

Решение № 05-04.1/13-17 РНПО

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

05.10.2017
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:

<...> – начальника отдела контроля органов власти, заместителя председателя 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) от 27.09.2017 № 07-15/5366 о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «...» (далее – ООО «...», Общество, Ответчик) 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),

при участии представителя Заявителя – <...> (доверенность от 10.08.2017 № 201, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность от 16.08.2017 № 206, личность удостоверена паспортом),

при участии представителя Ответчика – <...> (доверенность б/н от 30.06.2017, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. 27.09.2017 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 (извещение №2017/077/ЭА (SBR037-1708020002)) (далее – Аукцион), от заключения договора.

Из обращения Заявителя следует, что согласно протоколу проведения электронного аукциона от 14.09.2017 Общество признано победителем Аукциона с предложенной суммой договора 1 417 250.96 руб.

ООО «...» 22.09.2017 в адрес РФКР МКД были направлены документы на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома по адресу: г. Омск, ул. Запорожская д.6, в том числе банковская гарантия № 15286/2017/ДГБ для обеспечения исполнения договора.

Из обращения Заявителя, а также из пояснений представителя РФКР МКД, озвученных на заседании Комиссии, следует, что указанная банковская гарантия не соответствует условиям, установленным документацией об электронном аукционе по выполнению работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома № №2017/077/ЭА, утвержденной исполняющим обязанности директора РФКР МКД 02.08.2017 (далее – Документация), в связи с чем, актом (протоколом) от 25.09.2017 ООО «...» признано уклонившимся от заключения договора.

Представитель РФКР МКД пояснил, что срок действия банковской гарантии должен быть установлен по 13.03.2018, вместе с тем, срок действия банковской гарантии № 15286/2017/ДГБ для обеспечения исполнения договора, представленной Обществом, установлен до 10.03.2018.

Таким образом, в соответствии с пунктом 257 Постановления № 615 Заявителем направлены документы и информация в антимонопольный орган для рассмотрения вопроса о включении сведений об ООО «...» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 02.10.2017 № 05-8006 ООО «...» представлены письменные возражения на обращение РФКР МКД. На заседании Комиссии представитель Ответчика с доводами обращения Заявителя не согласился и пояснил следующее.

Срок представления документов для заключения договора с РФКР МКД был установлен 22.09.2017. ООО «...» 15.09.2017 направило в адрес ПАО «Восточный экспресс банк» заявку на выдачу банковской гарантии со сроком окончания 23.03.2018. ПАО «Восточный экспресс банк» 20.09.2017 выпустил и внес в реестр банковскую гарантию № 15286/2017/ДГБ. Данную банковскую гарантию, подписанную электронной цифровой подписью, Ответчик получил 22.09.2017. В связи с коротким сроком предоставления документов по результатам электронного аукциона и длительным сроком первичного выпуска банковских гарантий (первичная процедура проверки контрагента банком занимает 5 рабочих дней), в банковской гарантии банком ошибочно была указана дата окончания – 10.03.2018 вместо 23.03.2018. У ООО «...» не было времени исправить данную ошибку, допущенную банком.

Общество полагает, что банковская гарантия, представленная им Заявителю, соответствовала всем требованиям, установленным Документацией. В связи с чем, Общество просит Комиссию не включать сведения об ООО «...» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

3 . В процессе рассмотрения обращения РФКР МКД Комиссией установлено следующее.

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.

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

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 неподтверждении факта выдачи представленной банковской гарантии и (или) неподтверждении 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 соответствии с пунктом 22 раздела IX Документации в случае, если победитель электронного аукциона, или участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> или единственный участник электронного аукциона в срок, указанный в настоящем разделе Документации об электронном аукционе, не представил Региональному оператору подписанный договор, и (или) не представил обеспечение исполнения договора, то победитель электронного аукциона, либо

участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> либо единственный участник электронного аукциона признается уклонившимся от заключения договора.

Актом (протоколом) об уклонении от заключения договора от 25.09.2017 ООО «...» признано уклонившимся от заключения договора, в связи с несоответствием представленной Обществом банковской гарантии требованиям, содержащимся в Документации. В указанном акте отражено следующее.

«Согласно пунктов 14 и 15.1 раздела IX документации об электронном аукционе срок действия гарантии должен превышать срок выполнения работ по договору не менее чем на 60 дней (при этом необходимо учесть, что в указанный срок выполнения работ по договору входит: 20 календарных дней с момента размещения соответствующего протокола для заключения договора, 20 календарных дней с момента заключения договора для открытия объекта и срок выполнения работ в соответствии с Графиком выполнения (производства) работ).

