

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

054/10/5-125/2022

03 февраля 2022 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...>

рассмотрев обращение акционерного общества «Экспресс-Пригород» (далее – АО «Экспресс-Пригород») (вх. №1030э от 24.01.2022 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Алгоритм» (далее – ООО «Алгоритм»), признанном победителем аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки говядины, свинины и субпродуктов (извещение от 20.11.2020 г. № 32009702216 на сайте <http://etprf.ru/>), с которым договор поставки № П12/342 от 28.12.2020 года расторгнут по решению Арбитражного суда Кемеровской области от 09.12.2021 по делу № А27-21450/2021 в связи с существенным нарушением им условий договора,

в отсутствие представителя АО «Экспресс-Пригород», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения обращения по существу,

в отсутствие представителя ООО «Алгоритм», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения обращения по существу,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение АО «Экспресс-Пригород» (вх. №1030э от 24.01.2022 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Алгоритм», признанном победителем аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора поставки говядины, свинины и субпродуктов (извещение от 20.11.2020 г. № 32009702216 на сайте <http://etprf.ru/>), с которым договор поставки № П12/342 от 28.12.2020 года расторгнут по решению Арбитражного суда Кемеровской области от 09.12.2021 по делу № А27-21450/2021 в связи с существенным нарушением им условий договора.

Сведения о лице, в отношении которого принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков:

1. Наименование юридического лица, которое уклонилось от исполнения договора:

Общество с ограниченной ответственностью «Алгоритм».

2. Сведения о месте нахождения (фактическом) юридического лица: страна – Россия;

почтовый индекс – 650055;

наименование единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – Российская Федерация, Кемеровская Область - Кузбасс область, г. Кемерово, Кузнецкий проспект, д. 91, офис 302.

3. Сведения о месте нахождения (юридическом) юридического лица: страна – Россия;

почтовый индекс – 650055;

наименование единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – Российская Федерация, Кемеровская Область - Кузбасс область, г. Кемерово, Кузнецкий проспект, д. 91, офис 302.

4. Идентификационный номер налогоплательщика: 4205331434.

5. Код причины постановки на учёт: 420501001.

6. Основной государственный регистрационный номер: 1164205070655.

7. Дата подведения итогов закупки – 08.12.2020 г.

8. Предмет электронного аукциона - право заключения договора поставки говядины, свинины и субпродуктов.

9. Дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного договора, а также реквизиты подтверждающего документа – дата заключения договора 28.12.2020 г., договор поставки № П12/342.

10. Сведения о договоре:

наименование товаров (работ, услуг) – поставка для нужд отдела общественного питания говядины, свинины и субпродуктов;

код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности – 46.32 Услуги по оптовой торговле мясом и мясными продуктами.

валюта договора – Российский рубль.

цена договора – 768 718 (семьсот шестьдесят восемь тысяч семьсот восемнадцать) рублей 00 копеек, НДС не предусмотрен, и не подлежит изменению Поставщиком в одностороннем порядке.

срок действия договора – по заявкам Заказчика с 28 декабря 2020 года по 31

октября 2021 года (включительно), а в части исполнения обязательств – до полного их исполнения Сторонами.

код валюты договора – 643.

11. Основание расторжения договора согласно п. 6.6. договора поставки № П12/342 от 28.12.2020 г.: Покупатель имеет право расторгнуть настоящий договор в одностороннем порядке в случае однократного неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком своих обязанностей, путем направления письменного уведомления за 10 календарных дней до даты предполагаемого расторжения договора.

12. Дата расторжения договора с указанием основания расторжения договора (в связи с существенным нарушением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решения суда) – 10.01.2022 (дата вступления в законную силу решения суда от 09.12.2021 по делу № А27-21450/2021);

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 09.12.2021 г. по делу № А27-21450/2021 по исковому заявлению акционерного общества «Экспресс-Пригород» указанный договор расторгнут в связи с отсутствием поставки товара в установленный срок со стороны ООО «Алгоритм», что является основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

АО «Экспресс-Пригород» сообщило следующее.

Сведения о договоре:

- договора поставки от 28.12.2020 № П12/342;
- предмет договора — поставка для нужд отдела общественного питания говядины, свинины и субпродуктов; код по Общероссийскому классификатору по ОКПД2 - 46.32 Услуги по оптовой торговле мясом и мясными продуктами,
- валюта - российский рубль, код по ОКВ - 643 RUB;
- цена договора - 768 718 руб. 00 коп (Семьсот шестьдесят восемь тысяч семьсот восемнадцать руб. 00 коп.), НДС не предусмотрен;
- срок исполнения договора - 31.10.2021.
- решение Арбитражного суда Кемеровской области от 09.12.2021 дело № А27-21450/21

АО «Экспресс-пригород» (далее - Заказчик) 20.11.2020 разместило извещение о проведении запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на заключение договора поставки говядины, свинины и субпродуктов (извещение в ЕИС №32009702216).

