

Дело № РНП-29-141

029/06/104-932/2023

Заказчик:

ФГКУ «Складской терминал №32»

164020, Архангельская область, Коношский район, п. Заречный, ул. Заречная, д.18

E-mail: polyarnik29@yandex.ru,
st-32@rlog.ru

Участник закупки:

Общество с ограниченной ответственностью «Авангард+»

197198, г. Санкт-Петербург, ул. Ропшинская, д. 1/32 литер А, помещение 10Н, офис 70

E-mail: avan.com@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

04 октября 2023 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 № ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Малышева О.С. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок;

Члены комиссии:

Вознесенская Н.В. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;
Пахатина Ю.В. Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), постановления Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации»,

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»,

в присутствии представителей от:

Заказчика: Чеплагиной О.В. (доверенность от 03.10.2023);

Участника закупки: Линде А.С. (доверенность от 09.03.2022);

УСТАНОВИЛА:

27 сентября 2023 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение ФГКУ «Складской терминал №32» (далее – Заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Авангард+» в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, государственный контракт от 12.09.2023 № 22-2023 на поставку топочного мазута (извещение №0324100013223000026), заключенный с ООО «Авангард+», расторгнут в связи с принятием Поставщиком решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта.

Комиссия Архангельского УФАС России осуществила проверку факта одностороннего расторжения от исполнения контракта и провела на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

21.08.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) размещено извещение №0324100013223000026 о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку топочного мазута (далее – Извещение).

Начальная (максимальная) цена государственного контракта – 5 903 518,84 рублей.

01.09.2023 по результатам проведенной процедуры аукциона победителем был признан участник закупки ООО «Авангард+», предложивший цену контракта 4 917 386,76 рублей.

12.09.2023 между Заказчиком и ООО «Авангард+» (далее – Поставщик, Общество) заключен государственный контракт № 22-2023 (далее – Контракт) на поставку топочного мазута.

В соответствии с пунктом 1.4 Контракта сроки поставки Товара: в срок с 15 сентября по 15 октября 2023 года (включительно) (срок определяется Календарным планом-графиком, являющимся Приложением №2 к настоящему Контракту).

Согласно части 19 статьи 95 «О контрактной системе» Поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Поставка товара по Контракту Поставщиком не была осуществлена.

14.09.2023 Поставщиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта на основании «п.5 ч.1 ст.95 Закона №44-ФЗ, п.9.1, п.9.2 Контракта, ч.2 ст.453 ГК РФ».

В соответствии с частью 20.1 статьи 95 «О контрактной системе» в случае принятия поставщиком (подрядчиком, исполнителем) предусмотренного частью 19 указанной статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур, такое решение направляется заказчику в следующем порядке:

1) поставщик (подрядчик, исполнитель) с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 указанного Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 указанной части автоматически с использованием единой информационной системы направляется заказчику. Датой поступления заказчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен заказчик;

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 указанной части считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно информации с официального сайта решение от 14.09.2023 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 14.09.2023 было размещено Исполнителем в разделе «Решение об одностороннем отказе».

Дата надлежащего уведомления Исполнителем Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта – 14.09.2023 в 15:57.

Согласно части 21 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика

об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и Контракт считается расторгнутым с 26.09.2023, что подтверждается размещенной 26.09.2023 информацией о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью № 1291200069023000026 реестровая запись Контракта в реестре контрактов переведена на статус «Исполнение прекращено».

Частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» определено, что Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 указанного Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом "б" пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом "в" пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 указанного Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Согласно части 22.2 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 указанного Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Информация, предусмотренная частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», направлена Заказчиком в адрес Архангельского УФАС России в установленный законом срок – 27.09.2023.

