Решение по результатам рассмотрения обращения

Резолютивная часть решения оглашена 06 февраля 2020 года

В полном объеме решение изготовлено 10 февраля 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее – Управление, антимонопольный орган) по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных подрядных организаций (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии Л.Е.В. – начальник отдел контроля органов власти;

Члены Комиссии: Т.Э.А. – заместитель начальника отдела контроля органов власти;

Т.С.А. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти;

рассмотрев в порядке, предусмотренном 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), информацию и документы (вх. № 80 от 10.01.2020) генерального директора УНО «Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов» (далее – Фонд, Заявитель, Региональный оператор, УНО «Региональный фонд капремонта») о включении в реестр недобросовестных подрядных организаций (далее - Реестр) сведений об ООО «МЕ» (ИНН 3403023197, извещение № 0529500000041900460, далее - Общество),

в присутствии: - представителей Фонда М. В.Н. (доверенность от 20.01.2020 № 24), У.В.А. (доверенность от 14.01.2020 № 14); представителя ООО «МЕ» - В.С.В. (доверенность от 27.01.2020 № б/н),

УСТАНОВИЛА:

10.01.2020 в Управление поступили информация и документы Фонда о включении в Реестр информации (вх. № 80) об ООО «МЕ» (далее – Обращение).

Рассматриваемое Обращение признано соответствующим требованиям, предусмотренным п. 256 Положения № 615, и принято к рассмотрению.

Представители Заявителя на заседании Комиссии пояснили, что в нарушение п. 199 Положения № 615 ООО «МЕ» в срок, предусмотренный документацией об электронном аукционе на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме Волгограда, расположенном по адресу: пр-кт Канатчиков, д. 8 (капитальный ремонт фасада, фундамента, подвальных помещений, системы теплоснабжения, далее – Документация об аукционе), не представил Заказчику подписанный договор о проведении капитального ремонта (далее – Договор), переданный ООО «МЕ» в соответствии с п. 165 Положения № 615, и обеспечение исполнения обязательств по Договору, в связи с чем, признан уклонившимся от заключения Договора.

Представитель ООО «МЕ» считает необоснованным и неправомерным Обращение Фонда с заявлением о включении Общества в Реестр. Просит отказать Фонду во включении информации об ООО «МЕ» в Реестр.

Исследовав имеющиеся сведения и документы в материалах дела, заслушав и исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении Обращения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Договор о проведении капитального ремонта заключается заказчиком в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и настоящим Положением (п. 196 Положения № 615).

Согласно п. 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. Действие настоящего пункта не распространяется на случаи заключения договора о проведении капитального ремонта с единственной подрядной организацией.

Пунктом 26 раздела 2 документации об электронном аукционе на право заключения Договора (Информационная карта электронного аукциона) установлено, что Победитель обязан подписать проект договора и направить его Заказчику в течении 7 рабочих дней со дня его получения. 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.

Заключение договора о проведении капитального ремонта для победителя электронного аукциона или участника электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> или единственного участника, допущенного к участию в электронном аукционе, или единственного участника электронного аукциона является обязательным (п. 198 Положения № 615).

Пунктом 199 Положения № 615 предусмотрено, что 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.

В соответствии с 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 договора о проведении капитального ремонта в размере, указанном в извещении о проведении электронного аукциона.

На основании п. 206 Положения № 615 исполнение обязательств по договору о проведении капитального ремонта обеспечивается: а) банковской гарантией, выданной банком, соответствующим требованиям, установленным Правительством Российской Федерации в соответствии с ч. 1 ст. 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»; б) обеспечительным платежом.

Способ обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта определяется участником электронного аукциона, с которым заключается такой договор, самостоятельно из способов, предусмотренных пунктом 206 настоящего Положения, размер обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта определяется заказчиком в извещении о проведении электронного аукциона (п. 207 Положения № 615).

Согласно п. 216 Положения № 615 банковская гарантия, предоставляемая участником электронного аукциона в качестве обеспечения исполнения обязательств по договору о проведении капитального ремонта, информация о ней и документы, предусмотренные п. 218 настоящего Положения, должны быть включены в реестр банковских гарантий.

Реестр, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках аукциона по отбору подрядной организации обязательств. Включение сведений в Реестр является санкцией за недобросовестное поведение участника аукциона по отбору подрядной организации.

Действующее законодательство не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о подрядной организации в Реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Из Обращения и иных материалов установлено, что 14.11.2019 на Национальной электронной площадке (https://fkr.etp-ets.ru) в порядке, установленном Положением № 615, было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0529500000041900460 в целях отбора подрядной организации для заключения Договора (далее – Аукцион).

10.12.2019 на Национальной электронной площадке размещен протокол рассмотрения единственной заявки на участие в аукционе в электронной форме № 0529500000041900460.1 от 10.12.2019 согласно которому, аукционная комиссия Аукциона рассмотрела заявку и представленные документы ООО «МЕ» и приняла решение о соответствии участника Аукциона и поданной им заявки Положению № 615 и аукционной документации.

