

**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

_____ № _____

На № _____ от _____

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

614990, г. Пермь, ул. Ленина, 66.

info@fond59.ru

ООО «АудитЭнергоПроект»

620014, г. Екатеринбург, пр-кт Ленина,
стр. 25

aepr66@mail.ru

davydova.ania@gmail.com

tender@aeprus.ru

info@aeprus.ru

Дело № 059/10/18.1-1056/2021

РЕШЕНИЕ

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

**«18» октября 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:

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

<...>, 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), без участия ООО «АудитЭнергоПроект» (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев обращение НО «**Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае**» (вх. № 016891) о включении ООО «**АудитЭнергоПроект**» (ИНН 6684000215, 620014, г Екатеринбург, пр-кт Ленина, 25, оф. 4.107) 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:

08.10.2021 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» (далее также – Фонд, Заказчик), из которого следует, что Фондом в одностороннем порядке расторгнут договор, заключенный по результатам электронного аукциона, в связи с нарушением сроков выполнения работ.

ООО «АудитЭнергоПроект» (далее – Подрядчик) (надлежащим образом уведомлены) необходимые для рассмотрения обращения документы и

возражения не представлены.

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» 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, 02.12.2019 г. на сайте электронной торговой площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <http://www.sberbank-ast.ru> опубликовано Извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Пермского края № 205670000011900348 (далее – Извещение), документация об электронном аукционе (далее – Документация).

По результатам проведения открытого аукциона № 205670000011900348 между Фондом и Подрядчиком был заключен Договор на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Пермского края № КР-000276/2019/ЭА от 13.01.2020 г. (далее – Договор).

В силу пункта 1.1 Договора заказчик поручает, а подрядчик принимает на себя обязательства выполнить работы по капитальному ремонту общего имущества (далее - работы) в многоквартирных домах, расположенных на территории Пермского края (далее – объект, объекты), указанных в Приложении 1 к договору, в порядке, объеме и сроки, предусмотренные договором и приложениями к нему.

В соответствии с пунктами 1.2 – 1.2.3 Договора, подписывая договор, подрядчик подтверждает, что несет полную ответственность за выполнение работ по договору в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации; полностью понимает и осознает характер и объемы работ по договору и полностью удовлетворен условиями, при которых будет происходить выполнение работ по договору, и принимает на себя все расходы, риски и трудности, связанные с выполнением работ по договору; получил и изучил договор со всеми приложениями к нему; получил полную информацию по всем вопросам, которые могли бы повлиять на сроки, объемы, стоимость и качество работ в полном объеме.

Пунктами 1.4 – 1.4.3 Договора установлены следующие сроки выполнения работ:

Дата начала: с даты передачи объекта согласно пункту 4.4 договора (п. 1.4.1).

Дата окончания: не позднее 01.11.2020 г. (п. 1.4.2).

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 (п. 1.4.3).

Согласно пункту 4.4 Договора Подрядчик приступает к выполнению работ в день подписания Акта открытия объекта по капитальному ремонту (далее – Акт открытия объекта) с участием лиц, осуществляющих управление объектом, лиц, осуществляющих строительный контроль, Заказчика и Подрядчика после разработки в соответствии с пунктом 8.1.1 договора Подрядчиком и утверждения в соответствии с пунктом 7.1.2 договора Заказчиком Проекта производства работ.

В соответствии с пунктами 12.4.3, 12.4.4 Договора Заказчик вправе в одностороннем порядке расторгнуть договор и потребовать возмещения причиненных убытков в случае систематического (два раза и более) нарушения Подрядчиком сроков выполнения работ (п. 12.4.3), в случае нарушения Подрядчиком сроков выполнения работ продолжительностью более 15 (пятнадцать) календарных дней по любому из объектов (п. 12.4.4).

Пунктом 12.5 Договора предусмотрено, что 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.

Из представленных документов следует, что Фондом в адрес Подрядчика направлено Уведомление о расторжении договора КР-000276/2019/ЭА от 13.01.2020 г. (исх. СЭД-02-08-исх-3672 от 05.08.2021 г.), согласно которому, дата расторжения Договора – 27.08.2021 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 Приложению № 1 к Договору на Подрядчика были возложены обязанности по выполнению работ в отношении 6 объектов.

Из представленных материалов, а также пояснений представителя Заказчика следует, что Подрядчиком сданы работы в отношении 4 из 6 объектов, в отношении остальных 2 объектов (Пермский край, г. Губаха, ул. Г. Правда, д. 41, Пермский край, г. Краснокамск, ул. Орджоникидзе, д. 4Б) работы на момент расторжения договора выполнены не в полном объеме.