Представитель ООО «Авангард+» в заседании Комиссии Архангельского УФАС России пояснил, что цена товара «мазут топочный» формируется на биржевых торгах. На дату подписания Контракта Поставщиком цена товара составляла 35 100 руб. за тонну без учета стоимости доставки - ЖД тарифа и биржевого сбора. Биржевой сбор составляет 300 руб. с тонны. ЖД тариф зависит от завода отгрузки: с ПАО «Славнефть- Ярославнефтеоргсинтез» составляет 2 400 руб. с тонны. При этом на дату вынесения решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта цена за единицу товара утром была 37 700 руб. за тонну, 18 сентября – 38 724 руб., 21 сентября – 39 116 руб. В связи с неконтролируемым государством увеличением экспорта, остановкой биржевых продаж топлива по причине остановки на ремонт ведущих производителей, возникновением дефицита по причине роста сезонного спроса, а также ростом курса валюты и как следствие вымыванием товара с внутреннего рынка спекулянтами, произошел рост цен на указанные нефтепродукты. Произвести закупку в пределах согласованной цены не представилось возможным. Весь период с момента принятия решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта до даты вступления указанного решения в силу Поставщик отслеживал изменение ситуации, ожидая эффекта от системных мер, принятых Правительством РФ, в т.ч. корректировки параметров

демпфера. Однако, цены продолжили рост, а стимулирование нефтяных компаний к сокращению экспорта топлива и увеличению поставок на внутренний рынок оказались нерезультативны. Более того, в указанный период возросли тарифы и на транспортировку топлива. ООО «Авангард+» предлагало заказчику изменить цену контракта на основании части 65.1 статьи 112 ФЗ «О контрактной системе», то есть в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора. Поставщик полагает, что указанное обстоятельство подпадает под действие пункта 8 части 1 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе», в т. ч. изменение стоимости позиций ценообразующих ресурсов, если указанное изменение возникло по независящим от сторон контракта обстоятельствам. Кроме того, по мнению Общества, Заказчик затягивал с заключением контракта и подписал его 12.09.2023, тогда как Общество подписало проект контракта уже 04.09.2023.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что из содержания пункта 8 части 1 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» следует, что данный пункт распространяет свое действие на контракты предметом которых является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту, сносу объекта капитального строительства, геологическому изучению недр, проведению работ по сохранению объектов культурного наследия. Вместе с тем настоящий Контракт заключен на поставку топочного мазута, и, следовательно, не подпадает под действие пункта 8 части 1 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе».

В соответствии с частью 1 статьи 51 ФЗ «О контрактной системе» по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя), не ранее чем через десять дней (если Законом не установлено иное) с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) размещен на официальном сайте 01.09.2023.

Следовательно, Контракт может быть заключен не ранее 12.09.2023.

Таким образом, Контракт заключен Заказчиком в срок, установленный частью 1 статьи 51 ФЗ «О контрактной системе».

В силу части 1 статьи 2 ФЗ «О контрактной системе» законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из указанного Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 указанного Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать указанному Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Рост рыночных цен стороны могли предвидеть, при заключении договора, к тому же изменение рыночных цен в сторону увеличений является естественным следствием экономических процессов.

Экономический кризис, инфляция, девальвация рубля, изменение размера страховых, налоговых и иных обязательных взносов, повышение цен контрагентов на предоставляемые услуги и товар, которые необходимы предпринимателю для надлежащего исполнения обязательств по договору, заключенному по результатам публичных процедур, относится к рискам предпринимательской деятельности, следовательно, повышение стоимости материалов не относится к обстоятельствам непреодолимой силы, если условиями договора (контракта) прямо не предусмотрено иное.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке исполнить Контракт, в Архангельское УФАС России не представлено.

Действуя в рамках исполнения контракта, Поставщик должен осознавать то обстоятельство, что он вступил в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию средств субсидий, выделенных на финансовое обеспечение выполнения государственного задания), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и неисполнения контракта в дальнейшем.

В определении Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489 разъяснено, что недобросовестность может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению соответствующих норм и правил.

В соответствии с Протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 01.09.2023 на участие в закупке было подано 10 заявок. ООО «Авангард+» была предложена цена контракта 4 917 386,76 рублей, что является снижением на 16,70 % от начальной (максимальной) цены контракта.

