

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 15/А-17-2018 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Резолютивная часть решения оглашена «15» августа 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «27» августа 2018 г. г. Кемерово, ул.
Ноградская, 5

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

Председателя Комиссии: <...> – <...>;

Членов Комиссии: <...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>,

в присутствии:

- <...> – представителя ГАУ КО «ЦП ССК» (по доверенности);

- <...> – представителя ГАУ КО «ЦП ССК» (по доверенности);

- <...> – представителя ООО «Перекресток Ойл» (по доверенности),

рассмотрев дело № 15/А-17-2018, возбужденное по признакам нарушения
Государственным автономным учреждением Кемеровской области «Центр
подготовки спортивных сборных команд» (650070, Кемеровская область, Кемерово,
ул. Тухачевского, д. 19; ОГРН 1034205016515, ИНН 4207023146, создание
юридического лица до 01.07.2002 г., дата регистрации юридического лица
26.12.2002 г.) ч. 1, п. 2 ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О
защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления (вх. № 704 от 07.02.2018 г.) ООО
«Перекресток Ойл» Приказом Кемеровского УФАС России 07.05.2018 г. № 71
возбуждено дело № 15/А-17-2018 по признакам нарушения Государственного
автономного учреждения Кемеровской области «Центр подготовки спортивных
сборных команд» (далее – ГАУ КО «ЦП ССК») ч. 1, п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите
конкуренции, выразившегося в ограничении конкуренции при проведении запроса
предложений в электронной форме на поставку автомобильного топлива (Закупка
№ 31806032921), а также в создании участнику запроса предложений ООО
«Газпромнефть-Корпоративные продажи» преимущественных условий участия в
закупке, которое в итоге было признано победителем запроса предложений.

Определением от 11.05.2018 г. (исх. № 03/4481 от 14.05.2018 г.) рассмотрение дела

№ 15/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 06.06.2018 г.

06.06.2018 г. на заседание Комиссии явились представители ГАУ «ЦП ССК» и ООО «Перекресток Ойл».

Заслушав представителей, изучив материалы дела № 15/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия пришла к выводу, что для полного и всестороннего рассмотрения дела необходимо истребование дополнительных доказательств.

Определением от 06.06.2018 г. (исх. № 03/5564-1 от 08.06.2018 г.) рассмотрение дела № 15/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 17.07.2018 г.

17.07.2018 г. на заседание Комиссии явились представители ГАУ «ЦП ССК» и ООО «Перекресток Ойл».

Заслушав представителей, изучив материалы дела, в том числе сведения, истребованные у ГАУ «ЦП ССК», Комиссия приняла решение об отложении рассмотрения дела № 15/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Определением от 17.07.2018 г. (исх. № 03/7170 от 23.07.2018 г.) рассмотрение дела № 15/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 15.08.2018 г.

В соответствии с ч. 4 ст. 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссией изготовлено и направлено в адрес лиц, участвующих в рассмотрении в деле № 15/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства заключение об обстоятельствах дела (исх. № 03/7277 от 24.07.2018 г.).

15.08.2018 г. на заседание Комиссии явились представители ГАУ КО «ЦП ССК» и ООО «Перекресток Ойл».

ГАУ КО «ЦП ССК» представило письменные пояснения в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела № 15/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № 03/7277 от 24.07.2018 г.).

Представители ГАУ КО «ЦП ССК» на заседании Комиссии просили дело № 15/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства прекратить.

Представитель ООО «Перекресток Ойл» на заседании Комиссии в полном объеме поддержал выводы Комиссии, изложенные в заключении об обстоятельствах дела № 15/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. № 03/7277 от 24.07.2018 г.).

Исследовав пояснения, представленные ГАУ КО «ЦП ССК», заслушав представителей сторон, изучив материалы дела № 15/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия приходит к следующим выводам:

Решением Наблюдательного совета ГАУ КО «ЦП ССК» (Протокол № 4 от 05.04.2017 г.) утверждено Положение о закупке товаров работ, услуг ГАУ КО «ЦП ССК» (далее –

Положение о закупке).

22.01.2018 г. ГАУ КО «ЦП ССК» в Единой информационной системе в сфере закупок в сети Интернет (далее – ЕИС) было размещено извещение о проведении запроса предложений в электронной форме на поставку автомобильного топлива (Закупка № 31806032921). Срок предоставления заявок от участников до 26.01.2018 г. Дата и время рассмотрения заявок 29.01.2018 г. Начальная максимальная цена договора 896 000 рублей.

