



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ**

**Федеральной антимонопольной службы  
по Республике Башкортостан**

ул. Пушкина, 95, г. Уфа, 450008  
тел. (347)273-34-05, факс (347)272-58-82  
e-mail: to02@fas.gov.ru

29.01.2019 № 8/221  
На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

**Заявитель:**

ООО «Машиненбау»  
192241, г. Санкт-Петербург,  
ул. Писарева, 18  
[info@aschinnenbay.ru](mailto:info@aschinnenbay.ru)

**Организатор торгов:**

АО «ОДК»  
105118 г. Москва,  
пр-т Буденного, д. 16

**Заказчик:**

ПАО «ОДК-УМПО»  
450039, г. Уфа, ул. Ферина, д. 2  
[bet@umpo.ru](mailto:bet@umpo.ru)

**РЕШЕНИЕ**

по жалобе №16-18.1/19

по результатам рассмотрения жалобы ООО «Машиненбау»  
на действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в  
соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О  
закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

29.01.2019

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по  
Республике Башкортостан по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры  
проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия в  
составе:

**Председателя Комиссии:**

– заместитель руководителя Управления  
Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

**Членов Комиссии:**

– начальник отдела антимонопольного контроля  
товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной службы по  
Республике Башкортостан;

– заместитель начальника отдела антимонопольного  
контроля товарных рынков Управления Федеральной антимонопольной  
службы по Республике Башкортостан,

в отсутствие Заявителя (ходатайство о рассмотрении без участия от  
28.01.2019 вх.№994), в присутствии от Заказчика – \_\_\_\_\_ по  
доверенности от 07.06.2018, рассмотрев жалобу ООО «Машиненбау» на  
действия АО «ОДК», ПАО «ОДК-УМПО» при проведении конкурса на  
выполнение работ по капитальному ремонту и модернизации горизонтально-  
протяжного станка 7Б57, извещение № 31806946080, в соответствии со

0153195

статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции, Закон № 135-ФЗ)

### **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступила жалоба ООО «Машиненбау» от 21.01.2019 вх.№641 на действия АО «ОДК», ПАО «ОДК-УМПО» при проведении конкурса на выполнение работ по капитальному ремонту и модернизации горизонтально-протяжного станка 7Б57, извещение № 31806946080.

Из жалобы заявителя следует, что ООО «Машиненбау» после процедуры определения победителя предоставило в адрес ПАО «ОДК-УМПО» банковские гарантии, однако получило отказ в принятии банковских гарантий, ввиду их несоответствия предусмотренным Документацией положениям.

Также согласно жалобе, Заказчиком были предъявлены требования по предоставлению безотзывной независимой банковской гарантии в иностранной валюте, что не предусматривалось Документацией.

ПАО «ОДК-УМПО» с доводами жалобы не согласно и указало, что действовало в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Положения о закупке и Документации.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, пояснения лиц, участвующих в заседании, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», установила следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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» (далее – Закон о закупках).

В соответствии с ч. 2 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ 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; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации, осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется Единым Положением о закупке государственной корпорации «Ростех», утверждено Наблюдательным советом Государственной корпорации «Ростех» (Протокол от 18.03.2015 № 2) (далее – Положение о закупке).

В соответствии с частью 5 статьи 4, частью 10 статьи 8 Закона о закупках при закупке на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) (далее - официальный сайт) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц установлены Законом о закупках, целями регулирования которого являются: обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (заказчиков) в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции,

обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

21.09.2018 на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> размещены извещение №31806946080 и документация о проведении конкурса в электронной форме на выполнение работ по капитальному ремонту и модернизации горизонтально-протяжного станка 7Б57 (далее – Документация).

Организатором закупки является АО «ОДК».

Согласно п.30 Информационной карты, дата оценки и сопоставления, подведения итогов закупки - 16.10.2018.

Согласно Протоколу проведения аукциона от 16.10.2018 № 122- 3-2018, заявка с идентификационным номером 20626 - ООО «Машиненбау» признано победителем конкурса.

Согласно п. 4.22.1 Документации, договор по итогам закупки заключается в срок, указанный в п. 33 Информационной карты.

