

Решение № 05-04.1/26-20 РНПО

по результатам проверки сведений о недобросовестной подрядной организации,

уклонившейся от заключения договора

20.08.2020

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;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

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

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

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

рассмотрев обращение некоммерческой организации «Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов» (далее – РФКР МКД, Заказчик, Заявитель, Бенефициар) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Импорт-Лифт» (ИНН 8602240477, ОГРН 1048602067425, юридический адрес: 628406, Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, г. Сургут, ул. Университетская, д. 7, офис 11) (далее – ООО «Импорт-Лифт», Общество, Ответчик, Принципал) 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 № 110 от 14.08.2020, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность № 91 от 16.03.2020, личность удостоверена паспортом),

при участии представителей Ответчика – <...> (доверенность № 102/ИЛ от 19.08.2020, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность 102/ИЛ от 19.08.2020, личность удостоверена паспортом) (посредством системы видеоконференц-связи),

УСТАНОВИЛА:

1. 07.08.2020 в Омское УФАС России поступило обращение РФКР МКД о включении сведений об ООО «Импорт-Лифт» 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 Общества от заключения договора.

Из обращения Заявителя следует, что согласно протоколу проведения электронного аукциона № 080050000062000129/РТС255В200098 от 23.07.2020 ООО «Импорт-Лифт» признано победителем электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт (замену, модернизацию) лифтов, а также выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений (идентификационный номер электронного аукциона: № 2020/096/ЭА, номер закупки/извещения 080050000062000129).

Обществом 03.08.2020 в адрес РФКР МКД была направлена банковская гарантия от 30.07.2020 № 14341-20-10, выданная ПАО «Промсвязьбанк» (далее также Гарант).

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 06.08.2020 ООО «Импорт-Лифт»

признано уклонившимся от заключения договора.

Представители РФКР МКД пояснили, что 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 ООО «Импорт-Лифт» был выбран способ обеспечения исполнения договора в форме банковской гарантии.

Руководствуясь подпунктом «е» пункта 214 Положения № 615, РФКР МКД отказал Обществу в принятии банковской гарантии № 14341-20-10 от 30.07.2020, 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 об ООО «Импорт-Лифт» в реестр недобросовестных подрядных организаций.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 10.08.2020 № 05-7608 ООО «Импорт-Лифт» представлены письменные возражения на обращение РФКР МКД. На заседании Комиссии 20.08.2020 представители Ответчика с доводами обращения Заявителя не согласились и пояснили следующее.

Общество несогласно с указанным решением Заказчика, считает, что представленная банковская гарантия №14341-20-10 от 30.07.2020 соответствует требованиям Положения № 615, документации об электронном аукционе.

ООО «Импорт-Лифт» в ходе предварительного отбора и электронного аукциона действовало добросовестно, выполнив все требования установленные Положением № 615, в том числе обязанность по предоставлению обеспечения исполнения договора в виде банковской гарантии, в связи с чем, не может быть признано уклонившимся от заключения договора в понимании Положения № 615.

Добросовестность поведения Общества и отсутствие в его действиях намеренного уклонения от подписания договора подтверждают представленные Заказчику банковская гарантия и подписанный со стороны

ООО «Импорт-Лифт» проект договора.

Ответчик считает, что бесспорных доказательств, подтверждающих намеренное уклонение ООО «Импорт-Лифт» от заключения договоров, Заказчиком в материалы дела не представлено.

Кроме того, по мнению Общества, акт об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора от 06.08.2020 является незаконным.

В соответствии с пунктом 215 Положения № 615 Заказчику надлежало проинформировать ООО «Импорт-Лифт» в письменной форме об отказе в принятии банковской гарантии с указанием причин такого отказа.

Не проинформировав Общество о решении об отказе в принятии банковской гарантии, а сразу составив акт об уклонении, РФКР МКД лишил ООО «Импорт-Лифт» возможности внесения изменений в выпущенную банковскую гарантию.

На основании изложенного, Общество просит Комиссию не включать сведения об ООО «Импорт-Лифт» 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 3.1 проекта договора оказания услуг по осуществлению строительного контроля за выполнением работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах Омской области, 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 8.4 проекта договора.

Согласно пункту 8.4 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 10.4. 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 соблюдения требований, предусмотренных пунктами 5.1.1, 5.1.2, 5.1.5.6, 5.1.5.7, 5.1.5.10, 5.1.5.17, 5.1.6.15, 5.1.6.17, 5.1.6.20, 5.1.6.21, 5.1.6.22, 5.1.6.27.2, 5.1.6.33 в размере 100% обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору;
- не исполнения обязательств и предписаний заказчика, в размере суммы штрафов, предусмотренных пунктами 10.5, 10.7, 10.9, 10.11, 10.15 – 10.19, 10.24, 10.25 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 пункте 12.4 договора, обеспечение исполнения договора в полном объеме удерживается в пользу заказчика.

