

1. ООО «Маэстро Групп»

125464, Москва, ш. Волоколамское, д.  
142, оф. 474

2. ГУП «Московский метрополитен»

129110, Москва, пр-кт Мира, д. 41,  
стр. 2

3. АО «ОТС»

119049, Москва, пер. 4-ый  
Добрынинский, д. 8

## **РЕШЕНИЕ**

по делу № 1-00-1724/77-16 о нарушении  
процедуры торгов и порядка заключения договоров

**21.09.2016 Москва**

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

рассмотрев жалобу ООО «Маэстро Групп» (далее - Заявитель) на действия заказчика - ГУП «Московский метрополитен» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение капитального ремонта с заменой дверей подстанции Т-6, 7, 8,

10, 16, 17, 20, 21, 24, 35, 37, 41, 42, П-4, СТП-39 (реестровый № 31603903603) (далее – Аукцион),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### **УСТАНОВИЛА:**

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Заказчика при проведении Аукциона выразилось в необоснованном признании Заявителя уклонившимся от заключения договора по итогам Аукциона.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и

проведения торгов.

В единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг ГУП «Московский метрополитен» (далее - Положение о закупках).

19.07.2016 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона.

Согласно извещению о проведении Аукциона от 19.07.2016 дата окончания подачи заявок - 09.08.2016. Дата рассмотрения заявок - 17.08.2016. Дата подведения итогов Аукциона - 19.08.2016.

Из протокола об определении победителя от 19.08.2016 № 4101601 следует, что победителем по итогам Аукциона признано ООО «Маэстро Групп» с предложением цены договора в размере 6 315 540,99 рублей (включая НДС).

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с пунктом 3.14.2 Аукционной документации Заказчик в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола аукциона передает победителю аукциона проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных победителем аукциона в проект договора, прилагаемый к аукционной документации. Заказчик при отсутствии в заявке победителя соответствующей информации вправе не заполнять приложение к договору, раскрывающее ценовое предложение участника (калькуляцию, расчет цены, спецификацию), такое приложение должно быть заполнено победителем аукциона (в процессе подписания договора с его стороны).

Согласно пункту 3.14.3 Аукционной документации победитель закупки предоставляет в течение 5 (пяти) дней с момента размещения протокола аукциона на сайте, указанном в пункте 3 раздела 2 «Информационная карта аукциона» настоящей документации Организатору закупок проект договора в 2-х экземплярах со всеми приложениями, при этом не допускается изменение условий, определенных проектом договора, размещенного в составе документации о закупке в единой информационной системе. Одновременно с проектом договора предоставляется документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора (банковская гарантия, платежное поручение).

Пунктом 3.15.1 Аукционной документации установлено, что в случае если указано в пункте 29 раздела 2 «Информационная карта аукциона» настоящей документации, Победитель аукциона или Участник, с которым заключается договор в соответствии с подразделом 3.14, должен предоставить обеспечение исполнения договора и/или возврата аванса и/или гарантийных обязательств в соответствии с условиями, предусмотренным проектом договора.

При этом, пунктом 29 раздела 2 «Информационная карта аукциона» установлено, что обеспечение исполнения договора и гарантийных обязательств требуется в размере 5% от начальной (максимальной) цены договора в виде:

1.

1. банковской гарантии, оформленной в соответствии с пунктом 3.15 раздела 1 Аукционной документации;
2. денежных средств, вносимых на счет Заказчика по реквизитам, указанным в проекте договора.

В соответствии с пунктом 3.15.4 Аукционной документации банковская гарантия должна соответствовать требованиям, установленным статьями 368-379 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также иным требованиям нормативно-правовых документов Российской Федерации. Банковская гарантия должна соответствовать требованиям, установленным документацией о закупке (в том числе проектом договора). Разделом 3 «Образцы форм и документов для заполнения участниками закупки» настоящей документации предусмотрена Типовая форма банковской гарантии. В банковской гарантии не должно быть условий или требований, противоречащих условиям документации о закупке (в том числе типовой форме банковской гарантии), или делающих их неисполнимыми.

В силу пунктов 3.15.5-3.15.6 Аукционной документации Бенефициаром в банковской гарантии должен быть указан Заказчик, Принципалом – Победитель аукциона или Участник аукциона, с которым заключается договор, Гарантом – банк, выдавший банковскую гарантию.

Пункт 3.15.6. Аукционной документации гласит о том, что Банковская гарантия должна быть выдана Гарантом, отвечающим следующим требованиям:

- В банковской гарантии в обязательном порядке должна быть указана сумма, в пределах которой банк гарантирует исполнение обязательств по договору, заключаемому по результатам аукциона, которая должна быть не менее суммы, установленной в пункте 29 раздела 2 «Информационная карта аукциона» настоящей документации;

- Банковская гарантия должна содержать указание на договор, исполнение которого она обеспечивает путем указания на стороны договора, название предмета договора и, по возможности, ссылку на Протокол о результатах аукциона как основание заключения договора;

- В банковской гарантии прямо должно быть предусмотрено безусловное право Бенефициара на истребование суммы банковской гарантии полностью или частично в случае неисполнения Принципалом своих обязательств по договору в предусмотренные сроки или расторжения договора и отказа его вернуть полученную сумму аванса. При этом должно быть предусмотрено, что для истребования суммы обеспечения Бенефициар

направляет Гаранту только письменное требование и документы, подтверждающие выплату Принципалу аванса;

- Банковская гарантия должна содержать указание на согласие Гаранта с тем, что изменения и дополнения, внесенные в договор, не освобождают его от обязательств по соответствующей банковской гарантии;

- Банковская гарантия должна быть действительна в течение срока исполнения обязательств по договору Победителем аукциона, плюс не менее чем 60 (шестьдесят) дней.

