

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Пермскому краю**

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

**НО «Фонд капитального ремонта общего
имущества в многоквартирных домах в
Пермском крае»**

614990, г. Пермь, ул. Ленина, 66.

info@fond59.ru

ООО «Авангард-Строй»

614077, г. Пермь, ул. Аркадия Гайдара,
д. 3 оф. 1

oooavangard_stroy@mail.ru

kust1976@mail.ru

№ _____

На № _____ от _____

Дело № 059/10/18.1-721/2021

РЕШЕНИЕ

**об отсутствии оснований для включения сведений в реестр недобросовестных
подрядных организаций**

«14» июля 2021 г.

Пермь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также по рассмотрению

сведений о недобросовестных поставщиках, направляемых в ФАС России в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия»), в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

посредством видеоконференцсвязи, в присутствии представителя НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» - <...> (по доверенности), представителя ООО «Авангард-Строй» - <...> (по доверенности),

рассмотрев обращение **НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае»** (вх. № 011136) о включении **ООО «Авангард-Строй»** (ИНН 5902834726, 614077, г. Пермь, ул. Аркадия Гайдара, д. 3 оф. 1) 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, Положение),

УСТАНОВИЛА:

29.06.2021 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России) поступило обращение НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае», из которого следует, что Фондом в одностороннем порядке расторгнут договор, заключенный по результатам электронного аукциона, в связи с нарушением сроков выполнения работ.

ООО «Авангард-Строй» (далее – Подрядчик) направил необходимые для рассмотрения документы и возражения, в которых указывает на отсутствие недобросовестности со своей стороны, просит не включать в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Изучив документы и материалы, предоставленные сторонами на рассмотрение обращения, Комиссии Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с частью 1.1. статьи 180 Жилищного кодекса Российской Федерации закупки региональным оператором товаров, работ, услуг в целях выполнения функций регионального оператора, установленных частью 1 настоящей статьи, осуществляются в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Указанный порядок должен предусматривать конкурентные способы определения региональным оператором поставщиков (подрядчиков, исполнителей) с учетом повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности, открытости и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, аудит и контроль закупок, порядок формирования и ведения реестра недобросовестных подрядчиков федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации. Информация о закупках региональным оператором товаров, работ, услуг размещается в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Частью 5 статьи 182 Жилищного кодекса Российской Федерации предусмотрено, что привлечение региональным оператором, в частности в случае, предусмотренном частью 3 настоящей статьи, органами государственной власти субъекта Российской Федерации, органами местного самоуправления, государственными, муниципальными бюджетными, казенными учреждениями подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ 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), которое определяет порядок привлечения специализированной некоммерческой организацией, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, (далее - региональный оператор), подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме (далее - подрядные организации), в целях повышения эффективности, результативности привлечения подрядных организаций, обеспечения гласности и прозрачности привлечения подрядных организаций, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в процессе привлечения подрядных организаций путем проведения предварительного отбора подрядных

организаций, формирования реестра квалифицированных подрядных организаций и проведения закупок (торгов) в целях заключения договора об оказании услуг и (или) выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме (далее соответственно - закупка, договор о проведении капитального ремонта).

Разделом VII Положения определен порядок ведения реестра недобросовестных подрядных организаций (далее - Реестр).

Согласно пункту 254 Положения, ведение реестра недобросовестных подрядных организаций осуществляется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства (далее - орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций), в соответствии с утвержденными им методическими рекомендациями.

Пунктом 255 Положения предусмотрено, 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.

В соответствии с п. 263 Положения, по результатам рассмотрения документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 настоящего Положения, выносится решение. В случае подтверждения достоверности фактов, содержащихся в направленных заказчиком документах и информации, орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, выносит решение о включении информации о недобросовестной подрядной организации, предусмотренной пунктом 256 настоящего Положения, в реестр недобросовестных подрядных организаций. В ином случае орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, выносит решение об отказе во включении информации о подрядной организации в реестр недобросовестных подрядных организаций. Копия решения, вынесенного органом, уполномоченным на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, направляется заказчику и лицу, в отношении которого принято решение о включении информации, предусмотренной пунктом 256 настоящего Положения, в реестр недобросовестных подрядных организаций.