25.01.2018 г. ГАУ КО «ЦП ССК» в ЕИС было размещено измененное извещение о проведении запроса предложений в электронной форме на поставку автомобильного топлива, в связи с чем был продлен срок подачи заявок от участников до 31.01.2018 г. Дата и время рассмотрения заявок 31.01.2018 г.

Также ГАУ КО «ЦП ССК» в ЕИС были размещены информационная карта, документация запроса предложений в электронной форме (далее – Документация о закупке), анкета участника, форма заявки участника, техническое задание, проект договора перечень изменений от 25.01.2018 г.

Согласно Документации о закупке предметом закупки является поставка автомобильных бензинов марок АИ-92, АИ-95 и дизельного топлива (ДТ) по лимитным пластиковым картам безналичного обслуживания на АЗС в течение 8 месяцев 2018 г., начиная с февраля 2018 г., в объеме 22 012 л (АИ-92 8 061 л, АИ-95 11 267 л, ДТ 2 684 л).

Место поставки автомобильных бензинов и ДТ: АЗС в г. Кемерово-Кемеровской области, г. Омск-Омская область, г. Новосибирск-Новосибирская область, г. Томск-Томская область, г. Красноярск-Красноярский край, Алтайский край (всего 6 регионов) в соответствии с техническим заданием.

Согласно пп. 2 п. 2.5 Документации о закупке критерии оценки, максимальное количество баллов, порядок присвоения баллов сведены в следующую таблицу:

Критерий Максимальное количество баллов Результат

ранжирования Присваиваемое количество баллов

Наличие АЗС

50 250-300 50

100-250 30

50-100 20

0-50 10

Ценовой 30 1 30

2 20

3 10

4 и более 0

Наличие на АЗС АИ-95, АИ-92 и ДТ 20 200 и выше 20

100-200 20

0-100 10

Согласно извещению запрос предложение проводился с использованием функционала электронной торговой площадки Otc-tender.

В установленный срок на участие в запросе предложений было подано две заявки: ООО «Газпромнефть-Корпоративные продажи» (далее также – Газпромнефть) с ценовым предложением 896 000 рублей (25.01.2018 г., 06 часов 32 минуты, МСК) и ООО «Перекресток Ойл» с ценовым предложением 852 257,60 рублей (30.01.2018 г., 13 часов 48 минут, МСК).

Приказом директора ГАУ КО «ЦП ССК» от 09.01.2018 г. № 8а создана закупочная комиссия учреждения (далее – Закупочная комиссия).

Согласно Протоколу открытия доступа № 4 от 31.01.2018 г. к дальнейшему участию в запросе предложений допущены обе заявки.

В соответствии Протоколом рассмотрения заявок запроса предложений в электронной форме № 5 от 31.05.2018 г. была проведена оценка и сопоставление указанных заявок.

В результате оценки заявка Газпромнефть по критерию «наличие АЗС» получила 50 баллов, по критерию «цена договора» получила 20 баллов, по критерию «наличие на АЗС бензинов АИ-92, АИ-95, ДТ» – 20 баллов. Итоговое количество 90 баллов.

Заявка ООО «Перекресток Ойл» по критерию «наличие АЗС получило» 30 баллов по критерию «цена договора» получила 30 баллов, по критерию «наличие на АЗС бензинов АИ-92, АИ-95, ДТ – 20 баллов. Итоговое количество 80 баллов.

Согласно Протоколу подведения итогов запроса предложений в электронной форме № 6 от 31.01.2018 г. по результатам рассмотрения заявок участков запроса предложений, заявке Газпромнефть был присвоен 1 номер <...> Закупочной комиссией было принято решение заключить договор с Газпромнефть.

Вместе с тем ООО «Перекресток Ойл», обращаясь в антимонопольный орган, пояснило, что установление критерия оценки заявок участников по общему количеству АЗС без какого-либо учета фактического покрытия сетью АЗС вышеуказанных регионов, а также установления максимального веса по данному критерию (50 баллов) (выше ценового критерия), с учетом наличия сведений о количестве АЗС поставщиков нефтепродуктов в открытом доступе, ограничило потенциальную конкуренцию и необоснованно создало участнику запроса предложений Газпромнефть преимущественные условия участия в Закупке.

