

Управление Федеральной антимонопольной службы
по г. Москве
Российская Федерация, 107078, г. Москва, Мясницкий
проезд, д. 4, стр. 1
Тел.: (495) 784-75-05, факс: (495) 607-42-92
E-mail: to77@fas.gov.ru

ЖАЛОБА

на действия государственного заказчика
реестровый номер аукциона в электронной форме: 31604363470

ЗАКАЗЧИК:

Наименование: Государственное унитарное предприятие города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина», в лице Центра маркетинга, ценообразования и снабжения Контрактной службы
Место нахождения: Российская Федерация, 129110, г. Москва, улица Щепкина, д. 51, к. 4, стр. 2
Почтовый адрес: Российская Федерация, 129110, г. Москва, Проспект Мира, д. 41, стр. 2
Контактное лицо: Поляков Павел Михайлович
Телефон: (495) 684-99-42
Факс: отсутствует
E-mail: polyakov-pm@mosmetro.ru

ОРГАНИЗАТОР ЗАКУПКИ:

Наименование: Государственное унитарное предприятие города Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного знамени метрополитен имени В.И. Ленина», в лице Центра маркетинга, ценообразования и снабжения Контрактной службы
Место нахождения: Российская Федерация, 129110, г. Москва, улица Щепкина, д. 51, к. 4, стр. 2
Почтовый адрес: Российская Федерация, 129110, г. Москва, Проспект Мира, д. 41, стр. 2
Контактное лицо: Зайцева Наталья Владимировна
Телефон: (499) 321-62-53
Факс: отсутствует
E-mail: zayceva-nv@mosmetro.ru

УЧАСТНИК ЗАКУПКИ:

Наименование: Общество с ограниченной ответственностью «Дверной Доводчик»
Место нахождения: Российская Федерация, 109382, г. Москва, ул. Нижние Поля, д. 15, оф. 11
Почтовый адрес: Российская Федерация, 109382, г. Москва, ул. Нижние Поля, д. 15, оф. 11
Телефон: (903) 113-21-39
Факс: отсутствует
E-mail: ak@a-u-z.ru

Московское УФАС
Рег.номер 5622
Зарегистрирован. 07.02.2017



ОПЕРАТОР ЭЛЕКТРОННОЙ ПЛОЩАДКИ:

Наименование: Акционерное общество «ОТС»
Электронный адрес: www.otc-tender.ru
Почтовый адрес: Российская Федерация, 119049, г. Москва, 4-ый Добрынинский пер., д. 8
Телефон: +7 (499) 653-57-02
Факс: отсутствует
E-mail: info@otc.ru

ОБЩАЯ ИНФОРМАЦИЯ О ЗАКУПКЕ:

Способ определения поставщика: Аукцион в электронной форме
Наименование объекта закупки: Поставка доводчиков
Начальная (максимальная) цена договора: 39 780 528, 82 Российский рубль

Обществом с ограниченной ответственностью «Дверной Доводчик» (далее – ООО «Дверной Доводчик», Заявитель) подана заявка на поставку доводчиков (реестровый номер аукциона в электронной форме: 31604363470 на официальном сайте единой информационной системы в

сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru) (далее – аукцион).

17.01.2017 опубликован протокол электронного аукциона, в соответствии с которым заявка ООО «Дверной Доводчик» признана соответствующей требованиям, установленным Документацией об аукционе, а ООО «Дверной Доводчик» соответственно признано победителем аукциона.

В соответствии с Положением о закупках Заказчика в единой информационной системе без своей подписи размещен проект контракта.

Однако **01.02.2017** Заказчик признал ООО «Дверной Доводчик» уклонившимся от заключения контракта и отказался от заключения контракта, опубликовав соответствующее Уведомление (далее – Уведомление о признании уклонившимся), в котором указаны следующие причины отказа:

«Предоставлено обеспечение исполнения договора (банковская гарантия) не соответствующее условиям проведенной конкурентной процедуры».

Кроме того, в Уведомлении о признании уклонившимся Заказчик признал ООО «Дверной Доводчик» уклонившимся от заключения контракта.

Считаю отказ Заказчика от заключения контракта и признание нашей организации уклонившейся от заключения контракта необоснованным и незаконным по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 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).**

Все требуемые документы на стадии заключения договора в соответствии с условиями настоящей документации о закупке (за исключением проекта договора) должны быть представлены Участником закупки на ЭТП в отсканированном виде в формате *.pdf. Каждый документ должен быть представлен в отдельном файле, наименование файла должно содержать информацию о наименовании документа.

В тоже время ООО «Дверной Доводчик» направил Заказчику документ, подтверждающий обладание им правом на заключение договора от имени победителя электронного аукциона, подписанный электронной подписью, а также направил документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта.

