

Заявитель:

Племенной завод Ладожский - филиал ФГБНУ «Федерального исследовательского центра животноводства - ВИЖ им. академика Л.К. Эрнста»

Победитель закупки:

ООО «Торговая Компания Сокол»
Дело № 023/10/5-1895/2024

РЕШЕНИЕ

о включении в реестр недобросовестных поставщиков

25 апреля 2024 года

г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее — Краснодарское УФАС России, Управление) по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов № 3 (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:

.....

члены Комиссии:

.....

в присутствии с использованием посредством видеоконференцсвязи: представителя федерального государственного бюджетного научного учреждения «Федеральный исследовательский центр животноводства — ВИЖ имени академика Л.К. Эрнста» в лице филиала Племенной завод «Ладожский» (далее — Племенной завод Ладожский - филиал ФГБНУ «Федеральный исследовательский центр животноводства - ВИЖ им. академика Л.К. Эрнста») по доверенности ... (доверенность ... от ...)

в отсутствие общества с ограниченной ответственностью «Торговая компания Сокол» (далее – ООО «Торговая компания Сокол») при надлежащем уведомлении о месте и времени рассмотрения настоящей жалобы;

рассмотрев заявление, направленное Племенным заводом Ладожский - филиал ФГБНУ «Федеральный исследовательский центр животноводства - ВИЖ им. академика Л.К. Эрнста») (вх.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Торговая компания Сокол» - победителя аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право поставки дизельного топлива ЕВРО, сорт С, экологического класса К5 (извещение № 32312455103 размещено 02.06.2023 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Комиссией Краснодарского УФАС России рассмотрено заявление, направленное Племенным заводом Ладожский - филиал ФГБНУ «Федеральный исследовательский центр животноводства - ВИЖ им. академика Л.К. Эрнста» (вх. №) о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Торговая компания Сокол» - победителя аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право поставки дизельного топлива ЕВРО, сорт С, экологического класса К5 (извещение № 32312455103 размещено 02.06.2023 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение жалобы состоялось 25 апреля 2024 года в 10 часов 30 минут посредством видеоконференцсвязи.

Как следует из доводов заявления, между Племенным заводом Ладожский - филиал ФГБНУ «Федеральный исследовательский центр животноводства - ВИЖ им. академика Л.К. Эрнста» и ООО «Торговая компания Сокол» заключен договор на поставку дизельного топлива ЕВРО, сорт С, экологического класса К5 от 07.07.2023 № 7, Заявитель считает, что Поставщик нарушил условия пункта 4.1 Договора и допустил нарушение срока поставки товара, по причинам, не зависящим от Заказчика. В связи с неисполнением Поставщиком своих обязательств по договору Заказчик обратился в Арбитражный суд Краснодарского края с исковым заявлением о взыскании суммы неустойки и

расторжения договора № 13 от 07.07.2023. Решением Арбитражного суда Краснодарского края от 02.02.2024 г. по делу № А32-55187/2023 требования Заявителя удовлетворены частично, расторгнут договор поставки № 13 от 07.07.2023 г. заключенный между ФГБНУ «Федеральный исследовательский центр животноводства — ВИЖ им. академика Л.К. Эрнста в лице филиала Племенной завод «Ладожский» (ИНН 5074000646) и ООО «Торговая компания Сокол» (ИНН 7811699008).

Поставщик представил письменные пояснения по доводам жалобы, при рассмотрении заявления отсутствовал.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, в письменных пояснениях Поставщика и в выступлениях присутствовавших на заседании представителей участвующих в деле лиц, Комиссия приходит к следующим выводам.

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе (часть 1 статьи 5 Закона о закупках).

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ведение реестра, в том числе включение в реестр и исключение из него сведений 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, осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на ведение реестра, 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).

В соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 Федеральная антимонопольная служба России является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров,

работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В силу пункта 5.3.4 постановления Правительства РФ от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе» Федеральная антимонопольная служба ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в пределах своей компетенции.