В результате рассмотрения дела № 15/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией установлено, что порядок оценки заявок участников, указанный в Документации о закупке, разработан с нарушениями Положения о закупке и не основан на учете фактического снижения цены участником, что

ограничило (устранило) потенциальную конкуренцию по данному критерию.

Согласно разделу 4 Извещения начальная максимальная цена (далее – НМЦ) устанавливается методом сопоставимых рыночных цен на основании коммерческих предложений от вертикально-интегрированных компаний (ВИНК) Татнефть, Газпромнефть и РН-КАРТ. Цена на автомобильное топливо устанавливается в следующих размерах: АИ 92–38,90 рублей, АИ 95 – 41,75 рублей и дизельное топливо – 41,73 рублей (указывается цена за 1 (один) литр Товара, и включает все расходы Поставщика, рублей) для заправки транспортных средств на общую сумму 896 000 (восемьсот девяносто шесть тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС 18% 136 677,97 рублей.

Кемеровским УФАС России были запрошены у ГАУ КО «ЦП ССК» материалы указанных коммерческих предложений, а также имеющаяся переписка с хозяйствующими субъектами по вопросу определения НМЦ.

Однако согласно письму ГАУ КО «ЦП ССК», представленному в адрес Кемеровского УФАС России (вх. № 2305 от 13.04.2018 г.), учреждение факт получения коммерческих предложений опровергло, указав, что исследование цен на рынках автомобильных бензинов и дизельного топлива проводилось путем телефонного обзвона крупнейших поставщиков г. Кемерово с последующим выводом НМЦ, что, по мнению учреждения, не противоречит Федеральному закону от № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ услуг» (далее – Закон № 223-ФЗ).

Согласно п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

При этом из материалов дела № 15/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства следует, что ценовое предложение Газпромнефть составило 896 000 (восемьсот девяносто шесть тысяч), т. е. соответствует установленной НМЦ (цена участником вообще не была снижена).

Таким образом, участвуя в конкурентной процедуре запроса предложений Газпромнефть не сочло необходимым конкурировать с потенциальными участниками по данному критерию, по существу, будучи уверенным в победе в первую очередь по «ключевому» для него критерию «наличие АЗС».

С учетом порядка присвоения баллов по критерию «цена договора» (за первое место (наименьшую цену) присваивается 30 баллов, за второе – 20 баллов, за третье место – 10 баллов, за четвертое и последующее – 0 баллов), следует вывод, что количество баллов по данному критерию зависит только от числа участников запроса предложений (число которых с учетом ситуации сложившийся на товарном рынке моторного топлива не может превышать 3-4, поскольку всем требованиям запроса предложений могут по существу удовлетворять только крупные ВИНК (число которых и географическое присутствие в регионах заранее известно).

При этом присвоение баллов по ценовому критерию осуществляется без какого-либо учета величины снижения НМЦ участником запроса предложений.

Вместе с тем данный порядок ГАУ КО «ЦП ССК» установлен в прямом противоречии с требованиями собственного Положения о закупке (Приложение №1, п. «г» правил осуществления оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, запросе предложений), которые обязывают осуществлять присвоение количества баллов по ценовому критерию по формуле $(R_{ai} = ((A_{max} - A_i) / A_{max}) * 100)$.

Как видно, порядок присвоения количества баллов по ценовому критерию, установленный в Положении о закупке, напротив, обоснованно учитывает величину фактического снижения ценового предложения каждым из участников и не зависит от количества поданных заявок.

В связи с чем, установленный в нарушение требований Положения о закупке порядок присвоения баллов с учетом фактически известного и ограниченного круга потенциальных участников, позволил участнику Газпромнефть получить 20 баллов (близкое к максимальному количеству) по критерию «цена договора» даже в отсутствие снижения цены.

В свою очередь, величина фактического снижения ценового предложения ООО «Перекресток Ойл» (а также любое (возможное) дальнейшее снижение ООО «Перекресток Ойл» цены при подаче заявки) при подведении итогов не имела бы значения и не могла позволить ООО «Перекресток Ойл» при наличии двух заявок улучшить свое предложение по совокупности всех критериев при любом снижении цены (вплоть до нуля).

