

## Заключение

по результатам проверки сведений

о включении ООО «Энерго-Сеть»

в реестр недобросовестных подрядных организаций

11 октября 2017 год

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе <...> ,

в присутствии представителей:

<...> ,

рассмотрев обращение НО «Хабаровский краевой фонд капитального ремонта» о включении ООО «Энерго-Сеть» в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный Положением о привлечении специализированной некоммерческой организации, 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), утвержденное 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», установила следующее.

В Хабаровское УФАС России поступило обращение НО «Хабаровский краевой фонд капитального ремонта» (далее – заказчик) 14.07.2017 № 03-11/6185 о включении ООО «Энерго-Сеть» в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный Положением, в связи с уклонением общества от заключения договора по результатам проведенного аукциона на предложенных в заявке условиях.

В заседании комиссии представитель заказчика на приведенных в обращении доводах настаивала, пояснив, что в соответствии с аукционной документацией договор должен быть подписан и представлен заказчику в течении десяти рабочих дней с даты размещения на официальном сайте – не позднее 07.07.2017. По состоянию на 24-00 часа 07.07.2017 договор участником не подписан, в связи с чем заказчиком составлен акт об уклонении от заключения договора об оказании услуг и включении ООО «Энерго-Сеть» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Представитель общества пояснил, что общество не отказывается от заключения договора на условиях заказчика, не уклоняется от исполнения договора. Согласно протоколу проведения аукциона он признан несостоявшимся, общество признано единственным участником аукциона. Проект договора размещен заказчиком на сайте ЭТП 28.06.2017. Проект договора подписан ЭЦП общества и добавлен вместе с банковской гарантией на ЭТП 12.07.2017. С 05.07.2017 по 10.07.2017 директор общества, как единственное лицо, имеющее право ЭЦП на ЭТП, находился в г. Сеуле (Южная Корея) в связи с необходимостью медицинского обследования и не имел возможности подписать договор в указанный заказчиком срок.

В заседании комиссии Хабаровского УФАС России объявлялся перерыв до 14:30 час. 11.10.2017.

Рассмотрев представленные документы, заслушав доводы представителей заказчика и общества, комиссия пришла к следующему выводу.

27.04.2017 НО «Хабаровский краевой фонд капитального ремонта» на официальном сайте [roseltorg.ru](http://roseltorg.ru) размещено извещение № FKR27041700005 о проведении электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту внутридомовых инженерных систем электроснабжения многоквартирных домов, расположенных по адресам: Хабаровский край, г. Комсомольск-на-Амуре, ул. Котовского, 2, 6, пр. Октябрьский, 39, пр-кт Мира, 42, 45, 47, 61, 61 к 2. Начальная (максимальная) цена договора – 7771605,08 руб. Дата окончания срока подачи заявок – 15.06.2017, дата завершения срока рассмотрения заявок – 20.06.2017, дата проведения аукциона – 23.06.2017.

Пунктом 19 извещения о проведении указанного аукциона установлено, что договор должен быть подписан и представлен заказчику в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты размещения на официальном сайте (после ввода соответствующего раздела сайта в эксплуатацию), сайте оператора электронной площадки и на сайте заказчика (до ввода соответствующего раздела официального сайта в эксплуатацию) протокола проведения электронного аукциона, протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе.

Пунктом 189 Положения установлено, что в случае если во время проведения аукциона подано единственное предложение о цене договора о проведении капитального ремонта, такой аукцион признается несостоявшимся. В течение 30 минут после окончания указанного времени оператор электронной площадки размещает протокол о признании такого аукциона несостоявшимся, в котором указываются адрес электронной площадки, дата, время начала и окончания такого аукциона, начальная (максимальная) цена договора, единственное предложение о цене договора о проведении капитального ремонта с указанием времени поступления предложения о цене договора о проведении капитального ремонта. Заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола о признании такого аукциона несостоявшимся передает единственному участнику электронного аукциона проект договора о проведении капитального ремонта, который составляется путем включения цены договора о проведении капитального ремонта, предложенной таким участником 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 единственным участником электронного аукциона.

