14020016844730

АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ

115225, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17
http://www.msk.arbitr.ru

РЕШЕНИЕ
Именем Российской Федерации

г. Москва Дело № А40-99761/24-33-786
25 сентября 2024 г.

Резолютивная часть решения объявлена 11 сентября 2024года
Полный текст решения изготовлен 25 сентября 2024 года
Арбитражный суд в составе судьи Ласкиной С.О.,
при ведении протокола судебного заседания секретарем Колесниковой Н.В.
рассмотрев в открытом судебном заседании дело по заявлению ООО "МОСЭНЕРГОСТРОЙ"
к МОСКОВСКОЕ УФАС РОССИИ
третье лицо: ФКР Москвы
о признании незаконным Решения от 06.02.2024г.,об обязании
при участии представителей:
согласно протоколу

УСТАНОВИЛ:

ООО "МОСЭНЕРГОСТРОЙ" обратилось в Арбитражный суд города Москвы с заявлением к УФАС по Москве о признании незаконным решения от 06 февраля 2024 г. по делу №077/10/104-1480/2024.

Представители заявителей требования поддержали.

Ответчик против удовлетворения требований возражал по основаниям, изложенным в отзыве.

Третье лицо, будучи извещенным о принятии судом к рассмотрению заявленных требований в соответствии со ст. ст. 121, 122 АПК РФ надлежащим образом, в судебное заседание не явилось, дело рассмотрено в порядке ст. ст. 123, 156 АПК РФ по имеющимся в деле доказательствам.

Ответчиком заявлено ходатайство о привлечении соответчика – ФАС России. Представитель заявителя возражал против удовлетворения ходатайства о привлечении соответчика.

Рассмотрев ходатайство Московского УФАС России о привлечении соответчика, суд, с учетом предмета и оснований заявленных требований, возражений заявителя, не находит оснований для его удовлетворения, с учетом требований ст. 46 АПК РФ.

Судом установлено соблюдение заявителями предусмотренного статьей 198 АПК РФ срока на обжалование решений и действий органа.

Суд, рассмотрев материалы дела, выслушав доводы заявителя и ответчика, оценив представленные доказательства в совокупности, считает заявленные требования обоснованным и подлежащим удовлетворению, исходя из следующего.

В соответствии со статьей 198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии с частью 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов и действий государственных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта, оспариваемых действий и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт и действия права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

В силу части 2 статьи 201 Кодекса основанием для признания ненормативных правовых актов недействительными, а также действий (бездействия) должностного лица неправомерными является несоответствие их закону и иному нормативному правовому акту, а также нарушение прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности.

Таким образом, для признания арбитражным судом незаконными ненормативных актов и действий государственных органов, должностных лиц необходимо наличие одновременно двух юридически значимых обстоятельств: несоответствие их закону или иным нормативным правовым актам и нарушение прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Как установлено судом, 14 июля 2022 г. заказчиком - Фондом капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы (ФКР Москвы) на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении открытого аукциона на выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома и выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме по адресу: г. Москва, ЦАО, Пушкарев пер., д. 18.

В соответствии с Протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе (реестровый номер: 027300000012201422, идентификационный номер аукциона: ПКР-009716-22) от 08 августа 2022 г. заявка ООО «МосЭнергоСтрой» признана соответствующей требованиям аукционной документации; электронный аукцион признан несостоявшимся.

22 августа 2022 г. между ФКР Москвы (Заказчик) и ООО «МосЭнергоСтрой» (Генподрядчик) заключен Договор № ПКР-009716-22 на выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту общего имущества и выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме по адресу: г. Москва, ЦАО, Пушкарев пер., д. 18 (далее по тексту - Договор № ПКР-009716-22 от «22» августа 2022 г., Договор) (реестровый номер: 027300000012201422, идентификационный номер аукциона: ПКР-009716-22).