2. Некоммерческая организация «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» (далее - Фонд, Заказчик) является региональным оператором на территории Пермского края, который осуществляет функции, в том числе по привлечению подрядных организаций для выполнения работ по капитальному ремонту в соответствии со статьей 19 Закона Пермского края № 304-ПК и Постановлением Правительства Российской Федерации № 615 от 01 июля 2016 года «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах».

Фондом в целях реализации региональной программы капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Пермского края, на 2014-2044 годы, утвержденной постановлением Правительства Пермского края от 24.04.2014 г. №288-п, 14.11.2019 г. на сайте электронной торговой площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <http://www.sberbank-ast.ru> размещено Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории г. Перми (ул. Мира, д. 126) № 205670000011900313 (далее – Извещение), документация об электронном аукционе (далее – Документация).

Согласно Протоколу проведения электронного аукциона, опубликованному на сайте электронной торговой площадки, опубликованного 13.12.2019 г., победителем закупки признано ООО «Авангард-Строй».

В соответствии с пунктами 1-3 раздела 9 Документации, договор о проведении капитального ремонта заключается заказчиком в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, Положением и настоящей Документацией об электронном аукционе. Договор о проведении капитального ремонта не может быть заключен ранее чем через 10 (десять) дней и позднее чем через 20 (двадцать) 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 о проведении капитального ремонта, или акта об отказе от заключения договора о проведении капитального ремонта с победителем электронного аукциона. Заключение договора для 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 является обязательным.

Между Фондом и Подрядчиком был заключен Договор на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории г. Перми (ул. Мира, д. 126) № КР-000261/2019/ЭА от 30.12.2019 г. (далее – Договор).

В силу пункта 1.1 Договора, по Договору Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательства выполнить работы по капитальному ремонту общего имущества (далее - работы) в многоквартирных домах, расположенных на территории г. Перми (далее – объект, объекты), в порядке, объеме и сроки, предусмотренные договором и приложениями к нему.

Пунктами 1.4 – 1.4.3 Договора установлены следующие сроки выполнения работ:

Дата начала: с даты передачи объекта согласно пункту 4.4 договора.

Дата окончания: не позднее 80 календарных дней с открытия, но не позднее 30.04.2020.

Календарные сроки выполнения работ по объекту определяются в соответствии с календарным графиком выполнения работ (Приложение 2 к договору), который

заполняется Сторонами в соответствии с проектно-сметной документацией и условиями настоящего договора, утверждается в день подписания договора и является его неотъемлемой частью. При этом работы по капитальному ремонту на объекте должны завершены за 20 (Двадцать) календарных дней до даты, указанной в пункте 1.4.2 договора, в целях обеспечения исполнения пункта 6.3 договора.

Пунктами 12.4.1 – 12.4.13 Договора закреплены случаи, когда Заказчик вправе в одностороннем порядке расторгнуть договор и потребовать возмещения причиненных убытков, в том числе:

- задержка Подрядчиком начала выполнения работ более чем на 5 (пять) календарных дней по причинам, не зависящим от Заказчика или собственников помещений в многоквартирном доме (пункт 12.4.2 Договора);

- систематическое (два раза и более) нарушение Подрядчиком сроков выполнения работ (пункт 12.4.3 Договора);

- нарушение Подрядчиком сроков выполнения работ продолжительностью более 15 (пятнадцать) календарных дней по любому из объектов (пункт 12.4.4 Договора).

