

## РЕШЕНИЕ № 05-04/39-2017

29 мая 2018 года

город Омск

Резолютивная часть решения оглашена 15.05.2018

В полном объеме решение изготовлено 29.05.2018

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев дело № 05-04/39-2017 по признакам нарушения акционерным обществом «Омские распределительные тепловые сети» (ИНН 5503249258, ул. Партизанская, д. 10, г. Омск, 644037) (далее – АО «Омск РТС») статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в отсутствие на заседании представителя Заявителя – ООО «Интегра», надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения дела по существу,

в присутствии на заседании представителей Ответчика – АО «Омск РТС»: <...> (доверенность от 01.01.2018 № 32, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность от 01.01.2018 № 51, личность удостоверена паспортом),

### УСТАНОВИЛА:

1. Дело № 05-04/39-2017 возбуждено приказом руководителя Омского УФАС России от 12.12.2017 № 253 на основании заявления ООО «Интегра» о нарушении АО «Омск РТС» антимонопольного законодательства, выразившегося, по мнению Заявителя, в заключении соглашения между АО «Омск РТС» и ООО «Газпромнефть – Региональные продажи» по закупке нефтепродуктов мелкооптовыми партиями.

Заявитель указывает, что АО «Омск РТС» осуществляет закупку нефтепродуктов двумя способами:

– заправка автомобильного транспорта на АЗС;

– приобретение нефтепродуктов мелкооптовыми партиями на нефтебазе.

Выбор поставщика по первому способу закупки производится путем открытого запроса предложений с размещением закупочной документации на электронных торговых площадках [etr.roseltorg.ru](http://etr.roseltorg.ru) и [interra-zakupki.ru](http://interra-zakupki.ru), что позволяет другим поставщикам принять участие в торгах и тем самым претендовать на победу при равных условиях.

Однако, закупка мелкооптовыми партиями не производится путем открытого выбора поставщика. Единственным мелкооптовым поставщиком нефтепродуктов для нужд АО «Омск РТС» является ООО «Газпромнефть – Региональные продажи», с которым и заключены соответствующие договоры.

По мнению Заявителя, указанное является нарушением требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Положения о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг АО «Омск РТС» (далее – Положение о закупках АО «Омск РТС») и законных интересов ООО «Интегра», как потенциального мелкооптового поставщика нефтепродуктов для нужд АО «Омск РТС».

**2.** АО «Омск РТС» в материалы дела № 05-04/39-2017 были представлены письменные пояснения (вх. Омского УФАС России от 23.11.2017 № 9365, от 17.01.2018 № 349, от 28.02.2018 № 1805), в которых Общество указывает следующее.

В соответствии с пунктом 46.1.1 Положения о закупках АО «Омск РТС» закупка способом «у единственного поставщика» допускается на основании годовой комплексной программы закупок Заказчика.

Между АО «Омск РТС» и ООО «Газпромнефть – Региональные продажи» заключались договоры мелкооптовой поставки нефтепродуктов по итогам закупок способом «у единственного поставщика», а именно:

– договор поставки № 03.104.742.16 от 22.12.2016 (закупка № 31604548837);

– договор поставки № 03.104.525.17 от 16.08.2017 (закупка № 31705545715).

Проведение вышеуказанных закупок способом у единственного поставщика было предусмотрено планом закупок АО «Омск РТС» на 2017 год, опубликованном в единой информационной системе.