В соответствии с п. 2.1 Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г.: «По настоящему Договору Заказчик поручает, а Генподрядчик принимает на себя

обязательство в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 10 к настоящему Договору) своими силами и средствами и/или силами привлеченных субподрядных организаций, за свой счет, с использованием собственных материалов, конструкций, изделий и оборудования выполнить весь комплекс работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту общего имущества и выполнение работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирных домах (далее - работы) в соответствии с Графиком производства и стоимости работ (Приложение № 1 к настоящему Договору), по адресу(ам), предусмотренному(ым) Адресным перечнем (Приложение № 2 к настоящему Договору), (далее - Объект/Объекты), включая разработку проектной документации, прохождение государственной экспертизы проектной документации, выполнение строительно-монтажных работ на каждом Объекте, поставку Материалов, Изделий, Конструкций, своевременное устранение недостатков (дефектов), сдачу выполненных работ по разработке проектной документации по Акту приемки выполненных работ по разработке проектной документации, сдачу выполненных работ по системе (элементу) здания по Акту приемки выполненных работ по элементу (системе) здания, сдачу Объекта(-ов) по Акту приемки выполненных работ по Объекту, выполнение обязательств в течение Гарантийного срока, выполнение иных, неразрывно связанных работ. Заказчик принимает надлежащим образом выполненные Генподрядчиком работы и оплачивает их в порядке и сроки, предусмотренные настоящим Договором».

В соответствии с п. 4.1 Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г.: «Генподрядчик обязуется выполнить работы по Договору, как в целом, так и по отдельным Объектам работ в соответствии с Графиком производства и стоимости работ (Приложение № 1 к настоящему Договору)».

В соответствии с пп. 4.2.1 п. 4.1 Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г.: «Начало выполнения работ по договору - согласно Графику производства и стоимости работ (Приложение № 1 к настоящему Договору)».

В соответствии с пп. 4.2.2 п. 4.1 Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г.: «Окончание выполнения работ по договору - последний день установленного срока выполнения работ согласно Графику производства и стоимости работ (Приложение № 1 к настоящему Договору)».

В соответствии с пп. 14.7.6 п. 14.7 Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г.: «Заказчик вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке с взысканием причиненных убытков в следующих случаях: Нарушения Генподрядчиком сроков выполнения работ продолжительностью более 30 дней по любому из Объектов».

В соответствии с п. 14.11 Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г.: «Заказчик принимает решение об одностороннем расторжении договора и в письменной форме уведомляет об этом Генподрядчика. Заказчик обязан направить уведомление о расторжении договора не позднее, чем за 15 дней (без учета выходных и праздничных дней) до предполагаемой даты расторжения договора. Уведомление должно содержать наименование сторон, реквизиты Договора, причины, послужившие основанием для расторжения Договора, и документы, их подтверждающие»».

В соответствии с п. 14.12 Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г.: «Решение Заказчика об одностороннем расторжении Договора вступает в силу, и Договор считается расторгнутым через 15 дней (без учета выходных и праздничных дней) с даты направления уведомления о расторжении договора Генподрядчику».

06 июля 2023 г. ФКР Москвы (Заказчик) направил в адрес ООО «МосЭнергоСтрой» (Генподрядчик) уведомление № ФКР-ПИР-3341/23 об одностороннем расторжении Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г. - указанный договор расторгнут - 27 июля 2023 г.

06 февраля 2024 г. Комиссией по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (Комиссия

Московского УФАС России) принято решение по делу № 077/10/104-1480/2024 о включении сведений в отношении ООО «МосЭнергоСтрой» (Генподрядчик) в реестр недобросовестных подрядных организаций.

В соответствии с п. 234 Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 N 615 (ред. от 28.12.2023) Сведения о заключенном договоре об оказании услуг, сведения о его изменении, расторжении, исполнении, включая сведения о ведении претензионной и судебной работы, размещаются на официальном сайте в реестре договоров об оказании услуг в течение 3 рабочих дней.

Как установлено антимонопольным органом, Договор № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г. расторгнут - 27 июля 2023 г. Однако Заказчиком сведения об расторжении в системе ЕИС размещены 21.11.2023г. в 13:58ч. (МСК), причем документ об одностороннем отказе в системе отсутствует.

В соответствии с п. 258 Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 N 615 (ред. от 28.12.2023) «В случае расторжения договора об оказании услуг по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения договора об оказании услуг заказчик в течение 3 рабочих дней со дня расторжения договора об оказании услуг направляет в орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, информацию, предусмотренную пунктом 256 настоящего Положения, а также копию решения суда о расторжении договора об оказании услуг или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения договора об оказании услуг...»

В соответствии с п. 259 Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 N 615 (ред. от 28.12.2023) . В течение 10 рабочих дней со дня поступления документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 настоящего Положения, орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, осуществляет проверку фактов, содержащихся в указанных документах и информации. В случае представления не всех документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 настоящего Положения, орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, возвращает их заказчику в течение 5 рабочих дней со дня их поступления с указанием причин возврата и необходимости направления документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 настоящего Положения, при этом информация о недобросовестной подрядной организации в реестр недобросовестных подрядных организаций не включается.

