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 «УралСтройЭксперт»

614000, г. Пермь, ул. Солдатова, д. 16, офис 404

uralse@mail.ru

Дело № 059/10/18.1- 403/2020

15.04.2020 г. № 05081-20

На № _____ от _____

РЕШЕНИЕ

об отсутствии оснований для включения сведений в реестр недобросовестных подрядных организаций

«15» апреля 2020 г. **г. Пермь**

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;

Членов комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

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

посредством видеоконференцсвязи, без участия сторон (надлежащим образом уведомлены)

рассмотрев обращение **Ф о н д а** (вх. №005184) о включении **ООО «УралСтройЭксперт»** (ИНН 5904147013, 614000, г. Пермь, ул. Солдатова, д. 16, офис 404) (далее – общество, Подрядчик) в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный Положением 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 (утв. Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615) (далее – Постановление № 615, Положение),

УСТАНОВИЛА:

Фондом в целях реализации региональной программы капитального 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, 04.02.2020 г. в Единой информационной системе в сфере закупок (ЕИС) (http://zakupki.gov.ru) и на сайте электронной торговой площадки «Сбербанк-АСТ» размещено извещение и документация по электронному аукциону на оказание услуг по осуществлению строительного контроля за выполнением работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов, расположенных на территории города Перми (извещение № 205670000012000026).

По итогам электронного аукциона, победителем было признано ООО «УралСтройЭксперт» (ИНН 5904147013). Протокол проведения электронного аукциона №205670000012000026, размещен на официальном сайте электронной площадки.

Согласно п. 197 Положения, 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. Действие настоящего пункта не распространяется на случаи заключения договора о проведении капитального ремонта с единственной подрядной организацией.

В силу п. 185 Положения, Заказчик в течение 3 рабочих дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона передает победителю электронного аукциона проект договора о проведении капитального ремонта, который составляется путем включения цены договора о проведении капитального ремонта, предложенной победителем электронного аукциона при проведении электронного аукциона, в проект договора о проведении капитального ремонта, прилагаемый к документации об электронном аукционе.

В соответствии с п. 205 Положения 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.

В соответствии с п.п. 206, 207 Положения, исполнение Договора может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям пунктов документации, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения договора определяется участником закупки, с которым заключается договор, самостоятельно.

Согласно пп. «и» п. 128 Положения, документация об электронном аукционе должна содержать размер обеспечения исполнения договора, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения договора.

В силу п. 213 Положения, фонд рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта банковскую гарантию в срок, не превышающий 5 рабочих дней со дня ее поступления.

ООО «УралСтройЭксперт» (ИНН 5904147013), занявшее первое место, в качестве обеспечения исполнения договора в рамках закупочной процедуры представил выданную ПАО АКБ «Абсолют Банк» банковскую гарантию № 646986 от 16.03.2020

Актом об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора о проведении капитального ремонта от 24.03.2020 г. ООО «УралСтройЭксперт» признан уклонившимся от заключения договора о проведении капитального

ремонта по результатам электронного аукциона 205670000012000026, по следующим причине: представленная гарантия содержит в себе положение, согласно которому к требованию платежа по гарантии должен быть приложен ряд документов, среди которых указан документ, подтверждающий полномочия лица, подписавшего требование платежа по гарантии (доверенность) (в случае, если Требование подписано лицом, не указанным в Едином государственном реестре юридических лиц в качестве лица, имеющего право без доверенности действовать от имени Бенефициара).

В качестве обоснования своей позиции Фонд указал, что банковская гарантия, которая выдается в обеспечение исполнения обязательств по договору, должна соответствовать требованиям, предусмотренным в п.4 ст. 368, 377 Гражданского Кодекса РФ.

Дополнительные требования к банковской гарантии установлены Положением, а именно пп. 206-219, и изложены в пп. 4, 7-16 раздела 9, раздела 12 (Проект Договора) Документации о проведении электронного аукциона на право, заключения договора на оказание услуг по осуществлению строительного контроля за выполнением работ по капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов, расположенных на территории города Перми (извещение № 205670000012000026).

В соответствии с пунктом 7 раздела 9 аукционной документации, договор заключается после предоставления фонду обеспечения исполнения договора. Обеспечение исполнения договора может быть представлено в виде безотзывной банковской гарантии или внесением денежных средств в размере обеспечения исполнения договора на; указанный заказчиком в Документации счет.

Безотзывная банковская гарантия должна соответствовать требованиям, установленным Гражданским кодексом Российской Федерации, Положению, иным законодательством Российской Федерации, Документации. Способ обеспечения исполнения договора определяется участником аукциона, с которым заключается договор, самостоятельно. Срок внесения обеспечения: до момента заключения договора. Срок действия банковской гарантии устанавливается заказчиком в договоре с учетом требований установленных Положением. Договор заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в соответствии с п. 205 Положения. В случае непредставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в срок, установленный для заключения договора, такой участник считается уклонившимся от заключения договора.

