

Решение № 05-04.1/21-19 РНПО

**по результатам проверки сведений о недобросовестном участнике
аукциона,**

уклонившимся от заключения договора

25.10.2019

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 Омского УФАС России), в составе:

<...>– заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

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

<...> - главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...>– ведущего 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, Заказчик) от 14.10.2019 № 07/7744 о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Ремонтно-строительное управление № 3+» (далее – ООО «РСУ № 3+», Общество) (ИНН 5501080711) 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),

в присутствии представителей РФКР МКД – <...> (доверенность <...>, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность <...>, личность удостоверена паспортом)

в присутствии представителя ООО «РСУ № 3+» – Мироненко Артёма Олеговича (доверенность № от 22.10.2019, личность удостоверена паспортом),

в присутствии слушателей <...> (личность удостоверена паспортом), <...> (личность удостоверена паспортом),

,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 14.10.2019 поступило обращение РФКР МКД о включении сведений об ООО «РСУ № 3+» в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный разделом VII Постановления № 615, с приложением документов, свидетельствующих об уклонении Общества – победителя электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества (крыш, инженерных систем, фасада) в многоквартирных домах (извещение № 080050000061900097 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupki.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») (далее – Аукцион, торги), от заключения договора.

Из обращения РФКР МКД следует, что согласно протоколу проведения электронного аукциона № РТС255А190033 от 30.09.2019 Общество признано победителем Аукциона с предложенной суммой исполнения договора 56 176 334, 52 рубля.

ООО «РСУ № 3+» не представило РФКР МКД обеспечение исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта общего имущества (крыш, инженерных систем, фасада) в многоквартирных домах Омской области (далее – Договор) в срок, предусмотренный документацией об электронном аукционе на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества (крыш, инженерных систем, фасада) в многоквартирных домах, утвержденной исполняющим обязанности директора РФКР МКД от 29.08.2019 (далее – Документация об аукционе).

Заказчик, в связи с непредставлением ООО «РСУ № 3+» обеспечение исполнения обязательств по Договору в срок, принял решение признать в соответствии с пунктом 199 Постановления № 615 Общество уклонившимся от заключения договора о проведении капитального ремонта.

11.10.2019 РФКР МКД составлен акт об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора на выполнение работ по Аукциону (далее – Акт об уклонении).

Руководствуясь пунктом 257 Постановления № 615, 04.09.2019 РФКР МКД направил документы и информацию в антимонопольный орган для рассмотрения вопроса о включении сведений об ООО «РСУ № 3+» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

2. На заседании комиссии Омского УФАС России представитель ООО «РСУ № 3+» пояснил, что в действиях Общества отсутствует намеренное уклонение от заключения Договора по результатам Аукциона.

По мнению ООО «РСУ № 3+» десятидневный срок является недостаточным для подготовки банковской гарантии. Во избежание пропуска сроков предоставления обеспечения исполнения обязательств по Договору, 10.10.2019 цветная сканированная копия банковской гарантии от 09.10.2019 № 19777-447-0431372 (далее – Банковская гарантия) была направлена Обществом в адрес Заказчика посредством электронной почты.

В связи с чем, ООО «РСУ № 3+» просит Комиссию Омского УФАС России не включать сведения об Обществе в реестр недобросовестных подрядных организаций.

3. В связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений в заседании Комиссии был объявлен перерыв до 11:00 час. 25.10.2019 с предложением представить ООО «РСУ № 3+» документы, подтверждающие обращения в иные банки для получения банковской гарантии, а также переписку с банком, подтверждающую согласование условий Банковской гарантии.

На заседании Комиссии Омского УФАС России 25.10.2019 Обществом были представлены скриншоты переписки с представителем ПАО Банк «ФК Открытие», договор о предоставлении банковской гарантии № 19777-447-0431372 от 07.10.2019, оригинал Банковской гарантии, а также конверт с датой получения Банковской гарантии Обществом. Также представителем Общества были предоставлены документы, подтверждающие обращения в иные банки для получения банковской гарантии.

4. В соответствии с пунктом 254 Постановления № 615 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 (Федеральным антимонопольным органом).

В силу пунктов 259, 263 Постановления № 615 в течение 10 рабочих дней со дня поступления документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 Постановления № 615, орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, осуществляет проверку фактов, содержащихся в указанных документах и информации. По результатам рассмотрения документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 Постановления № 615, 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.

В соответствии с пунктом 255 Постановления № 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.

Для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций, помимо факта нарушения, необходимо установить недобросовестный характер поведения победителя.

В соответствии с пунктом 3 Методических рекомендаций по ведению реестра недобросовестных подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, утв. приказом ФАС России от 26.12.2018 № 1871/18, проверка фактов, содержащихся в предусмотренных пунктами 257 и 258 Постановления № 615 документах и информации, в соответствии с пунктом

259 осуществляется территориальным органом Федеральной антимонопольной службы.

В процессе рассмотрения обращения РФКР МКД Комиссией Омского УФАС России установлено следующее.

Согласно пункту 197 Постановления № 615 договор о проведении капитального ремонта 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 о проведении капитального ремонта, или акта об отказе от заключения договора о проведении капитального ремонта с победителем электронного аукциона.