Из графиков изменения рыночных цен товара «Мазут топочный» на сайте биржи (https://spimex.com/markets/oil_products/instruments/list/detail.php?code=M16ANVY065F) следует, что цены на мазут нестабильны, в течении текущего календарного года постоянно происходит рост и падение курса. При этом не имеется какой-либо зависимости изменения цен от времени года. То есть в период проведения закупки цена может, как увеличиться, так и уменьшиться. При этом с начала 2023 наблюдается постоянный рост цен на мазут. На дату подачи ООО «Авангард+» заявки на участие в процедуре (30.08.2023) на бирже также наблюдался рост цен.

Учитывая рискованный характер предпринимательской деятельности, принимая решение об участии в закупочной процедуре и подавая соответствующую заявку, участник закупки несёт риск наступления неблагоприятных для него последствий, связанных с конъюнктурой рынка. При этом участие в закупках с направленностью на получение прибыли, не гарантирует её получение.

Как следует из выписки из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом экономической деятельности ООО «Авангард+» является оптовая торговля твердым, жидким и газообразным топливом и подобными продуктами.

Добросовестным поведением для профессионального участника товарного рынка является обладание информацией об особенностях формирования цены и нестабильности цены на соответствующем товарном рынке.

Кроме того, следует учитывать и соблюдение прав Заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) исполнения Контракта.

При этом, согласно объяснениям Заказчика ФГКУ «Складской терминал №32» является государственным учреждением, осуществляющим свою деятельность в целях обеспечения государственных функций, реализация которых осуществляется за счет средств Федерального бюджета на основании бюджетной сметы (статья 161 Бюджетного кодекса РФ). В соответствии с Уставом, деятельность учреждения носит специальный характер, основной задачей которого является хранение, обслуживание и выпуск запасов государственных материальных ценностей Российской Федерации. С целью обеспечения функционирования объектов производственного значения (склады) учреждение осуществляет эксплуатацию

опасных производственных объектов (производственная котельная). Соблюдение температурно-влажностного режима хранения материальных ценностей обосновывает важность, срочность и своевременность закупки мазута топочного. Закупка мазута топочного для ФГКУ «Складской терминал №32» является одной из первостепенных задач, имеющих особое значение для обеспечения работы государственного учреждения.

В соответствии с частью 2 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

На основании части 7 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 данной статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Из пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 (далее – Правила ведения реестра), следует, что антимонопольный орган проводит проверку, содержащихся в обращении фактов.

В реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя). Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт недобросовестного поведения поставщика при исполнении контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Исходя из положений статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом обязательств, принятых в рамках осуществления закупки. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в закупках в течение установленного срока (часть 9 статьи 104 ФЗ «О

контрактной системе»).

Под пунктом б) пункта 13 Правил ведения реестра, в том числе установлено, что орган контроля по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" данного пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 указанных Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

Заслушав доводы представителя Поставщика, изучив представленные материалы, проведя оценку действий ООО «Авангард+», Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу о недобросовестных действиях предпринимателя Общества, выразившихся в необоснованном уклонении от исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом. Кроме того, следует отметить, что Поставщик не приступал к исполнению своих обязательств по Контракту, начал процедуру расторжения Контракта через 2 дня после его заключения.

Сведения в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Авангард+» подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

При проведении внеплановой проверки на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» данной закупки нарушений законодательства РФ о контрактной системе не выявлено.

Руководствуясь статьей 104 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

1. Включить сведения, представленные Заказчиком - ФГКУ «Складской терминал №32» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Авангард+» (197198, г. Санкт-Петербург, ул. Ропшинская, д. 1/32 литер А, помещение 10Н, офис 70, ИНН 2903011688, участник (член) корпоративного юридического лица - Лапин Юрий Александрович, ИНН 290303197567, лицо, исполняющее функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона - Лапин Юрий Александрович, ИНН 290303197567) в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с решением Поставщика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта от 12.09.2023 № 22-2023 на поставку топочного мазута (извещение №0324100013223000026).

2. Датой включения сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Авангард+» в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

Примечание: Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии О.С. Малышева

Члены Комиссии Н.В. Вознесенская

Ю.В. Пахатина