Также довод ГАУ КО «ЦП ССК», что в случае надлежащей оценки заявок участников по ценовому критерию в соответствии с Положением о закупке, а также в случае присвоения итогового количества баллов по соответствующему критерию, с учетом значимости (веса) критерия (путем умножения количества баллов по критерию на вес критерия), это не привело бы к выбору другого победителя, Комиссией отклонен, поскольку повторная оценка и сопоставление заявок участников произведена ГАУ КО «ЦП ССК» на основании поступивших заявок, которые были направлены в соответствии с ранее установленным порядком оценки заявок, в том числе по ценовому критерию, в связи с чем данный перерасчет некорректен.

Кроме того, данный факт не имеет отношения к выявленным нарушениям антимонопольного законодательства.

В случае, если бы Заказчиком в Документации о закупке был установлен порядок оценки заявок участников по ценовому критерию, а также установлена значимость критериев, заявки участников, в том числе ООО «Перекресток Ойл», как следует из пояснений представителя ООО «Перекресток Ойл», данных Комиссии, могли быть иными, с иными ценовыми предложениями, что могло повлиять на итоговый результат определения победителя.

Таким образом, установление в Документации о закупке порядка присвоения баллов по ценовому критерию ограничило потенциальную конкуренцию.

Также Комиссией установлено, что установление в Документации о закупке критерия оценки заявок участников по (валовому) количеству АЗС без учета какого-либо количества АЗС в пределах требуемого географического покрытия, которое, как следует из Документации о закупке (проекта договора) является

предметом закупки (именно фактическое покрытие АЗС должно наилучшим образом должно удовлетворять потребности Заказчика, а не валовое количество) ограничило конкуренцию, поскольку наилучшим образом потребности Заказчика мог обеспечить участник, располагающий меньшим количеством АЗС, но расположенных равномерно в пределах географического покрытия, предполагаемых разъездов учреждения.

Кроме того, Документацией о закупке было установлено максимальное присваиваемое количество баллов (50 баллов) по данному критерию, что определило выбор поставщика.

Согласно п. 36 Положения о закупке под запросом предложений понимается конкурентный способ закупки, при котором победителем запроса предложений, заявка которого в соответствии с критериями, указанными в документации о проведении запроса предложений, наилучшим образом соответствует установленным заказчиком требованиям к товарам, работам, услугам.

Вместе с тем установление критерия «наличие АЗС» (без указания количества конкретного АЗС в пределах требуемого географического покрытия), не позволяет Комиссии сделать вывод, каким образом будут выполнены требования п. 36 Положения о закупке, в части наилучшего соответствия установленным Заказчиком требований к товарам, работам, услугам. Соответствующих пояснений ГАУ КО «ЦП ССК» не представило.

Кемеровским УФАС России у ГАУ КО «ЦП ССК» были запрошены сведения, обосновывающие максимальное количество баллов по неценовым критериям, а также обосновывающие пороговые значения общего (валового) числа АЗС, при достижении которых участник получает по критерию «наличие АЗС» следующее большее число баллов.

Однако каких-либо обосновывающих сведений ГАУ КО «ЦП ССК» не представило, ограничившись общими указаниями на необходимость наличия у потенциального участника развитой сети АЗС в связи с необходимостью частых разъездов (спортсменов, тренеров, спортивных судей) по указанным регионам, а также указаниями на свободу установления критериев и присвоения максимального количества баллов, предоставленную заказчику Законом № 223-ФЗ, ссылаясь при этом на ошибки, допущенные при разработке Документации о закупке.

Так же ГАУ КО «ЦП ССК» не представило пояснений (доказательств) какое количество АЗС требуется Заказчику, в каких местах они должны быть расположены (покрытие, дистанция между АЗС либо иного), для наилучшего обеспечения выполнения услуг по договору поставки автомобильного топлива (Закупка № 31806032921).

Между тем, довод ГАУ КО «ЦП ССК» о том, что требования о наличии конкретного количества АЗС в пределах требуемого географического покрытия, являющегося предметом Закупки, было исключено в пользу валового количества АЗС с целью увеличения конкуренции, Комиссией был отклонен как необоснованный.

Таким образом, установление критерия оценки по валовому количеству АЗС (без указания количества конкретного АЗС в пределах требуемого географического покрытия) не позволяет сделать вывод о достижении Заказчиком наилучшего

соответствия установленным требованиям к предмету Закупки (что определяет цели запроса предложений согласно Положению о закупке).