В соответствии с протоколом заседания комиссии по осуществлению закупок АО «Экспресс-пригород» № 54 /ЗКТЭ АО «Экспресс-пригород» /2020/1 от 08.12.2020 (в ЕИС №32009702216-02) победителем признано ООО «Алгоритм», город Кемерово, ОГРН 1164205070655, ИНН 4205331434 (далее - Участник), с которым 28.12.2020 был

заключен договор № П12/342.

Судебным решением Арбитражного суда Кемеровской области от 09.12.2021 (дело № А27-21450/21) указанный выше договор расторгнут ввиду ненадлежащего исполнения договора Участником, который систематически нарушал сроки и комплектность поставки, либо не выполнял поставку полностью.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

ООО «Алгоритм» не представило своих пояснений и возражений по существу рассматриваемого вопроса.

Рассмотрев представленные документы и доводы лиц, участвующих в рассмотрении обращения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

20.11.2020 г. АО «Экспресс-пригород» разместило извещение о проведении запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 54/ЗКТЭ-АО «Экспресс-пригород»/2020 на право заключения договора поставки говядины, свинины и субпродуктов (извещение от 20.11.2020 г. № 32009702216 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>).

АО «Экспресс-пригород» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Дата начала срока подачи заявок 20.11.2020 (МСК+4). Дата и время окончания подачи заявок (по местному времени заказчика) 01.12.2020 в 10:00 (МСК+4). Дата рассмотрения заявок (по местному времени заказчика) 07.12.2020 (МСК+4). Дата подведения итогов 08.12.2020 (МСК+4).

Согласно протоколу от 08.12.2020 г. № 54/ЗКТЭ-АО «Экспресс-пригород»/2020/1, на участие в закупке поданы четыре заявки, участник под номером 4 – ООО «Алгоритм» признан победителем, его заявка заняла первое место в ранжировке с предложенной ценой договора 768 720 руб. 00 коп. без НДС.

По результатам закупки 28.12.2020 г. АО «Экспресс-пригород» и ООО «Алгоритм» (650055, Кемеровская область - Кузбасс, город Кемерово, проспект Кузнецкий, дом 91, офис 302, ОГРН: 1164205070655, Дата присвоения ОГРН: 26.07.2016, ИНН: 4205331434, КПП: 420501001) заключили договор № П12/342 на поставку говядины, свинины и субпродуктов для нужд отдела общественного питания (согласно п. 2.1 Договора, поставка товара осуществляется по заявкам Покупателя в течение 1 рабочего дня со дня получения Поставщиком заявки от Покупателя силами и за счет Поставщика. Срок поставки товара – по заявкам Заказчика с 28 декабря 2020 года по 31 октября 2021 года (включительно).

Наименование, количество товара, страна происхождения товара, цена за единицу товара и его общая стоимость определяются в спецификации

(приложение №1 к настоящему договору), являющейся неотъемлемой частью настоящего договора (п. 1.2).

В спецификации стороны согласовали поставку товара на общую сумму 768718 руб.

Поставка товара осуществляется поставщиком партиями по письменным заявкам покупателя, составленным по форме (приложение №2 к договору). Количество, ассортимент поставки, адрес, по которому должен быть поставлен товар, определяется в заявках, подписываемых обеими сторонами (п. 1.3).

Поставка товаров по настоящему договору осуществляется в количестве и сроки, предусмотренные настоящим договором, по заявкам покупателя в течение 1 рабочего дня со дня получения поставщиком заявки от покупателя силами и за счет поставщика в период с 01.01.2021 по 31.07.2021 (п.п. 4.1.1, 1.6, 2.1 договора).

Согласно решению Арбитражного суда Кемеровской области от 09.12.2021 г. по делу № А27-21450/2021, в качестве доказательств направления заявок на поставку говядины, свинины и субпродуктов представлены: 1) заявка №1 от 25.01.2021 на поставку товара на сумму 27131,40 руб, следовательно, товар должен быть поставлен ответчиком до 26.01.2021, как и указано в условиях доставки. Однако товар по данной заявке поставлен с нарушением срока – 28.01.2021, и с нарушением комплектности, что подтверждается УПД № 1222 от 28.01.2021 на сумму 9629,78 руб.; 2) заявка №1 от 11.01.2021 товар на сумму 48634,10 руб., согласно которой товар должен быть поставлен по условиям договора 12.01.2021, в заявке - 19.01.2021, однако поставлен с нарушением срока и комплектности – 20.01.2021, что подтверждается УПД № 565 от 20.01.2021 на сумму 15557,45 руб.; 3) заявка №3 от 03.02.2021 товар на сумму 50271 руб., согласно которой товар должен быть поставлен по условиям договора - 04.02.2021, в заявке - 05.02.2021, однако поставлен с нарушением срока и комплектности – 05.02.2021, что подтверждается УПД № 1749 от 05.02.2021 на сумму 22004,05 руб.; 4) заявки №4 от 09.02.2021 на сумму 53394,20 руб., №5 от 15.02.2021 на сумму 62963, 20 руб., № 6 от 24.02.2021 на сумму 37613,80 руб., № 7 от 03.03.2021 на сумму 57209,20 руб., по которым товар в адрес истца не был поставлен.

