

**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

**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

info@aeprus.ru

Дело № 059/10/18.1-380/2021

_____ № _____

На № _____ от _____

РЕШЕНИЕ

**по обращениям НО «Фонд
капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском
крае» (вх. № 004860, вх. № 005363, вх. №005362)**

**о включении сведений о ООО «АудитЭнергоПроект» в реестр недобросовестных
подрядных организаций**

«28» апреля 2021 г.

г. Пермь

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;

Членов комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов;

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

посредством видеоконференцсвязи, после объявленного перерыва,

рассмотрев обращения НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» (вх. № 004860, вх. № 005363, вх. №005362) (далее – заказчик, фонд) о направлении сведений о ООО «АудитЭнергоПроект» (ИНН 6684000215, 620014, г Екатеринбург, пр-кт Ленина, стр. 25) (далее – общество, подрядчик) для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный 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» (далее – Положение),

УСТАНОВИЛА:

24.03.2021 г., 31.03.2021 г. в Пермское УФАС России поступили обращения Фонда, о направлении сведений в реестр недобросовестных подрядных организаций, из которого следует, что Фондом в одностороннем порядке расторгнут заключенный по результатам электронного аукциона договор, в связи с существенным нарушением условий договора.

Указанное Обращение рассматривается в соответствии с пунктом 259 Положения.

26.04.2021 г. Комиссия антимонопольного органа объединила рассмотрение

обращений НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» по делам № 059/10/18.1-335/2021, № 059/10/18.1-379/2021, № 059/10/18.1-380/2021 и присвоила объединенному делу по рассматриваемым обращениям НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» номер дела № 059/10/18.1-380/2021.

Подрядчик по доводам, изложенным в обращении, возражает, указывает на отсутствие существенных нарушений условий договора и недобросовестности с его стороны.

Изучив документы и материалы, представленные на рассмотрение обращения, Комиссия Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. Некоммерческая организация «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» (далее - Фонд, Заказчик) 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, 15.12.2017 г. на электронной площадке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»: <http://www.sberbank-ast.ru> размещена документация об электронном аукционе (извещение о проведении электронного аукциона № 205670000011900336, № 205670000011900104, № 205670000011900106).

По итогам электронного аукциона № 205670000012000104 победителем было признано ООО «АудитЭнергоПроект». Протокол проведения электронного аукциона № 205670000012000104, размещен на официальном сайте электронной площадки. 27 июля 2020 года между некоммерческой организацией «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» (далее - Организация, Заказчик) и публичным акционерным обществом ООО «АудитЭнергоПроект» (далее - Подрядчик) заключен Договор № КР-000079/2020/ЭА на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Пермского края.

По итогам электронного аукциона № 205670000012000106 победителем было признано ООО «АудитЭнергоПроект». Протокол проведения электронного аукциона № 205670000012000106, размещен на официальном сайте электронной площадки. 23 июля 2020 года между некоммерческой организацией «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском

крае» и публичным акционерным обществом ООО «АудитЭнергоПроект» заключен Договор № КР-000081/2020/ЭА на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Пермского края.

По итогам электронного аукциона № 20567000011900336 победителем было признано ООО «АудитЭнергоПроект». Протокол проведения электронного аукциона № 205670000011900336, размещен на официальном сайте электронной площадки. 09 января 2020 года между некоммерческой организацией «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» и публичным акционерным обществом ООО «АудитЭнергоПроект» заключен Договор № КР-000284/2019/ЭА на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах, расположенных на территории Пермского края г. Губаха, ул. Маяковского, д. 9.

Правоотношения сторон, возникшие на основании Договора, подлежат регулированию, в том числе, положениями главы 37 Гражданского кодекса Российской Федерации с учетом норм 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 РФ от 01.07.2016 №615.

В соответствии с пунктом 1.1 указанных договоров Подрядчик принял на себя обязательства выполнить работы по капитальному ремонту общего имущества (далее - работы) в многоквартирных домах, расположенных на территории Пермского края (далее – объект, объекты), в порядке, объеме и сроки, предусмотренные договором и приложениями к нему.

Подписывая договор Подрядчик подтвердил, 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 (пункт 1.2 Договоров).

