

1. ООО «Дверной Доводчик»
109382, Москва, ул. Нижние Поля, д. 15, оф. 11

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 №1-00-383/77-17 о нарушении
процедуры торгов и порядка заключения договоров**

16.02.2017 г. Москва

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

в присутствии представителей:

ООО «Дверной Доводчик»:

ГУП «Московский метрополитен»:

в отсутствие:

АО «ОТС» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 10.02.2017 №ИШ/6887),

рассмотрев жалобу ООО «Дверной Доводчик» (далее — Заявитель) на действия заказчика — ГУП «Московский метрополитен» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку доводчиков (реестровый № 31604363470) (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 выразилось в неправомерном отказе Заказчика от заключения договора с Заявителем и признании Заявителя уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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 июля 2011 года №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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.

Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) установлены общие принципы закупок товаров, работ, услуг и основные требования к таким закупкам.

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 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления Аукциона (далее — Положение), размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС).

Согласно представленным материалам и информации в ЕИС 22.11.2016 размещено извещение о проведении Аукциона. Окончание срока подачи заявок — 14.12.2017. Подведение итогов — 26.12.2016.

Согласно протоколу аукциона об определении победителя от 16.01.2017 №4140165; 31604363470/2 Заявитель (ООО «Дверной Доводчик») признан победителем Аукциона. Ценовое предложение Заявителя составило 35 006 865,46 руб. с НДС.

Согласно доводам жалобы Заявителя 01.02.2017 Заказчик отказался от подписания договора с Заявителем и признал Заявителя уклонившимся от заключения договора. Однако, согласно пояснениям Заявителя, Заявителем были выполнены все действия по заключению договора в соответствии с требованиями Аукционной документации, в том числе, представлено обеспечение исполнения договора в виде банковской гарантии; документ, подтверждающий обладание победителем права на заключение договора.

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 5 (пяти) рабочих дней со дня направления ему проекта договора направляет оператору электронной площадки проект договора, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Победителя, а также одновременно:

- подписанный электронной подписью указанного лица документ, подтверждающий обладание им правом на заключение договора от имени Победителя закупки;

- документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора (банковская гарантия, платежное поручение).

Заказчиком в пункте 29 Информационной карты Аукционной документации установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора и гарантийных обязательств в размере 5% от начальной (максимальной) цены договора

Вид обеспечения: банковская гарантия, оформленная в соответствии с п.3.15 раздела 1 настоящей документации; денежные средства, вносимые на счет заказчика по реквизитам, указанным в проекте договора.

Согласно пункту 3.14.6 Аукционной документации в случае если участник закупки, с которым заключается договор, в срок, предусмотренный аукционной документацией, не представил Заказчику подписанный договор на условиях аукционной документации, а также иные документы, если Заказчиком было установлено требование об их предоставлении до момента заключения договора (в том числе обеспечение исполнения договора), либо предоставил договор и/или документы не соответствующие требованиям аукционной документации или условиям заявки, поданной участником (а равно содержащие недостоверные сведения) участник закупки признается уклонившимся от заключения договора.

Таким образом, Заказчиком в Аукционной документации установлен порядок заключения договора с победителем Аукциона, согласно которому, победитель Аукциона, в срок, установленный Заказчиком в Аукционной документации должен подписать проект договора, представив документ, подтверждающий право на заключение данного договора, а также обеспечение исполнения договора.

16.01.2017 Заказчиком подписан протокол аукциона об определении победителя №4140165; 31604363470/2. Следовательно, Заказчик должен был передать проект договора победителю в срок до 19.01.2017.

Согласно пояснениям Заказчика, проект договора посредством функционала электронной торговой площадки был направлен в адрес Заявителя 19.01.2017

Следовательно, Заявитель должен был подписать проект договора, а также представить документы в соответствии с требованиями пункта 3.14.4 Аукционной документации в срок до 26.01.2017.

Согласно пояснениям сторон, 26.01.2017 Заявитель подписал проект договора, а также представил документы, установленные Заказчиком в пункте 3.14.4 Аукционной документации.

Однако, согласно пояснениям Заказчика, представленная Заявителем банковская гарантия от 25.01.2017 №2216/90380032/060208Z2142224/17/500 в качестве обеспечения исполнения договора не соответствует требованиям пункта 3.15 Аукционной документации.

Согласно пункту 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 ссылку на 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;

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 (если больший срок не установлен проектом договора). Срок действия банковской гарантии исчисляется с 21 (двадцать первого) дня после размещения протокола аукциона на сайте, указанном в пункте 3 раздела 2 «Информационная карта аукциона» настоящей документации.

Таким образом, Заказчиком в Аукционной документации установлены требования к предоставляемой победителем (- лями) банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора.

В соответствии с материалами и сведениями, представленными в ходе заседания, Комиссией установлено следующее.

Заявителем при подписании договора представлена банковская гарантия от 25.01.2017 №2216/90380032/060208Z2142224/17/500, которая не соответствует требованиям Аукционной документации по ряду причин.