Из переписки между Фондом и Подрядчиком, представленной в материалы дела, следует, что часть работ по указанным объектам Подрядчиком частично выполнялась Подрядчиком, при этом, в их отношении Заказчиком были выявлены недостатки и направлены соответствующие замечания.

Материалы дела также содержат письмо, направленное Подрядчиком в адрес Заказчика (исх. № 801-ФП от 19.08.2021 г.), в котором Подрядчик указывает на свое намерение устранить выявленные Заказчиком замечания и просит отозвать уведомление о расторжении Договора.

Как пояснил представитель Заказчика, в адрес Подрядчика направлено требование об уплате штрафа за расторжение Договора в размере 10% от суммы договора, что составляет 709 063,45 рублей, а также будет направлено требование о взыскании неустойки за невыполнение обязательств по Договору.

В адрес Подрядчика также направлялась претензия, согласно которой, Фонд требовал от Подрядчика выплатить неустойку в размере 578 965,52 рублей. По причине того, что требования, изложенные в указанной претензии, не были выполнены Подрядчиком, Фондом принято решение обратиться в Арбитражный суд в целях восстановления нарушенных прав.

Учитывая обстоятельства рассматриваемого дела в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Пермского УФАС России 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 рассматриваемого дела следует, что Подрядчиком были нарушены сроки выполнения работ по Договору. При этом, на момент расторжения договора работы не были сданы работы в отношении 2 объектов из 6, указанных в Приложении № 1 к Договору, а именно, в отношении многоквартирного дома, расположенного по адресу: Пермский край, г. Губаха, ул. Г. Правда, д. 41, а также многоквартирного дома, расположенного по адресу: Пермский край, г. Краснокамск, ул. Орджоникидзе, д. 4Б.

Представленные документы, в том числе переписка между Заказчиком и Подрядчиком, указывает на то, что оставшиеся работы частично выполнены Подрядчиком, при этом, не приняты Заказчиком вследствие выявления недостатков.

Из содержания писем, направленных Подрядчиком в адрес Фонда, усматривается желание Подрядчика сохранить правоотношения по Договору, Подрядчик также указал на свое намерение устранить выявленные недостатки и просил Фонд отозвать направленное уведомление о расторжении Договора.

При этом, Фондом, в качестве обоснования позиции по данному обращению не представлено доказательств, свидетельствующих о явном уклонении Подрядчика от исполнения Договора, а также о его недобросовестном поведении и намерении уклониться от исполнения Договора.

Доказательств обратного в материалы дела не представлено.

Комиссия не может не обратить внимание на то обстоятельство, что Фондом в

адрес направлено (будет направлено) требование об уплате штрафа за расторжение Договора, а также требование о взыскании неустойки.

В силу пункта 270 Положения, к средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных подрядных организаций применяются требования, установленные Правительством Российской Федерации в отношении технологических и лингвистических средств единой информационной системы (ЕИС) в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно сведениям, содержащимся в ЕИС (реестровый номер № РНПО.323832-21, опубликовано на официальном сайте РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru), Подрядчик 27.09.2021 г. включен в Реестр недобросовестных подрядных организаций, планируемая дата исключения – 27.09.2024 г.

Комиссия также отмечает, что удовлетворение требований Заказчика по направленным требованиям о взыскании штрафа и неустойки наибольшим образом обеспечит восстановление нарушенных прав Заказчика.

Из пункта 263 Положения следует, что реестр недобросовестных подрядных организаций с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя по договору о проведении капитального ремонта обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных подрядных организаций (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в предварительном отборе (пунктом 23 Положения). С другой стороны, реестр недобросовестных подрядных организаций служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в пункте 1 Положения, следовательно, является механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий подрядных организаций.

Включение в реестр недобросовестных подрядных организаций в рассматриваемом случае не обеспечит восстановление прав Заказчика. Вместе с этим, такому восстановлению поспособствует выплата денежных средств по направленным требованиям о взыскании штрафа и неустойки.

Также включение в реестр недобросовестных подрядных организаций как санкция должна соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерной конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность ее произвольного истолкования и применения. С учетом обстоятельств рассматриваемого обращения, принимая во внимание все представленные документы и сведения, тот факт, что Подрядчик включен в реестр недобросовестных поставщиков, а также направление Фондом требований об уплате штрафа и о взыскании неустойки, Комиссия полагает, что включение Подрядчика в реестр будет несоразмерным последствием допущенных нарушений.

На основании изложенного, Комиссия Пермского УФАС России, 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»,

РЕШИЛА:

1. По результатам рассмотрения обращения НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» (вх. № 016891) о включении ООО «АудитЭнергоПроект» (ИНН 6684000215, 620014, г Екатеринбург, пр-кт Ленина, 25, оф. 4.107) 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 «АудитЭнергоПроект» 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.