Согласно пункту 7.10 приказа ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган имеет право в пределах компетенции территориального органа принимать решения о включении информации о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

В соответствии со статьей 5 Закона о закупках Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность Заказчика, является Положение о закупке ФГБНУ «Федеральный исследовательский центр животноводства — ВИЖ им. академика Л.К. Эрнста» № 1130020985, утвержденный Министерством науки и высшего образования Российской Федерации от 15.09.2022 г.

02 июня 2023 года Племенным заводом Ладожский - филиал ФГБНУ «Федеральный исследовательский центр животноводства - ВИЖ им. академика Л.К. Эрнста» опубликовано извещение № 32312455103 о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора поставки дизельного топлива ЕВРО, сорт С, экологического класса К5.

Согласно извещения № 32312455103:

дата начала срока подачи заявок — 05.06.2023;

дата и время окончания срока подачи заявок - 20.06.2023 10 часов 00 минут (по местному времени заказчика);

дата рассмотрения первых частей заявок — 21.06.2023;

дата и время начала срока подачи ценовых предложений - 26.06.2023 08 часов 00 минут (по местному времени заказчика);

дата и время окончания срока подачи ценовых предложений (по местному времени заказчика) - 26.06.2023 08 часов 20 минут;

дата подведения итогов — 27.06.2023;

Начальная цена - 11 700 000 руб.

Согласно итогового протокола № 32312455103-04 от 27.06.2023 года победителем закупки признана ООО «Торговая компания Сокол».

07 июля 2023 года между Племенным заводом Ладожский - филиал ФГБНУ «Федеральный исследовательский центр животноводства - ВИЖ им. академика Л.К. Эрнста» и ООО «Торговая компания Сокол» заключен договор на поставку дизельного топлива ЕВРО, сорт С, экологического класса К5 от 07.07.2023 № 7.

Согласно пункта 1.1 Договора Заказчик поручает, а Поставщик принимает на себя обязательства по поставке топлива дизельного, в соответствии с номенклатурой, в количестве и по цене согласно спецификации (Приложение № 1 к договору).

Доставка товара осуществляется силами и средствами Поставщика до

склада Заказчика расположенного по адресу Краснодарский край, Усть-Лабинский район, пос. Вимовец, ул. Красная, 9 склада нефтебазы.

В соответствии с пунктом 4 Договора, поставка Заказчику товара, осуществляется Поставщиком согласно заявки Заказчика партиями. Заявка направляется Заказчиком в произвольной форме на адрес электронной почты Поставщика, указанный в разделе 11 договора.

Заказчик по согласованию с Поставщиком может внести изменения в заявку не позднее, чем за один рабочий день до момента поставки.

Срок поставки товара: с даты подписания договора сторонами по заявке Заказчика партиями в течении 2 рабочих дней с даты подачи заявки. Заказчик заявками производит выборку товара в количестве, указанной в спецификации (приложение № 1 к договору) в срок до 30.09.2023 года.

Согласно пункта 6 за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств, установленных договором Стороны несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации и условиями договора.

Пунктом 9 Договора определен порядок изменения и расторжения Договора. Расторжение договора допускается в случае: соглашения сторон, решения суда по основаниям предусмотренным гражданским законодательством; в одностороннем порядке Заказчиком, в случае неисполнения Поставщиком обязательств по договору.

Сторона, решившая расторгнуть договор должна направить письменное уведомление о намерении расторгнуть договор другой Стороне.

Так 01.08.2023 года заказчик направил заявку №4 90 о поставке партии дизельного топлива по договору в количестве 30 000 килограмм в срок до 10.08.2023.

10.08.2023 заказчик также направил заявку о поставке партии дизельного топлива по договору в количестве 30 000 килограмм в срок до 15.08.2023.

Поставщик отказал в поставке товара, уведомив Заказчика письмами исх. № 284 от 01.08.2023, исх. № 310 от 09.08.2023, указывая на невозможность дальнейшей поставки товара по договору № 13 от 07.07.2023 г. в связи с повышением закупочных цен на продукцию и предложил увеличить цену за килограмм топлива, либо расторгнуть договор по соглашению сторон, либо заключить прямые договора поставки по каждой партии товара.