В соответствии с пунктом 6 раздела VII Документации об аукционе не позднее 10 (десятого) дня следующего за днем размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона участник электронного аукциона с которым заключается договор о проведении капитального ремонта должен предоставить РФКР МКД подписанный договор о проведении капитального ремонта (в 2 экземплярах), переданный ему в соответствии с настоящим пунктом Документации об аукционе и обеспечение исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта.

Договор о проведении капитального ремонта заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор о проведении капитального ремонта, обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта в размере, указанном в извещении о проведении электронного аукциона (пункт 205 Постановления № 615).

Согласно пункту 206 Постановления № 615 исполнение обязательств по договору о проведении капитального ремонта обеспечивается:

а) банковской гарантией, выданной банком, соответствующим требованиям, установленным Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 статьи 45 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

б) обеспечительным платежом.

Способ обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта определяется участником электронного аукциона, с которым заключается такой договор, самостоятельно из способов,

предусмотренных пунктом 206 Постановления № 615. Размер обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта определяется заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона (пункт 207 Постановления № 615).

Аналогичные способы обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта установлены в пунктах 1, 2 раздела VI Документации об аукционе.

В силу пункта 5 раздела VI Документации об 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.

Согласно пунктам 7, 7.1 раздела VI Документации об аукционе в банковской гарантии должны быть указаны:

- сведения, предусмотренные пунктом 4 статьи 368 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ);
- дата выдачи;
- принципал – подрядчик;
- бенефициар – заказчик;
- гарант – банк;
- основное обязательство, исполнение которого обеспечивается банковской гарантией: полный перечень видов обязательств, указанных в пункте 9.3. проекта Договора, являющегося приложением № 6 к Документации об аукционе;
- денежная сумма, подлежащая выплате, или порядок ее определения;
- срок действия банковской гарантии должен превышать срок оказания услуг и (или) выполнения работ по договору о проведении капитального ремонта не менее чем на 120 (сто двадцать) дней;
- перечень обстоятельств, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, указанных в пункте 9.4. проекта Договора, являющегося приложением № 6 к Документации об аукционе.

Согласно пункту 9.3. проекта Договора подрядчик обязан обеспечить надлежащее исполнение следующих видов обязательств, связанных с исполнением Договора:

- выполнение работ как по Договору в целом, так и по отдельным объектам в сроки установленные графиком;
- исполнение обязательств и предписаний Заказчика, предусмотренных пунктами 5.1.1. – 5.1.3., 5.1.10. – 5.1.13., 5.1.15. – 5.1.21., 5.1.24., 5.1.26., 5.1.27. – 5.1.32., 5.1.37., 6.5., 6.6., 10.9. Договора;
- оплата штрафа, наложенного административными органами либо

судом, за нарушения, допущенные подрядчиком при производстве работ.

В соответствии с пунктом 9.4. проекта Договора обеспечение надлежащего исполнения обязательств по настоящему Договору, предоставленное подрядчиком, остается у Заказчика в случае:

- нарушения сроков выполнения работ как по Договору в целом, так и по отдельным объектам, на срок 30 дней и менее в размере неустойки, предусмотренной пунктом 10.2. Договора;
- нарушение сроков выполнения работ как по Договору в целом, так и по отдельным объектам, более чем на срок 30 в размере 100 % обеспечения надлежащего исполнения обязательств по Договору;
- не исполнения обязательств и предписаний Заказчика, в размере суммы штрафа предусмотренных пунктами 10.5., 10.6., 10.10. – 10.14., 10.19., 10.20. Договора;
- не оплаты штрафа, наложенного административными органами либо судом на Заказчика, либо должностное лицо Заказчика, за нарушения, допущенные при производстве работ подрядчиком в установленный Заказчиком срок, в размере суммы штрафа;
- в случае предъявления Заказчику требований о возмещении ущерба, причиненного в результате выполнения подрядчиком на объекте работ, в размере причиненного ущерба;
- при расторжении договора в одностороннем порядке по основаниям, указанным в пункте 12.4. Договора, обеспечение исполнения договора в полном объеме удерживается в пользу Заказчика.

Согласно подпункту «е» пункта 214 Постановления № 615 одним из оснований для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении о проведении электронного аукциона, документации об электронном аукционе, проекте договора о проведении капитального ремонта.

В силу пункта 13 Документации об аукционе одним из оснований для отказа в принятии банковской гарантии Заказчиком является несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении о проведении электронного аукциона, Документации об аукционе, в том числе в проекте договора о проведение капитального ремонта, являющемся приложением № 6 к Документации об аукционе.

Согласно пункту 1 раздела VIII Документации об аукционе, в случае если победитель электронного аукциона в срок, предусмотренный Документацией об аукционе, не представил Заказчику подписанный договор о проведении капитального ремонта, переданный ему в соответствии с пунктами 165, 185, 187 и 189 Постановления № 615, и (или) не представил обеспечение исполнения обязательств по договору о проведении

капитального ремонта, то победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения договора о проведении капитального ремонта.

