

1. ООО «ЕКА-Процессинг»

121099, Москва, Новинский бульвар, д. 17

2. ФГУП «ВГТРК»

125124, Москва, ул. 5-я Ямского поля, д. 19/21

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-17-1817/77-16 о нарушении

антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена «10» марта 2017 г.

В полном объёме решение изготовлено «24» марта 2017 г. г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела №1-17-1817/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия)

рассмотрев дело 1-17-1817/77-16, возбуждённое по признакам нарушения ФГУП «ВГТРК» (адрес: 125040, Москва, 5-я ул. Ямского Поля, д. 19-21) части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), при проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку нефтепродуктов (бензин АИ-92, АИ-95, дизельное топливо) с использованием электронных карт в автоматизированном режиме без операторов (реестровый № 31603659061) (далее - Закупка),

при участии в заседании:

от заказчика - ФГУП «ВГТРК» (далее - Заказчик)

от заявителя - ООО «ЕКА-Процессинг» (далее - Заявитель)

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя (вх. от 27.05.2016 № 20557) на действия Заказчика при проведении Закупки.

06.06.2016 комиссия Московского УФАС России рассмотрела указанную жалобу в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции и вынесла решение по делу № 1-00-969/77-16, согласно которому жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении Закупки решением Комиссии оставлена без рассмотрения, в связи с тем, что Заявитель не подавал заявку на участие в Закупке.

Вместе с тем, Комиссией Московского УФАС России, рассматривавшей жалобу в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции было принято решение о передаче материалов дела в ответственное структурное подразделение Московского УФАС России для установления наличия либо отсутствия признаков нарушения антимонопольных требований к торгам, установленных статьей 17 Закона о защите конкуренции.

Приказом от 31.01.2017 № 15 возбуждено дело № 1-17-1817/77-16 по признакам нарушения ФГУП «ВГТРК» части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившемся в необоснованном установлении в Закупочной документации требования об осуществлении участниками Закупки поставки нефтепродуктов с использованием электронных топливных карт через внешний терминал без участия оператора (принцип банкомата) на не менее чем 70 АЗС по городу Москве и на не менее чем 10 АЗС в Московской области.

10.02.2017, перед окончанием рассмотрения дела №1-17-1817/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссией было принято заключение об обстоятельствах дела. Указанное заключение было направлено сторонам 15.02.2017 (исх. № ИШ/7437).

На заключение об обстоятельствах дела № 1-17-1817/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства Заказчиком представлены письменные возражения.

Согласно письменным пояснениям Заказчика, договоры на реализацию автомобильного топлива с использованием топливных карт, в том числе в безоператорном режиме, могут заключаться как непосредственно с топливными компаниями, так и с компаниями - процессинговыми операторами, разрабатывающими топливные карты, которые могут использоваться на автозаправочных станциях, принадлежащих различным лицам. При этом, на рынке присутствует значительное количество хозяйствующих субъектов, не являющихся нефтегазовыми компаниями, и оказывающих услуги по отпуску топлива в безоператорном режиме с использованием топливных карт. Кроме того, ФГУП «ВГТРК» не владеет информацией о количестве АЗС, принадлежащих компаниям, оказывающих услуги по предмету Закупки.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что Заказчиком в подтверждение доводов, приведенных в письменных пояснениях, не представлено каких-либо доказательств.

Таким образом, доводы Заказчика о наличии на рынке компаний, соответствующих установленному Закупочной документацией требованию, не находят подтверждения.

Комиссия, проведя документальный анализ представленных документов и сведений, установила следующее.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки на участие в закупке.

Согласно пункту 9 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе, требования к участникам закупки и перечень документов, представляемых участниками закупки для подтверждения их соответствия установленным требованиям.

Согласно части 1 статьи 8.1 Положения о закупках Закупочная документация должна содержать следующие сведения и требования, в том числе, требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара, работы, услуги, к размерам, упаковке, отгрузке товара, к результатам работы, установленные Предприятием, а с 01.07.2016 также предусмотренные техническими регламентами в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иные требования, связанные с определением соответствия Продукции потребностям Предприятия.