По информации АО «Омск РТС» выбор ООО «Газпромнефть – Региональные продажи» в качестве контрагента по вышеуказанным договорам обусловлен несколькими факторами, позволяющими удовлетворить потребности Общества в указанных товарах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, а также обеспечить эффективное использование денежных средств:

– ООО «Газпромнефть – Региональные продажи» – сбытовое предприятие, входящее в структуру компаний «Газпром нефть», занимающееся мелкооптовой реализацией нефтепродуктов. Производитель и поставщик продукции находятся в городе Омске, что исключает посреднические операции, влияющие на конечную стоимость. Производство и склад готовой продукции расположены в городской черте, как и структурные подразделения (далее – СП) АО «Омск РТС» (СП «ТЭЦ-2», СП «Кировская районная котельная»), расстояние от склада готовой продукции до подразделений заказчика составляет около 50 км, что позволяет обеспечить оперативность поставки дизельного топлива и мазута и гарантирует своевременное обеспечение технологического цикла подачи угля, розжига котлов для производства тепловой энергии. При поставке из других регионов присутствует риск по

срыву сроков поставки и качества продукции, а также приведет к существенной прибавке к цене транспортной составляющей. Ближайший нефтезавод (Антипинский нефтезавод, г. Тюмень) расположен на расстоянии свыше 550 км.;

– поставка продукции осуществляется с Омского нефтеперерабатывающего завода, имеющего испытательную лабораторию по контролю качества продукции и общий объем резервуаров – 20 тыс. м<sup>3</sup>, что обеспечивает постоянный запас топлива, необходимого для обеспечения оперативного уровня реагирования на заявки АО «Омск РТС».

Таким образом, АО «Омск РТС» считает, что закупки №№ 31604548837, 31705545715 проведены способом «у единственного поставщика» в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупках АО «Омск РТС».

Также Ответчик указывает, что контроль за соблюдением требований Закона о закупках осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

В силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг только в определенных данным законом случаях.

Указанная норма носит императивный характер, приведённый в ней перечень оснований для обжалования действий заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим.

При этом, право участника закупки обжаловать в судебном порядке действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг предусмотрено в пункте 9 статьи 3 Закона о закупках и не ограничено какими-либо условиями, как это определено при обращении с жалобой в антимонопольный орган.

Таким образом, правовое значение имеет как установленный порядок обжалования, так и исчерпывающий перечень случаев нарушений процедуры закупки, предусматривающий право участника закупки на обжалование в административном порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

При этом если жалоба не содержит сведения, предусмотренные частью 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, такая жалоба возвращается заявителю (часть 9 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Из пункта 4 части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции следует, что жалоба на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии подается в письменной форме в антимонопольный орган и должна содержать указание на обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, соответствующие доводы.

Учитывая, что в данном случае подлежат применению правовые положения Закона о закупках, отсутствие в заявлении ООО «Интегра» доводов о нарушениях, перечисленных в части 10 статьи 3 Закона о закупках, в силу вышеназванных правовых норм свидетельствует, по мнению

АО «Омск РТС», о наличии оснований для возвращения жалобы её подателю.

АО «Омск РТС» в материалы дела № 05-04/39-2017 были представлены копии следующих документов:

- Положение о закупках АО «Омск РТС»;
- плана закупок товаров, работ, услуг АО «Омск РТС» на 2017 год;
- договора поставки № 03.104.742.16 от 22.12.2016 (с приложением);
- договора поставки № 03.104.525.17 от 16.08.2017 (с приложением);
- договора поставки № 03.115.100.18 от 02.02.2018 с приложением);
- справки о собственниках ООО «Газпромнефть – Региональные продажи»;
- отгрузочных разнарядок, заявок, актов приема-передачи продукции/услуг к договорам поставки № 03.104.742.16 от 22.12.2016, № 03.104.525.17 от 16.08.2017.

**3.** Исследовав материалы дела, заслушав пояснения АО «Омск РТС», Комиссия по рассмотрению дела № 05-04/39-2017 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующему.