В установленный срок на участие в аукционе поданы заявки ИП <...>, ООО «Энерго-Сеть», признанные соответствующими требованиям аукционной документации (протокол от 20.06.2017). Аукцион признан несостоявшимся в связи с тем, что во время проведения аукциона подано единственное положение о цене договора. Комиссией принято решение о заключении договора с ООО «Энерго-Сеть».

Пунктом 167 Положения установлено, что в случае признания электронного аукциона несостоявшимся и в случае незаключения договора о проведении капитального ремонта с единственным участником электронного аукциона (при наличии такого участника) или незаключении такого договора при уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора о проведении капитального ремонта с участником электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> заказчик вправе объявить о проведении повторного электронного аукциона либо заключить договор о проведении капитального ремонта с единственной под-рядной организацией в порядке, предусмотренном пунктом 195 настоящего Положения.

Протокол на официальном сайте размещен 23.06.2017.

Пунктом 197 Положения установлено, что 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.

Пунктом 21 Информационной карты аукционной документации установлено, что договор должен быть подписан и представлен заказчику в течение 10 рабочих дней с даты размещения на официальном сайте, сайте оператора электронной площадки и на сайте заказчика (до ввода соответствующего раздела официального сайта в эксплуатацию) протокола проведения электронного аукциона, протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе.

Согласно пункту 199 Положения, в случае если победитель электронного аукциона, или участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер, или единственный участник, допущенный к участию в электронном аукционе, или единственный участник 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 настоящего Положения, и (или) не представил обеспечение исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, то победитель электронного аукциона (или участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> или единственный участник, допущенный к участию в электронном аукционе, или единственный участник электронного аукциона) признается уклонившимся от заключения договора о проведении капитального ремонта.

28.06.2017 заказчиком на электронной торговой площадке размещен проект договора.

Пунктом 19 извещения о проведении электронного аукциона, пунктом 21 аукционной документации установлено, что договор должен быть подписан не позднее 10 рабочих дней, а именно 07.07.2017.

Проект договора подписан участником 12.07.2017.

12.07.2017 комиссия заказчика решила признать общество уклонившимся от заключения договора об оказании услуг (протокол (акт) от 12.07.2017).

Единственный участник, допущенный к электронному аукциону, единственный участник электронного аукциона в случае их уклонения от заключения договора о проведении капитального ремонта 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 (п. 203).

Пунктами 255, 266 Положения установлено, 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. Данные сведения содержатся в реестре недобросовестных подрядных организаций в течение 3 лет со дня включения в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных подрядных организаций является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей применение к нему неблагоприятных последствий.

В соответствии с правовой позицией Конституционного суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 18.07.2008 № 10-П, федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

Меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины право-нарушителя и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о признании участника аукциона уклонившимся от заключения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Термин «уклонение от заключения договора» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить договор, в связи с чем, для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя.

Из представленных в материалы дела документов следует, что общество не имело намерений уклониться от заключения договора и оказания услуг, являющихся предметом аукциона, что подтверждается размещением на ЭТП 12.07.2017 подписанного договора и обеспечением исполнения обязательств по договору, перечисленному 12.07.2017. Обществом представлена банковская гарантия АО К2 Банк от 12.07.2017.

Обществом в материалы дела также представлены документы, подтверждающие отсутствие директора общества на территории Российской Федерации с 05.07.2017 по 10.07.2017 в связи с необходимостью медицинского обследования в г. Сеуле (Южная Корея). Директор общества является единственным лицом в ООО «Энерго-Сеть», на которое выпущен сертификат ЭП для участия в торговых процедурах на ЭТП (ответ на запрос ООО «Компания «Тензор» от 10.10.2017 № 10101), в связи с чем другой представитель общества не имел возможности подписать ЭП договор об оказании услуг.

При таком положении действия общества не могут расцениваться в качестве виновного поведения, за которое Положением установлена мера ответственности в виде включения в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Поскольку формальное нарушение обществом срока подписания договора не свидетельствует о наличии умысла уклониться от его заключения комиссия пришла к выводу о неподтверждении факта уклонения ООО «Энерго-Сеть» от заключения договора об оказании услуг.