

1. Фонд капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы

ул. Маросейка, д. 11/4 стр. 3, Москва.
101000

2. ООО «Эталон»

наб. Даниловская, д. 2, корп. 4, пом. 6,
комн. 3-4, Москва, 115114

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу № 2-19-2632/77-18 о проверке сведений необходимости включения в
реестр недобросовестных поставщиков**

12.03.2018 г. Москва

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

председателя Комиссии:

<...>ой - заместителя руководителя Московского УФАС России,

членов Комиссии:

<...>а - начальника отдела антимонопольного контроля торгов,

<...>ой - главного специалиста-эксперта отдела административных производств,

в присутствии представителей:

от Фонда капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы:
<...> (по доверенности от 01.08.2017 ФКР-11-106/7),

ООО «Эталон»: <...>(по доверенности от 12.02.2018 № 6/н),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Эталон» от заключения договора с Фондом капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы (далее - ФКР г. Москвы, Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту в многоквартирном доме по адресу: г. Москва, Бирюлевская ул. 31 к. 2 (реестровый № FKР26061700043) (далее — Аукцион), поданное в соответствии с главой VII Положения, утвержденного Постановлением Правительства России 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 — Положение), (далее — Обращение),

УСТАНОВИЛА:

21.01.2017 в Московское УФАС России поступило Обращение, направленное из ФАС России (исх. № РП/2132/18 от 17.01.2018), о проведении проверки факта уклонения ООО «Эталон» (далее — Общество) от заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту в многоквартирном доме по адресу: г. Москва, Бирюлевская ул. 31 к. 2 (вх. № 3543-ЭП/18).

Указанное Обращение рассматривается в соответствии с пунктом 259 Положения, а также поручением ФАС России (исх. № РП/2132/18 от 17.01.2018).

В заседании представитель Заказчика доводы и требования заявления поддержал.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Проведение Аукциона осуществляется в соответствии с 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, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 (далее — Положение).

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен открытый аукцион в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту в многоквартирном доме по адресу: г. Москва, Бирюлевская ул. 31 к. 2.

Согласно представленным материалам и информации на электронной торговой площадке АО «Единая электронная торговая площадка» по адресу www.roseltorg.ru

26.06.17 Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона. Дата проведения торгов - 19.10.2017. Начальная (максимальная) цена договора - 50 141 349,47 рублей.

В соответствии с протоколом проведения аукциона в электронной форме от 19.10.2017, размещенным на сайте www.roseltorg.ru, победителем Аукциона признано

ООО «Эталон», предложившее наименьшее ценовое предложение (48 642 123,11 рублей).

Пунктом 6.1.9 Аукционной документации предусмотрено, что победителем электронного аукциона признается участник электронного аукциона, предложение которого предусматривает наибольшее снижение начальной (максимальной) цены договора.

В соответствии с пунктом 197 Положения, договор об оказании услуг 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, протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе.

Пунктом 7.1.2 Аукционной документации установлено, что договор 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, протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе. **Проект договора направляется участнику, с которым заключается договор, с официального электронного адреса заказчика: ks-fkr@dom.mos.ru на электронный адрес участника, указанный в реестре квалифицированных подрядных организаций.** Участник, с которым заключается договор, самостоятельно заполняет идентификационные данные и банковские реквизиты участника в проекте договора и передает заполненный и подписанный со своей стороны проект договора на бумажном носителе в 2 экземплярах вместе с обеспечением исполнения обязательств по договору заказчику.

Таким образом, рассматриваемый договор подлежал заключению до 09.11.2017.

В соответствии с пунктом 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. Договор о проведении капитального ремонта заключается с победителем электронного аукциона. Сведения о заключенном договоре о проведении капитального ремонта в течение 2 рабочих дней со дня его подписания направляются заказчиком оператору электронной площадки.

Исходя из представленных сведений и материалов установлено, что 25.10.2017 Заказчиком на электронный адрес Общества, указанный в реестре квалифицированных подрядных организаций, направлен проект договора для его подписания посредством электронной почты в сроки, установленные Положением.

Согласно пункту 19 Информационной карты Аукционной документации в течение 5 дней с даты получения проекта договора в порядке, установленном в разделах 6 и 7 Аукционной документации победитель электронного аукциона или иной участник, с которым заключается договор, должен подписать договор и передать его заказчику.

Соответственно, Обществом должен был быть представлен подписанный договор Заказчику до 31.10.2017.

Пунктом 16 Информационной карты Аукционной документации установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора в размере - 30 % (тридцать процентов) от начальной максимальной цены договора и составляет 15 042 404,84 рубля.

Обеспечение исполнения договора предоставляется Заказчику участником электронного аукциона, с которым заключается договор, вместе с проектом договора, подписанным со стороны участника электронного аукциона.

Способ обеспечения исполнения обязательств по договору определяется участником электронного аукциона, с которым заключается договор, самостоятельно из числа способов, указанных в пункте 7.1.6 названной документации.

Пунктом 7.1.6 Аукционной документации установлено, что исполнение договора обеспечивается:

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

- обеспечительным платежом.

Согласно пункту 7.1.5 Аукционной документации, договор заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в размере, указанном в извещении о проведении электронного аукциона и в части III «Информационная карта электронного аукциона».

Таким образом, победителю Аукциона необходимо было в срок до 31.10.2017 представить в адрес Заказчика подписанный со своей стороны проект договора, а также обеспечение исполнения договора (денежные средства/банковская гарантия).