Согласно пункту 4.2 Договоров предусмотрено, что подрядчик обязуется выполнить работы по договору в соответствии с календарным графиком выполнения работ (Приложение 2 к договору) и Проектом производства работ. Никакие задержки и нарушения в выполнении работ не могут служить основанием для требования Подрядчика о продлении сроков выполнения работ, за исключением случаев, указанных в договоре.

В соответствии с пунктом 1.4-1.4.3 Договора № КР-000079/2020/ЭА сроки выполнения работ:

Дата начала: с даты передачи объекта согласно пункту 4.4 договора.

Дата окончания: не позднее 30.12.2020.

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.

В соответствии с пунктом 1.4-1.4.3 Договора № КР-000081/2020/ЭА сроки выполнения работ:

Дата начала: с даты передачи объекта согласно пункту 4.4 договора.

Дата окончания: не позднее 30.12.2020.

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.

В соответствии с пунктом 1.4-1.4.3 Договора № КР-000294/2019/ЭА сроки выполнения работ:

Дата начала: с даты передачи объекта согласно пункту 4.4 договора.

Дата окончания: не позднее 01.11.2020.

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.

В соответствии с пункту 1 статьи 743 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

В силу пункту 2 статьи 743 ГК РФ договором строительного подряда должны быть определены состав и содержание технической документации, а также должно быть предусмотрено, какая из сторон и в какой срок должна предоставить соответствующую документацию.

Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Подпунктом «е» пункта 226 Положения установлено, что заказчик вправе расторгнуть договор о проведении капитального ремонта в одностороннем порядке с взысканием причиненных убытков в случае нарушения подрядной организацией сроков оказания услуг и (или) выполнения работ продолжительностью более 15 календарных дней по любому из МКД.

Договорами предусмотрено, что Заказчик вправе в одностороннем порядке расторгнуть договор и потребовать возмещения причиненных убытков в случае в случае нарушения Подрядчиком сроков выполнения работ продолжительностью более 15 (пятнадцать) (п. 12.4.4).

Согласно пунктам 12.5-12.6 Договоров, 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. В случае расторжения договора в одностороннем порядке по основаниям, указанным в пункте 12.4 договора, Подрядчик уплачивает Заказчику неустойку в виде штрафа в размере 10 (десять) процентов от стоимости договора. Указанный штраф уплачивается помимо средств, которые Подрядчик обязан возместить Заказчику в качестве причиненных убытков.

Аналогичное правило содержится в пункте 227 Положения.

На момент рассмотрения жалобы установлено, что Фондом неоднократно направлялись требования о выполнении работ по договору № КР-000079/2020/ЭА: № СЭД-02-08-исх-3441 от 23.09.2020 г., № СЭД-02-08-исх-3940 от 28.10.2020 г., № СЭД-02-08-исх-4178 от 10.11.2020 г., № СЭД-02-08-исх-4367 от 18.11.2020 г., № СЭД-02-08-исх-4914 от 18.12.2020 г.

26.12.2020 г. Подрядчик письмом № 843-ФП ответил, что учитывая сезонный характер работ по капитальному ремонту фасада и фундамента, выполнение ремонта фасада и фундамента приостанавливается до наступления благоприятных погодных условий.

01.03.2021 г. Фондом было направлено уведомление о расторжении (исх. № СЭД-

02-08-исх-953). Указанное уведомление вступило в силу 22.03.2021 г.

В отношении договора № КР-000081/2020/ЭА Фондом неоднократно направлялись требования о выполнении работ по договору № КР-000081/2020/ЭА: № СЭД-02-08-исх-2880 от 24.08.2020 г., № СЭД-02-08-исх-2881 от 24.08.2020 г., № СЭД-02-08-исх-3031 от 31.08.2020 г., № СЭД-02-08-исх-3244 от 10.09.2020 г., № СЭД-02-08-исх-3690 от 13.10.2020 г., № СЭД-02-08-исх-4093 от 05.11.2020 г., № СЭД-02-08-исх-4698 от 07.12.2020 г., № СЭД-02-08-исх-132 от 18.01.2021 г., № СЭД-02-08-исх-571 от 10.02.2021 г.

