

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**по делу № 2-19-3597/77-18 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков**

**26.03.2018 г. Москва**

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

председателя Комиссии:

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

членов Комиссии:

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

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

в присутствии представителей:

от Фонда капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы:  
<...>(доверенность от 14.11.2017 № ФКР-11-106/7-1),

ООО «КроСЭл»: <...>, <...> (доверенность от 25.03.2018 № 01),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «КроСЭл» от заключения договора с Фондом капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение дополнительных работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме по адресу: г. Москва, Подольских Курсантов ул. 18 к.1 (реестровый № FKR20121700007) (далее - Аукцион), поданное в соответствии

с главой VII Положения, утвержденного Постановлением Правительства России от 01.07.2016 № 615 «О порядке привлечения подрядных организаций для оказания услуг и (или) выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме и порядке осуществления закупок товаров, работ, услуг в целях выполнения функций специализированной некоммерческой организации, осуществляющей деятельность, направленную на обеспечение проведения капитального ремонта общего имущества в многоквартирных домах» (далее - Положение) (далее - Обращение),

### **УСТАНОВИЛА:**

14.02.2018 в Московское УФАС России поступило Обращение, направленное из ФАС России (исх. № РП/8517/18 от 02.02.2018) о проведении проверки факта уклонения ООО «КроСЭл» (далее - Общество) от заключения договора на выполнение дополнительных работ по капитальному ремонту общего

имущества в многоквартирном доме по адресу: г. Москва, Подольских Курсантов ул. 18 к.1 (вх. № 7742-ЭП/18).

Указанное Обращение рассматривается в соответствии с пунктом 250 Положения, а также поручением ФАС России (исх. № РП/8517/18 от 09.02.2018).

В заседании представитель Заказчика доводы и требования Обращения поддержал.

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

Проведение Аукциона осуществляется в соответствии с Положением.

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен открытый аукцион в электронной форме на право заключения договора на выполнение дополнительных работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме по адресу: г. Москва, Подольских Курсантов ул. 18 к.1.

Согласно представленным материалам и информации на электронной торговой площадке АО «Единая электронная торговая площадка» по адресу [www.roseltorg.ru](http://www.roseltorg.ru) 10.01.2018 Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона. Дата проведения торгов - 15.01.2018. Начальная (максимальная) цена договора - 26 918 295,27 рублей.

В соответствии с протоколом проведения аукциона в электронной форме от 15.01.2018, размещенным на сайте [www.roseltorg.ru](http://www.roseltorg.ru), победителем Аукциона признано ООО «КРОСЭЛ», предложившее наименьшее ценовое предложение (23 284 325,35 рублей).

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

В соответствии с пунктом 197 Положения договор об оказании услуг не может быть заключен ранее чем через 10 дней и позднее чем через 20 дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона, протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе.

Пунктом 7.1.2 Аукционной документации установлено, что договор не может быть заключен ранее чем через 10 дней и позднее чем через 20 дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона, протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе. Проект договора направляется участнику, с которым заключается договор, с официального электронного адреса заказчика: [ks-fkr@dom.mos.ru](mailto:ks-fkr@dom.mos.ru) на электронный адрес участника, указанный в реестре квалифицированных подрядных организаций. Участник, с которым заключается договор, самостоятельно заполняет идентификационные данные и банковские реквизиты участника в проекте договора и передает заполненный и подписанный со своей стороны проект договора на бумажном носителе в 2 экземплярах вместе с обеспечением исполнения обязательств по договору заказчику.

15.01.2018 Заказчиком составлен протокол, согласно которому Заказчиком принято решение о заключении договора с Обществом.

Согласно статье 101 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Согласно статье 103 ГК РФ, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, рассматриваемый договор подлежал заключению **до 05.02.2018**.

В соответствии с пунктом 185 Положения заказчик в течение 3 рабочих дней со дня размещения на официальном сайте протокола проведения электронного аукциона передает победителю электронного аукциона проект договора о проведении капитального ремонта, который составляется путем включения цены договора о проведении капитального ремонта, предложенной победителем электронного аукциона при проведении электронного аукциона, в проект договора о проведении капитального ремонта, прилагаемый к документации об электронном аукционе. Договор о проведении капитального ремонта заключается с победителем электронного аукциона. Сведения о заключенном договоре о проведении капитального ремонта в течение 2 рабочих дней со дня его подписания направляются заказчиком оператору электронной площадки.

Исходя из представленных сведений и материалов установлено, что 16.01.2018 Заказчиком на электронный адрес Общества, указанный в реестре квалифицированных подрядных организаций, направлен проект договора для его подписания посредством электронной почты в сроки, установленные Положением. 17.01.2018 указанный проект договора получен ООО «КроСЭл», что сторонами по делу не оспаривается.

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

Соответственно, Обществом должен был быть представлен подписанный договор Заказчику до 22.01.2018.

Пунктом 16 Информационной карты Аукционной документации установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора в размере 30 % (тридцати процентов) от начальной максимальной цены договора и составляет 8 075 488,58 рубля (Восемь миллионов семьдесят пять тысяч четыреста восемьдесят восемь рублей 58 копеек) (в том случае, если Генподрядчик претендует на получение аванса); в размере 10 % (десяти процентов) от начальной максимальной цены договора и составляет 2 691 829,53 рубля (Два миллиона шестьсот девяносто одна тысяча восемьсот двадцать девять рублей 53 копейки).

