

1. ООО «БАСК-Электро»

170023, г. Тверь, ул. М. Буденного, д. 6а, оф. 1

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 № 1-00-1722/77-16 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)

при участии:

от заявителя - ООО «БАСК-Электро»,

от заказчика - ГУП «Московский метрополитен»,

в отсутствие:

АО «ОТС» (уведомлен надлежащим образом письмом Московского УФАС России 08.09.2016 № ИШ/40844)

рассмотрев жалобу ООО «БАСК-Электро» (далее - Заявитель) на действия

заказчика - ГУП «Московский метрополитен» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку паяльников, ТЭНов, водонагревателей, насосов, электроприборов и материалов (реестровый № 31603914899) (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 уклонении Заказчика от заключения договора с Заявителем 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 (далее - ЕИС) Заказчиком размещено Положение о закупках товаров, работ, услуг ГУП «Московский метрополитен» (далее - Положение о закупках).

22.07.2016 на Официальном сайте Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона.

В соответствии с извещением о проведении Аукциона дата окончания подачи заявок - 12.08.2016, дата окончания рассмотрения заявок - 19.08.2016, дата проведения Аукциона - 23.08.2016.

Из протокола об определении победителя от 23.08.2016 № 4102423, 31603914899/2 следует, что ООО «БАСК-Электро» признано победителем по итогам Аукциона с предложением цены договора в размере 22 281 185,61 рублей.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пункту 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).

В соответствии с пунктом 3.14.4 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.

Победитель закупки, в случае наличия разногласий к проекту договора, направленному в соответствии с положениями настоящего раздела, направляет Протокол разногласий к проекту договора, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Победителя закупки, оператору электронной площадки. При этом Победитель закупки указывает в Протоколе разногласий положения проекта договора, не соответствующие извещению о проведении закупки, документации и заявке на участие, с указанием соответствующих положений данных документов. В течение одного часа с момента получения разногласий оператор электронной площадки направляет Протокол разногласий Организатору закупок.

В случае выявления в Протоколе разногласий требований об изменении условий

договора, установленных в документации о закупке и непредусмотренных заявкой Победителя закупки, Победитель закупки может быть признан уклоняющимся от заключения договора.

Организатор закупок в течение двух рабочих дней со дня получения от оператора электронной площадки Протокола разногласий к проекту договора, рассматривает данные разногласия и без подписи заказчика либо направляет доработанный проект договора оператору электронной площадки, либо повторно направляет оператору электронной площадки проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа полностью или частично учесть разногласия Победителя закупки.

В течение одного часа с момента получения оператор ЭТП направляет документы без электронной подписи лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, Победителю закупки.

Согласно пункту 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.

Таким образом, в соответствии с положениями Аукционной документации победитель закупки, признается уклонившимся от заключения договора в случае если победитель Аукциона, в срок, предусмотренный документацией, не представил Заказчику подписанный договор на условиях, указанных в поданной участником заявке и в извещении о проведении Аукциона, а также обеспечение исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, а также в случае выявления в протоколе разногласий требований об изменении условий договора, установленных в документации о закупке и непредусмотренных заявкой Победителя закупки.

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.

Согласно пункту 3.15.5 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.

В соответствии с пунктом 3.15.6 Аукционной документации 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.

Комиссией установлено, что итоговый протокол от 23.08.2016 № 4102423, 31603914899/2 опубликован ЕИС 25.08.2016. 30.08.2016 Заказчиком на электронной торговой площадке был размещен проект договора.

30.08.2016 на электронной торговой площадке был размещен проект договора. 31.08.2016 ООО «БАСК-Электро» подписан указанный договор. Одновременно, при подписании договора ООО «БАСК-Электро» предоставлена скан-копия банковской гарантии № LM2508160826 от 29.08.2016, выданной гарантом КБ «ЛОКО-Банк» (АО). Между тем, предоставленная банковская гарантия не соответствует условиям Аукционной документации, а именно в тексте банковской гарантии используется термин «государственный заказчик», в то время как ГУП «Московский метрополитен» таковым не является.

Согласно письменным пояснениям ООО «БАСК-Электро», в пределах сроков, указанных в документации, обществом подписан направленный Заказчиком договор, а также предоставлено обеспечение исполнения договора в виде банковской гарантии. Доводы заказчика о несоответствии предоставленной банковской гарантии требованиям Закупочной документации не соответствуют фактическим обстоятельствам дела. Банковская гарантия № LM2508160826 от 29.08.2016 соответствует требованиям статей 368-379 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) и требованиям документации. В

подтверждение заявленного довода ООО «БАСК-Электро» предоставлено Информационное письмо от 15.09.2016, предоставленное КБ «ЛОКО-Банк» (АО), в соответствии в котором, кредитная организация подтверждает обеспечение обязательств, по договору, который будет заключен на основании протокола аукциона от 23.08.2016 № 31603914899.