Согласно п.33 Информационной карты, срок заключения договора 20 дней, но не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

Согласно п. 4.22.7 Документации, в случае если в п. 38 информационной карты установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора, договор по итогам закупки заключается только после предоставления лицом, с которым заключается договор, такого обеспечения в размере, порядке и форме, предусмотренными подразделом 4.22.

Согласно п. 4.23.1 Документации, в случае, если это указано в п. 35 информационной карты, участник закупки, с которым заключается договор, должен предоставить обеспечение исполнения договора.

Согласно п.35 Информационной карты требуется обеспечение исполнения договора.

Согласно п. 4.23.4 Документации, обеспечение исполнения договора может быть предоставлено:

(1) в виде безотзывной независимой (банковской) гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям, установленным в п. 4.23.6;

(2) путем перечисления денежных средств на расчетный счет заказчика в соответствии с требованиями проекта договора (разд. 8).

В соответствии с п.10.11.5 Положения о закупке и п. Согласно п. 4.23.4 Документации, выбор способа предоставления обеспечения исполнения договора осуществляется участником закупки самостоятельно.

В соответствии с п. 4.23.6 Документации, в случае предоставления обеспечения исполнения договора в форме независимой (банковской) гарантии такая гарантия должна отвечать, как минимум, следующим требованиям:

(1) должна быть безотзывной;

(2) бенефициаром в гарантии должен быть указан заказчик, принципалом – победитель закупки или участник закупки, с которым заключается договор, гарантом – банк, выдавший гарантию;

(3) гарантия должна быть составлена с учетом требований законодательства Российской Федерации;

(4) гарантия должна быть выдана банком, соответствующим требованиям, установленным Приложением 10 к Положению о закупке;

(5) сумма гарантии должна быть не менее суммы обеспечения исполнения договора, установленной в п. 35 информационной карты;

(6) срок действия гарантии должен оканчиваться не ранее 1 (одного) месяца с момента исполнения поставщиком своих обязательств по договору;

(7) гарантия должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается гарантией, в соответствии с проектом договора (разд. 8), включая ссылку на конкретную процедуру закупки, по итогам которой заключается такой договор;

(8) гарантия должна содержать указание на согласие гаранта с тем, что изменения и дополнения, внесенные в договор, не освобождают его от обязательств по соответствующей гарантии;

(9) в гарантии прямо должно быть предусмотрено безусловное право бенефициара на истребование суммы гарантии полностью или частично в случае неисполнения принципалом своих обязательств по договору в предусмотренные сроки.

В соответствии со статьей 368 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) в силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлению бенефициаром письменного требования о ее уплате.

Статьей 5 Закона РФ от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» выдача банковской гарантии отнесена к банковским операциям.

В соответствии с Приложением № 10 к Единому Положению о закупке Государственной корпорации «Ростех», установлены требования к банкам, гарантии которых принимаются Корпорацией и организациями Корпорации в качестве обеспечения заявки и /или обеспечения исполнения договора, заключаемого Корпорацией или организацией Корпорации по итогам процедуры закупки:

1. Банки-гаранты, являющиеся резидентами Российской Федерации, должны соответствовать совокупности следующих критериев:

1.1. Наличие лицензии Центрального банка Российской Федерации, разрешающей выдачу банковских гарантий.

1.2. Публикация отчетности банка на официальном сайте Центрального банка Российской Федерации в информационно-

телекоммуникационной сети «Интернет».

1.3. Наличие положительных финансовых результатов деятельности банка на 1 января текущего года не менее, чем за 2 года из 3 лет, предшествующих году объявления процедуры закупки.

1.4. Отсутствие внешнего управления, лицензия не должна быть приостановлена полностью или частично.

1.5. Величина активов на 1 января текущего года по публикуемой отчетности не менее 30 млрд. руб.

1.6. Величина собственного капитала на 1 января текущего года по публикуемой отчетности не менее 10 млрд. руб.

1.7. Совокупный объем обязательств банка по выданным гарантиям (в том числе по аккредитивам) и поручительствам за третьих лиц, предусматривающим исполнение обязательств в денежной форме (в том числе обязательств, вытекающих из акцептов, авалей, индоссаментов) на 1 января текущего года по публикуемой отчетности не превышает двукратной величины собственного капитала на ту же дату.