13.12.2019 в соответствии с требованиями п. 165 Положения № 615 Фонд направил проект Договора № 1322941-В-СМР-2020 в адрес ООО «МЕ» для подписания и обеспечения исполнения обязательств по Договору.

13.12.2019 Общество направило проект Договора, а также учредительную документацию в АО «МОСКОМБАНК» для рассмотрения вопроса получения банковской гарантии для обеспечения исполнения обязательств по Договору.

19.12.2019 от АО «МОСКОМБАНК» получен отказ в выдаче банковской гарантии.

Кроме того, ООО «МЕ» параллельно вело переговоры по вопросу получения банковской гарантии с иными кредитными организациями.

Так, с 17 по 21 декабря 2019 года Обществом велись переговоры с ПАО «Банк «Финансовая Корпорация Открытие» - обсуждалась стоимость комиссионного вознаграждения за выдачу банковской гарантии, направлялись необходимые документы.

21.12.2019 был подписан проект банковской гарантии ПАО «Банк «Финансовая Корпорация Открытие». 24.12.2019 Обществом была получена квитанция на оплату комиссионного вознаграждения за выдачу банковской гарантии ПАО «Банк «Финансовая Корпорация Открытие».

Также ООО «МЕ» велись переговоры о получении банковской гарантии с ПАО «Промсвязьбанк».

18.12.2019 Обществом от ПАО «Промсвязьбанк» было получено одобрение в выдаче банковской гарантии и направлен в адрес ООО «МЕ» проект банковской гарантии.

24.12.2019 ООО «МЕ» направило Региональному оператору протокол разногласий к Договору № 1322941-В-СМР-2020. В этот же день 24.12.2019 Фондом повторно сформирован проект Договора с учетом замечаний и направлен ООО «МЕ».

Обществом произведена оплата комиссионного вознаграждения за выдачу банковской гарантии ПОА «Промсвязьбанк» (платежное поручение от 27.12.2019 № 26125).

30.12.2019 ПАО «Промсвязьбанк» оказало ООО «МЕ» в выдаче банковской гарантии. В этот же день ООО «МЕ» направило Заказчику протокол разногласий к Договору, в котором указало, что была согласована и 27.12.2019 произведена оплата банковской гарантии в ПАО «Промсвязьбанк», однако 30.12.2019 ПАО «Промсвязьбанк» отказало в выдаче банковской гарантии по техническим причинам, в связи с чем просит отсрочить подписание Договора до 10.01.2020 в связи с согласованием получения банковской гарантии в ПАО «Банк «Финансовая Корпорация Открытие». В этот же день Региональным оператором сформирован проект Договора без учета замечаний и направлен ООО «МЕ».

30.12.2019 Обществом произведена оплата вознаграждения за предоставление ПАО «Банк «Финансовая Корпорация Открытие» банковской гарантии в соответствии с договором предоставления банковской гарантии № 19777-447-0467821 (платежное поручение от 30.01.2019 № 6485).

Однако, информация о банковской гарантии № 19777-447-0467821 от 30.12.2019, выданной Обществу ПАО «Банк «Финансовая Корпорация Открытие» по Договору № 1322941-В-СМР-2020 размещена в реестре банковских гарантий только 31.12.2019.

31.12.2019 в соответствии с п. 200 Положения № 615 акт об уклонении от заключения Договора от 30.12.2019, подписанный генеральным директором УНО «Региональный фонд капремонта», размещен Фондом на официальном сайте Национальной электронной площадки (https://fkr.etp-ets.ru).

Подписание Договора после 30.12.2019 в соответствии с требованиями Положения № 615 является недопустимым.

Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (разъяснения Конституционного Суда Российской Федерации, изложенные в его постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П).

Меры государственного понуждения, в том числе в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных подрядных организаций, что предусмотрено п. 255 Положения № 615, должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Санкция в виде включения сведений в реестр недобросовестных подрядных организаций влечет для участника неблагоприятные последствия, в том числе экономического характера, поскольку может ограничить права такого лица на участие в течение установленного срока в аналогичных аукционах.

Таким образом, для включения Общества в реестр недобросовестных подрядных организаций антимонопольный орган должен представить не только доказательства уклонения от заключения Договора, но и доказательства его недобросовестного поведения, совершения им умышленных действий (бездействия) по такому неисполнению в противоречие с требованиями Закона, а также нарушения прав и законных интересов заказчика.

Указанные выше обстоятельства свидетельствует о том, что ООО «МЕ» не уклонялось умышленно от заключения Договора.

При таких обстоятельствах, Комиссия Управления приходит к выводу об отсутствии оснований для включения информации об ООО «МЕ» в Реестр.

С учетом изложенного, Комиссия Управления, руководствуясь п. 263 Положения № 615,

РЕШИЛА:

Отказать УНО **«Региональный фонд капитального ремонта многоквартирных домов»** во включении информации об ООО «МЕ» (ИНН 3403023197) в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.