Заказчик письмом № 493 от 02.08.2023 указал на нецелесообразность

расторжения действующего договора и заключения прямых договоров поставки товара на каждую партию и выразил намерение со своей стороны продолжить исполнять договор.

Заказчик письмами № 516 от 14.08.2023, № 563 от 30.08.2023 указал о необходимости ненадлежащего исполнения Поставщиком своих обязанностей по поставке топлива по договору № 13 от 07.07.2023.

Поставщик письмами № 336 от 18.08.2023 № 349 от 23.08.2023 уведомил о готовности выполнить условия договора в период с 23.08.2023 по 01.09.2023, однако свои обязанности не исполнил.

Заказчик в связи с неисполнением Поставщиком своих обязательств по договору обратился в Арбитражный суд Краснодарского края с исковым заявлением о расторжении договора № 13 от 07.07.2023 и взыскании суммы неустойки.

Решением Арбитражного суда Краснодарского края от 02.02.2024 г. по делу № А32-55187/2023 требования Заявителя удовлетворены частично, расторгнут договор поставки № 13 от 07.07.2023 г. заключенный между ФГБНУ «Федеральный исследовательский центр животноводства — ВИЖ им. академика Л.К. Эрнста в лице филиала Племенной завод «Ладожский» (ИНН 5074000646) и ООО «Торговая компания Сокол» (ИНН 7811699008) и взыскана неустойка в размере 527 054 руб., а также 9 753, 73 руб. расходов по оплате государственной пошлины.

Постановлением Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 08.04.2024 решение Арбитражного суда Краснодарского края от 02.02.2024 по делу № А32-55187/2023 оставлено без изменения, апелляционная жалоба ООО «Торговая компания Сокол» без удовлетворения.

Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции вступает в силу со дня его принятия.

На основании изложенного, решение Арбитражного суда Краснодарского края от 02.02.2024 года по делу № А32-55187/2023 вступило в законную силу 08.04.2024.

Согласно части 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации,

граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

Применительно к рассматриваемой ситуации установлено, что договор поставки № 13 от 07.07.2023 г. заключенный между ФГБНУ «Федеральный исследовательский центр животноводства — ВИЖ им. академика Л.К. Эрнста в лице филиала Племенной завод «Ладожский» (ИНН 5074000646) и ООО «Торговая компания Сокол» расторгнут на основании решения Арбитражного суда Краснодарского края от 02.02.2024 года по делу № А32-55187/2023, в связи с чем заявление последнего о включении в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением договора может являться предметом рассмотрения комиссии Краснодарского УФАС России.

Исходя из положений статьи 5 Закона о закупках, внесение информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) 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 (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупочных процедурах.

На основании статьи 309 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами (пункт 1 статьи 310 ГК РФ).

Согласно статье 506 ГК РФ по договору поставки поставщик — продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность,

обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Покупатель оплачивает поставляемые товары с соблюдением порядка и формы расчетов, предусмотренных договором поставки. Если соглашением сторон порядок и форма расчетов не определены, то расчеты осуществляются платежными поручениями (статья 516 ГК РФ).

В силу пункта 5 статьи 454 ГК РФ к договору поставки применяются общие положения Кодекса, регулирующие договор купли-продажи.

В соответствии с пунктом 1 статьи 486 ГК РФ покупатель обязан оплатить товар непосредственно до или после передачи ему продавцом товара, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другим законом, иными правовыми актами или договором купли-продажи и не вытекает из существа обязательства.

В силу пункта 11.5 договора по требованию одной из сторон договор может быть расторгнут в одностороннем порядке; по решению суда только: при существенном нарушении договора другой стороной; в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом РФ, или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

По смыслу абзаца 3 пункта 2 статьи 523 ГК РФ под существенным нарушением поставщиком условий договора поставки понимается неоднократное нарушение сроков поставки товара.