Согласно пункту 12.5 Договора, при принятии Заказчиком решения о расторжении договора в соответствии с пунктом 12.4 договора, Заказчик направляет Подрядчику соответствующее уведомление не позднее чем за 15 (пятнадцати) рабочих дней до предполагаемой даты расторжения договора. Уведомление должно содержать наименование сторон, реквизиты договора о проведении капитального ремонта, причины, послужившие основанием для расторжения договора о проведении капитального ремонта, и документы, их подтверждающие. При этом Подрядчик обязан в течение 5 (пяти) рабочих дней, начиная со дня, следующего за днем получения уведомления, передать Заказчику в полном объеме результат работ, выполненных на момент расторжения договора.

В соответствии с пунктом 11.2 Договора, за невыполнение и/или ненадлежащее исполнение Подрядчиком обязательств по срокам выполнения работ на объекте в соответствии со сроками, установленными календарным графиком выполнения работ (Приложение 2 к договору), иных сроков, установленных договором, Подрядчик обязан уплатить Заказчику неустойку в виде пени в размере 0,1 (ноль целых одна десятая) действующей на день уплаты ставки рефинансирования Центрального Банка Российской Федерации от подлежащей уплате суммы за каждый день просрочки неисполненного обязательства, начиная со дня истечения установленного договором срока исполнения обязательства, включая срок исполнения его этапа, за исключением сроков, установленных пунктом 12.4 договора.

В силу пункта 12.6 Договора в случае расторжения договора в одностороннем порядке по основаниям, указанным в пункте 12.4 договора, Подрядчик уплачивает Заказчику неустойку в виде штрафа в размере 10 (десять) процентов от стоимости договора. Указанный штраф уплачивается помимо средств, которые Подрядчик обязан возместить Заказчику в качестве причиненных убытков.

Из материалов дела следует, что Заказчиком были выявлены нарушения со стороны Подрядчика в части требований, устанавливающих сроки выполнения по

Договору. В связи с этим Заказчиком в адрес подрядчика были направлены требования об устранении недостатков – СЭД-02-08-исх-3886 от 26.10.2020 г., СЭД-02-08-исх-234 от 22.01.2021 г., СЭД-02-08-исх-2131 от 12.05.2021 г., СЭД-02-08-исх-2455 от 28.05.2021 г., в которых Заказчик требовал ускорить выполнение работ по Договору.

По причине того, что в установленные Заказчиком сроки Подрядчиком не были завершены работы, Заказчиком в адрес Подрядчика было направлено уведомление о расторжении Договора КР-000261/2019/ЭА от 30.12.2019 г. (СЭД-02-08-исх-2666 от 08.06.2021 г.).

Руководствуясь Положением, Заказчик обратился в антимонопольный орган с настоящим обращением, в котором указывает на односторонний отказ от исполнения Договора в связи с существенным нарушением Подрядчиком условий Договора, устанавливающих сроки выполнения работ.

Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть расторгнут по решению суда при существенном нарушении договора другой стороной. Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Таким образом, нарушение Подрядчиком сроков выполнения работ является существенным нарушением условий Договора.

В возражениях Подрядчик указывает, что не оспаривает нарушение сроков выполнения работ по Договору, однако, поясняет, что причиной пропуска сроков выполнения работ послужили следующие обстоятельства: необходимость внесения изменений в проектно-сметную документацию; обстоятельства, связанные с трудностями при закупке и поставке строительных материалов, вызванные ограничительными мерами, связанными с распространением новой коронавирусной инфекции COVID-19; рост стоимости строительных материалов.

Также Подрядчик отмечает, что большая часть работ по договору выполнена (более 80%). Данное обстоятельство Заказчиком не оспаривается.

Из материалов дела следует, что Подрядчиком в адрес Заказчика было направлено письмо (исх. №14/М126 от 07.06.2021 г.), в котором Заказчик указывает на свое намерение выполнить оставшийся объем работ по Договору.

После получения уведомления о расторжении Договора КР-000261/2019/ЭА от 30.12.2019 г. (СЭД-02-08-исх-2666 от 08.06.2021 г.), Подрядчиком было направлено письмо (исх. №8/М126 от 16.06.2021 г.), с указанием на готовность выполнения оставшегося объема работ по Договору в ускоренном порядке.

