

Решение по делу № 045/06/104-119/2022 об отказе во включении информации о подрядной организации в реестр недобросовестных подрядных организаций

Резолютивная часть решения оглашена «06» сентября 2022 года г. Курган

Решение в полном объеме изготовлено «09» сентября 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению заявлений о включении подрядных организаций в реестр недобросовестных подрядных организаций в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель начальника отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Курганского УФАС России,

Члены Комиссии:

<...> – старший государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Курганского УФАС России, <...> – государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного регулирования органов власти Курганского УФАС России,

рассмотрев заявление Некоммерческой организации «Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов Курганской области», перенаправленное ФАС России (вх. № ЭП-3263 от 15.08.2022), о включении Общества с ограниченной ответственностью «Профит-Кэт» (ОГРН: 1174501006921, ИНН: 4501216833) в реестр недобросовестных подрядных организаций,

при участии в заседании:

от заявителя: <...>, доверенность № 234 от 30.08.2022, паспорт,

от подрядной организации: <...>, доверенность б/н от 23.11.2020, паспорт, <...>, доверенность б/н от 01.08.2022, паспорт,

от учредителя (участника) подрядной организации: явки нет, извещено,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России) поступило заявление Некоммерческой организации «Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов Курганской области» (далее — Фонд капитального ремонта, заявитель),

перенаправленное ФАС России, о включении Общества с ограниченной ответственностью «Профит-Кэт» (ОГРН: 1174501006921, ИНН: 4501216833; далее — ООО «Профит-Кэт», подрядная организация) в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Уведомлением от 17.08.2022 № 04-02/2488-9 указанное заявление принято к рассмотрению.

Определением от 24.08.2022 срок рассмотрения указанного заявления продлен на 10 дней, рассмотрение перенесено на более позднюю дату для представления дополнительных доказательств.

Определением от 31.08.2022 рассмотрение перенесено на более позднюю дату для представления дополнительных доказательств.

В обоснование заявления о включении ООО «Профит-Кэт» в реестр недобросовестных подрядных организаций заявителем указано на его односторонний отказ от исполнения Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 в связи с существенным нарушением ООО «Профит-Кэт» условий данного договора в части сроков его исполнения. Срок исполнения договора 09.07.2021. По состоянию на 07.07.2022 обязательства ООО «Профит-Кэт» по договору не исполнены.

Представителями подрядной организации в материалы представлены возражения, согласно которым ООО «Профит-Кэт» неоднократно извещало заявителя о готовности к сдаче объекта по адресу: г. Шумиха, ул. Кирова, 9. Сообщает об отсутствии просрочки исполнения обязательств по Договору подряда № КР-139/20 от 22.12.2020. ООО «Профит-Кэт» направило в адрес заявителя письмо с просьбой о внесении изменений в проектно-сметную документацию либо принять объект с учетом внесенных подрядной организацией изменений. Заявитель был обязан создать приемочную комиссию, чего сделано не было.

На заседание Комиссии явились представитель заявителя и представители подрядной организации.

Учредитель (участник) подрядной организации явку не обеспечил, извещен о времени и месте рассмотрения заявления посредством электронной почты.

На заседании Комиссии представитель заявителя настаивал на включении ООО «Профит-Кэт» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Представители подрядной организации приобщили на заседании Комиссии дополнительные документы, возражали против включения ООО «Профит-Кэт» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Заслушав представителей заявителя и подрядной организации, исследовав представленные в материалы дела доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Фондом капитального ремонта был проведен электронный аукцион № КР-139/20 на право заключения договора подряда на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных в

Курганской области по адресу: Шумихинский район, г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9, ул. Советская, д. 113 (извещение № 204350000012000140 в единой информационной системе на сайте <https://zakupki.gov.ru>).

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 11.12.2020 указанный электронный аукцион признан несостоявшимся в связи с поступлением и допуском к электронному аукциону одной заявки. Победителем в электронном аукционе признано ООО «Профит-Кэт».

Между Фондом капитального ремонта (Заказчик) и ООО «Профит-Кэт» (Подрядчик) заключен Договор подряда № КР-139/20 от 22.12.2020.

Согласно пункту 2.1 Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательства по выполнению работ по капитальному ремонту.

Согласно пункту 3.1 Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 цена Договора составляет 4 054 894 руб., в том числе:

1. Многоквартирный дом по адресу Курганская область, Шумихинский район, г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9, а именно: ремонт фундамента 602 308 руб. и ремонт инженерных систем 411 530 руб..

2. Многоквартирный дом по адресу Курганская область, Шумихинский район, г. Шумиха, ул. Советская, д. 113, а именно: ремонт крыши (скатной) 3 041 056 руб..

