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

12.12.2018 № 15224-18

На № _____ от _____

ООО «СК Вега»
614016, г. Пермь, ул. Куйбышева, 50, оф. 503
617831, г. Чернушка, ул. Дзержинского, 21 а

Министерство строительства и архитектуры Пермского края
614006, г. Пермь, ул. Ленина, 51

РЕШЕНИЕ №РНП-59-304
по обращению министерства строительства и архитектуры ПК (вх.№ 016487 от 27.11.2018г.) о включении ООО «СК Вега» в реестр недобросовестных поставщиков

11.12.2018 г. **г. Пермь**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю закупок (далее - Комиссия) в составе:

Председательствующий Комиссии – Андрианова О.Н., начальник отдела контроля закупок,

члены Комиссии:

- **Пушкина А.В.,** специалист-эксперт отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией,

- **Мансурова Н.С.,** ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов,

в присутствии представителя ООО «СК Вега» - Кириллова В.С. (на основании доверенности), представителей министерства строительства и архитектуры ПК – Галича С.В. (на основании доверенности),

рассмотрев обращение министерства строительства и архитектуры ПК (далее – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «СК Вега» в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на приобретение жилых помещений в многоквартирном доме для формирования специализированного жилищного фонда Пермского края для обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, по договорам найма специализированных жилых помещений на территории Чернушинского района Пермского края (изв. № 0156200009917000322),

УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0156200009917000322, Заказчиком проводился электронный аукцион на приобретение жилых помещений в многоквартирном доме для формирования специализированного жилищного фонда Пермского края для обеспечения жилыми помещениями детей-сирот и детей,

КОПИЯ ВЕРНА

оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, по договорам найма специализированных жилых помещений на территории Чернушинского района Пермского края. Начальная (максимальная) цена контракта – 11 478 060,00 руб.

Выслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении обращения, исследовав и оценив представленные документы, а также в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч.3 ст. 99 Закона о закупках, установлено следующее.

04.10.2018 г. между Заказчиком и ООО «СК Вега» (далее – Исполнитель, Общество) заключен контракт на сумму 11 478 060,00 руб.

В соответствии с условиями Контракта:

1.1. ПРОДАВЕЦ обязуется передать 10 жилых помещений в многоквартирном доме (далее - жилые помещения) в порядке и на условиях Контракта, а ПОКУПАТЕЛЬ обязуется принять и оплатить жилые помещения по цене и на условиях, определенных Контрактом.

1.2. Предварительный перечень приобретаемых жилых помещений с указанием адреса, номеров, этажа, общей площади указан в Приложении 1 к Контракту.

1.3. При приобретении в собственность жилых помещений в многоквартирном доме к ПОКУПАТЕЛЮ переходит доля в праве общей собственности на общее имущество в многоквартирном доме в соответствии с нормами Жилищного кодекса Российской Федерации.

1.4. Жилые помещения, приобретаемые в рамках Контракта, соответствует качественным, функциональным и техническим требованиям, определённым в Техническом задании (Приложение 2 к Контракту) и не обременено правами проживания в жилых помещениях любых третьих лиц.

3.1. Срок передачи жилых помещений по актам приема-передачи – до 1 сентября 2018 г.

3.2. ПОКУПАТЕЛЬ после получения уведомления ПРОДАВЦА о готовности к передаче жилых помещений в течение 5 (Пяти) рабочих дней осуществляет обследование помещения и проверку соответствия качества помещения требованиям, установленным Контрактом и Приложениями к Контракту.

3.3. В случае выявления недостатков при обследовании жилых помещений и проверке соответствия количества и качества передаваемых жилых помещений ПРОДАВЕЦ обязан устранить недостатки за свой счет в течение 10 (Десяти) рабочих дней с момента их выявления.

3.4. Передача жилых помещений осуществляется по актам приема-передачи жилых помещений (Приложение 3 к настоящему Контракту) в течение 2 (Двух) рабочих дней после подписания акта обследования о соответствии количества и качества жилых помещений требованиям, установленным Контрактом и Техническим заданием.

8.1. Контракт вступает в силу с момента его подписания СТОРОНАМИ и действует до 15 октября 2018 года.

8.3. ПОКУПАТЕЛЬ вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в следующих случаях:

8.3.1. несоблюдение ПРОДАВЦОМ сроков исполнения Контракта;

8.3.2. нарушение ПРОДАВЦОМ существенных условий Контракта;

8.3.3. установление факта недействительности банковской гарантии, предоставленной в соответствии с п. 9.4 Контракта.

10.5. К Контракту прилагаются и являются неотъемлемой его частью:

10.5.1. приложение 1 – Предварительны перечень приобретаемых жилых помещений;

10.5.2. приложение 2 - Техническое задание;

10.5.3. приложение 3 - Акт приема-передачи жилого помещения.

Согласно разделу 2 ТЗ количество приобретаемых жилых помещений в многоквартирном доме не должно быть более 50% от общего числа жилых помещений.