В рамках рассмотрения обращения Комиссией антимонопольного органа в адрес Заказчика был направлен запрос (исх. 008266-21 от 09.07.2021 г.) с целью выяснения следующих обстоятельств: какой объем работ, выполненных ООО «Авангард-Строй» по заключенному договору, будет принят Заказчиком; а также в каком размере будут предъявлены требования к ООО «Авангард-Строй» о взыскании неустойки.

Исходя из пояснений Заказчика, с учётом дополнительных пояснений, Заказчиком

будут приняты фактически выполненные Подрядчиком работы, а также будет предъявлено требование о взыскании неустойки в соответствии с пунктом 11.2 Договора.

Учитывая изложенные обстоятельства, Комиссия сообщает следующее:

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса РФ 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. Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в Реестр нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

При вынесении решения о включении сведений в Реестр антимонопольный орган также должен устанавливать действительные и объективные причины неисполнения договора и обязан выявлять, в том числе, факт наличия или отсутствия вины, которая должна исследоваться антимонопольным органом при проведении проверки фактов с предоставлением самому субъекту нарушения возможности подтвердить свою невиновность, поскольку включение сведений о хозяйствующем субъекте в Реестр представляет собой специфический вид юридической ответственности за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в неправомерном нарушении положений действующего законодательства.

Последствием включения в реестр недобросовестных подрядных организаций (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение определенного срока в электронных аукционах, проводимых региональными операторами, по выбору подрядных организаций для проведения капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в силу того что информация о подрядной организации будет исключена из реестра квалифицированных подрядных организаций (подп. е) п. 66 Положения), что является обязательным условием такого участия.

Основанием для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия), противоречащих требованиям законодательства, приведшее к невозможности заключения договора с этим лицом как победителем аукциона и нарушающее права заказчика относительно условий и срока исполнения договора.

Данные обстоятельства в каждом конкретном случае подлежат выяснению

антимонопольным органом при решении вопроса о наличии оснований для включения сведений о лице в реестр недобросовестных подрядных организаций в рамках установленной процедуры. При этом, Постановление Правительства № 615 не содержит безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные ему сведения о подрядной организации в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Согласно разъяснениям Конституционного Суда Российской Федерации, изложенным в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 №, от 24.06.2009 № 11-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, нарушение лицом своих обязательств при отсутствии у него намерения уклониться от исполнения Договора и предпринявшего меры для его исполнения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Из материалов дела следует, что действия Подрядчика не свидетельствуют о его намерении уклониться от исполнения Договора. Комиссия отмечает, что Подрядчиком выполнена большая часть работ по Договору, что не оспаривается Заказчиком. Более того, Подрядчик уведомлял Заказчика о возможности выполнить оставшуюся часть работ. Из анализа действий Подрядчика, в том числе, осуществленных после получения уведомления об одностороннем отказе от исполнения Договора, не следует недобросовестность его поведения.

Учитывая изложенные обстоятельства, принимая во внимание, что Подрядчиком выполнена большая часть работ по Договору (более 80%), а также намерения Фонда принять фактически выполненные Подрядчиком работы и потребовать уплаты неустойки, что наибольшим образом обеспечит восстановление нарушенных прав Заказчика, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о том, что включение сведений о Подрядчике в Реестр в рассматриваемом случае будет являться санкцией, явно несоразмерной нарушениям, допущенным Подрядчиком.

В связи с чем, руководствуясь разделом VII Постановления 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», Комиссия

РЕШИЛА:

1. По результатам рассмотрения обращения НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» (вх. № 011136) о включении ООО «Авангард-Строй» (ИНН 5902834726, 614077, г. Пермь, ул. Аркадия Гайдара, д. 3 оф. 1) 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» **не включать сведения об ООО «Авангард-Строй» в реестр недобросовестных подрядных организаций.**

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...> (342) 235-10-36