Приложением № 1 к Договору подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 определен следующий график выполнения работ по объектам: начало работ — со следующего дня после заключения Договора. Окончание работ — 120-й день с начала выполнения работ.

Между Фондом капитального ремонта (Заказчик) и ООО «Профит-Кэт» (Подрядчик) заключено дополнительное соглашение № 1 от 12.03.2021 к Договору подряда № КР-139/20 от 22.12.2020, согласно которому внесены изменения в приложение № 1 к Договору подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 в части сроков выполнения работ по многоквартирному дому по адресу Курганская область, Шумихинский район, г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9, а именно: срок окончания работ — 09.07.2021.

Между Фондом капитального ремонта (Заказчик) и ООО «Профит-Кэт» (Подрядчик) заключено дополнительное соглашение № 2 от 17.05.2021 к Договору подряда № КР-139/20 от 22.12.2020, согласно которому внесены изменения в части цены договора.

В соответствии с абзацем 1 пункта 2.3.4 Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 Подрядчик обязуется выполнить работы по Договору в соответствии с графиком выполнения работ (приложением № 1 к настоящему Договору). Никакие задержки и нарушение в выполнении работ не могут служить основанием для требования Подрядчика о продлении сроков выполнения работ, за исключением случаев, специально оговоренных в настоящем Договоре.

Согласно пункту 4.6 Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 фактической датой окончания работ на Объекте является дата подписания приемочной комиссией акта приемки законченного строительством объекта по форме КС-11.

Как указывает заявитель, по состоянию на 07.07.2022 работы по Договору подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 Подрядчиком не окончены. Срок просрочки исполнения обязательств составляет составил на объекте капитального ремонта, расположенного по адресу: Курганская область, г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9 — 362 дня, что свидетельствует о нарушении срока окончания работ, установленного Договором подряда № КР-139/20 от 22.12.2020.

07.07.2022 Фондом капитального ремонта в адрес ООО «Профит-Кэт» направлено уведомление об отказе от Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020.

Таким образом, по мнению заявителя указанный договор считается расторгнутым с 29.07.2022.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 утверждено Положение 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 (далее – Положение № 615).

Согласно пункту 226 Положения № 615 заказчик вправе расторгнуть договор о проведении капитального ремонта в одностороннем порядке с взысканием причиненных убытков в перечисленных в указанном пункте случаях.

Фонд капитального ремонта расторгнул Договор подряда № КР-139/20 от 22.12.2020, заключенный с ООО «Профит-Кэт», на основании подпункта «е» пункта 226 Положения № 615, т. е. в связи с нарушением подрядной организацией сроков оказания услуг и (или) выполнения работ продолжительностью более 30 календарных дней по любому из многоквартирных домов.

Согласно пункту 255 Положения № 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.

Заявитель в качестве основания для включения сведений об ООО «Профит-Кэт» в реестр недобросовестных подрядных организаций указывает на пропуск сроков выполнения работ по многоквартирному дому, находящемуся по адресу: Курганская область, Шумихинский район, г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9.

Рассматриваемая категория дел не допускает формального разрешения вопроса о включении хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных подрядных организаций, основанного исключительно на неисполнении условий договора, нарушений норм законодательства.

Как следует из правовых позиций Конституционного Суда Российской Федерации, выраженных в 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, 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.

Включение в реестр недобросовестных подрядных организаций является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицами принятых на себя обязательств в рамках закупок региональным оператором товаров, работ, услуг в целях выполнения функций регионального оператора. Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

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

Основанием для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций является только такое уклонение лица от исполнения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, отсутствие направленности действий на фактическое исполнение договора.

Комиссия отмечает, что формальное неисполнение обязательств по Договору подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 в части нарушения сроков выполнения работ по многоквартирному дому, находящемуся по адресу: Курганская область, Шумихинский район, г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9 не является основанием для признания действий (бездействия) ООО «Профит-Кэт» как уклонение от исполнения обязательств по договору.

К указанному выводу Комиссия приходит в виду следующего.

Как указывалось ранее, в рамках исполнения Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 ООО «Профит-Кэт» надлежало выполнить работы по двум объектам:

1. Многоквартирный дом по адресу Курганская область, Шумихинский район, г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9, а именно: ремонт фундамента 602 308 руб. и ремонт инженерных систем 411 530 руб..
2. Многоквартирный дом по адресу Курганская область, Шумихинский район, г. Шумиха, ул. Советская, д. 113, а именно: ремонт крыши (скатной) 3 041 056 руб.

