

## **Решение № 8-01/245**

по результатам проверки сведений о включении ООО «Партнер»

в реестр недобросовестных подрядных организаций

по делу № 027/07/5-508/2019

26 июля 2019 год г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе

<...>

в присутствии представителей:

Некоммерческая организация «Региональный оператор - Фонд капитального ремонта многоквартирных домов в Хабаровском крае» (далее –НО «Хабаровский краевой фонд капитального ремонта») – <...>, <...> по доверенности;

ООО «Партнер» - уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела, явку своего представителя в заседании комиссии не обеспечило,

рассмотрев материалы, представленные НО «Хабаровский краевой фонд капитального ремонта» о включении ООО «Партнер» в реестр недобросовестных подрядных организаций,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Хабаровское УФАС России поступило обращение НО «Хабаровский краевой фонд капитального ремонта» о включении ООО «Партнер» в реестр недобросовестных подрядных организаций, в связи с уклонением от заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту крыши многоквартирного дома (извещение № 202250000011900137).

В заседании комиссии представитель заказчика на приведенных в обращении доводах настаивала, пояснив, что в соответствии с аукционной документацией договор должен быть подписан и представлен заказчику в течении десяти рабочих дней с даты проведения аукциона – не позднее 12.07.2019. До указанной даты участник должен представить сканированный образ банковской гарантии, предоставляемой в качестве гарантийного обеспечения исполнения договора, в установленный срок документ не представлен, связи, с чем заказчиком составлен акт об уклонении от заключения договора об оказании услуг и включении ООО «Партнер» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

В представленных возражениях ООО «Партнер» пояснило, что общество не отказывается от заключения договора на условиях заказчика, не уклоняется от исполнения договора. Общество договор подписало 09.07.2019, в качестве обеспечения до подписания договора на площадку были загружены сканированные образы банковской гарантии и выписки из реестра банковских гарантий.

Обращение рассматривается по правилам Положения, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации 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 – Положение № 615).

Заслушав представителей, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

23.05.2019 НО «Хабаровский краевой фонд капитального ремонта» на официальном сайте [roseltorg.ru](http://roseltorg.ru) размещено извещение № 202250000011900137 о проведении электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту крыши многоквартирного дома, расположенного по адресу: Хабаровский край, Николаевский район, г. Николаевск-на-Амуре, ул. Максима Горького, 94.

Начальная (максимальная) цена договора – 2 180 681,82 руб.

Дата окончания приема заявок - 19.06.2019. Дата рассмотрения заявок - 25.06.2019. Дата проведения электронного аукциона: 28.06.2019.

Срок исполнения договора: 120 календарных дней с даты заключения договора.

Срок для подписания договора и предоставления обеспечения до 12.07.2019.

Согласно итоговому протоколу от 28.06.2019 было подано 2 заявки, в том числе ООО «Партнер», указанные заявки были рассмотрены и признаны соответствующими установленным требованиям, в результате проведения электронного аукциона ООО «Партнер» признано победителем. По итогам электронного аукциона минимальное предложение о цене договора сделано ООО «Партнер» и составило 2 180 681,82 руб., что на 20,5% ниже, чем начальная максимальная цена аукциона.

Согласно пункту 9.2 аукционной документации договор 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, 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, или акта об отказе от заключения договора с победителем электронного аукциона.

В соответствии с пунктом 9.11. аукционной документации участник электронного аукциона, с которым заключается договор, предложивший цену договора, которая на 25 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, должен предоставить заказчику обеспечение исполнения обязательств по договору в размере, превышающем в 1,5 раза размер обеспечения его исполнения, указанный в Информационной карте электронного аукциона (Приложение № 1 к аукционной документации), но не менее чем в размере аванса, если договором

(Приложение № 2 к аукционной документации) предусмотрена выплата аванса. Договор заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор, такого обеспечения исполнения обязательств по договору.

В соответствии с пунктом 10.1 аукционной документации, исполнение обязательств по договору обеспечивается:

а) банковской гарантией, выданной банком, включенный в перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения, предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса РФ;

б) обеспечительным платежом.

Пунктом 10.5 аукционной документации, предусмотрено, что в банковской гарантии должны быть указаны сведения, предусмотренные пунктом 4 статьи 368 Гражданского кодекса Российской Федерации (в редакции, действующей на дату выдачи банковской гарантии), в том числе: а) дата выдачи; б) принципал; в) бенефициар; г) гарант; д) основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией; е) денежная сумма, подлежащая выплате, или порядок ее определения; ж) срок действия гарантии; з) обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии.

Согласно пункту 10.4 аукционной документации, 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 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 (двадцать пять) 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, с которым заключается договор, своих обязательств по договору и (или) в случае расторжения договора; д) срок действия банковской гарантии должен превышать срок оказания услуг и (или) выполнения работ по договору не менее чем на 60 (шестьдесят) дней.