Письмом Фонда от 26.10.2020 г. № СЭД-02-08-исх-3888 работы были приостановлены в связи с наступлением отопительного сезона и неблагоприятных погодных условий.

04.03.2021 г. Фондом было направлено уведомление о расторжении (исх. № СЭД-02-08-исх-1053). Указанное уведомление вступило в силу 30.03.2021 г.

Относительно договора № КР-000294/2019/ЭА при рассмотрении жалобы было установлено, что Фондом неоднократно направлялись требования о выполнении работ по договору № КР-000284/2019/ЭА: № СЭД-02-08-исх-2223 от 29.06.2020 г., № СЭД-02-08-исх-2746 от 10.08.2020 г.

02.03.2021 г. Подрядчик направило письмо с проектом производства работ по объекту.

23.03.2021 г. Фондом было направлено уведомление о расторжении (исх. № СЭД-02-08-исх-1349). Указанное уведомление вступило в силу 30.03.2021 г.

При рассмотрении жалобы, представитель ООО «АудитЭнергоПроект» в письменных возражениях пропуск сроков выполнения работ не отрицает. Однако поясняет, что на данный момент активно ведутся работы.

В качестве документов подтверждающих намерения исполнить работы по указанным договорам Комиссии антимонопольного органа было представлено:

1) договор между ООО «АудитЭнергоПроект» и ООО «Ингард» от 13.08.2020 № 13/08/81-20;

2) договор между ООО «АудитЭнергоПроект» и ООО «БиоФарм» от 12.05.2020 № 07П-2020/КР;

3) договор между ООО «АудитЭнергоПроект» и ООО «БиоФарм» от 20.05.2020 № 11П-2020/КР.

26.04.2021 г. в адрес Пермского УФАС России посредством электронной почты сотрудника поступило ходатайство о приобщении письма Подрядчика от 22.04.2021 г. (исх. № 448-ФП), в котором указано, что ООО «АудитЭнергоПроект» обязуется качественно и в ближайшее время выполнить и сдать Фонду работы по капитальному ремонту.

Из указанных обстоятельств следует, что ООО «АудитЭнергоПроект» на настоящий момент предпринимает активные действия, направленные на исполнение указанных контрактов в оговоренные сроки.

Кроме того, представителем ООО «АудитЭнергоПроект» во время рассмотрения жалобы было заявлено о достижения договоренности о восстановлении действия договоров и продолжении выполнения работ. Данная позиция представителем Фонда отвергнута не была.

Частью 1 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе, ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов (пункт 4).

При этом, из анализа положений статьи 16 Закона о защите конкуренции следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении названной статьи Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

С антимонопольного органа слагается бремя доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно лишь угрозы их наступления.

Данный вопрос подлежит передаче должностному лицу для рассмотрения вопроса о наличии в действиях НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» и ООО «АудитЭнергоПроект» признаков нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно п. 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 силу п. 266 Положения, Информация, предусмотренная пунктом 256 настоящего Положения, исключается из реестра недобросовестных подрядных организаций по истечении 3 лет со дня ее включения в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных подрядных организаций по существу является санкцией 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 конституционному защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Оценив данные обстоятельства и принимая во внимание отсутствие умысла в действиях ООО «АудитЭнергоПроект» на уклонение от заключения договора, Комиссия Пермского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный Постановлением №615.

В связи с чем, 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», Комиссия

РЕШИЛА:

1. По результатам рассмотрения обращений НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» (вх. № 004860, вх. № 005363, вх. №005362) о включении общества с ограниченной ответственностью «АудитЭнергоПроект» (ИНН 6684000215; 620014, г Екатеринбург, пр-кт Ленина, стр. 25) в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный 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 (утв. Постановлением Правительства РФ от 01.07.2016 № 615), **сведения об ООО «АудитЭнергоПроект» в реестр недобросовестных подрядных организаций не включать.**

2. Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о наличии в действиях НО «Фонд капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах в Пермском крае» признаков нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Примечание: в соответствии с пунктом 267 Положения включение в реестр недобросовестных подрядных организаций информации о лицах, указанных в пункте 255 Положения, неисполнение действий, предусмотренных пунктом 266 Положения, могут быть обжалованы лицом, информация о котором включена в реестр недобросовестных подрядных организаций, в судебном порядке.