В рамках заседания Комиссией установлено, что работы по второму объекту были подрядной организацией выполнены в установленный срок и приняты заявителем, что подтверждается актом о приемке выполненных работ от 10.03.2021, актом о приемке в эксплуатацию законченных капитальным ремонтом элементов жилого здания от 17.05.2021 и не оспаривается заявителем.

При этом заявитель имеет претензии к ООО «Профит-Кэт» только в части невыполнения работ по второму объекту.

06.07.2021 ООО «Профит-Кэт» письмом исх. № 78 известило заявителя о готовности к сдаче объекта по адресу: г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9.

В ответ Фонд капитального ремонта письмом от 12.07.2021 исх. № 05-4275/1-2021 отказал в создании комиссии по приемке по основаниям непредставления документов, предусмотренных разделом 7 Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020.

28.07.2021 ООО «Профит-Кэт» письмом исх. № 201 повторно известило заявителя о готовности к сдаче объекта по адресу: г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9.

В ответ Фонд капитального ремонта письмом отказал в создании комиссии по приемке по основаниям непредставления документов, предусмотренных разделом 7 Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020.

03.09.2021 ООО «Профит-Кэт» письмом исх. № 228 повторно известило заявителя о готовности к сдаче объекта по адресу: г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9.

В ответ Фонд капитального ремонта письмом от 08.09.2021 исх. № 05-5469-2021 отказал в создании комиссии по приемке по основаниям непредставления документов, предусмотренных разделом 7 Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020, а также указал, что по информации Государственного бюджетного учреждения «Кургангазсеть», которое осуществляет строительный контроль, работы на объекте выполнены не в полном объеме, некачественно, с отступлением от проектно-сметной документации.

27.10.2021 ООО «Профит-Кэт» письмом исх. № 306 известило заявителя об отсутствии в период производства арматуры 12 дм., в связи с чем была приобретена и установлена арматура 16 дм. В письме ООО «Профит-Кэт» просило внести соответствующие изменения в проектно-сметную документацию или учесть указанные изменения в акте технической необходимости, указав, что объект готов к сдаче с 06.07.2021.

В ответ Фонд капитального ремонта письмом от 01.11.2021 исх. № 05-6921-2021 сообщил, что при отсутствии на дату подписания договора замечаний к проектно-сметной документации, подрядчик не вправе в дальнейшем ссылаться на наличие к ней замечаний.

11.11.2021 ООО «Профит-Кэт» письмом исх. № 332 просить внести соответствующие изменения в проектно-сметную документацию за свой счет. Аналогичные письма направлялись также 16.12.2021 исх. № 395, 24.01.2022 исх. № 12,

27.12.2021 заявитель направил в адрес ООО «Профит-Кэт» письмо о проведении работ на объекте по адресу г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9 в соответствии с

разработанной и согласованной проектно-сметной документацией. Аналогичные письма были направлены 08.02.2021 исх. № 05-466-2022, 14.02.2022 исх. № 05-562-2022.

Представитель ООО «Профит-Кэт» считает указанные обстоятельства свидетельствуют о намерениях подрядной организации исполнять обязательства по Договору подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 и отсутствию недобросовестности со стороны подрядной организации.

Представитель ООО «Профит-Кэт» также указывает, что по условиям Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 заявитель был обязан создать приемочную комиссию и организовать приемку и ввод в эксплуатацию объекта чего Фондом капитального ремонта выполнено не было (пункты 5.4.1-5.4.2, раздел 7 Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020).

В материалы заявителем представлены документы под названием Информация о посещении объекта от 30.08.2021 № 01-10/428, от 29.11.2021 № 01-10/592, от 03.12.2021 № 01-10/590, от 06.12.2021 № 01-10/597, сформированные уполномоченным представителем ГБУ «Кургангазсеть» по посещению объекта по адресу г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9, согласно которым общий процент выполнения работ по объекту составляет 30%, в том числе ремонт фундамента 50%, система электрооборудования 100%, ремонт отмостки 100%, водоснабжение 0%, водоотведение 100%, отопление 0%.

Согласно Ведомости объемов выполненных работ от 22.07.2022 комиссия в составе следующих представителей: заявителя, Департамента строительства, госэкспертизы и жилищно-коммунального хозяйства Курганской области, ООО «Профит-Кэт», ГБУ «Кургангазсеть» установили объемы выполненных работ по капитальному ремонту фундамента и инженерных систем многоквартирного дома № 9 по ул. Кирова, г. Шумиха; выявила ряд дефектов (недостатков) выполненных работ (услуг), строительных материалов, не подлежащих приемке заявителем.

Комиссия Курганского УФАС России отмечает, что общий объем выполненных ООО «Профит-Кэт» работ по Договору подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 является значительным и составляет более 50 %.

