

ГУП «Московский метрополитен»

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

ООО «БАСК-Электро»

170023, г. Тверь, ул. М. Буденного, д. 6а, оф. 1

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу № 2-19-10337/77-16 о проверке сведений необходимости включения
в реестр недобросовестных поставщиков**

16.09.2016 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 «БАСК-Электро»:

ГУП «Московский метрополитен»:

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «БАСК-Электро» от заключения договора с ГУП «Московский метрополитен» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку паяльников, ТЭНов, водонагревателей, насосов, электроприборов и материалов (реестровый № 31603914899) (далее — Закупка), 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:

13.09.2016 в Московское УФАС России поступило обращение Заказчика (вх. № 38360) о проведении проверки факта уклонения ООО «БАСК-Электро» от заключения договора на поставку паяльников, ТЭНов, водонагревателей,

насосов, электроприборов и материалов (реестровый № 31603914899).

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) 22.07.2016 размещена Закупочная документация. Дата подведения итогов — 23.08.2016.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок от 23.08.2016 № 4102423, 31603914899/2 комиссией по закупкам принято решение о признании победителем аукциона ООО «БАСК-Электро» (170023, Российская Федерация, Тверская обл., г. Тверь, ул. Маршала Буденного, 6А) 1 (регистрационный номер <...>). Цена заявки на участие в закупке: 22 281 185,61 рублей (включая НДС).

В рамках заседания Комиссии Заказчиком даны пояснения, согласно которым, 30.08.2016 на электронной торговой площадке был размещен проект договора. 31.08.2016 ООО «БАСК-Электро» подписан указанный договор. Одновременно, при подписании договора ООО «БАСК-Электро» предоставлена скан-копия банковской гарантии № LM2508160826 от 29.08.2016, выданной гарантом КБ «ЛОКО-Банк» (АО). Между тем, предоставленная банковская гарантия не соответствует условиям Закупочной документации, а именно в текст банковской гарантии используется термин «государственный заказчик», в то время как ГУП «Московский метрополитен» таковым не является.

Согласно письменным пояснениям ООО «БАСК-Электро», в пределах сроков, указанных в документации, обществом подписан направленный Заказчиком договор, а также предоставлено обеспечение исполнения договора в виде банковской гарантии. Доводы заказчика о несоответствии предоставленной банковской гарантии требованиям Закупочной документации не соответствуют фактическим обстоятельствам дела. Банковская гарантия № LM2508160826 от 29.08.2016 соответствует требованиям статей 368-379 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) и требованиям документации. В подтверждение заявленного довода ООО «БАСК-Электро» предоставлено Информационное письмо от 15.09.2016, предоставленное КБ «ЛОКО-Банк» (АО), в соответствии в котором, кредитная организация подтверждает обещание обязательств, по договору, который будет заключен на основании протокола аукциона от 23.08.2016 № 31603914899.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пункту 3.14.2 Закупочной 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).

В соответствии с пунктом 3.14.4 Закупочной 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 3.14.6 Закупочной 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.

Таким образом, в соответствии с положениями Закупочной документации победитель закупки, признается уклонившимся от заключения договора в случае если победитель запроса котировок, в срок,

предусмотренной документацией, не представил Заказчику подписанный договор на условиях, указанных в поданной участником заявке и в извещении о проведении запроса котировок, а также обеспечение исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, а также в случае выявления в протоколе разногласий требований об изменении условий договора, установленных в документации о закупке и непредусмотренных заявкой Победителя закупки.

В соответствии с пунктом 3.15.4 Закупочной 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.

Согласно пункту 3.15.5 Закупочной документации бенефициаром в банковской гарантии должен быть указан Заказчик, Принципалом – Победитель аукциона или Участник аукциона, с которым заключается договор, Гарантом – банк, выдавший банковскую гарантию.

В соответствии с пунктом 3.15.6 Закупочной 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.

Комиссией установлено, что итоговый протокол от 23.08.2016 № 4102423, 31603914899/2 опубликован ЕИС 25.08.2016. 30.08.2016 Заказчиком на электронной торговой площадке был размещен проект договора.

