

1. ООО «Спецпроектмонтаж»
ул. Федерации, д. 83, оф. 31, г. Ульяновск, обл. Ульяновская, 432071

2. Фонд капитального ремонта многоквартирных домов г. Москвы
ул. Маросейка, д. 11/4, стр. 3, Москва, 101000

3. АО «ЕЭТП»
ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5, Москва, 115114

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-2036/77-17 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров

11.09.2017 Москва

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

при участии представителей:

ООО «Спецпроектмонтаж

Фонда капитального ремонта многоквартирных домов г. Москвы

в отсутствие:

АО «ЕЭТП» (уведомлены надлежащим образом письмами Московского УФАС России от 05.09.2017 № ИШ/45145/17),

рассмотрев жалобу ООО «Спецпроектмонтаж» (далее – Заявитель) на действия заказчика – Фонда капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы (далее – Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по разработке проектной документации по капитальному ремонту в многоквартирных домах г. Москвы (реестровый № FKR28061700064) (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 Аукционов выразилось в неправомерном признании Заявителя уклонившимся от заключения договора по итогам Аукциона.

В соответствии с пунктом 1 части 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.

В соответствии с частью 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.

Таким образом, антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

Проведение Аукциона осуществляется в соответствии с Положением 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, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 01.07.2016 № 615 (далее — Положение).

Из материалов дела следует, что Заказчиком при проведении вышеуказанного Аукциона является Фонд капитального ремонта многоквартирных домов города Москвы.

Согласно представленным материалам и информации на электронной торговой площадке АО «Единая электронная торговая площадка» по адресу www.roseltorg.ru 28.06.2017 Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона. Дата рассмотрения заявок на участие в Аукционе - 03.08.2017.

В соответствии с актом об уклонении от заключения договора от 23.08.2017 № 27 (единственный участник) ООО «Спецпроектмонтаж» признано уклонившимся от заключения договора в соответствии с пунктом 199 Положения по причине непредоставления надлежащего обеспечения исполнения обязательств по договору Аукциона.

В ходе рассмотрения жалобы, Комиссией было установлено следующее.

На основании пункта 186 Положения договор об оказании услуг заключается с победителем электронного аукциона в порядке, предусмотренном пунктами 197 - 208 Положения. Сведения о заключенном договоре об оказании услуг в течение 2 рабочих дней со дня подписания протокола проведения электронного аукциона размещаются на официальном сайте заказчиком и направляются оператору электронной площадки

В соответствии с пунктом 197 Положения 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.

Следовательно, Заказчик обязан заключить договор по итогам Аукциона не ранее 10 дней и не позднее чем через 20 дней со дня опубликования протокола рассмотрения единственной заявки на участие в Аукционе.

Пунктом 165 Положения установлено, что в случае признания электронного аукциона несостоявшимся и (или) в случае признания только одного участника,

подавшего заявку на участие в электронном аукционе, участником электронного аукциона, заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе обязан передать такому участнику проект договора об оказании услуг, составленный путем включения начальной (максимальной) цены договора в проект договора об оказании услуг, прилагаемого к документации об электронном аукционе.

Таким образом, в случае признания Аукциона несостоявшимся по причине наличия единственной допущенной заявки до участия в Аукционе, Заказчик в течение 3 рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в Аукционе обязан передать такому участнику проект договора.

Вместе с тем, пунктом 19 Информационной карты Аукционной документации предусмотрен срок, в течение которого участник, с которым заключается договор, должен подписать и передать Заказчику проект договора — в течение 5 дней с даты получения проекта договора.

Согласно пункту 205 Положения договор об оказании услуг заключается только после предоставления участником электронного аукциона, с которым заключается договор об оказании услуг, обеспечения исполнения договора об оказании услуг в размере, указанном в извещении о проведении электронного аукциона.

В силу вышеуказанного пункта, участник Аукциона, с которым заключается договор, должен представить до заключения договора обеспечение исполнения договора.

В соответствии с пунктом 11 Извещения о проведении Аукциона размер обеспечения исполнения обязательств по договору составляет 1 705 671,33 рубля.

Вместе с тем, на основании пункта 205 Положения исполнение договора об оказании услуг обеспечивается:

- банковской гарантией, выданной банком, включенным в перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения, предусмотренный статьей 74.1 Налогового кодекса Российской Федерации (далее - банковская гарантия);

- обеспечительным платежом.

Таким образом, участник Аукциона, с которым заключается договор, вправе представить обеспечение исполнения договора посредством внесения денежных средств или предоставления банковской гарантии.

Пунктом 199 Положения установлено, что в случае, если победитель электронного аукциона, или участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> или единственный участник электронного аукциона в срок, предусмотренный документацией об электронном аукционе, не представил заказчику подписанный договор об оказании услуг, переданный ему в соответствии с пунктами 165, 185 и 187 Положения, и (или) не представил обеспечение исполнения договора об оказании услуг, то победитель электронного аукциона, либо участник электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> либо единственный участник электронного аукциона признается уклонившимся от заключения договора об оказании услуг.

На основании вышеизложенного, в случае непредоставления участником Аукциона, с которым заключается договор, подписанного со своей стороны договора, а также обеспечения исполнения договора по итогам Аукциона, такой участник признается уклонившимся от заключения договора.

Из представленных на заседание документов и сведений Комиссия установила следующее.

