

## Решение № 05-09/10-22 РНПО

### по результатам проверки сведений о недобросовестной подрядной организации, уклонившейся от заключения договора

25.03.2022

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), в составе:

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

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

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

рассмотрев обращение некоммерческой организации «Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов» (далее – РФКР МКД, Заказчик, Заявитель) о включении сведений о Производственном кооперативе «Монолит» (ИНН 5536010000, ОГРН 1025502092197, юридический адрес: ул. Кароя Балоба, д. 1 кв. 11, с. Усть-Ишим, Усть-Ишимский район, Омская область, 646580) (далее – ПК «Монолит», Ответчик) в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный постановлением Правительства Российской Федерации 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»,

при участии представителей Заявителя – <...> (доверенность от 30.12.2021 № 164, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность от 30.12.2021 № 161),

в отсутствие представителя ПК «Монолит», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения жалобы по существу,

#### УСТАНОВИЛА:

1. 11.03.2022 в Омское УФАС России поступило обращение РФКР МКД о включении сведений о ПК «Монолит» в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный разделом VII Положения 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, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 (далее – Положение № 615), с приложением документов, свидетельствующих об уклонении ПК «Монолит» от заключения договора.

Из обращения Заявителя следует, что согласно протоколу проведения электронного

аукциона № 2022/138/ЭА от 25.02.2022 ПК «Монолит» признан победителем электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества (крыши) в многоквартирном доме (идентификационный номер электронного аукциона: № 2022/138/А, номер закупки/извещения 080050000062200138).

09.03.2022 ПК «Монолит» передан РФКР МКД подписанный договор № 2022/138/ЭА, а также оригинал банковской гарантии № 2124699 от 04.03.2022.

Из обращения Заявителя, а также из пояснений представителей РФКР МКД, озвученных на заседании Комиссии, следует, что указанная банковская гарантия не соответствует требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, в связи с чем, актом от 10.03.2022 ПК «Монолит» признан уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 205 Положения № 615 договор о проведении капитального ремонта заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора о проведении капитального ремонта в размере, указанном в извещении о проведении электронного аукциона.

На основании пункта 206 Положения № 615 исполнение обязательств по договору о проведении капитального ремонта обеспечивается банковской гарантией или обеспечительным платежом.

В соответствии с пунктами 206 и 207 Положения № 615 ПК «Монолит» был выбран способ обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии.

Руководствуясь подпунктом «е» пункта 214 Положения № 615, РФКР МКД отказал ПК «Монолит» в принятии банковской гарантии № 2124699 от 04.03.2022, в связи с её несоответствием требованиям, содержащимся в документации об электронном аукционе, в том числе проекте договора.

Таким образом, в соответствии с пунктом 257 Положения № 615 Заявителем направлены документы и информация в антимонопольный орган для рассмотрения вопроса о включении сведений о ПК «Монолит» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

2. Уведомлением Омского УФАС России от 14.03.2022 № 05-1809 ПК «Монолит» уведомлено о времени и месте рассмотрения обращения.

24.03.2022 в Омское УФАС России поступили письменные возражения ПК «Монолит» (вх. № 2945) на обращение РФКР МКД, в которых ПК «Монолит» указывает, что не согласно с решением Заказчика об отказе в принятии банковской гарантии № 2124699 от 04.03.2022 и считает ее соответствующей требованиям Положения № 615, документации об электронном аукционе. ПК «Монолит» в ходе предварительного отбора и электронного аукциона действовало добросовестно, выполнив все требования Положения № 615, в том числе обязанность по предоставлению обеспечения исполнения договора в виде банковской гарантии.

ПК «Монолит» проведены подготовительные работы для выполнения работ по капитальному ремонту крыши: осуществлена закупка материалов пиломатериала (заключен договор на поставку), скомплектована бригада для производства работ, подготовлены необходимые инструменты и механизмы.

ПК «Монолит» ведет свою деятельность с 1990 года (с учетом перерегистрации). За более чем 30-летнюю историю работы организации фактов неисполнения договора или уклонения от заключения договора не допущено. ПК «Монолит» является единственной подрядной организацией, которая имеет производственную базу в с. Усть-Ишим и имеет техническое и кадровое обеспечение для возможности качественно и в срок выполнить работы по

капитальному ремонту общего имущества многоквартирных домов любой сложности и специфики.

Кроме того, добросовестность ПК «Монолит» и отсутствие в его действиях намеренного уклонения от подписания договора подтверждают предоставленные Заказчику банковская гарантия № 2124699 от 04.03.2022 и подписанный со стороны ПК «Монолит» проект договора. ПК «Монолит» считает, что бесспорных доказательств, подтверждающих намеренное уклонение от заключения договора, заказчиком в материалы дела не представлено.