**3.1** В силу пункта 1, пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган:

- возбуждает и рассматривает дела о нарушениях *антимонопольного законодательства* в порядке, установленном главой 9 Закона о защите конкуренции;
- рассматривает жалобы на нарушение *процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов* в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Жалобы, на действия (бездействие) субъектов контроля при проведении закупок в соответствии с Законом о закупках, не содержащие основания, предусмотренные частью 10 статьи 3 Закона о закупках, либо ссылки на части 1, 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции, не подлежат рассмотрению в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, в случае указания в таком обращении(жалобе) на наличие признаков нарушения *антимонопольного законодательства* Российской Федерации такое обращение подлежит рассмотрению в порядке и сроки, установленные Законом о защите конкуренции (Письмо ФАС России от 30.08.2017 № ИА/59767/17).

Согласно части 1 статьи 39 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания.

Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является, в том числе заявление юридического или физического лица, указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства (подпункт 2 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 44 Закона о защите конкуренции при рассмотрении заявления или материалов *антимонопольный орган* помимо прочего *устанавливает наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства и определяет нормы, которые подлежат применению.*

По результатам рассмотрения заявления или материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений:

- о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием признаков его нарушения;
- о выдаче предупреждения в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции (часть 8 статьи 44 Закона о защите конкуренции).

Как указывалось выше в Омское УФАС России поступило заявление ООО «Интегра» о нарушении АО «Омск РТС» *антимонопольного законодательства*, выразившегося, по мнению Заявителя, в заключении соглашения между АО «Омск РТС» и ООО «Газпромнефть – Региональные продажи» по закупке нефтепродуктов мелкооптовыми партиями. Заявитель полагал, что закупки мелкооптовыми партиями в нарушение норм действующего законодательства не производятся путем открытого выбора поставщика, что в свою очередь нарушает законные интересы ООО «Интегра», как потенциального мелкооптового поставщика нефтепродуктов для нужд АО «Омск РТС».

Соответственно, учитывая, что заявление ООО «Интегра» содержало указание на наличие признаков нарушения *антимонопольного законодательства* Российской Федерации означенное заявление подлежало рассмотрению в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, а не в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, как на то ошибочно указывает АО «Омск РТС».

По результатам рассмотрения заявления ООО «Интегра» антимонопольным органом были установлены *признаки нарушения антимонопольного законодательства*, выразившиеся в выборе АО «Омск РТС» способа закупки у единственного поставщика и тем самым создании преимущественных условий для деятельности ООО «Газпромнефть – Региональные продажи», и квалифицированы по статье 17 Закона о защите конкуренции.

**3.2** Статьей 17 Закона о защите конкуренции установлены антимонопольные требования к торгам.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

*Упомянутой нормой права установлен запрет на любые действия при проведении торгов, которые **не только ограничили, но могут ограничить** конкуренцию (формальный состав нарушения).*

Согласно части 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции положения части 1 настоящей статьи распространяются в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом о закупках.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями его регулирования являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в

части 2 статьи 1 названного Закона (заказчиков), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, осуществляемых, в том числе государственными корпорациями, государственными компаниями, публично-правовыми компаниями, субъектами естественных монополий, организациями, осуществляющими регулируемые виды деятельности в сфере электроснабжения, газоснабжения, теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, обработки, утилизации, обезвреживания и захоронения твердых коммунальных отходов, автономными учреждениями, а также хозяйственными обществами, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования в совокупности превышает пятьдесят процентов (пункт 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках).

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

В соответствии с вышеуказанной нормой АО «Омск РТС» разработано и утверждено Положение о закупках АО «Омск РТС».

Согласно части 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В положении о закупке могут быть предусмотрены иные (помимо конкурса или аукциона) способы закупки. При этом заказчик обязан установить в положении о закупке порядок закупки указанными способами (часть 3 статьи 3 Закона о закупках).

Таким образом, Закон о закупках не содержит развернутых положений, касающихся порядка проведения конкретных процедур закупок, и оставляет данные вопросы на усмотрение заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

- информационная открытость закупки;
- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и *необоснованных ограничений конкуренции* по отношению к участникам закупки;
- целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика;
- отсутствие ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки.