1.8. Размер обеспечиваемого обязательства (сумма гарантии) по одному договору составляет не более 5 % от величины собственного капитала банка на 1 января текущего года по публикуемой отчетности.

1.9. Совокупный объем выданных Заказчику-бенефициару гарантий не превышает 20 % от величины собственного капитала банка на 1 января текущего года по публикуемой отчетности.

1.10. Наличие офиса (отделение, филиал) в одном с бенефициаром субъекте Российской Федерации или в г. Москве.

Банковская гарантия ПАО «Восточный экспресс банк» от 08.11.2018 №44708/2018/ДГБ, представленная ООО «Машиненбау», не соответствует п. 1.3 Приложения №10 к Единому Положению о закупке Государственной корпорации «Ростех», т.к. отсутствуют положительные финансовые результаты.

Банковская гарантия АКБ «АК БАРС» от 05.12.2018 №БГ-244627/2018, представленная ООО «Машиненбау», не принята Заказчиком, в листе согласования банковской гарантии от 26.12.2018 указано следующее: «с учетом проведения расчетов по договору в иностранной валюте установление ограничения в размере 8000000 при перерасчете валюты в рубли на дату предъявления требования противоречит интересам объединения».

Согласно Документации банковская гарантия, представленная победителем должна соответствовать Приложению № 10 к Единому Положению о закупке, п. 4.23.6 Документации, Приложению № 4 к проекту договора.

Вместе с тем, вышеуказанные документы не содержат требования к банковской гарантии о невозможности установление ограничения суммы банковской гарантии при перерасчете валюты в рубли на дату предъявления требования.

Таким образом, действия Заказчика по отклонению банковской гарантии АКБ «АК БАРС» от 05.12.2018 №БГ-244627/2018 являются неправомерными.

В соответствии с п. 4.22.14 Документации, в случае, если проект договора сформирован лицом, с которым заключается договор, с нарушением требований п. 4.22.12 заказчик, организатор закупки уведомляет об этом такое лицо по адресу электронной почты и предоставляет ему разумный срок, но не менее 3 (трех) дней, на устранение выявленных нарушений. В случае неустранения выявленных нарушений лицо, с которым заключается договор, признается уклонившимся от заключения договора.

Письмом от 06.12.2018 ПАО «ОДК-УМПО» в адрес ООО «Машиненбау» уведомило о необходимости предоставления банковской гарантии в срок до 07.12.2018.

Также в соответствии с протоколом от 14.12.2018 №122-4-2018 вопрос о признании участника закупки с идентификационным номером 20626 отложено до 28.12.2018 и поручено инициатору закупки провести преддоговорные переговоры о предоставлении обеспечения исполнения договора, соответствующего положениям Документации.

10.01.2019 Протоколом №122-5-2018 Закупочная комиссия решила признать участника закупки - ООО «Машиненбау» уклонившимся от подписания договора.

Однако, Комиссия отмечает, что Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 №1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» уполномоченным органом на ведение реестра недобросовестных поставщиков является ФАС России и его территориальные органы.

Согласно ст.5 Закона о защите конкуренции, в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Таким образом, признание АО «ОДК» победителя закупки - «Машиненбау» уклонившимся от заключения договора не влечет правовых последствий для включения в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных, не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания

торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

На основании вышеизложенного жалоба, ООО «Машиненбау» на действия АО «ОДК», ПАО «ОДК-УМПО» при проведении конкурса на выполнение работ по капитальному ремонту и модернизации горизонтально-протяжного станка 7Б57, извещение № 31806946080, является обоснованной.

В соответствии с частью 3 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган не является препятствием для обжалования этих действий (бездействия) в судебном порядке.

На основании изложенного и в соответствии с положениями статьи 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать жалобу ООО «Машиненбау» от 21.01.2019 вх.№641 на действия АО «ОДК», ПАО «ОДК-УМПО» при проведении конкурса на выполнение работ по капитальному ремонту и модернизации горизонтально-протяжного станка 7Б57, извещение № 31806946080, обоснованной.

2. Выдать АО «ОДК» предписание, направленное на устранение выявленных нарушений.

Председатель комиссии

Члены комиссии

**Примечание:** В соответствии с ч. 23 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции решение и предписание комиссии антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.