Проведя документальный анализ банковской гарантии, предоставленной ООО «БАСК-Электро», Комиссия установила, что данная банковская гарантия в соответствии с требованиями документации содержит следующие сведения:

- обязанность КБ «ЛОКО-Банк» (АО) уплатить ГУП «Московский метрополитен» (место нахождения: 129110, Москва, пр-кт Мира, д. 41, стр. 2, ИНН 7702038150, ОГРН 1027700096280) указанную в гарантии сумму, в случае если ООО «БАСК-Электро» не исполнит обязательства по указанному договору;

- сумму, в пределах которой банк гарантирует исполнение обязательств по договору — 2 250 625, 00 руб.;
- указание на договор, исполнение которого она обеспечивает, с указанием на стороны договора, на предмет договора, протокол о результатах аукциона: государственный контракт, который будет заключен на основании протокола аукциона от 23.08.2016 № 31603914899 по результатам определения поставщика путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку паяльников, ТЭНов, водонагревателей, насосов, электроприборов и материалов (реестровый № 31603914899, номер лота 5358611);
- 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;
- согласие гаранта с тем, что изменения и дополнения, внесенные в договор, не освобождают его от обязательств по соответствующей банковской гарантии;
- срок действия - в течение срока исполнения обязательств по договору Победителем аукциона, плюс не менее чем 60 (шестьдесят) дней.

Таким образом, предоставленная ООО «БАСК-Электро» банковская гарантия содержит существенные условия, предусмотренные документацией о Закупке к банковской гарантии, а также позволяет достоверно установить бенефициара (ГУП «Московский метрополитен»), которому гарант (КБ «ЛОКО-Банк» (АО)) обязуется выплатить сумму, а также договор, в обеспечение которого предоставлена банковская гарантия.

Факт наличия в банковской гарантии ссылки на государственный контракт, не меняет правовую природу правоотношений, возникших между ООО «БАСК-Электро» и Заказчиком при проведении Аукциона, и не лишает заказчика, в случае не исполнения ООО «БАСК-Электро» обязательств по заключенному по итогам Закупки договору, права на получение денежных средств.

Банковская гарантия позволяет однозначно установить обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией.

Кроме того, Информационным письмом КБ «ЛОКО-Банк» (АО) от 15.09.2016 кредитной организацией подтверждается обеспечение обязательств по договору, заключаемому на основании протокола аукциона от 23.08.2016 № 31603914899.

Следовательно, предоставленная ООО «БАСК-Электро» банковская гарантия соответствует требованиям гражданского законодательства.

При этом, в ходе заседания Комиссии доказательств обратного Заказчиком не предоставлено.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принципами, в том числе: равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Следовательно, Законом о закупках запрещено Заказчику необоснованно ограничивать конкуренцию по отношению к участникам Аукциона.

Таким образом, Комиссия установила в действиях Заказчика нарушение пунктов 3.14.4. и 3.15.4. Аукционной документации и пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.

Исходя из вышеуказанного, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной.

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

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона обоснованной.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пунктов 3.14.4. и 3.15.4. Аукционной документации и пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках.
3. Выдать Заказчику обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

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

1. ООО «БАСК-Электро»

170023, г. Тверь, ул. М. Буденного, д. 6А, оф. 1

2. ГУП «Московский метрополитен»

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

3. АО «ОТС»

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-00-1722/77-16 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)

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 21.09.2016 по делу № 1-00-1722/77-16,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ГУП «Московский метрополитен» (далее - Заказчик) устранить нарушения, допущенные при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку паяльников, ТЭНов, водонагревателей, насосов, электроприборов и материалов (реестровый № 31603914899) (далее - Аукцион), а именно:

1. Заказчику продолжить процедуру Аукциона в соответствии с решением от 21.09.2016 по делу № 1-00-1722/77-16, руководствуясь Положением о закупках товаров, работ, услуг ГУП «Московский метрополитен», в редакции, действующий на момент размещения извещения о проведении Аукциона, а также Аукционной документацией.
2. Заказчику исполнить настоящее предписание в срок до 26.10.2016.
3. Заказчику о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес

Московского УФАС России в срок до 02.11.2016 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.