Кроме того, установление вышеуказанного критерия с учетом ограниченного числа потенциальных участников и присвоения максимального количества баллов по данному критерию ограничивает конкуренцию.

Третий критерий «наличие на АЗС бензинов АИ-92, АИ-95, ДТ» по существу не являлся конкурентным, поскольку на всех АЗС участников, оцененных в первом критерии, имелись данные марки бензина и ДТ и на результат определения победителя влияния не оказал.

Также Комиссией дана правовая оценка следующим обстоятельствам:

ГАУ КО «ЦП ССК» представило в адрес Кемеровского УФАС России выписку из оценки заявок на участие в запросе предложений № 31806032921 «Поставка автомобильного бензина», согласно которой ООО «Перекресток Ойл» представило сведения о 239 АЗС (собственных и АЗС партнеров) для оказания учреждению услуг по договору, Газпромнефть представило сведения о 288 АЗС (данные сведения подтверждены заявками участников).

Таким образом, по критерию «наличие АЗС» заявке ООО «Перекресток-Ойл» было присвоено 30 баллов, а заявке Газпромнефть» 50 баллов, что с учетом вышеизложенного позволило ООО «Газпромнефть» победить по итогам запроса предложений.

Согласно документации о закупке при количестве АЗС от 100 до 250 участник запроса предложений получает 30 баллов, а при количестве АЗС от 250 до 300 – 50 баллов.

При этом Заказчиком при установлении порядка присвоения баллов по критерию «наличие АЗС» было пропущено присвоение 40 баллов. При достижении порогового значения 250 АЗС участник запроса предложения сразу получал 50 баллов.

В данном случае ООО «Перекресток-Ойл» с 239 АЗС получило 30 баллов, а Газпромнефть с 288 АЗС, минуя 40 баллов, сразу получило 50 баллов, что с учетом максимального количества баллов, присваиваемых по данному критерию, позволило Газпромнефть победить в запросе предложений.

Между тем, если бы заказчик не пропустил произвольно присвоение 40 баллов, заявки Газпромнефть и ООО «Перекресток-Ойл» в соответствии с разработанной ГАУ КО «ЦП ССК» Документации о закупке получили в итоге бы равное количество баллов.

Сведения о количестве АЗС у Газпромнефть и ООО «Перекресток-Ойл» имеются в открытом доступе в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, что позволяет установить преимущественные условия для конкретного участника.

Так ООО «Перекресток-Ойл» представило в адрес Кемеровского УФАС России (письмо вх. № 2984 от 03.05.2018 г.) доказательства размещения на официальном сайте общества в сети Интернет, расположенном по адресу <http://perekrestkoil.ru/>, сведений о наличии у ООО «Перекресток-Ойл», в том числе у партнеров общества

в указанных регионах 239 АЗС. Данная информация была размещена ООО «Перекресток-Ойл» задолго до публикации ГАУ КО «ЦП ССК» извещения о проведении запроса предложений (данные сведения подтверждены соответствующими скриншотами с официального сайта ООО «Перекресток Ойл», скриншотами кэшированных страниц данного сайта в базах данных крупнейших поисковых систем).

Кроме того, ООО «Перекресток-Ойл» утверждает, что данные могут быть получены из популярных картографических сервисов, таких как «Google maps», 2ГИС, а также на иных сторонних сайтах, указанных ООО «Перекресток Ойл» в письме.

Вместе с тем согласно ч. 1 ст. 1 Закона № 223-ФЗ целями регулирования настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 настоящей статьи (далее – заказчики), в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также – закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – положение о закупке).

На основании ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ 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 данном случае при разработке ГАУ КО «ЦП ССК» Документации о закупке, в части установления порядка присвоения баллов по критерию «цена договора», а также проведение заказчиком оценки предложений участников в соответствии с данным порядком осуществлены с существенным нарушением Положения о закупке ГАУ КО «ЦП ССК».

Кроме того, согласно Положению о закупке (п. 2 Приложения № 1) для применения правил осуществления оценки и сопоставления заявок на участие ГАУ КО «ЦП ССК» необходимо включить в документацию о запросе предложений один или несколько критериев, предусмотренных настоящими правилами, конкретизировать предмет оценки по данному критерию, установить требования к представлению документов, соответствующих предмету оценки и каждому критерию, а также установить значимость критериев.