Поскольку товар в установленный срок не поставлен, учреждением в адрес ООО «Алгоритм» направлена претензия от 17.02.2021 № 325/ЭППК об уплате штрафа, предусмотренного п.п. 5.3, 5.4 договора, в размере 35000 руб., а также о возможности обращения в суд с иском о расторжении договора, взыскании штрафа за просрочку поставки товара.

Решением Арбитражного суда Кемеровской области от 09.12.2021 г. по делу № А27-21450/2021 вышеуказанный договор был расторгнут, в связи с нарушением ООО «Алгоритм» своих обязательств по договору – поставка товара не была им осуществлена в установленные договором и заявками сроки.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.

ООО «Алгоритм» не предоставлено нормативно-правового обоснования не исполнения своих обязательств по договору.

Согласно сведениям из реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), ООО «Алгоритм» (650055, Кемеровская область - Кузбасс, город Кемерово, проспект Кузнецкий, дом 91, офис 302, ОГРН: 1164205070655, Дата присвоения ОГРН: 26.07.2016, ИНН: 4205331434, КПП: 420501001) было включено в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) 95 раз, в том числе, 12.03.2021 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области № РНП.260445-21, 30.12.2021 г. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области № РНП.331330-21.

При вышеуказанных обстоятельствах, комиссия Новосибирского УФАС России полагает, что бездействие ООО «Алгоритм», выразившееся в неисполнении своих обязательств по поставке товара в комплектности и сроки, установленные договором, свидетельствует о ненадлежащем исполнении им своих обязанностей. ООО «Алгоритм» действовало неосмотрительно и не приняло надлежащих мер для исключения возможности наступления для него неблагоприятных последствий, что свидетельствует о его пренебрежительном отношении к правоотношениям.

В соответствии со ст. 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно п. 1 ст. 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

В соответствии с п. 3 ст. 401 ГК РФ если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Уклонение от исполнения договора может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник аукциона в электронной форме, по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для исполнения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его исполнения. При этом участвуя в обязательных в силу закона торгах, участник должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в специальным образом урегулированные правоотношения, в данном случае связанные с расходом денежных средств фонда капитального ремонта, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей. Соответственно, принимая решение об участии в процедуре выбора подрядной организации и подавая

заявку, участник должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от исполнения контракта в дальнейшем.

При этом основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения или исполнения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение.

Комиссия считает, что в рассматриваемом случае возможно применение по аналогии правовой позиции, сформулированной в Определениях Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12, от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, согласно которой включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является санкцией за недобросовестное поведение участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств.

По смыслу действующего законодательства ведение реестра недобросовестных поставщиков призвано обеспечивать защиту заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков при заключении и исполнении договоров (контрактов). В то же время включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг

Поскольку ООО «Алгоритм» не исполнило свои обязательства в установленный договором срок по поставке для нужд отдела общественного питания АО «Экспресс-Пригород» говядины, свинины и субпродуктов в комплектности, предусмотренной договором, в срок, установленный п.п. 1.2, 1.3, 4.1.1 Договора, то включение сведений о ООО «Алгоритм» в реестр является необходимой мерой ответственности, соразмерной характеру допущенного нарушения.

ООО «Алгоритм» не представило Комиссии Новосибирского УФАС России пояснений и доказательств, свидетельствующих о наличии обстоятельств, которые по объективным, независящим от него причинам, не позволили ему выполнить обязательства, предусмотренные договором.

При таких обстоятельствах, оценивая все имеющиеся факты, комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о том, что сведения в отношении ООО «Алгоритм», в соответствии статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пунктом 5.3.4. Положения о ФАС России, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации № 331 от 30.06.2004 года, пунктом 7.10. Положения о территориальном органе ФАС России, утвержденного Приказом ФАС России № 649/15 от 23.07.2015 года, Постановлением Правительства Российской Федерации № 1211 от 22.11.2012 года,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Признать имеющиеся материалы достаточными для включения информации об ООО «Алгоритм» (650055, Кемеровская область - Кузбасс, город Кемерово, проспект Кузнецкий, дом 91, офис 302, ОГРН: 1164205070655, Дата присвоения ОГРН: 26.07.2016, ИНН: 4205331434, КПП: 420501001) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Заключение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.