

РЕШЕНИЕ РНП 043/06/104-714/2019

29 ноября 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области
по контролю в сфере закупок в составе:

Зам.председателя комиссии:

Членов комиссии:

В присутствии:

рассмотрев материалы ФГБОУ ВО «Вятская государственная сельскохозяйственная академия» о включении сведений об ООО ТК «Георесурс» в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

29.10.2019 г. в Кировское УФАС России поступили сведения от ФГБОУ ВО «Вятская государственная сельскохозяйственная академия» (далее – Заказчик) о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО ТК «Георесурс» (далее – Поставщик) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта от 06.08.2019 года № 030/ЭА на поставку каменного угля (извещение № 0340100008019000019).

Рассмотрение назначено на 06.11.2019 года, откладывалось для получения от сторон дополнительных материалов на 08.11.2019, 12.11.2019, 21.11.2019, 28.11.2019, 29.11.2019 года. Стороны извещены по адресам электронной почты.

Согласно ч. 1 ст. 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (за исключением полномочий на осуществление функций по контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу и сведения о которых составляют государственную тайну, и по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случаях закупок товаров, работ, услуг, необходимых для обеспечения федеральных нужд, если сведения о таких нуждах составляют государственную тайну, а также закупок товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, для обеспечения федеральных нужд при условии, что такие сведения содержатся в документации о закупке или в проекте контракта).

Согласно п. 7.10. Приказа ФАС России от 23.07.2015 N 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган в пределах компетенции территориального органа принимает решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Согласно представленным документам Заказчика установлено, что между Сторонами по результатам проведения электронного аукциона 06.08.2019 года был заключен государственный контракт на поставку каменного угля 1000 тонн на сумму 4 597 950,00 рублей. Обязательства по поставке товара не исполнены. В соответствии с п. 3.4 Контракта Поставщик передал Заказчику заверенные копии документов: копии ж/д квитанций, копию сертификата на уголь «ДПК» (разрез Пермьяковский), удостоверения качества на уголь ДПК, которые содержали характеристики (зольность, массовая доля общей влаги в рабочем состоянии топлива, массовая доля общей серы на сухое состояние топлива, низшая теплота сгорания на рабочее состояние топлива, выход летучих веществ на сухое беззольное состояние), не соответствующие условиям контракта. Кроме того, при рассмотрении Заказчиком сертификата соответствия № 0455614, представленного Поставщиком, установлено, что в протоколе испытаний, характеристика низшей теплоты сгорания, не соответствует характеристике по этому же протоколу испытаний, полученному заказчиком по запросу от ООО «Разрез Пермьяковский», что по мнению Заказчика является фальсифицированной информацией. Информация об этом направлена в правоохранительные органы.

Поставщику было направлено письмо с требованием заменить товар. Замена товара не произведена, в связи с чем принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Из документов, представленных Поставщиком, установлено, что поставка товара по контракту была произведена в установленные сроки, документы заказчику были представлены. Поставщику было отказано в приемке товара ввиду того, что характеристики угля, заявленного в Контракте, не соответствовали характеристикам, указанным в сертификате. Поставщик указывает на то, что в первой части заявки им были указаны конкретные характеристики товара в соответствии с требованиями аукционного задания и Инструкции по заполнению заявки, поставляемый товар был с другими, улучшенными характеристиками. Заказчик изначально не мог устанавливать в документации требования о конкретных показателях товара, которые могут быть известны только по результатам испытаний. Фактически заказчиком не была проведена

приемка товара по контракту, не была проведена экспертиза поставляемого товара. Поставщиком экспертиза проведена самостоятельно, показатели товара он считает улучшенными.

Также Поставщик считает, что Заказчиком нарушена процедура принятия Заказчиком решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав пояснения сторон, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

27.06.2019 года Заказчиком на официальном сайте ЕИС размещено извещение № 0340100008019000019 о проведении аукциона в электронной форме на поставку каменного угля.