В соответствии с п. 261 Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 N 615 (ред. от 28.12.2023) Рассмотрение вопроса о включении в реестр недобросовестных подрядных организаций информации о лице, документы и информация по которому направлены заказчиком в соответствии с пунктами 257 и 258 настоящего Положения, осуществляется с участием представителей заказчика и такого лица в течение 10 рабочих дней со дня получения указанных документов и информации.

ФКР Москвы (Заказчик) обратился в Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве с заявлением о проведении проверки по факту одностороннего расторжения Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г. (реестровый номер: 027300000012201422, идентификационный номер аукциона: ПКР-009716-22), заключенного между ФКР Москвы (Заказчик) и ООО «МосЭнергоСтрой» (Генподрядчик).

Согласно решению УФАС по г. Москве по делу №077/10/104-1480/2024, Комиссия УФАС по г. Москве осуществило проверку сведений о необходимости включения в реестр недобросовестных подрядных организаций только 06.02.2024г.

Текст решения УФАС по г. Москве по делу №077/10/104-1480/2024 не содержит информации о дате поступления Комиссии сведений от Заказчика, тем не менее с момента 27.07.2023 г. по 06.02.2024 г. прошло полгода, следовательно, сроки,

предусмотренные пп.258-261 Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 N 615 (ред. от 28.12.2023) были нарушены.

В соответствии с п. 264. Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 N 615 (ред. от 28.12.2023) По результатам принятия решения о включении информации о недобросовестной подрядной организации, предусмотренной пунктом 256 настоящего Положения, в реестр недобросовестных подрядных организаций такая информация включается органом, уполномоченным на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, в реестр недобросовестных подрядных организаций в течение 5 рабочих дней со дня принятия указанного решения.

В соответствии с п. 265. Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 N 615 (ред. от 28.12.2023) Информация о недобросовестных подрядных организациях, содержащаяся в реестре недобросовестных подрядных организаций, размещается органом, уполномоченным на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, на официальном сайте и должна быть доступна для ознакомления без взимания платы.

В решении Комиссии Московского УФАС России от 06 февраля 2024 г. по делу №077/10/104-1480/2024 указано, что по состоянию на текущую дату, работы по 8 системам из 8 не выполнены. По системе: разработка проектной документации - процент выполнения - 0.

Вместе с тем, указанный вывод Комиссии Московского УФАС России не соответствует фактическим обстоятельствам дела.

В соответствии с Графиком производства и стоимости работ, работы по разработке проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома по адресу: г. Москва, ЦАО, Пушкарев пер., д. 18, должны быть окончены в следующие сроки:

- подготовительные работы, получение необходимой исходной документации, открытие объекта: 10 сентября 2022 г.;

- выполнение обследования технического состояния конструктивных элементов в многоквартирных домах с выпуском технического заключения (при необходимости): 11 сентября 2022 г. - 20 октября 2022 г.;

- разработка и согласование проектной документации: 21 октября 2022 г. – 30 ноября 2022 г.;

-сопровождение прохождения экспертизы: 01 декабря - 20 января 2023 г.;

- оформление результатов приемки работ по разработке проектной документации: 21 января 2023 г. - 10 февраля 2023 г.

В соответствии с п. 7.1 Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г.: «После подписания Акта открытия работ по Объекту Генподрядчик должен приступить к разработке Технического заключения в сроки, определенные в соответствии с Графиком производства и стоимости работ (Приложение № 1 к настоящему Договору)»».

В соответствии с условиями Договора (Регламентом электронного документооборота информационной системы «Региональная система капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы», Приложения к Договору), документооборот по Договору проводиться с использованием информационной системы "Региональная система капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы" (далее - ИС РСКР).

Акт открытия работ по Объекту, расположенному по адресу: г. Москва, ЦАО, Пушкарев пер., д. 18, составлен и подписан уполномоченными представителям Комиссии по открытию Объекта для выполнения работ по капительному ремонту общего имущества в многоквартирном доме - 01 сентября 2022 г..

В сентябре 2022 г. ООО «МосЭнергоСтрой» проведено обследование технического состояния конструктивных элементов в многоквартирном доме,

расположенном по адресу: г. Москва, ЦАО, Пушкарев пер., д. 18 - по результатам обследования (в соответствии с п. 7.1 Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г.) составлено Техническое заключение о состоянии инженерных систем и конструктивных элементов здания, 16.09.2022г. в системе ИС РСКР получен статус «Согласовано ТЗК».