В соответствии с условиями Закупочной документации участникам Закупки в составе заявки необходимо представить, в том числе, техническое предложение.

Согласно Техническому заданию Закупочной документации указано, что к поставке требуются марки топлива АИ-92, АИ-95, Дизельное топливо.

Техническим заданием Закупочной документации установлены следующие требования: формат карт - электронная топливная карта с встроенным микропроцессором (ЧИП), с персональным ПИН-кодом, с дистанционным управлением: поставка осуществляется с использованием электронных топливных карт (далее «Карта») через внешний терминал без участия оператора (принцип-банкомата); количество автоматизированных АЗС, производящих отпуск топлива в режиме без операторов должно быть не менее 70 (семидесяти) единиц на территории г. Москвы и не менее 10 (десяти) в Московской области. В ходе заседания Комиссии от 06.06.2016 Заявитель пояснял, что электронными топливными картами, работающими через внешний терминал без участия оператора (по принципу банкомата) на не менее чем 70 АЗС по г. Москве и на не менее чем 10 АЗС в Московской области, обладает только одна компания - ООО «ЭЛ-Контракт».

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок от 25.05.2016 № 1/25.05/4000 на участие в Закупке было подано две заявки: ООО «ЭЛ-Контракт» и ООО «ЦПК».

Однако заявка ООО «ЦПК» не допущена до участия в Закупке из-за несоответствия заявленным в Техническом задании Закупочной документации требованиям, а именно:

-несоответствие одному из обязательных условий поставки товаров. Поставка осуществляется с использованием электронных топливных карт через внешний терминал без участия оператора (принцип банкомата).

Таким образом, единственным участником Закупки было признано ООО «ЭЛ-Контракт», с которым заключен договор от 01.07.2016 № 1-010716/4010-20/2355.

На основании вышеуказанного протокола представляется возможным сделать вывод о том, что установление требования в Закупочной документации по поставке нефтепродуктов с использованием электронных топливных карт через внешний терминал без участия оператора (принцип банкомата) на не менее чем 70 АЗС по г. Москве и на не менее чем 10 АЗС в Московской области создает необоснованное препятствие для участия в Закупке, и привело к отклонению заявки ООО «ЦПК», в связи с чем, к участию в Закупке была допущена всего одна заявка ООО «ЭЛ-Контракт».

Вместе с тем, часть 1 статья 17 Закона о защите конкуренции устанавливает, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

По мнению Комиссии, установление требования по поставке нефтепродуктов с использованием электронных топливных карт через внешний терминал без участия оператора (принцип банкомата) на не менее чем 70 АЗС по г. Москве и на не менее чем 10 АЗС в Московской области содержит признаки нарушения части 1 статья 17 Закона о защите конкуренции в связи с возможным ограничением круга лиц, способных участвовать в Закупке.

В рамках заседания Комиссии представители ФГУП «ВГТРК» с доводами заявления не согласились, отметив, в том числе, письменно, что данное требование было установлено в Закупочной документации с целью осуществления контроля водителей, управляющих транспортным средством, а именно:

1. водитель не тратил время, находясь в очереди к оператору АЗС;
2. водитель не мог продать нефтепродукты непосредственно оператору АЗС, вступив с ним в противоправный сговор, и получить от него наличные деньги;
3. иметь возможность дистанционно управлять картой (введение или снятие запретов, изменение вида топлива, установка или снятие суточных или месячных лимитов);
4. иметь возможность оперативно получать информацию о заправках принадлежащего ему автотранспорта и о произведенных расходах, получать подробную отчетность по каждой карте;
5. иметь возможность производить ежедневный мониторинг случаев превышения прогнозируемого уровня расхода топлива.

Все изложенные преимущества, обеспечиваемые посредством использования технологических решений с использованием электронных карт в автоматизированном режиме, существенным образом повышают экономическую эффективность расходования денежных средств на оплату топлива для автопарка заказчика.