Из указанного следует, что Закон о закупках, не ограничивая заказчиков в их правах по

выявлению поставщиков товаров, работ, услуг, отвечающих требованиям заказчиков путем проведения закупки избранным способом, предусматривает в качестве одного из принципов, которым заказчик **обязан руководствоваться**, отсутствие ограничения конкуренции при проведении закупки.

Пунктом 35 главы V Положения о закупках АО «Омск РТС» предусмотрены конкурентные и неконкурентные способы закупок. К неконкурентным способам закупки относится закупка у единственного поставщика.

Согласно пункту 1 главы I Положения о закупках АО «Омск РТС» закупка у единственного поставщика – это способ закупки, при котором предложение о заключении договора направляется конкретному лицу, либо принимается предложение о заключении договора от одного лица без рассмотрения иных предложений.

Пунктом 46 главы V Положения о закупках АО «Омск РТС» установлен перечень случаев, когда применяется способ закупки у единственного поставщика, в том числе, закупка способом «у единственного поставщика» допускается: на основании годовой комплексной программы закупок Заказчика – закупочного плана (подпункт 46.1.1 главы V Положения о закупках АО «Омск РТС»), в иных случаях (подпункт 46.1.3.11 главы V Положения о закупках АО «Омск РТС»).

По мнению Комиссии, закрепленные АО «Омск РТС» в Положении о закупках АО «Омск РТС» условия (подпункт 46.1.1, подпункт 46.1.3.11 главы V Положения о закупках АО «Омск РТС») позволяют осуществлять закупку у единственного поставщика во всех случаях и при любых потребностях без проведения конкурентных процедур; независимо от наличия конкурентного рынка создают возможность привлечения исполнителя без проведения торгов (например, конкурса/аукциона), что, в свою очередь, может привести к дискриминации и ограничению конкуренции.

При этом, указание в Положении о закупках АО «Омск РТС» на иные способы закупки не свидетельствует об отсутствии нарушений со стороны Общества, поскольку сам факт допустимости закупки у единственного поставщика на конкурентном рынке без каких-либо ограничений является неправомерным.

Для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконтурных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы). Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры (аналогичная правовая позиция содержится в обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденным Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.05.2018).

Кроме того, как следует из представленных Обществом документов, между АО «Омск РТС» и ООО «Газпромнефть – Региональные продажи» заключались договоры поставки нефтепродуктов по итогам закупок способом «у единственного поставщика», а именно:

– закупка № 31604548837 (договор поставки № 03.104.742.16 от 22.12.2016);

– закупка № 31705545715 (договор поставки № 03.104.525.17 от 16.08.2017).

Согласно пункту 1.1 договора поставки № 03.104.742.16 от 22.12.2016 ООО «Газпромнефть – Региональные продажи» (далее – Поставщик) обязуется поставить для нужд АО «ТГК-11» (далее – Покупатель), а Покупатель принять и оплатить свободную от прав третьих лиц продукцию (дизельное топливо для бульдозерной и тракторной техники) в соответствии с номенклатурой (ассортиментом), количеством, и в сроки:

– топливо дизельное летнее А-55 (ДТ-А-К5) – 17,7 тонн;

– топливо дизельное зимнее ДТ-З-К5 минус 32 – 12,9 тонн.

В соответствии с пунктом 3.1 договора № 03.104.742.16 от 22.12.2016 общая сумма по договору не может превышать 1 160 659 рублей 55 копеек, в том числе НДС по ставке 18% – 177 049 рублей 76 копеек.

Пунктом 5.3 договора № 03.104.742.16 от 22.12.2016 определен способ доставки продукции – автомобильным транспортом Поставщика до склада Покупателя, расположенного по адресу СП «ТЭЦ-2» – г. Омск, ул. Уральская, д. 2.

В соответствии с пунктом 9.1 договора № 03.104.742.16 от 22.12.2016 договор вступил в силу с момента его заключения и действует по 31.12.2017.