На основании изложенного, ПК «Монолит» просит Комиссию не включать сведения о ПК «Монолит» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

3. В процессе рассмотрения обращения РФКР МКД Комиссией установлено следующее.

В соответствии с пунктами 256, 257 Положения № 615 в реестр недобросовестных подрядных организаций включается информация об участниках электронных аукционов, уклонившихся от заключения договоров об оказании услуг, а также о подрядных организациях, с которыми договоры об оказании услуг расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения договора об оказании услуг в связи с существенным нарушением участниками электронных аукционов условий таких договоров.

Заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола об уклонении от заключения договора об оказании услуг с участником электронного аукциона, с которым в соответствии с Положением № 615 заключается договор об оказании услуг, направляет в орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, информацию, предусмотренную подпунктами «а» – «в» пункта 256 Положения № 615, а также протокол проведения аукциона или протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе и иные документы, свидетельствующие об отказе участника электронного аукциона, с которым в соответствии с Положением № 615 заключается договор об оказании услуг, от заключения договора об оказании услуг.

В соответствии с пунктом 259 Положения № 615 в течение 10 рабочих дней со дня поступления документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 Положения № 615, орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, осуществляет проверку фактов, содержащихся в указанных документах и информации. В случае подтверждения достоверности этих фактов орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, включает информацию, предусмотренную пунктом 256 Положения № 615, в реестр недобросовестных подрядных организаций в течение 3 рабочих дней со дня подтверждения этих фактов.

Согласно пункту 205 Положения № 615 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 пунктом 197 Положения № 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.

Подпунктом «а» пункта 206 Положения № 615 установлено, что исполнение обязательств по договору о проведении капитального ремонта обеспечивается, в том числе, банковской гарантией, выданной банком, соответствующим требованиям, установленным Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 статьи 45 Федерального закона 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Пунктами 208 – 209 Положения № 615 установлены требования, которым должна соответствовать банковская гарантия. Так, банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка (далее – гарант), на условиях, определенных гражданским законодательством, и должна соответствовать следующим требованиям:

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.

В банковской гарантии, помимо сведений, предусмотренных пунктом 4 статьи 368 ГК РФ, должно быть указано:

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 договору о проведении капитального ремонта.

В части 4 статьи 368 ГК РФ установлен перечень основных необходимых сведений, которые должна содержать независимая гарантия, такие как: дата выдачи; принципал; бенефициар; гарант; основное обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией; денежная сумма, подлежащая выплате, или порядок ее определения; срок действия гарантии; обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии.

Аналогичные требования к банковской гарантии содержатся в пунктах 6 – 7.2 раздела VI документации об электронном аукционе.

В соответствии с пунктом 7.1 раздела VI документации об электронном аукционе в банковской гарантии должно быть указано, в том числе:

- основное обязательство, исполнение которого обеспечивается банковской гарантией: полный перечень видов обязательств, указанных в пункте 9.4 проекта договора о проведении капитального ремонта, являющегося приложением № 6 к документации об электронном аукционе (далее – проект договора);

- 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.

Согласно пункту 9.4 проекта договора обеспечение надлежащего исполнения обязательств по 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. настоящего Договора;

– нарушения сроков выполнения работ как по Договору в целом, так и по отдельным Объектам, более чем на 30 дней в размере 100% обеспечения надлежащего исполнения обязательств по Договору;

– не исполнения обязательств и предписаний Заказчика, в размере суммы штрафов, предусмотренных пунктами 10.5., 10.6., 10.10. – 10.14., 10.19., 10.20. настоящего Договора;

- не оплаты штрафа, наложенного административными органами либо судом на Заказчика, либо должностного лица 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 п. 12.4. договора, обеспечение исполнения договора в полном объеме удерживается в пользу Заказчика.

Пунктом 7.2 раздела VI документации об электронном аукционе установлено, что помимо сведений, предусмотренных пунктом 7.1 раздела VI документации об электронном аукционе должно быть указано, в том числе:

- 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;
- 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;
- обязанность гаранта уплатить бенефициару неустойку за просрочку исполнения обязательств по банковской гарантии в размере 0,1 (ноль целых одна десятая) процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день допущенной просрочки.

Согласно пункту 11 раздела VI документации об электронном аукционе установлено, что не позднее 10 (десятого) дня следующего за днем размещения на официальном сайте протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, в котором содержится информация о признании электронного аукциона несостоявшимся, должен предоставить РФКР МКД обеспечение исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта (оригинал банковской гарантии на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного усиленной неквалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени банка, либо денежные средства на расчетный счет, указанный в пункте 4 раздела VI документации об электронном аукционе).