Согласно пункту 11 раздела VI документации об электронном аукционе установлено, что не позднее 10 (десятого) дня следующего за днем размещения в на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона, участник электронного аукциона с которым заключается договор о проведении капитального ремонта, 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 победителем аукциона – ООО «Импорт-Лифт» в качестве способа обеспечения исполнения обязательств по договору выбрана банковская гарантия № 14341-20-10 от 30.07.2020, выданная ПАО «Промсвязьбанк».

Согласно подпункту 1 пункта 5 акта об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора в банковской гарантии № 14341-20-10 от 30.07.2020 указаны случаи, при наступлении которых обеспечение надлежащего исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, представленное Принципалом, остается у Бенефициара. При этом именно обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма банковской гарантии, отсутствуют.

По мнению Заказчика, данное условие банковской гарантии не является тождественным условию, предусмотренному пунктом 4 статьи 368 ГК РФ и пунктом 209 Постановления № 615.

Комиссия, проанализировав банковскую гарантию № 14341-20-10 от 30.07.2020, установила, что согласно банковской *под основным обязательством* понимаются все обязательства Принципала перед Бенефициаром по договору о проведении капитального ремонта, срок исполнения которых наступает в период действия банковской гарантии, в том числе обязательства по возврату аванса, гарантийные обязательства, возникающие в гарантийный период, обязательства по уплате штрафов, пеней, неустоек, убытков при условии, что соответствующие обязательства Принципала предусмотрены договором о проведении капитального ремонта.

В соответствии с абзацем 3 банковской гарантии № 14341-20-10 от 30.07.2020 обстоятельства, при наступлении которых должны быть выплачена сумма банковской гарантии, являются неисполнение Принципалом *основного обязательства* и (или) расторжение договора о проведении капитального ремонта.

Согласно абзацу 4 банковской гарантии обеспечение надлежащего исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, предоставленное Принципалом остается у Бенефициара 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 10.4. 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 соблюдения требований, предусмотренных пунктами 5.1.1, 5.1.2, 5.1.5.6, 5.1.5.7, 5.1.5.10, 5.1.5.17, 5.1.6.15, 5.1.6.17, 5.1.6.20, 5.1.6.21, 5.1.6.22, 5.1.6.27.2, 5.1.6.33 в размере 100% обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору;
- не исполнения обязательств и предписаний заказчика, в размере суммы штрафов, предусмотренных пунктами 10.5, 10.7, 10.9, 10.11, 10.15 – 10.19, 10.24, 10.25 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 пункте 12.4 договора, обеспечение исполнения договора в

полном объеме удерживается в пользу заказчика.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия считает, что данная банковская гарантия содержит не только безоговорочное условие о выплате суммы банковской гарантии при неисполнении Принципалом *всех обязательств* по договору о проведении капитального ремонта, но и устанавливает случаи (обстоятельства), при наступлении которых обеспечение надлежащего исполнения обязательств ООО «Импорт-Лифт» по договору об оказании услуг по осуществлению строительного контроля за выполнением работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах Омской области (сумма банковской гарантии), остается у РФКР МКД. Комиссия отмечает, что содержащиеся в банковской гарантии № 14341-20-10 от 30.07.2020 обстоятельства полностью дублируют пункт 8.4 проекта договора, являющегося неотъемлемой частью документации об электронном аукционе.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 5 акта об уклонении победителя электронного аукциона от заключения договора в банковской гарантии № 14341-20-10 от 30.07.2020 содержится условие о необходимости *получения* банковской гарантии Гарантом до истечения срока банковской гарантии (до 30.04.2021). По мнению РФКР МКД, данное условие банковской гарантии нарушает права Заказчика, поскольку в случае получения банком-гарантом требования об уплате денежной суммы или её части по банковской гарантии после истечения срока её действия, РФКР МКД лишается права на получение выплат по банковской гарантии.

Согласно банковской гарантии № 14341-20-10 от 30.07.2020: «гарантия вступает в силу с даты выдачи гарантии и действует по 31 апреля 2021 г. включительно. *Требование Бенефициара по настоящей Гарантии должно быть получено Гарантом до истечения срока действия настоящей Гарантии*».