В силу пункта 1 статьи 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. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Пунктом 3 статьи 401 ГК РФ из данного правила установлено исключение в отношении лиц, действующих в рамках осуществления предпринимательской деятельности. Указанные лица несут ответственность за ненадлежащее исполнение обязательства при

любых обстоятельствах, за исключением случаев, когда надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Таким образом, закон устанавливает ответственность за ненадлежащее исполнение обязательств лица, на которого договором возложена обязанность по его исполнению, и не ставит наступление таких неблагоприятных последствий в зависимость от изменения конъюнктуры рынка.

Основанием для освобождения от ответственности за неисполнение обязательства могут являться обстоятельства непреодолимой силы.

Как разъяснил Пленум ВС РФ в пункте 8 постановления, в силу пункта 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер. Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров.

Изменение обстоятельств признается существенным, если участники сделки в момент ее заключения не могли разумно предвидеть наступление соответствующего изменения.

Инфляционные процессы не относятся к числу обстоятельств, возникновение которых нельзя предвидеть. Стороны, вступая в договорные отношения, должны были прогнозировать экономическую ситуацию, в связи с этим не могли исключать вероятность роста цен в период исполнения сделки (Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.04.2010 № 1074/10).

Изменение цен на рынке различных товаров, как и колебания курсов валют, являются обычным явлением в деловом обороте. Таким образом, сам по себе рост цен на рынке не может быть признан обстоятельством непреодолимой силы (чрезвычайным и непредотвратимым при данных условиях). Равно как их наличие санкций не является в данном конкретном случае тем обстоятельством, которые стороны не могли предвидеть.

Закключая договор, Поставщик осознавал и должен был оценить все риски принятия на себя обязательств по поставке товара, последствия непроявления должной осмотрительности поставщиком не могут быть отнесены на покупателя.

Предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг (статья 2 ГК РФ).

Наличие риска - один из признаков предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 2 ГК РФ). Предпринимательский риск можно определить, как вероятность случайного наступления какого-либо неблагоприятного события при осуществлении предпринимательской деятельности.

Кроме того, именно для предпринимательской деятельности закон устанавливает общее правило, согласно которому лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство, несет ответственность, если только не докажет, что это произошло из-за обстоятельств непреодолимой силы (п. 3 ст. 401 ГК РФ).

На основании вышеизложенного, довод Поставщика, указывающий на существенные изменения обстоятельств в связи с непредвиденными повышением стоимости оптовых поставок топлива, не обоснован и не состоятелен.

Таким образом, общество является коммерческой организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность, направленную на систематическое получение прибыли, которая согласно статье 2 ГК РФ носит рисковый характер. Само по себе изменение цены поставляемого товара в связи с увеличением цен на общем рынке, не относится к числу обстоятельств, возникновение которых нельзя было предвидеть. Рациональные предприниматели, снижая свои риски, должны при принятии решения о заключении договора и определении его условий учитывать состояние на товарном рынке, наличие ранее закупленного товара на складе по прежним ценам, динамику экономической конъюнктуры, инфляционные процессы, внешнеполитические и прочие факторы.

Рассмотрев в совокупности представленные Племенным заводом Ладожский - филиал ФГБНУ «Федеральный исследовательский центр животноводства - ВИЖ им. академика Л.К. Эрнста» документы, сведения и пояснения, оценив обстоятельства дела, комиссия приходит к выводу об уклонении ООО «Торговая компания Сокол» от исполнения обязательств по Договору поставки №13 от 07.07.2023 г.

Исходя из вышеизложенного, а также учитывая, что договор, заключенный с ООО «Торговый комплекс Сокол» расторгнут по решению Арбитражного суда по Краснодарскому краю от 02.02.2024 по делу №А32-55187/2023, имеются основания для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков отношении ООО «Торговая компания Сокол» в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, комиссия Краснодарского УФАС России, руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

РЕШИЛА:

Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «Торговая компания Сокол» (ОГРНИП: ..., ИНН: ...) - победителя аукциона в электронной форме, на право поставка дизельного топлива ЕВРО, сорт С, экологического класса К5 (извещение № 32312455103 размещено 02.06.2023 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru) включить в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный статьей 5 Закона о закупках.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Краснодарского края в течение трех месяцев со дня его вынесения.