Техническим заданием были установлены, в том числе, следующие характеристики каменного угля:

- зольность на сухое состояние топлива A^d - не более 16%,
- Массовая доля общей влаги в рабочем состоянии топлива W_r^t - не более 18%,
- Массовая доля общей серы на сухое состояние топлива S_t^d - не более 0,5%,
- Низшая теплота сгорания на рабочее состояние топлива Q_i - не менее 5500 ккал/кг,
- Выход летучих веществ на сухое беззольное состояние V^{daf} - не более 45%,

Согласно Инструкции по заполнению заявки, в первой части заявки не допускается указание *неконкретных значений* для конкретных показателей товаров, работ, услуг, предлагаемых для поставки, в части значения конкретных показателей товаров, работ, услуг, предлагаемых для поставки, не допускается содержание слов «должен», «должно», «должна», «должны», «или», «не более», «не менее», «или эквивалент», «не ранее». Для значений *неконкретных показателей* по своей сущности, указанные выше требования не распространяются.

Вышеуказанные характеристики согласно ГОСТ 32464-2013 могут быть определены только по результатам испытаний, следовательно, могли быть заполнены в виде неконкретных значений, что не отрицалось представителями Заказчика.

Однако, в Техническом задании и Инструкции по заполнению заявки отсутствует информация о том, какие характеристики являются неконкретными показателями по своей сущности, что могло ввести участника в заблуждение при заполнении заявки.

Согласно письму ФАС России № ИА/44536/15 от 01.07.2016 г. «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке» [Закон](#) о контрактной системе не обязывает участника закупки иметь в наличии товар в момент подачи заявки, в связи с чем требования заказчика подробно описать в заявке (путем предоставления показателей и (или) их значений, как в виде одного значения, диапазона значений, так и сохранения неизменного значения) показатели, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства, имеют признаки ограничения доступа к участию в закупке.

Заявка ООО ТК «Георесурс» была заполнена с использованием конкретных показателей:

- зольность на сухое состояние топлива A^d - 8,1%,
- Массовая доля общей влаги в рабочем состоянии топлива W_r^t - 15.7%,
- Массовая доля общей серы на сухое состояние топлива S_t^d - 0,26 %,
- Низшая теплота сгорания на рабочее состояние топлива Q_i - 5520 ккал/кг,
- Выход летучих веществ на сухое беззольное состояние V^{daf} - 41.2%.

Заявка была признана соответствующей.

По результатам проведенного электронного аукциона (извещение № 0340100008019000019) между сторонами заключен государственный контракт № 030/ЭА от 06.08.2019 года на поставку каменного угля (далее – Контракт) на сумму 4 597 950,00 рублей, в который были включены характеристики, указанные в заявке Победителя.

В соответствии с п. 1.4. Срок поставки угля: поставка осуществляется транспортом Поставщика. Начало поставки – с 26 по 30 августа 2019 года. Срок поставки – в течение 10 календарных дней с момента начала поставки.

Согласно п.3.1. Контракта, поставка угля осуществляется Поставщиком:

- а) железнодорожным транспортом;
- б) автомобильным транспортом.

3.4. Поставка угля осуществляется одновременно в сроки, предусмотренные п.1.4. Контракта. Не менее чем за два рабочих дня до поставки угля Поставщик передает Заказчику следующие документы: сертификат соответствия угля с приложением; удостоверение о качестве угля по форме УПД-35.

3.6. Приемка угля по качеству производится на основании данных, указанных в сертификате соответствия и Удостоверении о качестве угля (Форма УПД – 35).

По требованию Заказчика перед приемкой угля по качеству должны быть произведены отборы проб угля, поступившего для Заказчика, с последующим проведением анализа в сертифицированной и аттестованной лаборатории (далее – Лаборатории) на предмет соответствия качественным характеристикам угля по настоящему Контракту. Отбор проб может быть произведен неоднократно из каждого бурта или автомобиля. Представитель Поставщика обязан присутствовать при отборах проб угля.