31.08.2016, в сроки, установленные Закупочной документацией, директором ООО «БАСК-Электро» подписан направленный Заказчиком договор, а также предоставлено обеспечение исполнения договора в виде банковской гарантии № LM2508160826 от 29.08.2016 выданной КБ «ЛОКО-Банк» (АО).

Проведя документальный анализ банковской гарантии, предоставленной ООО «БАСК-Электро», Комиссия установила, что данная банковская гарантия в соответствии с требованиями документации содержит следующие сведения:

- обязанность КБ «ЛОКО-Банк» (АО) уплатить ГУП «Московский метрополитен» (место нахождения: 129110, Москва, пр-кт Мира, д. 41, стр. 2, ИНН 7702038150, ОГРН 1027700096280) указанную в гарантии сумму, в случае если ООО «БАСК-Электро» не исполнит обязательства по указанному договору;

- сумму, в пределах которой банк гарантирует исполнение обязательств по договору — 2 250 625, 00 руб.;
- указание на договор, исполнение которого она обеспечивает, с указанием на стороны договора, на предмет договора, протокол о результатах аукциона: государственный контракт, который будет заключен на основании протокола аукциона от 23.08.2016 № 31603914899 по результатам определения поставщика путем проведения аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку паяльников, ТЭНов, водонагревателей, насосов, электроприборов и материалов (реестровый № 31603914899, номер лота 5358611);
- 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;
- согласие гаранта с тем, что изменения и дополнения, внесенные в договор, не освобождают его от обязательств по соответствующей банковской гарантии;
- срок действия - в течение срока исполнения обязательств по договору Победителем аукциона, плюс не менее чем 60 (шестьдесят) дней.

Таким образом, предоставленная ООО «БАСК-Электро» банковская гарантия содержит существенные условия, предусмотренные документацией о Закупке к банковской гарантии, а также позволяет достоверно установить бенефициара (ГУП «Московский метрополитен»), которому гарант (КБ «ЛОКО-Банк» (АО)) обязуется выплатить сумму, а также договор, в обеспечение которого предоставлена банковская гарантия.

Факт наличия в банковской гарантии ссылки на государственный контракт, не меняет правовую природу правоотношений, возникших между

ООО «БАСК-Электро» и Заказчиком при проведении Закупки, и не лишает заказчика, в случае не исполнения ООО «БАСК-Электро» обязательств по заключенному по итогам Закупки договору, права на получение денежных средств.

Банковская гарантия позволяет однозначно установить обязательство, исполнение по которому обеспечивается гарантией.

Кроме того, Информационным письмом КБ «ЛОКО-Банк» (АО) от 15.09.2016 кредитной организацией подтверждается обеспечение обязательств по договору, заключаемому на основании протокола аукциона от 23.08.2016 № 31603914899.

Кроме того, предоставленная ООО «БАСК-Электро» банковская гарантия соответствует требованиям гражданского законодательства.

Доказательств обратного Заказчиком не предоставлено.

Совокупность вышеуказанных обстоятельств позволяет Комиссии сделать вывод о соблюдении ООО «БАСК-Электро» порядка заключения договора, указанного в Закупочной документации, и соответственно, об отсутствии в действиях общества факта уклонения от заключения договора по итогам Закупки.

Принимая во внимание вышеизложенное, а также недоказанность со стороны Заказчика несоответствия предоставленной банковской гарантии требованиям действующего законодательства, а также устранимость некорректной формулировки в банковской гарантии, в части наименования соглашения, заключаемого сторонами по итогам Закупки, Комиссия пришла к выводу, что основания для включения сведений об ООО «БАСК-Электро» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

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

ЗАКЛЮЧИЛА

1. Рекомендовать не включать сведения об ООО «БАСК-Электро» (адрес: 170023, г. Тверь, ул. М. Буденного, д. 6а, оф. 1; ИНН 6950054630) 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.

