

1. ГУП «Московский метрополитен»

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

2. ООО Компания «Канцтанта»

123308, Москва, пр-кт Маршала
Жукова, д. 2, пом. 1, ком. 19, стр. 2, оф.
35

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-9538/77-16 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

02.09.2016 г. Москва

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

в присутствии представителей:

ГУП «Московский метрополитен»

ООО Компания «Канцтанта»

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО Компания «Канцтанта» от заключения договора с ГУП «Московский метрополитен» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных принадлежностей (реестровый № 31603774715) (далее - Аукцион), поданное в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Обращение),

УСТАНОВИЛА:

26.08.2016 в Московское УФАС России поступило обращение ГУП «Московский метрополитен» (вх. №35554) о проведении проверки факта уклонения ООО Компания «Канцтанта» от заключения договора на поставку расходных принадлежностей (реестровый № 31603774715).

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд государственного унитарного предприятия города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена трудового красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина» (далее — Положение о закупках, Положение) размещено в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт, ЕИС) 26.10.2015.

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен аукцион в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных принадлежностей (реестровый № 31603774715).

Согласно представленным материалам и информации в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Официальный сайт, ЕИС) 04.07.2016 размещена Аукционная документация. Подведение итогов — 29.07.2016. Начальная (максимальная) цена договора составляет 9 763 371,24 руб. с НДС.

Согласно итоговому протоколу от 29.07.2016 №4091243, 31603774715/2 Заказчиком принято решение заключить договор с ООО Компания «КАНЦТАНТА» (цена предложения: 9 714 598,28 руб. с учетом НДС).

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Подпунктом 43.5 пункта 43 Положения установлено, что по результатам оценки и сопоставления предложений Закупочная комиссия принимает

решение о выборе победителя.

Согласно подпункту 3.13.3.13 пункта 3.13.3 Аукционной документации участник аукциона, который предложил наиболее низкую цену договора и заявка на участие в аукционе в электронной форме которого соответствует требованиям настоящей документации, признается победителем аукциона.

В соответствии с подпунктами 3.14.2 — 3.14.3 пункта 3.14 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).

В течение одного часа с момента получения проекта договора оператор электронной площадки направляет проект договора без электронной подписи лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, Победителю закупки.

Согласно абзацу 1 подпункта 3.14.4 пункта 3.14 Аукционной документации победитель закупки в течение 2 (двух) рабочих дней со дня получения проекта договора направляет оператору электронной площадки проект договора, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя, а также подписанный электронной подписью указанного лица документ, подтверждающий обладание им права на заключение договора от имени победителя закупки. 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). Либо в случае наличия замечаний, победитель закупки в течение 2 (двух) рабочих дней формируют протокол разногласий к проекту договора.

Согласно пункту 29 Информационной карты Аукционной документации Заказчиком установлено обеспечение исполнения договора и гарантийных обязательств. Размер и валюта обеспечения: 5 % от начальной (максимальной) цены договора. Вид обеспечения: банковская гарантия, оформленная в соответствии с п. 3.15 раздела 1 настоящей документации либо денежные средства, вносимые на счет заказчика по реквизитам, указанным в проекте договора.

В соответствии с подпунктом 3.14.6 пункта 3.14 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.

Таким образом, Заказчиком в Аукционной документации установлен

порядок заключения договора с победителем Аукциона.

Согласно данным Официального сайта итоговый протокол от 29.07.2016 №4091243, 31603774715/2, согласно которому победителем Аукциона признано ООО Компания «КАНЦТАНТА», размещен в ЕИС 01.08.2016.

Согласно пояснениям Заказчика, 11.08.2016 Заказчиком на электронной торговой площадке ОТС.ru (www.otc-tender.ru) был размещен проект договора. 11.08.2016 ООО Компания «КАНЦТАНТА» подписало проект договора, представив, в том числе, банковскую гарантию. Однако, представленная ООО Компания «КАНЦТАНТА» банковская гарантия не соответствует требованиям Аукционной документации, т. к. в банковской гарантии указана неверная дата протокола, а также банковская гарантия не содержит указания на согласие Гаранта с тем, что изменения и дополнения, внесенные в договор, не освобождают Гаранта от обязательств по банковской гарантии.

Согласно пояснениям ООО Компания «КАНЦТАНТА» Положение Заказчика не содержит специальных требований к содержанию банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения договора, помимо того, что она должна быть безотзывной. Кроме того, согласно части 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.