03.08.2017 Заказчиком на сайте электронной торговой площадки АО «ЕЭТП» размещен протокол рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 03.08.2017 № б/н, согласно которому Заказчиком принято о допуске единственной поданной заявки ООО «Спецпроектмонтаж» к участию в Аукционе и признании ее соответствующей требованиям Аукционной документации. Также, из указанного протокола следует, что Аукцион признан несостоявшимся по причине наличия единственной допущенной заявки, и Заказчиком принято решение о заключении договора с ООО «Спецпроектмонтаж».

Следовательно, крайним сроком для заключения договора по итогам Аукциона является 23.08.2017.

При этом, в соответствии с пунктом 165 Положения Заказчик обязан направить в адрес ООО «Спецпроектмонтаж» проект договора до 08.08.2017 включительно.

04.08.2017 Заказчиком в адрес Заявителя был направлен проект договора посредством отправления на адрес электронной почты Заявителя, что последним не оспаривается в ходе заседания.

14.08.2017 Заказчиком со стороны Заявителя был получен подписанный проект договора и 18.08.2017 - оригинал банковской гарантии от 10.08.2017 № 564758, что подтверждается письменными пояснениями Заказчика и соответствующими отметками Начальника управления «Контрактной службы» Заказчика о получении указанных документов.

На основании пункта 213 Положения заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения договора об оказании услуг банковскую гарантию в срок, не превышающий 5 рабочих дней со дня ее поступления.

Следовательно, Заказчик обязан рассмотреть банковскую гарантию на соответствие такой гарантии требованиям Заказчика в течение 5 рабочих дней — до 25.08.2017.

В ходе заседания Комиссии Заказчик пояснил, что 23.08.2017 при рассмотрении банковской гарантии от 10.08.2017 № 564758 были выявлены следующие несоответствия (пункт 5) требованиям Положения:

- копия контракта, заверенная уполномоченным представителем бенефициара;
- копии документов, подтверждающие наступление обстоятельств, влекущих за собой выплату по гарантии.

Таким образом, ввиду непредоставления Заявителем надлежащего обеспечения исполнения обязательств по договору Аукциона, 23.08.2017 Заказчиком принято решение о признании первого уклонившимся от заключения договора.

В силу пункта 7.1.8 Аукционной документации требования к банковской гарантии утверждены Положением.

В соответствии с подпунктом «г» пункта 209 Положения в банковской гарантии, помимо сведений, предусмотренных пунктом 4 статьи 368 Гражданского кодекса Российской Федерации, должно быть указано: перечень документов, представляемых заказчиком банку одновременно с требованием к осуществлению уплаты денежной суммы по банковской гарантии - расчет суммы, включаемой в требование к банковской гарантии.

Вместе с тем, пунктом 212 Положения установлено, что недопустимо включение в банковскую гарантию:

-положений о праве гаранта отказывать в удовлетворении требования к платежу по банковской гарантии в случае непредставления гаранту бенефициаром уведомления о нарушении принципалом условий договора об оказании услуг или расторжении договора об оказании услуг;

-требований к предоставлению бенефициаром гаранту отчета об исполнении договора об оказании услуг.

Аналогичные требования к банковской гарантии установлены пунктами 10.12 и 10.15 Проекта договора Аукционной документации.

На основании изложенного, банковская гарантия, представляемая участником, с которым заключается договор по итогам Аукциона, должна соответствовать, в том числе требованию подпункта «г» пункта 209 Положения. При этом, включение в банковскую гарантию положений о праве гаранта отказывать в удовлетворении требования к платежу по банковской гарантии в случае непредставления гаранту бенефициаром уведомления о нарушении принципалом условий договора об оказании услуг или расторжении договора об оказании услуг и к предоставлению бенефициаром гаранту отчета об исполнении договора об оказании услуг недопустимо.

Из пункта 5 банковской гарантии от 10.08.2017 № 564758 следует, что к требованиям платежу по гарантии должны быть приложены документы, в том числе:

- копия контракта, заверенная уполномоченным представителем бенефициара;
- копии документов, подтверждающие наступление обстоятельств, влекущих за собой выплату по гарантии.

При этом, пунктом 8 данной гарантии указано, что гарант отказывает бенефициару в удовлетворении его требованиям, если это требование или приложенные к нему документы не соответствуют условия гарантии либо получены гарантом по окончании срока действия гарантии.

Следовательно, в случае непредоставления Заказчиком гаранту документов, указанных в пункте 5 банковской гарантии от 10.08.2017 № 564758, последний отказывает бенефициару в удовлетворении его требований.

Таким образом, банковская гарантия от 10.08.2017 № 564758 не отвечает требованиям Аукционной документации, а также требования Положения,

поскольку названная гарантия содержала указание на необходимость представления банку документов, не предусмотренных Аукционной документацией и Положением, что свидетельствует о том, что условия данной банковской гарантии ухудшали положение Заказчика по сравнению с условиями, содержащимися в документации и Положении.

В свою очередь, заявитель, будучи ознакомлен с положениями аукционной документации и приняв участие в Аукционе, согласился с положениями этой документации, приняв, тем самым, на себя все риски представления документов, не соответствующих требованиям Аукционной документации.

На основании изложенного, Заказчиком, ввиду отсутствия надлежаще оформленной банковской гарантии в сроки, установленные пунктом 197 Положения о закупках, принято решение о признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

Таким образом, 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 05.09.2017 № ИШ/45145/17.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.