В случае, когда оплата и отпуск топлива производится через оператора АЗС, имеют место негативные факты, обусловленные человеческим фактором, приводящие к перерасходу денежных средств Заказчика, а именно:

- 1). недолив топлива;
- 2). сговор оператора АЗС и водителя.

Требование о количестве АЗС, производящих отпуск топлива на не менее чем 70 АЗС на территории города Москвы и не менее 10 АЗС по Московской области также является экономически обоснованным для Заказчика, так как деятельность Заказчика, связанная с телерадиовещанием, производством и распространением телерадиопрограмм, производством и распространением кино-, видео- и аудиопродукции, организации телерадиотрансляций с места событий и др., требует обеспечения постоянного (круглосуточного) оперативного передвижения корреспондентов, съемочных групп, передвижных телевизионных станций по Москве и Московской области.

Автопарк Заказчика составляет более 300 автотранспортных средств, постоянно эксплуатируемых в целях обеспечения деятельности Заказчика.

На основании чего, Заказчиком установлено требования к количеству АЗС, производящих отпуск топлива на территории города Москвы и Московской области.

Однако, вышеуказанные доводы представителей Заказчика подлежат отклонению

со стороны Комиссии, ввиду того, что Заказчиком установлены требования, которые ведут к необоснованному ограничению конкуренции.

В рамках рассмотрения данного дела, Московским УФАС России были сделаны запросы в адрес крупнейших нефтегазовых компаний (ПАО «ЛУКОЙЛ», ПАО АНК «Башнефть», ОАО «ТНК-ВР Холдинг», ПАО «Газпром нефть», ПАО «НК «Роснефть»), владеющих АЗС на территории Москвы и Московской области с целью получения информации о наличии у указанных компаний АЗС, на которых осуществляется отпуск нефтепродуктов с использованием электронных топливных карт через внешний терминал без участия оператора.

Согласно полученным ответам, необходимого количества АЗС, а именно, не менее 70 (семидесяти) единиц на территории города Москвы и не менее 10 (десяти) в Московской области, на которых осуществляется отпуск нефтепродуктов с использованием электронных топливных карт через внешний терминал без участия оператора, ни у одной из вышеуказанных нефтегазовых компаний не имеется.

Анализ вышеуказанных сведений позволяет сделать вывод о недоказанности со стороны Заказчика наличия на соответствующем товарном рынке продавцов топлива, осуществляющих отпуск топлива через внешний терминал без участия оператора на не менее чем 70 АЗС на территории города Москвы и не менее 10 АЗС по Московской области.

Данное обстоятельство позволяет сделать вывод об отсутствии на соответствующем товарном рынке поставщика, способного в качестве самостоятельного участника, без привлечения соисполнителей, оказать услуги по договору, заключенному по итогам Закупки.

Указанный вывод подтверждается протоколом рассмотрения и оценки заявок от 25.05.2016 № 1/25.05/4000, согласно которому единственным участником Закупки является лицо, не являющееся нефтегазовой компанией и не осуществляющее продажу нефтепродуктов, а осуществляющее поставку топливных карт, работающих в безоператорном режиме на АЗС по городу Москве и Московской области.

При этом, доказательств того, что на рынке есть участники, помимо ООО «Эл-Контракт», осуществляющие отпуск топлива без участия оператора на не менее 70 (семидесяти) АЗС на территории города Москвы и не менее 10 (десяти) АЗС в Московской области, Заказчиком не представлено.

Ввиду вышеизложенного, Комиссия отмечает о наличии в действиях ответчика нарушений требований части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении Закупки.

Руководствуясь статьей 23, статьей 39, статьей 40, частями 1-3 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Оснований для прекращения рассмотрения дела не установлено.
2. Признать в действиях ФГУП «ВГТРК» (адрес: 125040, Москва, 5-я ул. Ямского Поля, д. 19-21) нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении Закупки.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении допущенных нарушений ФГУП «ВГТРК» (адрес: 125040, Москва, 5-я ул. Ямского Поля, д. 19-21) не выдавать, так как по предмету Закупки заключен договор от 01.07.2016 № 1-010716/4010-20/2355.