

РЕШЕНИЕ

о включении в реестр недобросовестных поставщиков

26 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:

в присутствии с использованием посредством видеоконференцсвязи: представителя Федерального Государственного бюджетного научного учреждения «Н» (далее - ФГБНУ «Н») по доверенности Б и представителя общества с ограниченной ответственностью «Т» (далее — ООО «ТК «С») по доверенности Х,

рассмотрев заявление Федерального Государственного бюджетного научного учреждения «Н» (вх. № 14800-ЭП/24 от 19.04.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Т» - победителе аукциона в электронной форме на право поставки дизельного топлива ЕВРО, летнего сорта С, экологического класса К5 (ДТ-Л-К5) в количестве 100 000 кг на общую сумму 6 050 000 (шесть миллионов пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек, с учетом НДС (извещение № 32312567160 размещено 10.07.2023 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru),

УСТАНОВИЛА:

Комиссией Краснодарского УФАС России рассмотрено заявление Федерального Государственного бюджетного научного учреждения «Н» (вх. № 14800-ЭП/24 от 19.04.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Т» - победителе аукциона в электронной форме на право поставки дизельного топлива ЕВРО, летнего сорта С, экологического класса К5 (ДТ-Л-К5) в количестве 100 000 кг на общую сумму 6 050 000 (шесть миллионов пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек, с учетом НДС (извещение № 32312567160 размещено 10.07.2023 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 26 апреля 2024 года в 10 часов 00 минут посредством видеоконференцсвязи.

Как следует из доводов заявления, победитель нарушил срок поставки товара, по причинам, не зависящим от Заказчика.

Поставщик представил письменные пояснения по доводам жалобы.

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.

Комиссия Краснодарского УФАС России, изучив представленные материалы, установила следующее.

Порядок проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства регламентирован Положением о закупках Федерального государственного бюджетного учреждения «Н», утвержденный Министерством сельского хозяйства Российской Федерации 25.12.2023.

Предмет по лоту № 1 — поставка Дизельное топливо ЕВРО, летнего сорта С, экологического класса К5(ДТ-Л-К5) для нужд НПХ «К».

Дата размещения извещения — 10.07.2023;

Дата начала срока подачи заявок — 11.07.2023;

Дата и время окончания срока подачи заявок — 18.07.2023 09 часов 00 минут;

Дата подведения итогов — 21.07.2023;

Начальная (максимальная) цена договора — 6 800 000,00 российский рубль.

В соответствии с протоколом № 32312567160-04 от 24.07.2023, на момент окончания приема заявок было подано 4 заявки, по результатам рассмотрения которых комиссия приняла решение признать победителем ООО «ТК «С».

По итогам аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства с ООО «ТК «С» заключен договор №337 от 04.08.2023.

Поставщик частично исполнил свои обязательства по договору, поставив дизельное топливо в количестве 27 004 кг на сумму 1 633 742,00

руб., что подтверждается счетом-фактурой № ЦБ-905 от 07.08.2023.

Платежным поручением № 476126 от 14.08.2023 поставленный товар был оплачен заказчиком.

Направленные в адрес поставщика заявки на поставку очередной партии товара № 333 от 07.08.2023, № 342 от 14.08.2023 остались неисполненными.

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.

В соответствии с пунктом 2.1. Договора поставка товара должна производиться автомобильным транспортом Поставщика партиями в период всего срока действия Договора в течение 2 (двух) рабочих дней с момента получения заявки от Заказчика.

Согласно п. 3.1.1 Договора Заказчик вправе требовать от Поставщика надлежащей поставки Товара, соответствующего качеству, объёмам, срокам поставки и иным требованиям, предусмотренным Договором.

Пунктом 6.4. Договора предусмотрено, что за нарушение сроков поставки товара Поставщик уплачивает Заказчику пеню в размере 0,1% от цены договора, уменьшенной на сумму, пропорциональную объёму обязательств, предусмотренных договором и фактически исполненных Поставщиком, за каждый день просрочки до фактического исполнения обязательств .

В соответствии с п. 10.1 Договора все споры и разногласия, которые могут возникнуть между Сторонами по вопросам, не нашедшим своего разрешения в тексте Договора, будут разрешаться путем проведения переговоров на основе норм действующего законодательства РФ. Срок ответа на претензию составляет 10 календарных дней с момента получения соответствующей претензии.

16.08.2023 заявителем в адрес ООО «ТК «С» была направлена претензия № 349 с требованием в течение 10 календарных дней осуществить полную поставку дизельного топлива, в ответ на которую ООО «ТК «С» в письме № 335 от 18.08.2023 пояснил, что в данный момент не в состоянии выполнить поставку товара из-за сложившегося в России топливного кризиса.

23.08.2023 письмом № 348 ООО «ТК С» обязалось обеспечить поставку товара в период с 28.08.2023 по 01.09.2023, однако, обязательства в указанные сроки не были исполнены.

Победитель закупки не предоставил в антимонопольный орган документы, подтверждающие выполнение обязательств в указанные сроки.

Согласно пункту 10.2 договора, при неурегулировании в процессе переговоров спорных вопросов, споры разрешаются в Арбитражном суде Краснодарского края в порядке, установленном нормами действующего законодательства Российской Федерации. Поставщиком не исполнены обязательства по договору № 337 от 04.08.2023 на сумму 4 416 258,00 руб., что послужило поводом для обращения в суд с иском заявлением по настоящему делу о расторжении договора поставки от 04.08.2023 № 337.

В связи с чем заявитель обратился с иском заявлением о расторжении договора поставки и взыскания неустойки в Арбитражный суд Краснодарского края.

Согласно решению Арбитражного суда Краснодарского края по делу № А32 50088/2023 от 15.03.2024 иск удовлетворен, договор в судебном порядке расторгнут.

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.

Пунктом 11.5 Договора предусмотрено, что по требованию одной из Сторон Договор может быть расторгнут по решению суда при существенном нарушении Договора другой стороной. При этом существенным признаётся такое нарушение своих обязательств одной из Сторон Договора, которое влечёт для другой Стороны ущерб, при котором она в значительной степени лишается того, на что вправе была рассчитывать при заключении Договора.

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.

Заклячая 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 Федеральным Государственным бюджетным научным учреждением «Национальный центр зерна имени П.П. Лукьяненко» документы, сведения и пояснения,

оценив обстоятельства дела, комиссия приходит к выводу об уклонении ООО «Т С» от исполнения обязательств по Договору поставки № 337 от 04.08.2023.

На основании вышеизложенного, и учитывая, что договор № 337 от 04.08.2023 расторгнут решением Арбитражного суда по Краснодарскому краю от 15.03.2024 по делу № А32-50088/2023, имеются основания для включения в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «С».

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:

Включить сведения, представленные Федеральным Государственным бюджетным научным учреждением «Н», предусмотренные ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в отношении общества с ограниченной ответственностью Т С» (ОГРНИП:, ИНН:) — победителя аукциона в электронной форме на право поставки дизельного топлива ЕВРО, летнего сорта С, экологического класса К5 (ДТ-Л-К5) в количестве 100 000 кг на общую сумму 6 050 000 (шесть миллионов пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек, с учетом НДС (извещение № 32312567160 размещено 10.07.2023 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru), в реестр недобросовестных поставщиков.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Краснодарского края в течении трех месяцев со дня вынесения решения.