Из пояснений представителя Заказчика следует, что в срок до 01.09.2018 г. жилые помещения должны быть переданы Исполнителем Заказчику по актам приема-передачи (п. 3.1 Договора).

17.09.2018 г. Исполнитель уведомил Заказчика о готовности передачи жилых помещений.

По результатам обследования выявлено, что жилые помещения в количестве 10 квартир не соответствуют требованию о процентном соотношении количества приобретаемых жилых помещений

КОПИЯ ВЕРНА

в многоквартирном доме к общему количеству жилых помещений в нем (не должно быть более 50% от общего числа жилых помещений), в связи с тем, что по данному адресу уже имеются жилые помещения для детей-сирот и лиц из их числа.

На основании изложенного, 04.10.2018 г. Заказчиком было принято об одностороннем отказе от исполнения Договора.

В соответствии с ч. 9 ст. 95 Закона о закупках Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе (ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе).

Согласно ч. 13 ст. 95 Закона о закупках решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссией установлено, что требования, обозначенные выше Заказчиком соблюдены.

В соответствии с ч.10 ст.70 Закона о закупках, контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

Согласно ч.1 ст.94 Закона о закупках, исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (Исполнителем, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе: приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта; оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта; взаимодействие заказчика с поставщиком (Исполнителем, исполнителем) при изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (Исполнителем, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

Согласно ст. 309 ГК РФ, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В соответствии со ст. 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его

КОПИЯ ВЕРНА

сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

На основании ч. 9 ст. 95 Закона о закупках, Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В ходе рассмотрения обращения представитель Общества пояснил, что согласно разрешению на ввод в эксплуатацию №RU 59535301-25/2018 от 13.09.2018 г. многоквартирного жилого дома по адресу г. Чернушка, ул. Бульвар 48-й Стрелковой бригады, количество квартир в доме составляет 30 шт. Таким образом 10 квартир, переданных Заказчику составляют 33% от общего числа жилых помещений многоквартирного дома.

Кроме того, представитель Исполнителя пояснил, что 10 жилых помещений находящихся по адресу: г. Чернушка, ул. Бульвар 48-й Стрелковой бригады, подготовленные к передачи Исполнителем, полностью соответствуют всем техническим характеристикам, установленным в ТЗ, что подтверждается актами обследования жилого помещения.

Комиссией проанализированы условия Контракта, обстоятельства дела, переписка, которая велась между сторонами, а также иные представленные документы, поскольку при принятии решения о включении предприятия в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта нарушения данным субъектом условий договора, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения участника аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

По мнению Комиссии, совокупность изложенных обстоятельств может свидетельствовать об отсутствии у Общества намерения не исполнить взятые на себя обязательства. Иного не доказано.

Из смысла ст. 31 Закона о закупках следует, что реестр недобросовестных поставщиков, в том числе, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров (работ, услуг). Вместе с тем, анализ положений Закона о закупках позволяет сделать вывод, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном исполнителе, ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Поскольку включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является мерой ответственности, все неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение Исполнителя, выразившееся, например, в намеренном неисполнении условий контракта. Вместе с тем, доказательства намеренного неисполнения обязательств Контракта в материалах дела отсутствуют.

Комиссия отмечает, что совокупность изложенных обстоятельств свидетельствует о совершении Исполнителем действий в целях его исполнения, о взаимодействии Исполнителя с представителями Заказчика. Комиссия отмечает, что имеющиеся в деле доказательства, свидетельствуют о том, что Обществом предпринимались меры для надлежащего исполнения условий Контракта.

Кроме того, антимонопольный орган отмечает, что из материалов обращения, пояснений озвученных сторонами на заседании Комиссии, следует факт наличия между Заказчиком и Обществом спора относительно причин, послуживших основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Договора.

КОПИЯ ВЕРНА

Указанный спор носит гражданско-правовой характер и разрешается в Арбитражном суде Пермского края (дело №А50-34454/2018).

В свою очередь, Комиссией не обнаружены в действиях Подрядчика признаки умышленного недобросовестного поведения при исполнении Договора. Кроме того, Комиссия отмечает, что между сторонами имеется судебный спор,

Комиссия, всесторонне исследовав материалы обращения, проведя проверку информации и документов, представленных на рассмотрение обращения, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность победителя закупки, в их совокупности и взаимосвязи, с учетом пояснений сторон, с учетом обстоятельств данного конкретного дела пришла к выводу о том, что обществом не были совершены действия, которые могли бы свидетельствовать о недобросовестности победителя закупки.

На основании изложенного, а также ввиду того, что Заказчиком не представлены доказательства намеренного неисполнения обществом взятых на себя обязательств, то сведения об ООО «СК Вега» не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании ст. 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия,

РЕШИЛА:

Не включать сведения об ООО «СК Вега»в реестр недобросовестных поставщиков.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председательствующий Комиссии **О.Н. Андрианова**

Члены Комиссии **А.В. Пушкина**

Н.С. Мансурова

Пушкина А.В., 235 14 82

КОПИЯ ВЕРНА