3.8. Приемка поставленного угля осуществляется Заказчиком в течение 5 (пяти) рабочих дней, по итогам которой составляется Акт о приемке угля, в котором отражаются:

- количество угля, принимаемого в счет исполнения Контракта;
- сведения о качестве поставленного угля, результатах экспертизы поставленного угля, соответствие качества поставленного угля условиям Контракта.

Заказчиком в счет поставки угля принимается количество угля, по которому отсутствуют претензии по количеству и качеству угля.

Одновременно с составлением акта о приемке угля Заказчик при отсутствии расхождений по количеству и качеству угля с условиями Контракта подписывает товарную накладную (унифицированная форма ТОРГ-12).

3.9. В случае несоответствия поставленного угля условиям настоящего Контракта по количеству и (или) качеству, Заказчик обязан уведомить Поставщика любым доступным способом в течение 1 (одного) рабочего дня с момента составления акта о приемке угля.

3.10. Уголь, не соответствующий требованиям по качеству, считается не поставленным.

Согласно п. 5.2.5 Контракта, Поставщик обязуется заменить уголь ненадлежащего качества на уголь надлежащего качества, оплатив при этом все понесенные Заказчиком дополнительные расходы (оценка качества, экспертиза и т.д.), в согласованный с Заказчиком срок.

Поставка товара фактически была произведена в установленные контрактом сроки.

23.08.2019 года, в соответствии с п.3.4 Контракта Поставщик передал Заказчику заверенные копии следующих документов:

- копии железнодорожных квитанций;
- сертификат соответствия угля № 0455614 от 28.03.2019 с приложениями;
- удостоверение о качестве угля по форме УПД – 35 № 348 от 31.07.2019;
- удостоверение о качестве угля по форме УПД – 35 № 363 от 08.08.2019 года.

Заказчиком представленные документы не были приняты по несоответствию показателей «низшая теплота сгорания на рабочее состояние топлива», так как они были ниже чем предусмотрено контрактом. Другие показатели качества угля также не соответствовали условиям Контракта по содержанию зольности, доле общей влаги, содержанию серы, что свидетельствовало о более низком качестве угля.

27.08.2019 года Заказчик направил письмо Поставщику о несоответствии предлагаемого к поставке товара условиям контракта с предложением заменить товар на товар надлежащего качества, в соответствии с п. 5.2.5 Контракта.

02.09.2019 года Заказчиком был получен ответ о невозможности замены товара и рассмотрении возможности приемки той партии, на которую представлены документы и которые соответствуют требованиям Технического задания Заказчика.

05.09.2019 года Заказчиком было повторно направлено письмо о необходимости замены товара в соответствии с п. 5.2.5 Контракта, а также несоответствия товара требованиям конкретным Техническим характеристикам, установленным в контракте.

09.09.2019 года Заказчик получил ответ об отсутствии возможности замены товара. Также было указано, что конкретные характеристики, указанные в первой части заявки Поставщика были взяты из сертификата соответствия производителя угля, в соответствии с требованиями о заполнении заявки конкретными показателями товара.

16.09.2019 года в адрес Поставщика был дан ответ, согласно которому при заполнении первых частей заявок на участие в аукционе возможно было указать неконкретные значения показателей товара, так как они являются неконкретными по своей сути, о чем указано в Инструкции по заполнению заявок. Предложено повторно заменить

поставляемый товар в соответствии с п. 5.2.5. Контракта. Товар заменен не был.

Фактически по Контракту процедура приемки товара не осуществлена, экспертиза не проводилась, в связи с чем у заказчика отсутствовали основания требовать замены товара, в соответствии с п. 5.2.5 Контракта.

Кроме того, контрактом (п.3.6 Контракта) не предусмотрена процедура отказа Заказчика от приемки угля, если предоставленные документы не соответствуют заявленным требованиям.

Согласно п. 7.5. Контракта, Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта по следующим основаниям: 7.5.1. Поставки угля ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для Заказчика срок; 7.5.2. Неоднократное нарушение срока поставки угля.