В соответствии с пп. 7.2.4 п. 7.2 Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г.: «Генподрядчик обеспечивает сопровождение согласования проектно-сметной документации в организации по проведению государственной экспертизы в сроки, установленные договором согласно Графика производства и стоимости работ (Приложение № 1 к настоящему Договору)».

В период с сентябрь 2022 г. по декабрь 2022 г. Генподрядчик осуществлял активное взаимодействие с представителем Заказчика, в подтверждение чего в материалы дела представлена переписка сторон.

12 декабря 2022 г. ООО «МосЭнергоСтрой» направило в адрес государственного автономного учреждения города Москвы «Московская государственная экспертиза» заявление о проведении государственной экспертизы проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома по адресу: г. Москва, ЦАО, Пушкарев пер., д. 18., согласованную Заказчиком.

Совместно с заявлением о проведении государственной экспертизы проектной документации были представлены следующие документы (с учетом изменений, внесенных в ходе проведения экспертизы): раздел 1: «Пояснительная записка»; раздел 3: «Архитектурные решения. Сборник спецификаций и ведомостей объемов работ»; раздел 4: «Конструктивные решения»; подраздел 5.1: «Система электроснабжения»; подраздел 5.2: «Система водоснабжения»; подраздел 5.3: «Система водоотведения»; том 5.4 «Отопление, вентиляция и кондиционирование воздуха»; проект организации строительства; смета на строительство объектов капитального строительства.

По результатам проведения государственной экспертизы проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома по адресу: г. Москва, ЦАО, Пушкарев пер., д. 18, были сделаны следующие выводы:

- Техническая часть проектной документации соответствует требованиям технических регламентов, заданию на проектирование и требованиям к содержанию разделов;

- Проектная документация объекта «Капитальный ремонт многоквартирного дома» по адресу: г. Москва, ЦАО, Пушкарев пер., д. 18, соответствует требованиям технических регламентов, заданию на проектирование и требованиям к содержанию разделов. Сметная стоимость объекта определена достоверно,

Таким образом, 08.02.2023 г. Заявителем было получено Положительное заключение государственной экспертизы по разработке ПСД от государственного автономного учреждения города Москвы «Московская государственная экспертиза»

09.02.2023г. Посредством электронной почты, представителем Заявителя в адрес ГБУ «Жилищник Мещанского района», (который является членом согласительной комиссии согласно Договору), была направлена документация по ПСД, с заключением экспертизы на согласование, ответа на письмо не поступило.

27.02.2023г. Письмом исх. б/н в адрес ГБУ «Жилищник Мещанского района» были направлены документы по ПСД повторно, уже на бумажном носителе.

28.02.2023г. Данная документация была принята, что подтверждается печатью на письме от 27.02.2023г.

05 апреля 2023 г. между ФКР Москвы и ООО «МосЭнергоСтрой» заключено Дополнительное соглашение № МГЭ/1 к Договору № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г. об уменьшении стоимости Договора в связи с уменьшением объема выполнения работ.

Дополнительно фактическое выполнение ООО «МосЭнергоСтрой» работ по Договору № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г., связанных с разработкой проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома по адресу: г. Москва, ЦАО, Пушкарев пер., д. 18, подтверждается, в том числе Дополнительным соглашением № МГЭ/1 от 05 апреля 2023 г. к Договору № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г., заключенным между ФКР Москвы (Заказчик) и ООО «МосЭнергоСтрой» (Генподрядчик), в котором указано следующее: «1.1. Изменить цену Договора в связи с уменьшением объема выполнения работ, что подтверждается результатами выполнения работ по разработке проектной документации по капительному ремонту общего имущества и положительным заключением государственной экспертизы».

Таким образом ООО «МосЭнергоСтрой» надлежащим образом и в полном объеме выполнены работы по Договору № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г., связанные с разработкой проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома по адресу: г. Москва, ЦАО, Пушкарев пер., д. 18.

В соответствии с п. 263. Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 N 615 (ред. от 28.12.2023). По результатам рассмотрения документов и информации, предусмотренных пунктами 257 и 258 настоящего Положения, выносится решение. В случае подтверждения достоверности фактов, содержащихся в направленных заказчиком документах и информации, орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, выносит решение о включении информации о недобросовестной подрядной организации, предусмотренной пунктом 256 настоящего Положения, в реестр недобросовестных подрядных организаций. В ином случае орган, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, выносит решение об отказе во включении информации о подрядной организации в реестр недобросовестных подрядных организаций. Копия решения, вынесенного органом, уполномоченным на ведение реестра недобросовестных подрядных организаций, направляется заказчику и лицу, в отношении которого принято решение о включении информации, предусмотренной пунктом 256 настоящего Положения, в реестр недобросовестных подрядных организаций.

