

РЕШЕНИЕ

по делу № 051/10/615-83/2019

21 февраля 2019 года
Мурманск

город

Комиссия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия Мурманского УФАС России) в составе:

председатель комиссии Мурманского УФАС России:

Попова И.Н. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

члены комиссии Мурманского УФАС России:

Воронина К.Ф. – начальник отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Фирсова Н.М. – главный специалист-эксперт отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

при участии:

представителей Некоммерческой организации «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Мурманской области» - <...> (по доверенности), <...> (по доверенности),

генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Аватар» - <...>,

рассмотрев обращение, представленное Некоммерческой организацией «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Мурманской области» (далее по тексту решения — Заказчик, НКО «ФКР МО») о включении сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Аватар» (далее по тексту решения – ООО «Аватар», Подрядчик, Общество) в реестр недобросовестных подрядных организаций, в результате проверки, проведённой в соответствии с 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 по тексту решения - Положение),

УСТАНОВИЛА:

12 февраля 2019 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области от НКО «ФКР МО» поступило обращение о включении сведений в отношении ООО «Аватар» (ИНН: 7811106201; 196006, г. Санкт-Петербург, ул. Коли Томчака, д.28, литер В, помещение 5Н) в реестр недобросовестных

подрядных организаций в связи с расторжением в одностороннем порядке Заказчиком договора от 21.03.2018 № 54-КР-2018 на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Мурманской области (г. Апатиты, ул. Московская, д.1).

Согласно информации, представленной Заказчиком, Общество стало единственным участником электронного аукциона (номер извещения: РТС251А180054).

21 марта 2018 года между НКО «ФКР МО» и ООО «Аватар» заключён договор № 54-КР-2018 на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Мурманской области (г. Апатиты, ул. Московская, д.1) (далее по тексту решения - Договор).

В соответствии с пунктом 3.2 Договора дата начала выполнения работ: с 14 мая 2018 года. Срок выполнения работ: в течение 120 календарных дней с даты заключения договора согласно календарному плану работ (Приложение №6 к настоящему Договору).

Согласно пункту 1 дополнительного соглашения №3 от 07.09.2018 к Договору срок выполнения работ определен «не позднее 15 ноября 2018 г.».

Из Акта осмотра МКД от 30.11.2018 работы не выполнены в полном объеме.

В силу пункта 11.2 Договора Договор, может быть, расторгнут по Соглашению сторон, по решению суда, в одностороннем порядке.

В соответствии с пунктом 5.9 Договора, Заказчик вправе принимать меры по расторжению Договора в связи с неисполнением и (или) ненадлежащим исполнением Подрядчиком своих обязанностей в соответствии с порядком, указанным в Договоре.

Подпунктом «б» пункта 225 Положения установлено, что расторжение договора о проведении капитального ремонта допускается по инициативе заказчика, в том числе в виде одностороннего расторжения договора о проведении капитального ремонта, или подрядной организации (основания такого расторжения устанавливаются в договоре о проведении капитального ремонта).

Заказчик вправе расторгнуть договор о проведении капитального ремонта в одностороннем порядке с взысканием причиненных убытков в следующих случаях: нарушение подрядной организацией сроков оказания услуг и (или) выполнения работ продолжительностью более 15 календарных дней по любому из многоквартирных домов (подпункт «е» пункта 226 Положения).

В связи с тем, что Подрядчик не выполнил в срок работы в полном объеме, Заказчик 28.12.2018 принял решение о расторжении Договора в одностороннем порядке.

В уведомлении о расторжении Договора в одностороннем порядке от 28.12.2018 №04/2-5248 также указано следующее.

Согласно пункту 206 Положения исполнение обязательств по договору о проведении капитального ремонта обеспечивается:

а) банковской гарантией, выданной банком, включенным в перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения, предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - банковская гарантия);

б) обеспечительным платежом.

Пунктом 8.2. Договора установлено обеспечение исполнения обязательств по данному Договору в виде банковской гарантии в размере 1 483 732,72 руб.

13.03.2018 Коммерческим банком «Русский ипотечный банк» (общество с ограниченной ответственностью)/КБ «Русский ипотечный банк» (Гарант) выдана банковская гарантия № 1825Ф, в соответствии с которой Гарант обязуется уплатить НКО «ФКР МО» (Бенефициару) денежную сумму в пределах 1 483 732,72 руб. в случае ненадлежащего исполнения ООО «Аватар» (Принципалом) своих обязательств по договору № 54-КР-2018 от 21.03.2018. Срок действия гарантии - по 14 ноября 2018 года включительно.

Согласно пункту 6 банковской гарантии, требование с приложением указанных в Гарантии документов должно быть представлено Гаранту до истечения срока действия Гарантии.

Вместе с тем, согласно подпункту «д» пункта 208 Положения, 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.

Учитывая, что срок выполнения работ по Договору установлен до 15.11.2018, срок действия банковской гарантии должен быть не менее чем до 15.01.2019.

Подпункт «и» пункта 226 Положения устанавливает в качестве основания для одностороннего расторжения договора о проведении капитального ремонта неисполнение обязательства о продлении срока банковской гарантии при изменении сроков оказания услуг и (или) выполнения работ в связи с изменением по соглашению сторон сроков оказания услуг и (или) выполнения работ либо при нарушении подрядной организацией предусмотренных договором о проведении капитального ремонта сроков оказания услуг и (или) выполнения работ.