В связи с существенным нарушением Поставщиком условий контракта по поставке товара ненадлежащего качества, 04.10.2019 года Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе, Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Законом о контрактной системе не установлены требования к оформлению решения.

Однако, Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 04.10.2019 года подписано членами комиссии по приемке каменного угля (Приказ ФГБОУ ВО «Вятская государственная сельскохозяйственная академия» от 07.08.2019 № 260б), которые согласно Положению о приемочной комиссии о проведении экспертизы, утвержденному Приказом ФГБОУ ВО «Вятская государственная сельскохозяйственная академия» от 12.03.2015 года № 92 не имеют полномочий на подписание Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Утверждение данного Решения было осуществлено врио ректора ФГБОУ ВО Вятская ГСХА, исполняющего функции Заказчика, что может расцениваться как принятие решения Заказчиком.

В соответствии с ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его

адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Во исполнение требования ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе 08.10.2019 года решение об одностороннем расторжении контракта размещено в ЕИС, также 08.10.2019 года решение направлено по почте заказным почтовым отправлением в адрес Поставщика, а также по электронной почте.

15.10.2019 года Заказчиком получено почтовое уведомление о том, что решение об одностороннем расторжении контракта получено Поставщиком.

Согласно ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

28.10.2019 года в ЕИС сформирована информация о вступлении решения об одностороннем расторжении контракта в законную силу.

В соответствии с [частью 7 статьи 104](#) Закона о контрактной системе, в случае подтверждения достоверности сведений нарушения Исполнителем условий Контракта федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную [частью 3 настоящей статьи](#), в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

В соответствии с пунктами 8, 9 статьи 104 Закона о контрактной системе информация, содержащаяся в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), размещается в единой информационной системе и должна быть доступна для ознакомления без взимания платы. Информация, предусмотренная частью 3 настоящей статьи, исключается из указанного реестра по истечении двух лет с даты ее включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки - юридическом лице, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки, в соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе входит в число единых требований к участникам закупки, устанавливаемых заказчиком при осуществлении закупки.

По смыслу названных норм права включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в закупках).

Иное понимание не приведет к достижению целей правового регулирования, повлечет необоснованное, формальное ограничение прав и интересов субъектов хозяйственной деятельности.

Комиссия Кировского УФАС России не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении Контракта с позиции применения гражданского законодательства, так как это компетенция суда.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения материалов Комиссией Кировского УФАС России принято во внимание возможное введение Заказчиком участника в заблуждение при заполнении заявки, которое привело к невозможности исполнения контракта.

Поставщиком были предприняты действия по поставке товара, что подтверждается документами (железнодорожные документы, сертификаты соответствия). Поставленный с учетом представленных документов товар соответствовал характеристикам, указанным в техническом задании при условии заполнения характеристик в виде неконкретных показателей (допускалось документацией).

У Заказчика отсутствовали основания требовать замены поставленного товара, в соответствии с п.5.2.5. Контракта, так как процедура приемки не осуществлялась, экспертиза не проводилась (п. 3.6, 3.8 Контракта).

Представленные сторонами сертификаты соответствия разреза Пермьяковский (№ 0455614 от 28.03.2019 года) с разными характеристиками «низшей теплоты сгорания» не позволяют комиссии Кировского УФАС России установить недостоверность какого либо из них. Информация о фальсификации документа в материалы дела Заказчиком не представлена.

На основании вышеизложенного, учитывая положительный опыт участия Поставщика в закупках (заключено и исполнено 5 контрактов, в том числе с данным заказчиком), Комиссия Кировского УФАС России считает возможным не включать сведения в отношении ООО Торговая компания «Георесурс» в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 7 ст.104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссия,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Заказчиком - ФГБОУ ВО «Вятская государственная сельскохозяйственная академия» об ООО Торговая компания «Георесурс» (ИНН 4345349590) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с ч.11 ст.104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.