Так, в вышеназванной банковской гарантии указано, что договор между Принципалом и Бенефициаром будет заключен по результатам Конкурса, вместе с тем, договор с победителем (Заявителем) заключается по итогам проведения Аукциона. Кроме того, следует отметить, что в соответствии с типовой формой банковской гарантии, установленной Заказчиком в форме 6 Аукционной документации, банковская гарантия, предоставляемая в качестве обеспечения исполнения договора в обязательном порядке должна содержать, в том числе наименование процедуры.

Таким образом, Заявителем в представленной банковской гарантии содержится неверное наименование конкурентной процедуры.

Согласно пункту 3.15.6 Аукционной документации 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.*

Следовательно, Заказчиком указано, что банковская гарантия должна безусловно обеспечивать, в том числе, обязательства по возмещению убытков.

Однако, в банковской гарантии, представленной Заявителем указано, что гарантия не обеспечивает исполнение иных обязательств Принципала, вытекающих из условий договора, в том числе, но не ограничиваясь, обязательствами по возмещению убытков, что не соответствует требованиям Аукционной документации.

Кроме того, Заявителем в Аукционной документации неверно установлен срок действия банковской гарантии.

Так, согласно требованиям 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 (если больший срок не установлен проектом договора). Срок действия банковской гарантии исчисляется с 21 (двадцать первого) дня после размещения протокола аукциона на сайте, указанном в пункте 3 раздела 2 «Информационная карта аукциона» настоящей документации.

Согласно части 3 Проекта договора в рамках исполнения настоящего Договора поставка товара Заказчику осуществляется в сроки, установленные Техническим заданием (Приложение №2 к Договору). В случае заключения договора до 01.01.2017 поставка осуществляется не ранее 01.01.2017 и не позднее сроков, установленных Техническим заданием (Приложение №2 к Договору).

В соответствии с пунктом 3.2 Технического задания (приложение №2 к договору) поставка Товара по Договору осуществляется отдельными партиями с даты заключения договора до 15.12.2017 г, в количестве и сроки, установленные пунктом 3.3 Технического задания (График поставки), где периоды поставки определяются:

Первый период – не позднее 20 марта 2017;

Второй период – не позднее 20 июня 2017;

Третий период – не позднее 20 сентября 2017;

Четвертый период - не позднее 15 декабря 2017.

Согласно сведениям, представленным в ЕИС, итоговый протокол (протокол аукциона об определении победителя от 16.01.2017 №4140165; 31604363470/2) размещен в ЕИС 17.01.2017. Срок окончания договора — 15.12.2017.

Следовательно, банковская гарантия должна быть действительна с 07.02.2017 по 13.02.2018 (окончание срока договора+60 дней). Вместе с тем, в представленной Заявителем банковской гарантии указан срок действия банковской гарантии до 12.02.2018, что не соответствует требованиям Заказчика.

В соответствии с пунктом 7.3 Проекта договора Заказчиком предусмотрено два варианта предоставления обеспечения исполнения договора: *безотзывная* банковская гарантия либо денежные средства, вносимые на счет заказчика.

Следовательно, при выборе победителем Аукциона предоставления в качестве обеспечения исполнения договора банковской гарантии, такая банковская гарантия должна быть безотзывной.

Вместе с тем, в представленной Заявителем банковской гарантии указано, что настоящая банковская гарантия может быть отозвана Гарантом, что не соответствует требованиям Аукционной документации.

Следовательно, Комиссия пришла к выводу, что представленная Заявителем банковская гарантия от 25.01.2016 №2216/90380032/060208Z2142224/17/500 не соответствует требованиям Заказчика ввиду следующего:

- в банковской гарантии неверно указана форма закупочной процедуры;
- банковская гарантия не обеспечивает обязательств по возмещению

убытков;

- срок действительности банковской гарантии не соответствует требованиям Аукционной документации;
- банковская гарантия не является безотзывной.

Как было отмечено ранее, в случае если участник закупки, с которым заключается договор, в срок, предусмотренный аукционной документацией, не представил Заказчику подписанный договор на условиях аукционной документации, а также иные документы, если Заказчиком было установлено требование об их предоставлении до момента заключения договора (в том числе обеспечение исполнения договора), либо предоставил договор и/или документы не соответствующие требованиям аукционной документации или условиям заявки, поданной участником (а равно содержащие недостоверные сведения) участник закупки признается уклонившимся от заключения договора.

Таким образом, ввиду несоответствия банковской гарантии, представленной Заявителем в качестве обеспечения исполнения договора, требованиям Аукционной документации, Заказчик правомерно признал Заявителя уклонившимся от заключения договора.

На основании вышеизложенного, Комиссия приняла решение признать жалобу Заявителя необоснованной.

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

РЕШИЛА:

1.

1. Признать жалобу Заявителя на действия Заказчика при проведении Аукциона необоснованной.
2. Снять ограничения на проведение Аукциона, наложенные письмом Московского УФАС России от 10.02.2017 № ИШ/6887.

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