Согласно пункту 1.1 договора поставки № 03.104.525.17 от 16.08.2017 ООО «Газпромнефть – Региональные продажи» (далее – Поставщик) в порядке и на условиях, определенных договором, обязуется передать в собственность АО «Омск РТС» (далее – Покупатель) для нужд АО «Омск РТС» нефтепродукты: мазут топочный ТКМ-16 (далее – Продукция), а Покупатель обязуется принимать Продукцию и оплачивать ее стоимость Поставщику.

Общее количество продукции, поставляемое в рамках договора составляет 285 тонн. Указанный объем определен из действующей на момент заключения договорной цены, не является фиксированным, может быть изменен при изменении при изменении отпускной цены на фактически отгруженную продукцию, в пределах общей суммы договора, указанной в пункте 4.1 настоящего договора.

В соответствии с пунктом 4.1 договора поставки № 03.104.525.17 от 16.08.2017 общая сумма договора, включая услуги, предусмотренные пунктом 1.3 договора, не может превышать 2 523 924 рубля 77 копеек, в том числе НДС 18% – 385 005 рублей 47 копеек.

Срок передачи, количество Продукции, пункт отгрузки Продукции, способ перевозки (железнодорожный, автомобильный транспорт), определяются сторонами в отгрузочных разнарядках (пункт 1.2 договора поставки № 03.104.525.17 от 16.08.2017).

В соответствии с пунктом 8.1 договора поставки № 03.104.525.17 от 16.08.2017 договор вступает в силу с момента его заключения и действует по 31.03.2018 включительно.

В приложении № 1 договора поставки № 03.104.525.17 от 16.08.2017 стороны согласовали пункты отгрузки продукции железнодорожным транспортом (АО «Газпромнефть-Омский НПЗ» – Комбинатская, Зап-Сиб. ж/д).

Как указывалось выше, Общество обосновало осуществление вышеуказанных закупок неконкурентным способом тем, что они были предусмотрены планом закупок АО «Омск РТС» на 2017 год, а также целях эффективного использования денежных средств Общества.

Вместе с тем, Омское УФАС России полагает, что указанный способ закупки нефтепродуктов (мазут, дизельное топливо) противоречит принципам, установленным частью 1 статьи 3 Закона о закупках (в частности пункту 2), поскольку может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции. ООО «Газпромнефть – Региональные продажи» получает необоснованные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, а другим хозяйствующим субъектам создаются препятствия к допуску на товарный рынок.

Рынок поставки мазута топочного и дизельного топлива является конкурентным и не ограничивается географическими границами Омской области.

При наличии на рынке различных поставщиков мазута, дизельного топлива, способных



осуществить поставку требуемого Заказчиком объема продукции, Заказчик фактически создал условия, при которых необоснованно ограничено право производителей, поставщиков принять участие в закупке на конкурентной основе, что ставит их в неравное положение и ограничивает количество участников закупки.

Означенное подтверждается также следующим.

В рамках рассмотрения дела № 05-04/39-2017 Омским УФАС России определением об отложении рассмотрения дела от 06.03.2018 у ПАО «Газпром нефть» были запрошены сведения о хозяйствующих субъектах, с которыми в период с декабря 2016 года по август 2017 года (включительно) имелись действующие договоры поставки нефтепродуктов производства ОАО «Газпромнефть-ОНПЗ» (мазут топочный ТКМ-16, топливо дизельное летнее Л-55 (ДТ-Л-К5), топливо дизельное зимнее ДТ-З-К5 минус 32).

На основании представленных сведений ПАО «Газпром нефть» Омским УФАС России в адрес хозяйствующих субъектов был направлен запрос от 19.03.2017 № 05-2271 о представлении информации.