Как указывает Заказчик в уведомлении об одностороннем расторжении Договора, ООО «Аватар» при заключении дополнительного соглашения № 3 к Договору о продлении срока выполнения работ до 15.11.2018, нарушило требования, содержащиеся в подпункте «д» пункта 208 Положения о продлении срока действия банковской гарантии не менее, чем на 60 дней с момента наступления срока окончания выполнения работ по Договору, что является основанием для расторжения указанного Договора.

НКО «ФКР МО» направила уведомление о расторжении Договора в одностороннем порядке 28.12.2018 в адрес Общества заказным письмом с уведомлением.

Также 11.01.2019 Подрядчиком лично получено данное уведомление.

Заказчик посчитал, что Договор считается расторгнутым с 29 января 2019 года в связи с односторонним отказом НКО «ФКР МО» от исполнения обязательств по Договору по причине ненадлежащего исполнения ООО «Аватар» обязательств по

Договору (в соответствии с пунктом 227 Положения).

В силу пункта 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 соответствии с пунктом 258 Положения в случае расторжения договора о проведении капитального ремонта по решению суда или в случае расторжения договора о проведении капитального ремонта заказчиком в одностороннем порядке в случаях, предусмотренных настоящим Положением, заказчик в течение 3 рабочих дней со дня расторжения договора о проведении капитального ремонта направляет в орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, информацию, предусмотренную подпунктами «в» - «ж» пункта 256 настоящего Положения, а также копию решения суда о расторжении договора о проведении капитального ремонта или в письменной форме обоснование причин расторжения договора о проведении капитального ремонта заказчиком в одностороннем порядке.

Пунктом 259 Положения установлено, что в течение 10 рабочих дней со дня поступления документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 настоящего Положения, орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, осуществляет проверку фактов, содержащихся в указанных документах и информации. В случае представления не всех документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 настоящего Положения, орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, возвращает их заказчику в течение 5 рабочих дней со дня их поступления с указанием причин возврата и необходимости направления документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 настоящего Положения, при этом информация о недобросовестной подрядной организации в реестр недобросовестных подрядных организаций не включается.

Следовательно, сам по себе факт расторжения договора в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения обязательств по Договору не является самостоятельным и достаточным основанием для включения Общества в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Комиссия Мурманского УФАС России полагает, что для решения вопроса о включении в реестр недобросовестных подрядных организаций необходимо подходить в каждом случае индивидуально, учитывая все обстоятельства дела.

Изучив фактические обстоятельства дела, Комиссией Мурманского УФАС России установлено следующее.

Согласно письменным пояснениям Общества, ООО «Аватар» согласно условиям Договора должно было выполнить работы в соответствии с рабочей

документацией, техническим заданием (Приложение №4 к Договору) и сметой, определяющей стоимость работ по Договору.

В процессе выполнения работ выяснилось, что Подрядчик не может выполнить часть работ самостоятельно, а именно: разработка проектной документации для переноса газовой трубы и непосредственно работы по выносу данной трубы.

В ходе заседания генеральный директор Общества пояснил, что при ознакомлении с проектной документацией при принятии решения об участии в электронном аукционе, ООО «Аватар» посчитало, что работы, касающиеся газовой трубы, будут выполнены до того, как Подрядчик приступит к работам по Договору.

Кроме того, сметной документацией данные работы не учтены.

Представители Заказчика пояснили, что согласно Договору Общество имело право заключить договор на субподряд. Однако не отрицали, что сметной документацией работы, касающиеся газовой трубы, не учтены.

Таким образом, между Заказчиком и Подрядчиком возник гражданско-правовой спор.

Необходимо отметить, что все возникающие споры стороны вправе решать в претензионном порядке или путем обращения в арбитражный суд.

Вместе с тем ООО «Аватар» выразило готовность заключить договор со специализированной организацией (АО «Мурманоблгаз») на разработку проектной документации для переноса газовой трубы при условии решения вопроса по финансированию вышеперечисленных работ со стороны НКО «ФКР МО».

В связи с длительным решением вопроса о переносе газовой трубы Общество неоднократно просило Заказчика продлить сроки выполнения Договора до 15.02.2019. От НКО «ФКР МО» ответов на просьбу в адрес Подрядчика не поступало.

Комиссия Мурманского УФАС России пришла к выводу, что недобросовестных, виновных действий со стороны ООО «Аватар» не усматривается, действия Подрядчика были направлены на исполнение Договора.

Кроме того, необходимо обратить внимание, что антимонопольный орган не обладает полномочиями вмешиваться в гражданско-правовые отношения между заказчиками и исполнителями по договорам.

Комиссия Мурманского УФАС России, руководствуясь пунктом 263 Постановления Правительства РФ № 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»

РЕШИЛА:

Отказать Некоммерческой организации «Фонд капитального ремонта общего

имущества в многоквартирных домах в Мурманской области» во включении сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Аватар» (ИНН: 7811106201; 196006, г. Санкт-Петербург, ул. Коли Томчака, д.28, литер В, помещение 5Н) в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке.

Председатель комиссии

Мурманского УФАС России:

И.Н. Попова

Члены комиссии

Мурманского УФАС России:

К.Ф. Воронина

Н.М. Фирсова