «Интернет»;

б) наличие информации об отзыве лицензии у банка на официальном сайте Центрального Банка Российской Федерации в сети «Интернет»;

в) получение уведомления от банка о не подтверждении факта выдачи представленной банковской гарантии и (или) не подтверждении ее существенных условий (суммы, даты выдачи и срока действия, сведений о договоре, принципале и прочих условиях) в порядке, установленном [пунктом 217](#) настоящего Положения;

г) несоответствие размера представленной банковской гарантии капиталу банка, сведения о котором размещены на официальном сайте Центрального Банка Российской Федерации в сети «Интернет», с учетом максимально допустимого числового значения норматива максимального размера риска на одного заемщика или группу связанных заемщиков, установленного в качестве обязательного норматива Центральным Банком Российской Федерации;

д) отсутствие информации о банковской гарантии в реестре банковских гарантий;

е) *несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе, проекте договора об оказании услуг.*

В качестве доказательств обратного, Обществом представлены только снимки рабочего окна клиента для работы с электронной почтой Roundcube, содержащие электронную переписку с клиентским менеджером АКБ Абсолют Банка.

Официальных запросов в адрес АКБ Абсолют Банк, другие банки, акты -приема передачи документов, других доказательств в материалы дела Обществом не представлено.

Согласно пункту 199 Положения, 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.

ООО «....» было осведомлено о наличии подобного порядка.

Названным выше Актом от 27.09.2017, Общество признано уклонившимся от заключения договора по итогам проведения Аукциона.

В силу части 1 статьи 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Комиссией установлена правомерность признания победителя Аукциона — ООО «.....» уклонившимся от заключения договора ввиду не предоставления Обществом в установленные Документацией об электронном аукционе сроки обеспечения исполнения договора.

Кроме того, Обществом также не представлено доказательств невозможности предоставления обеспечения исполнения договора в виде денежных средств.

Комиссия считает, что ООО «.....» не проявило должной степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательств, что, в итоге, привело к не заключению договора.

Подобные действия участника нарушают нормальный ход торгов, поскольку завершение процедуры каким-либо иным образом, кроме как заключением договора, является неприемлемым, что влечет за собой необходимость обращения Заказчика в антимонопольную орган.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «....» от заключения договора подтвержден.

Учитывая изложенное, и руководствуясь пунктом 267 Положения, Комиссия

ПРИШЛА К РЕШЕНИЮ:

1. В действиях ООО «.....» установлен факт уклонения от заключения с Региональным фондом капитального ремонта многоквартирных домов Омской области договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома, расположенного по адресу: город Омск, ул. Малунцева, д.8 (реестровый номер <...> /098/ЭА (SBR037-1708030011)).

2. Включить общество с ограниченной ответственностью «.....»

(сведения об учредителях ООО «...»: <...> ; <...>. в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный Положением.

Примечание: в соответствии с пунктом 262 Положения, включение в реестр недобросовестных подрядных организаций информации об участнике электронного аукциона, уклонившемся от заключения договора об оказании услуг, о подрядной организации, с которой договор об оказании услуг расторгнут по решению суда, или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения договора об оказании услуг информация, содержащаяся в реестре недобросовестных подрядных организаций, неисполнение действий, предусмотренных пунктом 261 настоящего Положения, могут быть обжалованы заинтересованным лицом в судебном порядке.

Председатель Комиссии

<....>

<.....>

Члены Комиссии:

<.....>

<.....>