

ГУП «Московский метрополитен»

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

ООО «Маэстро Групп»

107113, Москва, пл. Сокольническая, д. 4А

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-10809/77-16 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

30.09.2016 г. Москва

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

в присутствии представителей:

ООО «Маэстро Групп»:

ГУП «Московский метрополитен»:

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Маэстро Групп» от заключения договора с 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), 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:

22.09.2016 в Московское УФАС России поступило обращение Заказчика (вх. № 39811) о проведении проверки факта уклонения ООО «Маэстро Групп»

от 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).

В Единой информационной системе опубликовано Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГУП «Московский метрополитен» (далее — Положение о закупках).

Согласно представленным материалам и информации, содержащейся в Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС) 19.07.2016 размещена Аукционная документация. Дата подведения итогов — 19.08.2016.

В соответствии с протоколом 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).

Из обращения Заказчика следует, что в соответствии с документацией, 24.08.2016 в адрес ООО «Маэстро Групп» был направлен для подписания проект договора. 25.08.2016 ООО «Маэстро Групп» подписан договор, а также предоставлено обеспечение исполнения договора в виде банковской гарантии № 0054181/1 от 25.08.2016. Между тем, предоставленная обществом банковская гарантия не соответствовала требованиям документации, в части установления обременений относительно необходимости уведомлений гаранта о внесении изменений в договор, внесено условие о подсудности рассмотрения споров по месту нахождения гаранта, а также сокращен срок действия банковской гарантии. В связи с чем, Заказчиком было принято решение о признании предоставленной ООО «Маэстро Групп» банковской гарантии не соответствующей требованиям документации.

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 3.14.4 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 3.15.4 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 быть представлена по форме и в соответствии с разделом 3 «Образцы форм и документов для заполнения участниками закупки» настоящей документации - 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.

Согласно пункта 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.

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.

Комиссией установлено, что итоговый протокол об определении победителя от 19.08.2016 № 4101601 опубликован в ЕИС 22.08.2016.

В соответствии с требованиями документации договор направлен в адрес победителя Аукциона для подписания 24.08.2016.

25.08.2016 ООО «Маэстро Групп» подписан направленный Заказчиком договор, а также предоставлено обеспечения исполнения договора в виде банковской гарантии от № 0054181/1 от 25.08.2016, выданной ПАО «О.К.Банк».

Изучив банковскую гарантию, предоставленную ООО «Маэстро Групп», Комиссия пришла к выводу, что предоставленный обществом документ не соответствует требованиям пунктов 3.15.4-3.15.6 Аукционной документации, в части сроков ее действия.

Как было указано ранее, в силу пункта 3.15.6. Аукционной документации банковская гарантия должна быть действительна в течение срока исполнения обязательств по договору Победителем аукциона, плюс не

менее чем 60 (шестьдесят) дней.

В соответствии с Техническим заданием Аукционной документации и проектом договора подрядчик производит выполнение работ, предусмотренных пунктом 1.1 Аукционной документации в течение 140 рабочих дней с даты заключения договора.

Аналогичные сроки исполнения договора продекларированы ООО «Маэстро Групп» в поданной на участие в Аукционе заявке.

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.

Принимая во внимание то обстоятельство, что договор подписан со стороны ООО «Маэстро Групп» 25.08.2016, срок действия банковской гарантии должен быть установлен до 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 12.03.2017 включительно, что противоречит пунктам 3.1, 7.3 Проекта договора (140 рабочих дней с даты заключения договора).

Доводы Заказчика о несоответствии иных условий банковской гарантии требованиям документации подлежат отклонению со стороны Комиссии.

Включенное в банковскую гарантию условие о уведомлении бенефициара 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 № 0054181/1 от 25.08.2016 условия о необходимости уведомления гаранта о изменениях и дополнениях, вносимых в договор, не влияют на обязательство гаранта перед Заказчиком по выплате денежных средств.

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.

Вышеуказанные обстоятельства, в частности факт несоблюдения ООО «Маэстро Групп» требования Аукционной документации в части срока действия банковской гарантии, позволяет сделать вывод о нарушении обществом порядка заключения договора, а также об уклонении Заявителя от заключения договора с Заказчиком по итогам Аукциона.

Таким образом, учитывая, что риски связанные с исполнением обязательств поставщика лежат на поставщике, Заказчик исполнил свои обязательства в полном объеме, Комиссия в ходе проверки сведений о необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков приходит к выводу о подтверждении факта уклонения ООО «Маэстро Групп» от заключения договора.

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

ЗАКЛЮЧИЛА:

1.

1.

1. В действиях ООО «Маэстро Групп» установлен факт уклонения от заключения договора с ГУП «Московский метрополитен».
2. Рекомендовать включить ООО «Маэстро Групп» (ИНН 7718676510; адрес: 107113, Москва, пл. Сокольническая, д. 4А) 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.