Согласно пунктам 208, 209 Положения, банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе и в форме электронного документа, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка (далее - гарант), на условиях, определенных гражданским законодательством, и должна соответствовать следующим требованиям:

1. п.208 Положения:

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 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 своих обязательств по договору о проведении капитального ремонта и (или) в случае расторжения договора о проведении капитального ремонта;

д) срок действия банковской гарантии должен превышать срок оказания услуг и (или) выполнения работ по договору о проведении капитального ремонта не менее чем на 60 дней.

2. п.209 Положения:

а) право заказчика представлять письменное требование к уплате денежной суммы и (или) ее части по банковской гарантии в случае неисполнения и (или) в случае ненадлежащего исполнения подрядной организацией своих обязательств, обеспеченных банковской гарантией;

б) право заказчика на передачу права требования к банковской гарантии при перемене заказчика в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, с предварительным извещением об этом гаранта;

в) условие о том, что расходы, возникающие в связи с перечислением денежной суммы гарантом по банковской гарантии, несет гарант;

г) перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием к осуществлению уплаты денежной суммы по банковской гарантии - расчет суммы, включаемой в требование к банковской гарантии;

д) сумма банковской гарантии должна быть равна сумме обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, указанной в извещении о проведении электронного аукциона (в российских рублях);

е) безусловное право заказчика на истребование суммы банковской гарантии полностью или частично в случае неисполнения, и (или) в случае ненадлежащего исполнения подрядной организацией своих обязательств по договору о проведении капитального ремонта в предусмотренные сроки, и (или) в случае расторжения договора о проведении капитального ремонта;

ж) платеж по банковской гарантии должен быть осуществлен гарантом в течение 5 банковских дней после поступления требования бенефициара;

з) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции

со средствами, поступающими заказчику;

и) обязанность гаранта уплатить бенефициару неустойку за просрочку исполнения обязательств по банковской гарантии в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день допущенной просрочки;

к) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора банковской гарантии по обязательствам принципала, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения обязательств по договора о проведении капитального ремонта.

В силу пункта 212 Положения, недопустимо включение в банковскую гарантию:

а) положений о праве гаранта отказывать в удовлетворении требования к платежу по банковской гарантии в случае непредставления гаранту бенефициаром уведомления о нарушении принципалом условий договора о проведении капитального ремонта или расторжении договора о проведении капитального ремонта;

б) требований к предоставлению бенефициаром гаранту отчета об исполнении договора о проведении капитального ремонта;

в) условий или требований, противоречащих положениям пунктов 209 - 211 настоящего Положения.

Согласно положениям п. 214. Положения 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 о проведении капитального ремонта.

В соответствии с. п.220 Положения, Заказчик обязан отказаться от заключения

договора о проведении капитального ремонта с победителем электронного аукциона, или с участником электронного аукциона, заявке на участие в электронном аукционе которого присвоен второй номер <...> или с единственным участником, допущенным к участию в электронном аукционе, или с единственным участником электронного аукциона в случае установления факта несоответствия лица, с которым должен быть заключен договор о проведении капитального ремонта, требованиям настоящего Положения.

Таким образом, доводы Фонда указывают на то, что в Гарантии установленное требование о предоставлении дополнительного документа (приложения) к Требованию –документа, подтверждающий полномочия лица, подписавшего требование платежа по гарантии, что является нарушением подпункта «г» пункта 209 Положения, подпункта «в» пункта 212 Положения.

Проанализировав документы, представленные в материалы дела и руководствуясь нормами действующего законодательства, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу о не включении сведений об ООО «УралСтройЭксперт» в реестр недобросовестных подрядных организаций, в виду следующего.

Исходя из представленных данных можно сделать вывод о том, что совокупные действия Подядчика были направлены на подписание договора, а предоставление банковской гарантии, свидетельствует о добросовестности и желании подписать контракт.

Общество не совершало умышленных действий, направленных на уклонение от заключения договора по результатам электронного аукциона (извещение № 2056700000120000026), представило банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения договора до истечения срока заключения данного договора. Умысла на уклонение от заключение договора Комиссией Пермского УФАС России не установлено.

Согласно п. 255 Положения, 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 силу п. 266 Положения, Информация, предусмотренная пунктом 256 настоящего Положения, исключается из реестра недобросовестных подрядных организаций по истечении 3 лет со дня ее включения в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных подрядных организаций по существу является санкцией 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 конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Оценив данные обстоятельства и принимая во внимание отсутствие умысла в действиях ООО «УралСтройЭксперт» на уклонение от заключения договора, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный Постановлением № 615.

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. № 005184) о включении **ООО «УралСтройЭксперт»** (ИНН 5904147013, 614000, г. Пермь, ул. Солдатова, д. 16, офис 404) в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный Положением 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 (утв. Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615), **сведения об ООО «УралСтройЭксперт» в реестр недобросовестных подрядных организаций не включать**.

Заместитель председателя Комиссии **<...>**

Члены Комиссии **<...>**

<...>

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