Более того, в нарушение пункта 227 Постановления Правительства РФ от 01.07.2016 N 615, Заказчиком в адрес Генподрядчика было направлено лишь уведомление об одностороннем отказе от исполнения Договора, однако данное уведомление не содержало информации о причинах расторжения договора, а также отсутствовали документы, подтверждающие данные нарушения. Так образом, Генподрядчик был лишен возможности устранить обнаруженные недостатки.

П. 227 ПП РФ от 01.07.2016 №615: «Заказчик принимает решение об одностороннем расторжении договора о проведении капитального ремонта и в письменной форме уведомляет об этом подрядную организацию. Заказчик обязан направить уведомление о расторжении договора о проведении капитального ремонта не позднее чем за 15 рабочих дней до предполагаемой даты расторжения договора о проведении капитального ремонта с подрядной организацией. 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».

Как установлено Комиссией Московского УФАС России, решение об одностороннем расторжении Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г. принято ФКР Москвы в связи с нарушением ООО «МосЭнергоСтрой» сроков выполнения работ продолжительностью более 30 (тридцати) дней (пп. 14.7.6 п. 14.7 Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г.): в соответствии с Графиком производства и стоимости работ (Приложение №1 к Дополнительному соглашению № МГЭ/1 от 05 апреля 2023 г. к Договору № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г.) все работы по Договору № ПКР-

009716-22 от 22 августа 2022 г. должны быть завершены ООО «МосЭнергоСтрой» (Генподрядчик) в срок до 20 ноября 2023 г., вместе с тем, на дату расторжения указанного договора ни один из видов работ, предусмотренных договором, не выполнен.

В решении Комиссии Московского УФАС России от 06 февраля 2024 г. по делу №077/10/104-1480/2024 указано лишь на нарушение сроков выполнения по Договору № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г., при этом не дана надлежащая оценка ни действиям ООО «МосЭнергоСтрой», выступающего в качестве исполнителя по указанному договору, ни обстоятельствам, возникшим при исполнении указанного договора.

В соответствии с п. 7.4 Договора № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г.: «Подписание Акта приемки выполненных работ по разработке проектной документации является основанием для начала выполнения работ по капитальному ремонту на Объекте в сроки, предусмотренные Графиком производства и стоимости работ. Факт начала выполнения работ по капитальному ремонту на Объекте подтверждается соответствующей записью в Общем журнале работ, сделанной представителем Организации».

Вместе с тем, после завершения выполнения работ по Договору № ПКР-009716-22 от 22 августа 2022 г., связанных с разработкой проектной документации по капитальному ремонту общего имущества многоквартирного дома по адресу: г. Москва, ЦАО, Пушкарев пер., д. 18, ООО «МосЭнергоСтрой» было лишено возможности приступить к выполнению работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме по адресу: г. Москва, ЦАО, Пушкарев пер., д. 18, поскольку собственники жилых помещений (квартир, комнат), расположенных в многоквартирном доме, препятствовали в допуске представителей ООО «МосЭнергоСтрой» для выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме.

В связи с вышеуказанными обстоятельствами, ООО «МосЭнергоСтрой» в одностороннем порядке был составлен Акт об отказе в допуске представителей ООО «МосЭнергоСтрой» (Генподрядчика) для производства работ по объекту: г. Москва, ЦАО, Пушкарев пер., д. 18 (приостановка работ), однако заказчиком в одностороннем порядке в ИС РСКР, после поступления документов о приостановке, менялся статус на возобновление работ, без каких-либо объяснений.

В соответствии с п. 1 ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту - ГК РФ): «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.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Реализация Заказчиком своего права на односторонний отказ от исполнения договора, при отсутствии умысла Подрядчика на неисполнение договора не должна служить основанием для включения Общества в реестр недобросовестных поставщиков. Как сообщалось выше, нарушение Обществом договорных обязательств было вызвано недобросовестными действиями со стороны привлеченного им субподрядчика и не зависело от воли Общества. Общество не преследовало цели уклониться от исполнения договора, более того, с момента, когда стало известно, что субподрядчик не сможет исполнить взятые на себя обязательства, Подрядчик предпринял все возможные усилия к исполнению Договора собственными силами.