Исходя из системного толкования положений части 2 статьи 374 ГК РФ (требование бенефициара должно быть *представлено* гаранту до окончания определенного в гарантии срока), пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ (юридически значимые сообщения влекут гражданско-правовые последствия с момента доставки) во взаимосвязи с правовой нормой пункта 2 статьи 194 ГК РФ (заявления и извещения, сданные в организацию связи до 24 часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок), указание в гарантии на необходимость получения гарантом необходимых документов в срок до окончания срока действия гарантии недопустимо.

Вместе с тем, в представленной Обществом банковской гарантии № 14341-20-10 от 30.07.2020, обязанность выплаты денежных средств по представленной ООО «Импорт-Лифт» банковской гарантии напрямую зависит от даты получения требования банком ПАО «Промсвязьбанк».

В этой связи данное ограничение существенным образом затрагивает права Заказчика и ставит под угрозу возможность удовлетворения банком

требований по спорной банковской гарантии.

В силу подпункта «г» пункта 208 Положения № 615 *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.

В силу подпункта «а» пункта 209 Положения № 615 в банковской гарантии должно быть указано 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.

Таким образом, Положение № 615 устанавливает, что требование бенефициара должно быть предъявлено (представлено) гаранту до окончания срока действия банковской гарантии № 14341-20-10 от 30.07.2020, что не тождественно моменту получения Гарантом такого требования, как указано в банковской гарантии ООО «Импорт-Лифт».

Кроме того, установление в банковской гарантии условия, что требование Бенефициара по банковской гарантии должно быть получено Гарантом до истечения срока действия банковской гарантии, ведет к сокращению времени на подготовку Заказчиком такого требования и направления его Гаранту, поскольку в данном случае также необходимо учитывать сроки на получение такого требования ПАО «Промсвязьбанк».

Привязка исполнения требования к дате его получения, а не отправления может повлечь ряд негативных последствий для Заказчика, поскольку момент получения требования по почте не зависит от волеизъявления последнего, а связан с несколькими факторами, в том числе с работой АО «Почта России» и действиями Гаранта по получению писем.

Ввиду изложенного, право Заказчика на получение предусмотренных банковской гарантией выплат должно носить абсолютный характер, а не зависеть от действий/бездействий третьих лиц.

Таким образом, Комиссия считает, что банковская документация в данной части не соответствует требованиям ГК РФ, Положения № 615.

В материалы настоящего дела Обществом представлена банковская гарантия с внесенными в неё изменениями (изменения № 1) от 07.08.2020 в части формулировки абзаца № 4, абзаца № 22 банковской гарантии № 14341-20-10 от 30.07.2020.

Так, в новой редакции банковской гарантии перечислены обстоятельства, при наступлении которых *должна быть выплачена сумма банковской*

гарантии. Кроме того, в абзаце № 22 Банковской гарантии изменен порядок представления Банковской гарантии, а именно: «гарантия вступает в силу с даты выдачи гарантии и действует по 31 апреля 2021 г. включительно. Требование Бенефициара по настоящей гарантии должно быть направлено Гаранту до истечения срока действия настоящей гарантии».

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Импорт-Лифт» осуществило все действия, направленные на изменение условий выданной банковской гарантии с целью удовлетворения требований Заказчика.

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 Общества от подписания договора может являться, как подписанный со стороны Ответчика проект договора, так и сама банковская гарантия № 14341-20-10 от 30.07.2020, в том числе внесенные в неё изменения.

Бесспорных доказательств, подтверждающих намеренное уклонение победителя аукциона – ООО «Импорт-Лифт» от заключения договора, в материалы дела не представлено.

Исходя из вышеуказанных обстоятельств, Комиссия пришла к выводу об *отсутствии умышленного уклонения* Общества от заключения договора.

Таким образом, Комиссией не установлены обстоятельства, свидетельствующие о намеренном уклонении ООО «Импорт-Лифт» 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 Обществе в реестр недобросовестных подрядных организаций.

По результатам проверки представленных РФКР МКД сведений в отношении ООО «Импорт-Лифт», на основании пункта 259 Положения № 615 Комиссия

РЕШИЛА:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Импорт-Лифт» (ИНН 8602240477, ОГРН 1048602067425, юридический адрес: 628406, Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, г. Сургут, ул. Университетская, д. 7, офис 11) – победителе электронного аукциона на право заключения договора на выполнение работ по оценке технического состояния многоквартирного дома, разработке проектной документации на проведение капитального ремонта общего имущества многоквартирных домов, в том числе на ремонт (замену, модернизацию) лифтов, а также выполнение работ по ремонту, замене, модернизации лифтов, ремонту лифтовых шахт, машинных и блочных помещений (идентификационный номер электронного аукциона: №2020/096/ЭА, номер закупки/извещения 080050000062000129) в реестр недобросовестных подрядных организаций отсутствуют.

Председатель комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>