Комиссией установлено, что в Документации о закупке значимость критериев в нарушение указанного пункта Положения о закупке Заказчиком не была установлена.

Довод ГАУ КО «ЦП ССК» о том, что указание в Документации о закупке максимального количества баллов, присваиваемого по соответствующему критерию и является указанием на значимость (вес) соответствующего критерия, Комиссией отклонен, поскольку из протокола оценки заявок видно, что баллы по соответствующему критерию Закупочной комиссией присвоены без учета значимости (веса) критерия.

В соответствии п. 2 ч. 3 ст. 3 Закона № 223-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг заказчик должен руководствоваться принципом равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Пункт 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) определяет конкуренцию как соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В результате проведенного анализа состояния конкуренции на товарных рынках автомобильных бензинов марок АИ-92, АИ-95 и ДТ Газпромнефть занимает доминирующее положение на товарном рынке розничной продажи через сеть АЗС «Газпромнефть», имеет наибольшее количество АЗС в Кемеровской области (согласно информации на официальном сайте АО «Газпромнефть-Новосибирск» (агент ООО «Газпромнефть-Центр»), расположенном в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <http://nsk.gazprom-neft.ru>, в настоящее время в активе АО «Газпромнефть-Новосибирск» 394 АЗС, расположенных в Новосибирской, Омской, Томской, Кемеровской, Иркутской областях, Красноярском и Алтайском краях, в республиках Алтай и Хакасия, также представлена информация по количеству АЗС в разрезе отдельных субъектов Сибирского Федерального округа.

На официальном сайте ПАО «Газпромнефть», расположенном в информационно-телекоммуникационной сети Интернет по адресу: <http://www.gazprom-neft.ru>, указана информация о 366 АЗС на территории Кемеровской, Томской, Омской, Новосибирской областей, Красноярского и Алтайского краев.

В результате анализа состояния конкуренции на товарных рынках автомобильных бензинов марок АИ-92, АИ-95 и ДТ Кемеровским УФАС России в Кемеровской области за 2017 г. установлено, что количество АЗС Газпромнефть (ВИНК ПАО «Газпром нефть») (91 АЗС), ООО «Перекресток Ойл» (68 АЗС), ООО «Кузбасский Деловой Союз» (ВИНК ПАО «ЛУКОЙЛ») (40 АЗС), ООО «Региональная компания Баррель» (30 АЗС), ООО «РН-Новосибирск-нефтепродукт» (ВИНК ПАО НК «Роснефть»). Также в результате анализа состояние конкуренции на товарных рынках автомобильных бензинов марок АИ-92, АИ-95 Кемеровским УФАС России было установлено, что доля АЗС на территории области трех ВИНК (Газпромнефть, ЛУКОЙЛ, НК Роснефть) составляет около 95 %.

Данная ситуация на розничном товарном рынке моторного топлива практически полностью соответствует ситуации в других регионах Сибирского Федерального округа.

В любом случае, Газпромнефть не имеет конкурентов по количеству АЗС с другими хозяйствующими субъектами в регионах Сибирского Федерального округа, где присутствует ВИНК Газпромнефть.

Газпромнефть входит в структуру ВИНК Газпромнефть и реализует товар через сеть АЗС «Газпромнефть», таким образом, имеет существенные конкурентные преимущества по отношению к другим возможным участникам розничного рынка автомобильных бензинов и ДТ.

На основании ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

При этом право Заказчика на проведение запроса предложений, в том числе на свободу установления критериев оценки, веса критериев и порядка проведения оценки и сопоставления заявок участников не может быть служить основанием для ограничения (устранения) конкуренции.

Кроме того, согласно п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

В данном случае условия проведения ГАУ КО «ЦП ССК» запроса предложений не позволили обеспечить свободу конкуренции участников, соблюсти принципы равноправия и целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ услуг (закупка за счет бюджетных средств была проведена вообще без снижения цены).

Установление ГАУ КО «ЦП ССК» в Документации о закупке критерия оценки, а также максимальное количество баллов присваиваемого по данному критерию, наличия сведений о количестве АЗС участников в открытых источниках, неприведение формулы для расчета количества баллов по ценовому критерию, предусмотренной Положением о закупке, ограничило круг потенциальных участников закупки, что нарушает требования ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, а также создает необоснованное преимущество участнику закупки Газпромнефть.