В соответствии с пунктом 10.10. аукционной документации, датой предоставления заказчику участником электронного аукциона, с которым заключается договор, обеспечения исполнения обязательств по договору в виде банковской гарантии, оформленной в письменной форме на бумажном носителе, является дата направления скан-копии банковской гарантии заказчику на сайте оператора электронной площадки. Оригинал банковской гарантии должен быть передан заказчику в срок, установленный в договоре.

Пунктом 9.10. аукционной документации предусмотрено, что в случае уклонения 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, от заключения договора, заказчиком составляется акт об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора, в котором содержатся сведения о месте, дате и времени его составления, о лице, которое уклонилось от заключения договора, сведения о фактах, являющихся основанием признания победителя электронного аукциона или участника электронного аукциона, с которым заключается договор, уклонившимся от заключения договора, а также реквизиты документов, подтверждающих такие факты. Указанный акт размещается заказчиком на официальном сайте, сайте оператора электронной площадки в течение 1 рабочего дня, следующего после дня его подписания. Заказчик в течение 2 рабочих дней со дня подписания акта об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора направляет заверенную заказчиком копию акта об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора лицу, признанному уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 200 Положения № 615 в случае уклонения 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, от заключения договора о проведении капитального ремонта заказчиком составляется акт об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора о проведении капитального ремонта, в котором должны содержаться сведения о месте, дате и времени его составления, о лице, которое уклонилось от заключения договора о проведении капитального ремонта, сведения о фактах, являющихся основанием признания 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, а также реквизиты документов, подтверждающих такие факты. Указанный акт размещается заказчиком на официальном сайте и направляется оператору электронной площадки в течение одного рабочего дня, следующего после дня его подписания. Заказчик в течение 2 рабочих дней со дня подписания указанного акта направляет заверенную заказчиком копию указанного акта лицу, признанному уклонившимся от заключения договора о проведении капитального ремонта.

Материалами дела установлено, что 03.07.2019 заказчиком на электронной торговой площадке размещен проект договора. Проект договора подписан участником 09.07.2019 с приложением выписки из реестра банковских гарантий от 08.07.2019. Скан-копия банковской гарантии в адрес заказчика не поступала.

В связи с вышеизложенным, НО «Хабаровский краевой фонд капитального ремонта» в соответствии с пунктом 200 Положения № 615 составила акт об уклонении ООО «Партнер» от заключения договора о проведении капитального ремонта от 15.07.2019.

Как следует из пояснений ООО «Партнер» договор обществом был подписан 09.07.2019 в 17:32 в соответствии с извещением и условиями проведения электронного аукциона. В качестве обеспечения до подписания договора на площадку были загружены сканированные копии банковской гарантии и выписки из реестра банковских гарантий. Первым файлом был подгружен скан-копия

банковской гарантии, вторым – выписка, после чего договор был подписан. После 15.07.2019 выяснилось, что заказчик не видит в личном кабинете скан-копию банковской гарантии, предоставляемой в качестве гарантийного обеспечения исполнения договора, а видит только выписку из реестра банковских гарантий. Кроме того, предварительно банковская гарантия согласовывалась с заказчиком и скан-копия банковской гарантии, предоставлялась заказчику по электронной почте. После выявления данного факта заказчик отказался от подписания договора и подал обращение в ФАС.

Доказательства, опровергающие данные обстоятельства представители заказчика ни в заседании комиссии, ни в материалы дела не представили.

Пунктами 255, 266 Положения № 615 установлено, 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. Данные сведения содержатся в реестре недобросовестных подрядных организаций в течение 3 лет со дня включения в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных подрядных организаций является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей применение к нему неблагоприятных последствий.

В соответствии правовой позиции Конституционного суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 18.07.2008 № 10-П, федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

Меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их

произвольного истолкования и применения.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о признании участника аукциона уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

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.

Из представленных в материалах дела документов следует, что общество не имело намерений уклониться от заключения договора и оказания услуг, являющихся предметом аукциона, что подтверждается обеспечением исполнения обязательств по договору, согласно выписки из реестра банковских гарантий выданной 08.07.2019 АО КБ «ИНТЕРПРОМБАНК» на сумму 548 599,20 руб., действующее до 18.01.2020, для аукциона № 202250000011900137, что соответствует требованиям Положения № 615.

При таком положении действия общества не могут расцениваться в качестве виновного поведения, за которое Положением установлена мера ответственности в виде включения в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Комиссия считает, что общество проявило заинтересованность в заключении спорного договора и признаки недобросовестности в действиях последнего отсутствуют.

Учитывая изложенное и руководствуясь пунктом 263 Положения, Комиссия,

**РЕШИЛА:**

отказать во включении информации об ООО «Партнер» (ИНН 2705000490) в реестр недобросовестных подрядных организаций.