

1. ГУП «Московский метрополитен»

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

2. ООО «СТРОЙКОМПЛЕКТ»

117393, Москва, ул. Академика Пилюгина, д. 12, к. 2, пом. 10А, ком. 1

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-8765/77-16 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

22.08.2016 Москва

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

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «СТРОЙКОМПЛЕКТ» (далее - Общество) от заключения договора с ГУП «Московский метрополитен» (далее - Заказчик) по результатам проведения аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по модернизации топливораздаточного пункта электродепо «Замоскворецкое» (реестровый № 31603780588) (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:

10.08.2016 в Московское УФАС России поступило обращение Заказчика (вх. № 32925) о проведении проверки факта уклонения Общества от заключения договора с Заказчиком по итогам проведенного Аукциона.

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГУП «Московский метрополитен» (далее - Положение о закупках) в редакции, действовавшей на момент объявления Аукциона, размещено в единой информационной

системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - Единая информационная система; Официальный сайт).

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен аукцион в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по модернизации топливораздаточного пункта электродепо «Замоскворецкое» (реестровый № 31603780588).

Согласно представленным материалам и информации на Официальном сайте 15.06.2016 было размещено извещение о проведении Аукциона. Подведение итогов Аукциона - 18.07.2016. Начальная (максимальная) цена договора: - 5 339 092,42 рубля.

Из итогового протокола от 18.07.2016 № 3091766 следует, что победителем по итогам Аукциона признано Общество с предложением цены договора в размере 5 333 753,32 рубля.

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).

Из пункта 3.14.3 Аукционной документации следует, что 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 пункту 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.

В соответствии с пунктом 3.15.1 Аукционной документации, в случае если указано в пункте 29 Информационной карты Аукционной документации, победитель Аукциона или участник, с которым заключается договор в соответствии с подразделом 3.14 Аукционной документации, должен предоставить обеспечение исполнения договора и/или возврата аванса и/или гарантийных обязательств в соответствии с условиями, предусмотренными проектом договора.

Согласно пункту 29 Информационной карты Аукционной документации установлено в размере 5% от начальной (максимальной) цены договора. Вид обеспечения:

- банковская гарантия, оформленная в соответствии с пунктом 3.15 Аукционной документации;
- денежные средства, вносимые на счет заказчика по реквизитам, указанным в проекте договора.

Из пункта 3.15.4 Аукционной документации следует, что 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 быть представлена по форме и в соответствии с разделом 3 «Образцы форм и документов для заполнения участниками закупки» Аукционной документации. В банковской гарантии не должно быть условий или требования, противоречащих условиям Аукционной документации, или делающих их неисполнимыми.

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.

В ходе заседания Комиссия установила, что итоговый протокол от 18.07.2016 № 3091766 размещен на Официальном сайте 19.07.2016.

Проект договора был подписан Обществом и направлен, совместно с обеспечением исполнения договора в виде банковской гарантии от 20.07.2016 № 66167 (далее - Банковская гарантия), для Заказчика посредством электронной площадки 21.07.2016.

Вместе с тем, по мнению Заказчика, Банковская гарантия, представленная Обществом, не соответствует требованиям Аукционной документации в части не предусматривающей безусловное право бенефициара (Заказчика) и возможности рассмотрения споров по договору в Арбитражном суде города Москвы.

Согласно пункту 2 Банковской гарантии гарант (банк) берет на себя обязательство выплатить бенефициару (Заказчику) по его первому письменному требованию любую сумму или суммы в пределах 266 954,62 рубля. Оплата происходит на основании письменного требования бенефициара о выплате определенной в данной гарантии суммы.

В соответствии с пунктом 4 Банковской гарантии к указанному требованию должны быть приложены следующие документы:

- расчет суммы, включаемой в требование по банковской гарантии;
- платежное поручение, подтверждающее перечисление бенефициаром аванса принципалу, с отметкой банка бенефициара либо органа Федерального казначейства об исполнении (если выплата аванса предусмотрена договором, а требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом (Заявителем) обязательств по возврату аванса);

- документ, подтверждающий факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями договора (если требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств в период действия гарантийного срока);
- документ, подтверждающий полномочия единоличного исполнительного органа (или иного уполномоченного лица), подписавшего требование по банковской гарантии (решение об избрании, приказ о назначении, доверенность).

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в Аукционной документации не раскрыто понятие «Безусловности», относящееся к банковской гарантии.

Таким образом, «Безусловность» права бенефициара на истребование суммы банковской гарантии можно толковать как отсутствие условий для получения Заказчиком такой суммы.

При этом, пунктом 2 Банковской гарантии не установлены какие-либо условия для получения Заказчиком суммы банковской гарантии («...по его первому письменному требованию...»).

Учитывая изложенное, Комиссия делает вывод о том, что представленная Обществом Банковская гарантия не содержит в себе условий, препятствующих Заказчику получить сумму банковской гарантии.

Кроме того, Комиссия также отмечает, что установление в пункте 4 Банковской гарантии условия о предоставлении Заказчиком документов в качестве приложения к требованию о выплате средств по банковской гарантии, не является фактом, подтверждающим уклонение Общества от заключения договора с Заказчиком по итогам Аукциона.

Вместе с тем, согласно пункту 18 Банковской гарантии данная гарантия регулируется законодательством Российской Федерации. Все споры между гарантом (банком) и бенефициаром (Заказчиком), вытекающие из настоящей гарантии или связанные с ней, подлежат рассмотрению в суде в соответствии с правилами подсудности, установленными действующим законодательством.

При этом, в Аукционной документации не установлено требование о включении в банковскую гарантию условия о возможности рассмотрения споров по договору в Арбитражном суде города Москвы.

Таким образом, Комиссия в ходе проверки сведений о необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков приходит к выводу об отсутствии оснований для включения Общества в реестр недобросовестных поставщиков.

Кроме того, Комиссия отмечает, что отсутствие или наличие в банковской гарантии каких-либо сведений носит устранимый характер и могут быть повторно запрошены и приняты Заказчиком.

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

ЗАКЛЮЧИЛА:

1.

1.

1. Рекомендовать не включать ООО «СТРОЙКОМПЛЕКТ» (ИНН 7736672580; адрес: 117393, Москва, ул. Академика Пилюгина, д. 12, корп. 2, пом. ХА, комн. 1) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011

№ 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.