Из представленных сведений следует, что ряд хозяйствующих субъектов выразили заинтересованность в участии конкурентных закупках на поставку нефтепродуктов (мазут, дизельное топливо), в случае их проведения АО «Омск РТС». Также хозяйствующие субъекты полагают, что осуществление АО «Омск РТС» закупок нефтепродуктов (мазут, дизельное топливо) у единственного поставщика является фактором, который может привести к ограничению конкуренции среди потенциальных участников закупок, проводимых АО «Омск РТС», которые должны были быть проведены иными способами (например, запрос котировок, аукцион и другие конкурентные способы).

Кроме того, в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда от 29.11.2011 по делу № А66-7056/2010 разъяснено, что в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, Омским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции при закупках АО «Омск РТС» мазута топочного и дизельного топлива способом «у единственного поставщика», по результатам которого установлено следующее.

1. Временной интервал исследования определён периодом с 22.12.2016 по 21.03.2018.
2. Предмет закупок: дизельное топливо (договор № 03.104.742.16 от 22.12.2016) и мазут топочный (договор № 03.104.525.17 от 16.08.2017).

Действия АО «Омск РТС» в нарушение части 1 статьи 2, части 1 статьи 3 Закона о закупках могли привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, поскольку Общество заключило договоры поставки для удовлетворения собственных потребностей без проведения конкурентных процедур (торгов (конкурса, аукциона), запроса котировок, запроса предложений, иным способом), в результате чего были нарушены права потенциальных участников закупки.

Учитывая изложенное, действия АО «Омск РТС», выразившиеся в выборе способа закупки «у единственного поставщика» и тем самым создании преимущественных условий для деятельности ООО «Газпромнефть – Региональные продажи» на товарных рынках поставки мазута топочного и дизельного топлива, свидетельствуют о наличии признаков нарушения

статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Разрешая вопрос о выдаче АО «Омск РТС» предписания об устранении нарушений статьи 17 Закона о защите конкуренции, Комиссия отмечает, что срок действия договоров поставки № 03.104.742.16 от 22.12.2016, № 03.104.525.17 от 16.08.2017 истек.

Между тем, как установлено Комиссией, в феврале 2018 АО «Омск РТС» проведена закупка нефтепродуктов (дизельного топлива) (извещение № 31806277855) способом «у единственного поставщика» на общую сумму 1 272119,60 руб. По итогам проведения закупки заключен договор № 03.115.100.18 от 02.02.2018 с ООО «Газпромнефть-Региональные продажи».

Пунктом 5.3 договора № 03.115.100.18 от 02.02.2018 определен способ доставки продукции – автомобильным транспортом Поставщика до склада Покупателя, расположенного по адресу СП «ТЭЦ-2» – г. Омск, ул. Уральская, д. 2.

Учитывая, что договор № 03.115.100.18 от 02.02.2018 заключен по аналогичным основаниям, что и договоры поставки № 03.104.742.16 от 22.12.2016, № 03.104.525.17 от 16.08.2017, то действия АО «Омск РТС» по заключению означенного договора также нарушают статью 17 Закона о защите конкуренции.

Учитывая положения части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, отсутствуют основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### РЕШИЛА:

1. Признать действия АО «Омск РТС» (ИНН 5503249258, ул. Партизанская, д. 10, г. Омск, 644037), выразившиеся в заключении с ООО «Газпромнефть – Региональные продажи» договоров поставки мазута топочного и дизельного топлива способом закупки «у единственного поставщика», нарушающими часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Оснований для прекращения рассмотрения дела № 05-04/39-2017, предусмотренных статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не имеется.

3. Выдать АО «Омск РТС» предписание:

– о совершении действий, направленных на расторжение договора от 02.02.2018 № 03.115.100.18;

– о недопущении необоснованного выбора способа закупки «у единственного поставщика» при осуществлении закупок мазута топочного и дизельного топлива способом;

– о внесении изменений в Положение о порядке проведения регламентированных закупок товаров, работ, услуг АО «Омск РТС» путем исключения из Положения о закупках подпунктов 46.1.1 и 46.1.3.11.

Согласно части 1 статьи 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>