Следовательно, ООО «Дверной Доводчик» выполнил требования, установленные пунктом 3.14.4 аукционной документации.

Также Заказчик в Уведомлении о признании уклонившимся одним из оснований указывает пункт 3.14.6 аукционной документации, в соответствии с которым 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.

Заказчик установил требования к предоставлению обеспечения исполнения контракта в виде банковской гарантии в пункте 3.15 аукционной документации.

Согласно пункту 3.15.1 аукционной документации в случае если указано в пункте 29 раздела 2 «Информационная карта аукциона» настоящей документации, Победитель аукциона или Участник, с которым заключается договор в соответствии с подразделом 3.14, должен предоставить обеспечение исполнения договора и/или возврата аванса и/или гарантийных обязательств в соответствии с условиями, предусмотренным проектом договора.

Вместе с тем ООО «Дверной Доводчик» предоставил обеспечение исполнения договора в виде банковской гарантии.

Согласно пункту 3.15.2 аукционной документации Обеспечение исполнения договора и/или возврата аванса должно быть представлено в виде, указанном в пункте 29 раздела 2 «Информационная карта аукциона» настоящей документации.

В тоже время предоставление обеспечения исполнения договора в виде банковской гарантии соответствует пункту 3.15.2 аукционной документации.

Согласно пункту 3.15.3 аукционной документации Размер обеспечения исполнения договора и/или обеспечения возврата аванса и/или гарантийных обязательств указан в пункте 29 раздела 2 «Информационная карта аукциона» настоящей документации. Обеспечение исполнения договора и/или возврата аванса должно быть предоставлено до момента заключения договора.

Вместе с тем размер обеспечения исполнения контракта ООО «Дверной Доводчик» полностью соответствует пункту 29 раздела 2 «Информационная карта аукциона».

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 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.

В тоже время банковская гарантия ООО «Дверной Доводчик» в полном объеме соответствует требованиям, установленным в статьях 368-379 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также Типовой форме банковской гарантии, установленной Разделом 3 «Образцы форм и документов для заполнения участниками закупок».

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.

Вместе с тем в банковской гарантии ООО «Дверной Доводчик» стороны Заказчика, Принципала и Гаранта указаны в соответствии с пунктом 3.15.5 аукционной документации.

Согласно пункту 3.15.6 аукционной документации банковская гарантия должна быть выдана Гарантом, отвечающим следующим требованиям.

Из первого абзаца пункта 3.15.6 аукционной документации следует, что 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;

Вместе с тем в банковской гарантии ООО «Дверной Доводчик» указана сумма обеспечения исполнения контракта в размере 5% в полном соответствии с пунктом 29 Раздела 2 «Информационной карты» аукционной документации.

Из второго абзаца пункта 3.15.6 аукционной документации следует, что 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 тоже время банковская гарантия ООО «Дверной Доводчик» указывает предмет договора, стороны договора и реестровый номер закупки, а также номер протокола подведения итогов аукциона, на основании которых заключается контракт.

Из третьего абзаца пункта 3.15.6 аукционной документации следует, что 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;

Вместе с тем банковская гарантия ООО «Дверной Доводчик» указывает на то, что по просьбе Принципала Гарант принимает на себя обязательство уплатить по первому письменному требованию Бенефициара не позднее 7 (семи) рабочих дней с даты получения письменного требования Бенефициара.

Из четвертого абзаца пункта 3.15.6 аукционной документации следует, что 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;

В тоже время банковская гарантия ООО «Дверной Доводчик» устанавливает, что Гарант согласен с тем, что изменения и дополнения, внесенные в договор, не освобождают его от обязательств по соответствующей банковской гарантии;

Из пятого абзаца пункта 3.15.6 аукционной документации следует, что 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.

Вместе с тем срок действия банковской гарантии ООО «Дверной Доводчик» установлен с 25.01.2017 по 12.02.2018. Указанный срок действия банковской гарантии полностью соответствует требованиям проекта договора.

Кроме того, протокол аукциона размещен в единой информационной системе 17.01.2017, следовательно, 21-ым днем, когда по пятому абзацу пункта 3.15.6 аукционной документации начинает течь срок банковской гарантии, является 06.02.2017.

Однако в соответствии со статьей 373 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что независимая гарантия вступает в силу с момента ее отправки (передачи) гарантом, если в гарантии не предусмотрено иное. Следовательно, требования пятого абзаца пункта 3.15.6 аукционной документации Заказчика противоречат статье 373 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Между тем в банковской гарантии предусмотрено, что срок действия вышеуказанной банковской гарантии протекает в период с 25.01.2017 по 12.02.2018. Таким образом, вышеуказанная банковская гарантия вступает в силу с 25.01.2017 на основании 373 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Кроме того, Заказчик установил требование к обеспечению исполнения договора в пункте 3.15.4 аукционной документации о том, что банковская гарантия должна соответствовать требованиям, установленным статьями 368-379 Гражданского кодекса Российской Федерации, куда, в том числе входит и 373 статья Гражданского кодекса Российской Федерации.