Между тем, в нарушение сроков, установленных пунктом 19 Информационной карты Аукционной документации, согласно пояснениям Заказчика, Обществом не представлено обеспечение исполнения договора, а также подписанный Обществом договор. Кроме того, по состоянию на 08.11.2017 (в общие сроки заключения договора) также Обществом не представлены в адрес Заказчика ни подписанного договора, ни обеспечения исполнения обязательств по договору.

10.11.2017 Заказчиком был составлен Акт об уклонении от заключения договора № 31, в связи с тем, что по состоянию на 09.11.2017 ООО «Эталон» не представил Заказчику подписанный договор, а также обеспечение исполнения договора.

Согласно пояснениям Общества, 23.10.2017 между ООО «Эталон» и Акционерным коммерческим банком «Абсолют Банк» (ПАО) был заключен договор о предоставлении банковской гарантии № НБГК-023878-185ФЗ-1 в обеспечение обязательств Общества, и 27.10.2017 банком была выдана Банковская гарантия № 023878 на исполнение обязательств ООО «Эталон» по аукциону FKR26061700043.

Представитель Общества также пояснил, что ООО «Эталон» было готово обеспечить исполнение договора, между тем на свой электронный адрес проект договора от Заказчика не получило.

В свою очередь, представитель Заказчика представил на обозрение данные из открытого реестра квалифицированных подрядных организаций версии от 25.10.2017 (<http://fond.mos.ru/fond/reestr-org/>), в соответствии с которыми информация об Обществе содержится в пункте 279 названного реестра и в графе «Адрес электронный почты» указано Lizusha11204@yahoo.com. Согласно представленным Заказчиком скриншотам окна отправки электронного письма, проект контракта направлен Обществу по адресу Lizusha11204@yahoo.com.

Руководствуясь открытыми данными и принимая во внимание пояснения Заказчика, Комиссия не усматривает оснований сомневаться, что Заказчик надлежащим образом совершил требуемые от него в силу пункта 7.1.2 Аукционной документации действия по направлению проекта контракта Обществу.

Между тем, объективных доказательств неполучения отправленных Заказчиком документов по указанному адресу Обществом не представлено.

Комиссия отмечает, что гражданские права и обязанности возникают, в том числе, из действий граждан и юридических лиц (часть 1 статьи 8 ГК РФ).

В этой связи хозяйствующий субъект, самостоятельно принявший решение участвовать в конкурентной процедуре, по итогам которой будет решен вопрос о заключении договора, принимает на себя все обязанности, связанные с соответствующим участием.

При этом Комиссия учитывает, что все организационно-правовые мероприятия, связанные с участием в торгах, являются сопутствующими

предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

Кроме того, реализовав свое право на участие в конкурентной процедуре, Общество, согласившись на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам Аукциона признано победителем.

Между тем, Обществом не представлен Заказчику подписанный со своей стороны рассматриваемый договор и обеспечение исполнения договора в установленные Положением и Аукционной документацией сроки.

Доказательств обратного Обществом, не представлено.

Согласно пункту 199 Положения в случае если победитель электронного аукциона, или участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> или единственный участник электронного аукциона в срок, предусмотренный документацией об электронном аукционе, не представил заказчику подписанный договор об оказании услуг, переданный ему в соответствии с пунктами 165, 185 и 187 настоящего Положения, и (или) не представил обеспечение исполнения договора об оказании услуг, то победитель электронного аукциона, либо участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> либо единственный участник электронного аукциона признается уклонившимся от заключения договора об оказании услуг.

Общество было осведомлено о наличии подобного порядка.

Названным выше Актом от 10.11.2017 № 31, Общество признано уклонившимся от заключения договора по итогам проведения Аукциона.

В силу части 1 статьи 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда России от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Комиссией установлена правомерность признания победителя Аукциона — ООО «Эталон» уклонившимся от заключения договора, ввиду непредоставления договора в установленные Положением и Аукционной документацией сроки.

Согласно пункту 203 Положения, победитель электронного аукциона, участник электронного аукциона, заявке на участие в электронном аукционе которого присвоен второй номер <...> в случае их уклонения от заключения договора об оказании услуг исключаются из реестра квалифицированных подрядных организаций в порядке, предусмотренном настоящим Положением. Сведения об указанных лицах направляются в орган по ведению реестра для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций в порядке, предусмотренном разделом VII настоящего Положения.

Комиссия считает, что Обществом не проявило должной степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательств, что, в итоге, привело к незаключению договора.

Подобные действия участника нарушают нормальный ход торгов, поскольку завершение процедуры каким-либо иным образом, кроме как заключением договора, является неприемлемым, что влечет за собой необходимость обращения Заказчика к административному органу.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Эталон» от заключения договора подтвержден.

Учитывая изложенное и руководствуясь пунктом 267 Положения, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. В действиях ООО «Эталон» установлен факт уклонения от заключения договора с ФКР г. Москвы.

2. Рекомендовать включить ООО «Эталон» (ИНН: 7725708033, ОГРН 1107746921920, адрес местонахождения: 115114, г. Москва наб. Даниловская, д. 2, корп. 4, пом. 6, комн. 3-4) в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный Положением.

Примечание: в соответствии с пунктом 262 Положения, включение в реестр недобросовестных подрядных организаций информации об участнике электронного аукциона, уклонившемся от заключения договора об оказании услуг, о подрядной организации, с которой договор об оказании услуг расторгнут по решению суда, или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения договора об оказании услуг информация, содержащаяся в реестре недобросовестных подрядных организаций, неисполнение действий, предусмотренных пунктом 261 настоящего Положения, могут быть обжалованы заинтересованным лицом в судебном порядке.

Председатель Комиссии: <...>а

Члены Комиссии: <...>

<...>а