В соответствии со ст. 255 Закона № 615-ФЗ, в реестр недобросовестных подрядных организаций включается информация 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.

Исходя из положений пункта 263 Положения № 615 реестр недобросовестных подрядчиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств.

При решении вопроса о применении юридической ответственности подлежит установлению факт наличия вины Общества в совершении вменяемого правонарушения. Основанием для включения в реестр недобросовестных подрядных организаций будет только такое умышленное поведение лица, которое свидетельствует о недобросовестном поведении, совершении умышленных действий (бездействия), которое привело к нарушению срока исполнения договора.

При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных подрядных организаций (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в предварительном отборе (пунктом 23 Положения № 615 установлены требования к участникам предварительного отбора, в том числе отсутствие сведений об участнике предварительного отбора в реестре недобросовестных подрядных организаций, ведение которого осуществляется федеральным органом исполнительной власти в порядке, установленном разделом VII настоящего Положения).

С другой стороны, анализ указанных положений позволяет сделать вывод и о том, что реестр недобросовестных подрядчиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем, основанием для включения в реестр недобросовестных подрядчиков является только такое уклонение лица от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанным победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучших) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

В данном случае, ООО «Мосэнергострой» выполнило возможную часть Договора, а именно составило ПСД, а также получило положительную экспертизу данного ПСД.

При этом, приостановка работ по Договору была вызвана независящими от Подрядчика причинами, а именно отказом собственников жилых помещений (квартир, комнат), расположенных в многоквартирном доме, в допуске представителей ООО «МосЭнергоСтрой» для выполнения работ по капитальному ремонту общего имущества в многоквартирном доме.

Установление недобросовестности действий поставщиков исполнителей, подрядчиков предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения исполнить государственный контракт, в связи с чем, для включения в реестр недобросовестных поставщиков по

данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения исполнителя.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое недобросовестное поведение лица, при котором им умышленно совершаются действия (бездействие) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 N 13-П и от 21.11.2002 N 15-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 конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения. При этом включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой санкцию за недобросовестное поведение Исполнителя, что предполагает учет степени вины. При решении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков необходимо подходить в каждом случае индивидуально, учитывая конкретные обстоятельства.

В силу статей 17 (часть 3), 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обусловливающих индивидуализацию при применении взыскания.

В связи с этим, любое негативное последствие, установленное законодателем за нарушение желаемой модели поведения, требует установления контролирующим органом вины, наличие которой является во всех отраслях права предпосылкой возложения юридической ответственности.

При принятии решения о включении либо не включении сведений о лиц в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не вправе ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником закупки тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

В каждом подобном случае антимонопольным органом должна проводиться проверка факта уклонения участника закупки от исполнения контракта, проведение которой является обязательным в случае непредставления заказчиком документов, однозначно подтверждающих отказ от исполнения контракта.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, направленной на исключении участия в закупках лиц, которые намерено, умышленно срывают государственные закупки и наносят ущерб Государственному Заказчику.

При рассмотрении вопроса о привлечении к публичной ответственности все сомнения толкуются в пользу лица, привлекаемого к ответственности.

При таких обстоятельствах, антимонопольный орган неправомерно включил сведения об обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с ч.2 ст.201 АПК РФ арбитражный суд, установив, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действия (бездействие) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности,

принимает решение о признании ненормативного правового акта недействительным, решений и действий (бездействия) незаконными.

Учитывая изложенное, требования заявителя, являются обоснованными и подлежат удовлетворению.

Расходы по государственной пошлине распределены в порядке ст. 110 АПК РФ.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 65, 167-170, 176, 198-201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

В удовлетворении ходатайства ответчика о привлечении к участию в деле соответчика отказать.

Проверив на соответствие требованиям действующего законодательства, признать незаконным решение Московского УФАС России от «06» февраля 2024 г. по делу №077/10/104-1480/2024.

Обязать Московское УФАС России устранить допущенные нарушения прав и законных интересов ООО "МОСЭНЕРГОСТРОЙ" в установленные законом порядке и сроки.

Взыскать с Московского УФАС России в пользу ООО "МОСЭНЕРГОСТРОЙ" расходы по уплате государственной пошлине в размере 3 000 рублей.

Решение может быть обжаловано в месячный срок с даты его принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья: С.О. Ласкина