Так, если исходить из Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020, с учетом дополнительного соглашения № 2 от 17.05.2021, общая стоимость выполнения работ составляет 3 995 265,6 руб. (100%), в том числе:

1. Многоквартирный дом по адресу Курганская область, Шумихинский район, г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9, а именно: ремонт фундамента 602 308 руб. и ремонт инженерных систем 411 530 руб.

2. Многоквартирный дом по адресу Курганская область, Шумихинский район, г. Шумиха, ул. Советская, д. 113, а именно: ремонт крыши (скатной) 2 981 427,6 руб.

Исходя из цены Договора подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 первый объект составляет 25,38%, второй объект 74,62%.

Работы по второму объекту выполнены ООО «Профит-Кэт» в полном объеме, многоквартирный дом принят в эксплуатацию.

Работы по первому объекту, исходя из информации о посещении объекта от 30.08.2021 № 01-10/428, от 29.11.2021 № 01-10/592, от 03.12.2021 № 01-10/590, от 06.12.2021 № 01-10/597 от уполномоченного представителя ГБУ «Кургангазсеть» по посещению объекта по адресу г. Шумиха, ул. Кирова, д. 9, согласно которой общий процент выполнения работ по объекту составляет 30%, в том числе ремонт фундамента 50%, система электрооборудования 100%, ремонт отмостки 100%, водоснабжение 0%, водоотведение 100%, отопление 0%.

Общая стоимость работ по первому объекту составляет 1 013 838 руб. (602 308 руб. + 411 530 руб.).

Стоимость ремонта фундамента составляет 602 308 руб., процент выполнения работ по фундаменту составляет 50%, таким образом, работы выполнены на 301 154 руб.

Уже исходя из стоимости выполненных ООО «Профит-Кэт» работ по второму объекту и по ремонту фундамента первого объекта общая стоимость выполненных работ составляет 82,16% (3 282 581,6 руб. от 3 995 265,6 руб.). Указанный процент выполненных работ не учитывает выполненные работы по системе электрооборудования, отмостки, водоотведения в связи со сложностью вычисления процента от суммы ремонта инженерных систем.

Таким образом, ООО «Профит-Кэт» не только исполняло обязательства по Договору подряда № КР-139/20 от 22.12.2020, но и выполнило как минимум 82,16% от общей цены договора.

Указанное свидетельствует об отсутствии у антимонопольного органа оснований полагать, что ООО «Профит-Кэт» умышленно бездействовало при выполнении работ по Договору подряда № КР-139/20 от 22.12.2020.

На вопрос Комиссии представителю заявителя о том, почему обращение в антимонопольный орган осуществлено спустя длительный срок неисполнения обязательств, представитель пояснил, что обращение в антимонопольный орган является правом, а не обязанностью заявителя, кроме того, обращение обусловлено тем, что подрядная организация осуществляла работы по нескольким объектам и у Фонда капитального ремонта не было оснований полагать, что работы не будут исполняться.

Таким образом, у заявителя не возникало претензий к подрядной организации по срокам выполнения работ по Договору подряда № КР-139/20 от 22.12.2020, т. е. заявитель был не против их нарушения.

Также представитель заявителя пояснил, что у Фонда капитального ремонта и ООО «Профит-Кэт» заключен другой договор подряда, который исполнен более чем на 90 %.

Комиссия, с учетом того, что включение информации в реестр недобросовестных подрядных организация является мерой публично-правовой ответственности, приходит к выводу, что просрочка исполнения обязательств по Договору подряда № КР-139/20 от 22.12.2020 явилась основанием для одностороннего отказа заявителя от исполнения договора, но не может являться единственным и достаточным основанием для вывода о недобросовестном поведении ООО

«Профит-Кэт», направленном исключительно на уклонение от исполнения договора.

Доказательства намеренного уклонения подрядной организации от исполнения обязательств по договору в материалах отсутствуют.

На основании изложенного, поведение ООО «Профит-Кэт» при исполнении договора нельзя признать недобросовестным, в связи с чем к подрядной организации не подлежит применению санкция в виде включения информации в реестр недобросовестных подрядных организаций, поскольку является явно несоразмерной, а также не обеспечивает цель ведения такого реестра.

На основании изложенного и, руководствуясь пунктом 263 Положения № 615, Комиссия

решила:

Отказать Некоммерческой организации «Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов Курганской области» в удовлетворении заявления о включении Общества с ограниченной ответственностью «Профит-Кэт» (ОГРН: 1174501006921, ИНН: 4501216833) в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Курганской области в течение трех месяцев со дня его принятия.