В соответствии с пунктом 213 Положения № 615, пунктом 12 раздела VI документации об электронном аукционе заказчик 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.

В случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в течение 5 рабочих дней информирует в письменной форме об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа (пункт 215 Положения № 615, пункт 14 раздела VI документации об электронном аукционе).

В силу подпункта «е» пункта 214 Положения № 615, пункта 13 раздела VI документации об электронном аукционе основанием 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 случае если победитель электронного аукциона в срок, предусмотренный документацией об электронном аукционе, не представил заказчику подписанный договор о проведении

капитального ремонта, переданный ему в соответствии с пунктами 165, 185, 187 и 189 Положения № 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 (пункт 199 Положения № 615, пункт 1 раздела VIII документации об электронном аукционе).

В соответствии с пунктом 200 Положения № 615, пунктом 2 раздела VIII документации об электронном аукционе 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, 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 рабочих дней со дня подписания указанного акта направляет заверенную заказчиком копию указанного акта лицу, признанному уклонившимся от заключения договора о проведении капитального ремонта.

Из материалов настоящего дела следует, что в качестве способа обеспечения исполнения обязательств по договору ПК «Монолит» выбрана банковская гарантия (№ 2124699 от 04.03.2022, выданная ПАО «Совкомбанк» (далее также Гарант).

Согласно акту об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора от 10.03.2022 банковская гарантия № 2124699 от 04.03.2022:

- в нарушение подпункта 7.1 пункта 7 раздела VI документации об электронном аукционе не содержит перечень обязательств, указанных в пункте 9.3 проекта договора, исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;
- содержащая перечень обстоятельств, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии, не соответствует требованиям пункта 9.4 проекта договора;
- не содержит условия, предусмотренного подпунктом «е» пункта 209 Положения № 615
- в нарушение требований подпункта 7.1 пункта 7 раздела VI документации об электронном аукционе не превышает срок выполнения работ по договору ни на день;
- содержащая условие о получении требования до истечения срока действия банковской гарантии, ставит в зависимость право заказчика на получение суммы или части суммы банковской гарантии от момента получения Гарантом требования по банковской гарантии, что нарушает положения раздела VI документации об электронном аукционе и подпункта «а» пункта 209 Положения № 615. Означенное в соответствии с подпунктом «в» пункта 212 Положения № 615 является недопустимым для включения в банковскую гарантию;
- содержит противоречивые положения (в частности пункты 9 и 11 банковской гарантии).

Комиссия, проанализировав банковскую гарантию № 2124699 от 04.03.2022, пришла к заключению, что Заказчик правомерно признал ее не соответствующей требованиям, содержащимся в документации об электронном аукционе и проекте договора о проведении капитального ремонта.

Вместе с тем, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядных организаций) является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение. Статьей 401 ГК РФ 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 *намеренном уклонении* от заключения договора, поэтому при привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица.

По мнению Комиссии, доказательством отсутствия умышленного уклонения ПК «Монолит» от подписания договора может являться, как подписанный со стороны Ответчика проект договора, так и сама банковская гарантия № 2124699 от 04.03.2022.

Бесспорных доказательств, подтверждающих намеренное уклонение ПК «Монолит» от заключения договора, в материалы дела не представлено.

Исходя из вышеуказанных обстоятельств, Комиссия пришла к выводу об *отсутствии умышленного уклонения* ПК «Монолит» от заключения договора.

Таким образом, Комиссией не установлены обстоятельства, свидетельствующие о намеренном уклонении ПК «Монолит» от заключения договора, а также свидетельствующие о недобросовестном поведении Ответчика, умышленных действиях (бездействии), которые привели к неисполнению обязательств, в связи с чем, у Комиссии не имеется достаточных оснований для включения сведений об ПК «Монолит» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

По результатам проверки представленных РФКР МКД сведений в отношении ПК «Монолит», на основании пункта 259 Положения № 615 Комиссия

#### РЕШИЛА:

Основания для включения сведений о Производственном кооперативе «Монолит» (ИНН 5536010000, ОГРН 1025502092197, юридический адрес: ул. Кароя Балага, д. 1 кв. 11, с. Усть-Ишим, Усть-Ишимский район, Омская область, 646580) – победителя электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества (крыши) в многоквартирном доме (извещение 080050000062200138) в реестр недобросовестных подрядных организаций отсутствуют.

Председатель комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>