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

Способ обеспечения исполнения обязательств по договору определяется участником электронного аукциона, с которым заключается договор, самостоятельно из числа способов, указанных в пункте 7.1.5 названной документации.

Пунктом 7.1.5 Аукционной документации установлено, что исполнение обязательств по договору обеспечивается:

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

Согласно пункту 7.1.4 Аукционной документации договор заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в размере, указанном в извещении о проведении электронного аукциона и в части III «Информационная карта электронного аукциона».

Таким образом, победителю Аукциона необходимо было в срок **до 22.01.2018** представить в адрес Заказчика подписанный со своей стороны проект договора, а также обеспечение исполнения договора (денежные средства/банковская гарантия).

Между тем, в нарушение сроков, установленных пунктом 19 Информационной карты Аукционной документации, согласно пояснениям Заказчика, Обществом не представлено обеспечение исполнения договора, а также подписанный со своей стороны договор. Кроме того, по состоянию на 05.02.2018 (в общие сроки заключения договора) Обществом также не представлены в адрес Заказчика ни подписанного договора, ни

обеспечения исполнения обязательств по договору.

23.01.2018 Заказчиком составлен Акт об уклонении от заключения договора № 3, в связи с тем, что по состоянию на 23.01.2018 ООО «КРОСЭЛ» не представило Заказчику подписанный со своей стороны договор, а также обеспечение исполнения договора.

На заседании представители Общества не согласились с действиями Заказчика ссылаясь на то, что Акт об уклонении от заключения договора составлен ранее предельного для заключения договора срока, в связи с чем нарушены права Общества, о чем ООО «КРОСЭЛ» сообщило Заказчику в письме от 25.01.2018, полученное ФКР г. Москвы 29.01.2018.

Также согласно пояснениям Общества между ООО «КРОСЭЛ» и Акционерным коммерческим банком «Абсолют Банк» (ПАО) был заключен договор о предоставлении банковской гарантии в обеспечение обязательств Общества, и 19.01.2018 банком была выдана Банковская гарантия № 045402 на исполнение обязательств ООО «КРОСЭЛ» по аукциону FKR20121700007.

17.01.2018 между Обществом и ООО СК «ВТБ Страхование» заключен договор страхования гражданской ответственности за причинение вреда при выполнении работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах.

По мнению Общества, с его стороны были осуществлены все необходимые действия, направленные на заключение договора, между тем Заказчиком помимо преждевременного составления Акта об уклонении от заключения договора, было неправомерно ограничено время приема документов в будние дни с 9:00 до 12:00.

Руководствуясь доводами Заказчика и Общества, а также представленными в материалы дела доказательствами, Комиссия считает, что Общество не предприняло достаточной осмотрительности при заключении договора, о чем свидетельствует следующее.

Представленная в материалы дела банковская гарантия № 045402 от 19.01.2018 фактически представляет собой проект, который не содержит подписи и оттиска печати банка, в связи с чем какие-либо правовые основания считать, что данный документ имеет юридическую силу, у Комиссии отсутствуют.

Более того, как следует из объяснений Общества, оно было готово заключить договор еще 19.01.2018, то есть за четыре календарных дня до истечения срока направления в адрес Заказчика подписанного со своей стороны проекта договора, чего Обществом сделано не было.

Также Комиссия обращает внимание, что вышеуказанное письмо, содержащее информацию о готовности предоставить необходимые документы по первому требованию, и как следует из представленных в материалы дела возражений Общества, просьбу об оказании содействия в разрешении сложившейся ситуации, само по себе не содержит объективного обоснования невозможности направления требуемых документов в установленные сроки, равно как и не сопровождается приложением этих документов, что в целом противоречит позиции Общества о готовности их предоставить.

Также Комиссии представляется несостоятельной ссылка Общества на ограниченное количество часов, предоставленных Заказчиком для приема корреспонденции, поскольку Общество было осведомлено об этом 17.01.2018, то есть заранее, до истечения срока, предусмотренного пунктом 19 Информационной карты Аукционной документации для заключения договора.

Довод Общества относительно преждевременного составления Заказчиком Акта об уклонении от заключения договора Комиссия оценивает критически, поскольку Общество фактически толкует положения Аукционной документации в свою пользу, игнорируя обязательное требование о предоставлении в пятидневный срок с даты получения проекта договора от Заказчика подписанного со своей стороны проекта договора.

При этом Комиссия обращает внимание, что Обществом не представлены требуемые документы ни по окончании пятидневного срока (до 22.01.2018), ни по окончании всего срока, установленного на заключение договора (до

05.02.2018).

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

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

При этом Комиссия учитывает, что все организационно-правовые мероприятия, связанные с участием в торгах являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

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

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

Доказательств обратного Обществом, не представлено.

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

Названным выше Актом от 23.01.2018 № 3 Общество признано уклонившимся от заключения договора по итогам проведения Аукциона.

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

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

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

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

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

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

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

Учитывая изложенное и руководствуясь пунктом 267 Положения, Комиссия

### **ЗАКЛЮЧИЛА:**

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

2. Рекомендовать включить ООО «КРосЭл» (ОГРН 1027739399270, ИНН: 7721007855, КПП 772801001, адрес местонахождения: 117342, г. Москва, ул. Бутлерова, д. 17Б, э. 2 пом. XI к. 69 оф. 24) в реестр недобросовестных подрядных организаций, предусмотренный Положением.

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

Председатель Комиссии: <...>а

Члены Комиссии: <...>

<...>а