Согласно пункта 12 раздела X документации об электронном аукционе срок выполнения работ на объекте и сдача результата выполненных работ Заказчику в соответствии с графиком выполнения (производства) работ (Приложение 5 к документации об электронном аукционе) составляет 80 календарных дней.

Пунктом 3.1. проекта договора о проведении капитального ремонта установлено, что исполнитель обязуется выполнить работы на объекте и сдать результат выполненных работ Заказчику в соответствии с Графиком выполнения (производства) работ согласно Приложению № 3, приступив к выполнению работ не позднее "___" _____ 2017 года и завершить их в течение 80 календарных дней начиная со дня, следующего за указанной датой. В день подписания договора, данная дата проставляется заказчиком в соответствии с пунктом 12 раздела X документации об электронном аукционе (высчитывается 20 день, следующий за днем заключения договора).

Таким образом, при оформлении банковской гарантии дата начала работ должна высчитываться следующим образом: 20 дней со дня размещения на официальном сайте соответствующего протокола + 20 дней со дня, следующего за днем заключения договора на открытие объекта и утверждение локальных сметных расчетов = 40 день, т.е. 24.10.2017.

Срок выполнения работ рассчитывается: 24.10.2017 + 80 дней = 12.01.2018.

Срок действия банковской гарантии должен составлять: 12.01.2018 + 60 дней = 13.03.2018.

Согласно пункту 18 банковская гарантия № 15286/2017/ДГБ действует до 10.03.2018, что не соответствует требованиям, содержащимся в Документации и проекте договора».

В соответствии с пунктами 256, 257 Постановления № 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.

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 соответствии с пунктом 259 Постановления № 615 в течение 10 рабочих дней со дня поступления документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 настоящего Положения, орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, осуществляет проверку фактов, содержащихся в указанных документах и информации. В случае подтверждения достоверности этих фактов орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, включает информацию, предусмотренную пунктом 256 настоящего Положения, в реестр недобросовестных подрядных организаций в течение 3 рабочих дней со дня подтверждения этих фактов.

Согласно пункту 15.1 раздела IX Документации *срок действия гарантии должен превышать **срок выполнения работ по договору** не менее чем на 60 дней.*

Согласно пункту 197 Постановления № 615 и пункта 2 раздела IX Документации 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.

Согласно пункту 12 раздела X Документации **срок выполнения работ** на объекте и сдача результата выполненных работ заказчику в соответствии с графиком выполнения (производства) работ (приложение 5 к Документации) *составляет 80 календарных дней.* При этом, исполнитель обязан приступить к выполнению работ на объекте не позднее 20-го календарного дня, следующего за днем заключения договора.

Указанный срок выполнения работ по договору (80 календарных дней) установлен в пункте 3.1 проекта договора.

При рассмотрении настоящего дела Комиссией установлено, что протокол проведения Аукциона размещен на сайте 14.09.2017.

На основании вышеизложенного, по мнению Комиссии, при оформлении банковской гарантии *дата начала работ* должна высчитываться следующим образом:

20 дней на подписание договора + 20 дней для начала выполнения работ на объекте, что вместе составляет 40 дней, в связи с чем, работы должны быть начаты не позднее 24.10.2017. К указанной дате суммируется *общий срок выполнения работ по договору* – 80 дней: 24.10.2017 + 80 дней = 12.01.2018.

Таким образом, срок действия банковской гарантии должен составлять: 12.01.2018 + 60 дней = 13.03.2018.

Из представленных в Омское УФАС России документов и информации от РФКР МКД, ООО «...» следует, что Обществом в адрес РФКР МКД направлена банковская гарантия от 20.09.2017 № 15286/2017/ДГБ, выданная ПАО «Восточный экспресс банк», срок действия до 10.03.2018.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что *основанием* для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядных организаций) является такое уклонение лица от заключения контракта, *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, доказательством отсутствия умышленного уклонения Общества от подписания договора может являться сама банковская гарантия от 20.09.2017 № 15286/2017/ДГБ, направленная в адрес РФКР МКД. Кроме того, Ответчиком была представлена заявка на выдачу банковской гарантии от 14.09.2017 года, согласно которой Общество обратилось к ПАО «Восточный экспресс банк» с просьбой оформить банковскую гарантию с датой окончания – 23.03.2018, однако, банком была выдана гарантия со сроком действия до 10.03.2018 года.

Исходя из вышеуказанных обстоятельств, Комиссия пришла к выводу об отсутствии умышленного уклонения от заключения ООО «...» договора.

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

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

РЕШИЛА:

Основания для включения сведений об ООО «...» – победителе победителя электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома №2017/077/ЭА (SBR037-1708020002) в реестр недобросовестных подрядных организаций отсутствуют.