В случае уклонения победителя 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 (двух) рабочих дней со дня подписания указанного акта направляет заверенную копию указанного акта лицу, признанному уклонившимся от заключения договора о проведении капитального ремонта пункт 2 раздела VIII Документации об аукционе).

Так, из материалов настоящего дела следует, что победителем Аукциона признано ООО «РСУ № 3+» с предложенной ценой исполнения договора 56 176 334, 52 рубля.

31.09.2019 РФКР МКД передал Обществу проект договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества (крыш, инженерных систем, фасада) в многоквартирных домах Омской области. ООО «РСУ № 3+» 07.10.2019 заключило договор о предоставлении банковской гарантии с публичным акционерным обществом Банк «Финансовая Корпорация Открытие» (далее – ПАО Банк «ФК Открытие», Гарант).

Так как последним днём срока предоставления банковской гарантии являлось 10.10.2019, в адрес электронной почты Общества 09.09.2019 Гарантом была направлена цветная скан-копия Банковской гарантии, 10.10.2019 данная цветная скан-копия Банковской гарантии была перенаправлена ООО «РСУ № 3+» по адресу электронной почты РФКР МКД.

Заказчиком на основании подпункта «е» пункта 214 Постановления № 615 отказано в принятии Банковской гарантии в связи с несоответствием данной Банковской гарантии требованиям, содержащимся в Документации об аукционе и проекте Договора, а также части 4 статьи 368 ГК РФ, а именно:

- согласно пунктам 7, 7.1. раздела VI Документации об аукционе в банковской гарантии должно содержаться основное обязательство, исполнение которого обеспечивается банковской гарантией, содержащее полный перечень видов обязательств, указанных в пункте

9.3. проекта Договора, являющегося приложением № 6 к Документации об аукционе. Однако, в нарушение требований Документации об аукционе и части 4 статьи 368 ГК РФ, Банковская гарантия содержит не полный перечень обязательств, указанных в пункте 9.3 проекта Договора, исполнение которых обеспечивается Банковской гарантией;

- согласно пунктам 7, 7.1. раздела VI Документации об аукционе банковская гарантия должна содержать обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, указанные в пункте 9.4 проекта Договора, однако, в нарушение требований Документации об аукционе и части 4 статьи 368 ГК РФ, пункт 1.1. представленной Банковской гарантии, содержащий перечень обстоятельств, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии не соответствует требованиям пункта 9.4. проекта Договора;
- согласно пункту 5 раздела VI Документации об 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 требований Документации об аукционе и части 4 статьи 368 ГК РФ, Обществом предоставлена цветная скан-копия Банковской гарантии.

Актом об уклонении в соответствии с пунктом 199 Постановления № 615 Общество было признано уклонившимся от заключения договора о проведении капитального ремонта в связи с непредставлением обеспечения исполнения обязательств по Договору в срок, предусмотренный Документацией об аукционе.

На заседании Комиссии Омского УФАС России представителем Общества в качестве подтверждения отсутствия недобросовестности в его поведении сообщено, что 01.10.2019, то есть на следующий день после предоставления Заказчиком проекта Договора в ПАО Банк «ФК Открытие» от имени ООО «РСУ № 3+» была направлена анкета-заявка на получение банковской гарантии. Договор на предоставление банковской гарантии между ПАО Банк «ФК Открытие» и ООО «РСУ № 3+» заключен 07.10.2019. Во избежание пропуска сроков на предоставление РФКР МКД банковской гарантии Общество затребовало у Гаранта банковскую гарантию в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени ПАО Банк «ФК Открытие», на что Гарантом 09.10.2019 направлено в адрес электронной почты ООО «РСУ № 3+» цветная скан-копия Банковской гарантии.

Кроме того, заявки на получение банковской гарантии Обществом направлялись также в иные банки, от которых ООО «РСУ № 3+» получен отказ в выдаче банковской гарантии.

Таким образом, ООО «РСУ № 3+» до получения сканированной копии Банковской гарантии было лишено возможности изучить документ и внести в него исправления. Также, оригинал Банковской гарантии был получен Обществом 14.10.2019, что исключало возможность предоставить в срок оригинал Банковской гарантии Заказчику.

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 *уклонении* от заключения договора, поэтому при привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе приведшее к невозможности заключения договора с этим лицом, как признанного победителем торгов.

Поскольку действия ООО «РСУ № 3+» были направлены на заключение договора и предоставление обеспечения исполнения договора и Комиссией Омского УФАС России не выявлено доказательств недобросовестного поведения Общества, основания для включения сведений об ООО «РСУ № 3+» в реестр недобросовестных подрядных организаций отсутствуют.

По результатам проверки представленных РФКР МКД сведений в отношении ООО «РСУ № 3+», руководствуясь пунктами 259, 263 Постановления № 615, Комиссия Омского УФАС России

РЕШИЛА:

Отказать во включении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Ремонтно-строительное управление № 3+» (ИНН 5501080711) – победителе электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества (крыш, инженерных систем, фасада) в многоквартирных домах (извещение № 080050000061900097) в реестр недобросовестных подрядных организаций.

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

Председатель Комиссии
<...>

Члены Комиссии <...>

< ... >

<...>

<...>

<...>