Вышеуказанные положения Аукционной документации позволяют сделать вывод о том, что предоставляемая участниками банковская гарантия должна соответствовать требованиям, установленным статьями 368-379 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также иным требованиям нормативно-правовых документов Российской Федерации, кроме того банковская гарантия может быть представлена по форме и в соответствии с разделом 3 «Образцы форм и документов для заполнения участниками закупки» и отвечать требованиям, указанным в пункте 3.15.6 Аукционной документации.

В ходе заседания Комиссия установила, что протокол об определении победителя от 19.08.2016 № 4101601 размещен в ЕИС 22.08.2016.

Заказчик, в установленный пунктом 3.14.2 Аукционной документации срок, направил в адрес Заявителя проект договора.

25.08.2016 Заявитель представил Заказчику подписанный проект договора, а также скан-копию банковской гарантии от 25.08.2016 № 0054181/1, выданную, ПАО «Объединенный Кредитный Банк».

Вместе с тем, из письменных пояснений Заказчика следует, что представленная Заявителем банковская гарантия не соответствует требованиям Аукционной документации, а именно:

1.
  1. банковская гарантия противоречит типовой форме банковской гарантии, установленной разделом 3 «Образцы форм и документов для заполнения участниками закупки» Аукционной документации: пункт 5 банковской гарантии должен быть без обременений и изложен в следующей редакции - «Изменения и дополнения, вносимые в договор, не освобождают гаранта от обязательств по настоящей банковской гарантии»;
  2. несоответствие сроков действия банковской гарантии со сроками окончания работ по договору;
  3. пунктом 10.2 Проекта договора установлено, что в случае не достижения взаимного согласия, споры по договору разрешаются в Арбитражном суде города Москвы, при этом, условиям предоставленной банковской гарантии, споры, возникающие

между ГУП «Московский метрополитен» и гарантом подлежат рассмотрению в Арбитражном суде по месту нахождения гаранта (т.е. в г. Ярославль).

При этом, Комиссия отмечает, что включенное в банковскую гарантию условие о уведомлении бенефициаром гаранта обо всех изменениях, вносимых в договор, не обременяет права Заказчика, а лишь указывает на необходимость уведомления банка (гаранта) о вносимых в договор изменениях.

В силу пункта 1 статьи 370 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотренное независимой гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, от отношений между принципалом и гарантом, а также от каких-либо других обязательств, даже если в независимой гарантии содержатся ссылки на них.

В связи с чем, включение в банковскую гарантию от 25.08.2016 № 0054181/1 условия о необходимости уведомления гаранта о изменениях и дополнениях, вносимых в договор, не влияют на обязательство гаранта перед Заказчиком по выплате денежных средств.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 3.1 Проекта договора подрядчик производит выполнение работ, предусмотренных пунктом 1.1 Аукционной документации в течение 140 рабочих дней с даты заключения договора.

Пунктом 7.3 Проекта договора также установлено, что безотзывная банковская гарантия в обеспечение исполнения договора должна быть выдана в срок, превышающий не менее чем на 60 (шестьдесят) календарных дней срок выполнения работ по Проекту договора.

Таким образом, срок действия банковской гарантии должен быть по 10.06.2017 с учетом крайнего срока заключения договора (11.09.2016).

При этом, в представленной Заявителем банковской гарантии установлен срок действия банковской гарантии до 12.03.2016 включительно, что противоречит пунктам 3.1, 7.3 Проекта договора (140 рабочих дней с даты заключения договора).

Кроме того, пунктом 10.2 Проекта договора установлено, что в случае не достижения взаимного согласия споры по настоящему договору разрешаются в Арбитражном суде города Москвы.

Одновременно, Комиссия пришла к выводу, что условие банковской гарантии о рассмотрении споров по названной банковской гарантии в Арбитражном суде по месту нахождения гаранта, не противоречат требованиям пунктов 3.15.4-3.15.6 Аукционной документации и форме банковской гарантии, ввиду отсутствия обязательства о включении иного требования о подсудности в состав банковской гарантии.

В соответствии с пунктом 3.14.6 Аукционной документации в случае если

победитель аукциона или участник закупки, который сделал предпоследнее предложение о цене договора, в срок, предусмотренный аукционной документацией, не представил Заказчику подписанный договор на условиях, предложенных участником закупки, с которым заключается договор, и в аукционной документации, а также обеспечение исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, победитель аукциона или участник закупки, который сделал предпоследнее предложение о цене договора, признается уклонившимся от заключения договора.

Совокупность вышеуказанных обстоятельств, выраженных в несоблюдении Заявителем требований, установленных в Проекте договора Аукционной документации в части указания неверного срока действия банковской гарантии, позволяет сделать вывод об уклонении Заявителя от заключения договора с Заказчиком по итогам Аукциона.

В связи с чем, Заказчик правомерно признал Заявителя уклонившимся от заключения договора по итогам Аукциона.

Таким образом, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона необоснованной.

Учитывая изложенное, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона необоснованной.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона необоснованной.
2. Снять ограничения на размещение Аукциона, наложенные письмом Московского УФАС России от 19.09.2016 № ИШ/42576.