Вместе с тем, согласно пп. 13.5.6 п.13.5 Аукционной документации, указание на протокол, согласно которому Заказчик принял решение заключить договор с ООО Компания «КАНЦТАНТА» не носит обязательного характера (ООО Компания «КАНЦТАНТА» не отрицает, что в банковской гарантии при указании протокола допущена техническая ошибка).

Согласно абзацу 3 подпункта 3.15.6 пункта 3.15 Аукционной документации 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.

Комиссией в ходе заседания установлено, что ООО Компания «КАНЦТАНТА» 11.08.2016 подписало проект договора, а также представило банковскую гарантию. При этом, согласно пояснениям Заказчика, в данную банковскую гарантию не был включен пункт, аналогичный абзацу 3 подпункта 3.15.6 пункта 3.15 Аукционной документации. Также Заказчик пояснил, что отсутствие в банковской гарантии вышеуказанного пункта является изменением условий договора, что является недопустимым, согласно Аукционной документации.

Вместе с тем, правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра о недобросовестных поставщиках, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 №1211, устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - уполномоченный орган), сведений об участниках

закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не предоставивших заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор или не предоставивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Следовательно, уклонившимся от заключения договора является участник, не подписавший договор в срок, установленный Заказчиком, либо не представивший обеспечение исполнения договора.

Как было указано ранее, ООО Компания «КАНЦТАНТА» подписало договор, а также представило обеспечение исполнения договора, согласно требованиям Аукционной документации Заказчика.

Таким образом, ООО Компания «КАНЦТАНТА» соблюдены требования, предусмотренные подразделом 3.14 Аукционной документации в части порядка заключения договора.

Кроме того, Московское УФАС России сообщает, что действующим законодательством установлено следующее.

Согласно части 1 статьи 368 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) по независимой гарантии гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства. Требование об определенной денежной сумме считается соблюденным, если условия независимой гарантии позволяют установить подлежащую выплате денежную сумму на момент исполнения обязательства гарантом.

Согласно части 1 статьи 370 ГК РФ 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.

Следовательно, законодателем установлено, что предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от обеспечиваемого гарантией обязательства по надлежащему исполнению договора.

Таким образом, отсутствие пункта в банковской гарантии от 08.08.2016 №3014631Ф, представленной Заказчику ООО Компания «КАНЦТАНТА», о том, что 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, не позволяет сделать вывод о том, что обеспечительная функция банковской гарантии невыполнима.

Согласно абзацу 2 подпункта 3.15.6 пункта 3.15 Аукционной 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.

Следовательно, Заказчиком в Аукционной документации установлено диспозитивное требование в части указания протокола в банковской гарантии, предоставляемой участником, с которым заключается договор.

Стоит также отметить, что ООО Компания «КАНЦТАНТА» 31.08.2016 было дополнительно переведено на счет Заказчика обеспечение исполнения договора, в виде внесения денежных средств на счет Заказчика (в соответствии с пунктом 29 Информационной карты Аукционной документации), согласно платежному поручению от 31.08.2016 №6674, а также получена новая банковская гарантия от 01.09.2016 №3114631Ф с внесением в данный документ пункта (пункт 10 банковской гарантии от 01.09.2016 №3114631Ф) о том, что никакие изменения и дополнения, вносимые в договор, не освобождают Гаранта от обязательств по выданной безотзывной банковской гарантии, что в свою очередь свидетельствует о совершении ООО Компания «КАНЦТАНТА» действий, направленных на заключение договора, а также о добросовестности ООО Компания «КАНЦТАНТА».

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Руководствуясь представленными материалами по делу, а также принимая во внимание совокупность всех вышеперечисленных обстоятельств, Комиссия установила, что основания для включения сведений об ООО Компания «КАНЦТАНТА» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Закона о закупках, Комиссия,

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. В действиях ООО Компания «КАНЦТАНТА» не установлен факт уклонения от заключения договора с ГУП «Московский метрополитен».
2. Рекомендовать не включать сведения об ООО Компания «КАНЦТАНТА» (адрес: 123308, Москва, Маршала Жукова пр-кт, д. 2, пом. I, комн. 19; ИНН:7718134758) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 5 Закон о закупках включение сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, о поставщике (исполнителе, подрядчике), с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора, в реестр недобросовестных поставщиков или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.