Однако в случае наличия противоречий закупочной документации с требованиями федерального закона приоритетное значение имеют требования федерального закона.

Соответственно, у аукционной комиссии отсутствовали предусмотренные аукционной документацией, законом либо Положением о закупках основания для отказа от заключения контракта с ООО «Дверной доводчик» и признании последнего уклонившимся от заключения контракта.

Кроме этого, прошу комиссию антимонопольного органа обратить внимание на следующее.

Рассматриваемый аукцион проводится в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно ч. 1-2 ст. 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 (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Заказчик в соответствии с требованиями Закона о закупках утвердил и опубликовал в Единой информационной системе Положение о закупках.

Следует вывод, что при проведении закупок, в том числе рассматриваемого конкурса, Заказчик и аукционная комиссия обязаны руководствоваться нормами и требованиями Положения о закупках.

Между тем, в Уведомлении о признании уклонившимся Заказчик ссылается на нарушение Заявителем требований, предъявляемых к банковской гарантии, утверждая, что таким образом Заявителем нарушен **разд. 34 Положения о закупках**.

Однако, во-первых, Заявитель категорически не согласен с выводами Заказчика о том, что представленная в составе заявки банковская гарантия не соответствует предъявленным к ней требованиям, полагая, что банковская гарантия полностью соответствует рекомендованной форме.

Во-вторых, Заявитель считает необходимым отметить, что из содержания разд. 34 Положения о закупках следует, что *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 указанном разделе Положения о закупках указан исчерпывающий перечень оснований для признания победителя аукциона уклонившимся от заключения контракта. Данный перечень ограничивается только не предоставлением подписанного проекта контракта и/или документа об обеспечении исполнения контракта.

Из приведенного перечня оснований для отказа не следует, что Заказчик вправе признать победителя уклонившимся от заключения контракта в связи с предоставлением обеспечения исполнения контракта, которое не соответствует каким-либо требованиям.

Соответственно Заказчик при принятии решения о признании Заявителя уклонившимся от заключения контракта руководствовался не предусмотренными Положением о закупках причинами для такого решения, что не допустимо.

Считаю, что указанные необоснованные действия Заказчика нарушают положения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Вместе с тем, отказ в заключении контракта и признание уклонившимся от заключения контракта, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной в целях отсеивания недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Однако анализ положения Заказчика о закупках позволяет сделать вывод о том, что отказ в заключении контракта и признание уклонившимся от заключения контракта по существу является санкцией за недобросовестное поведение участника, выразившееся в непредоставлении сведений, предусмотренных положением о закупках и аукционной документацией, или предоставление недостоверных сведений в документе, подтверждающем обеспечение исполнения контракта..

Следовательно, аукционная комиссия при решении вопроса об отказе от заключения контракта ООО «Дверной Доводчик» в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов не вправе ограничиться лишь формальным указанием на необоснованную причину отказа от заключения контракта, а обязана дать полную и объективную оценку всем недостаткам банковской гарантии с указанием положений аукционной документации, которым она не соответствует.

Таким образом, банковская гарантия ООО «Дверной Доводчик» соответствует требованиям закона, положения о закупках и аукционной документации, а отказ ООО «Дверной Доводчик» в заключение контракта является необоснованным и незаконным.

Прошу рассмотреть доводы настоящей жалобы по необоснованному отказу от заключения контракта со стороны Заказчика с учетом требований ч. 5 ст. 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которая позволяет обжаловать названные в настоящей жалобе действия Заказчика не позднее 3 (трех) месяцев со дня подведения итогов аукциона, то есть срок на подачу настоящей жалобы не упущен.

На основании вышеизложенного прошу:

1. Приостановить проведение закупки до рассмотрения настоящей жалобы по существу.

2. Признать незаконным решение Заказчика об отказе от заключения контракта с ООО «Дверной Доводчик».
3. Отменить Уведомление о признании уклонившимся от 01.02.2017.

Приложение:

1. Копия документа о назначении Генерального директора ООО «Дверной Доводчик» (Протокол №1)
2. Копия документа о назначении Генерального директора ООО «Дверной Доводчик» (Приказ №1)
3. Копия документа о продлении полномочий Генерального директора ООО «Дверной Доводчик». (Протокол №13)
4. Копия банковской гарантии.
5. Копия Уведомления о признании уклонившимся от 01.02.2017.

Генеральный директор ООО «Дверной Доводчик»



Д.А. Журавлев