При этом единственный рыночный механизм, которым располагало ООО «Перекресток Ойл» (равно как и любой другой потенциальный участник закупки), как снижение цены, в результате установленного в нарушение Положения о закупке порядка присвоения баллов, фактически перестал быть конкурентным и влиять на итоговый результат.

Закупочной комиссией обе заявки были признаны полностью соответствующими требованиям Документации о закупке и техническому заданию, в том числе в отношении карты покрытия АЗС необходимых регионов, следовательно, в равной мере могли удовлетворить потребности заказчика.

Вместе с тем количество АЗС стало единственным конкурентным условием, в котором Газпромнефть заведомо имело существенное преимущество перед другими потенциальными участниками, о котором было известно Заказчику на этапе разработки Документации о закупке.

Чтобы конкурировать с Газпромнефть ООО «Перекресток-Ойл» следовало для участия в одной закупке строить (покупать) дополнительные АЗС, либо искать дополнительных партнеров и заключать с ними возмездные договоры, что не соответствует принципам экономической целесообразности осуществления предпринимательской деятельности и интересам ООО «Перекресток-Ойл», а также просто невозможно в условиях короткого срока с даты публикации извещения до даты подведения итогов запроса предложений.

Довод ГАУ КО «ЦП ССК», указанный в пояснениях на заключение об обстоятельствах деле № 15/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства о том, что учреждение реализует меры направленные на сокращение издержек путем выбора способа закупки (запрос предложений), учитывающего удобное, доступное в нужных направлениях расположение АЗС, опровергается материалами дела № 15/А-17-2017 о нарушении антимонопольного законодательства.

Во первых, предмет закупки (поставка автомобильных бензинов и ДТ по лимитным пластиковым картам безналичного обслуживания на АЗС в течение 8 месяцев 2018 г. в шести регионах Сибирского Федерального округа) был сформулирован как обязательное требование к участнику Закупки, подавая заявку на участие потенциальный поставщик соглашался в полном объеме с требованиями Документации о закупке и Технического задания в части соответствия предложения предмету закупки. В данном случае с учетом сложившегося товарного рынка Заказчиком могли быть применены любые другие конкурентные способы закупок, предусмотренные положением, которые также могли обеспечить соответствие требованиям Заказчика.

Во вторых, устанавливая в Документации о закупке критерии оценки, Заказчик, напротив, никак не учитывал необходимость удобного, доступного в нужных направлениях расположение АЗС в пределах нужного географического покрытия.

Таким образом, выбор способа закупки не оказал влияние на вышеуказанное сокращение издержек Заказчика.

Также Комиссией отклонен довод ГАУ КО «ЦП ССК», что снижение НМЦ повлекло бы за собой лишь уменьшение объемов закупаемого топлива, поскольку отпуск нефтепродуктов на всех АЗС производится по рыночным ценам.

С учетом того, что предметом Закупки является строго определенное количество нефтепродуктов (автомобильных бензинов и ДТ), участник Закупки соглашается с обязательством, предусмотренным предметом договора, в том числе в отношении объема поставки.

Между тем, в данном случае для обеспечения эффективной и конкурентной закупочной деятельности имеет значение не снижение НМЦ, а обеспечение конкуренции участников по ценовому критерию.

При этом разработанная Закупочная документация, в том числе с нарушением Положения о закупки, фактически ограничила (устранила) конкуренцию ценовому критерию оценки, в связи с чем победителю не было какой-либо необходимости снижать ценовое предложение для того, чтобы победить в запросе предложений.

Комиссия по рассмотрению дела № 15/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, сведения, письма, считает, доводы ответчика об отсутствии в его действиях нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в ограничении конкуренции при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку автомобильного топлива (Закупка № 31806032921) несостоятельными и приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ГАУ КО «ЦП ССК» как нарушение ч. 1 ст. 17, п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.

Оснований для выдачи ГАУ КО «ЦП ССК» предписания по делу № 15/А-17-2018 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией не установлено.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 - 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49, ч. 1, п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

Признать Государственное автономное учреждение Кемеровской области «Центр подготовки спортивных сборных команд» (650070, Кемеровская область, Кемерово, ул. Тухачевского, д. 19; ОГРН 1034205016515, ИНН 4207023146, создание юридического лица до 01.07.2002 г., дата регистрации юридического лица 26.12.2002 г.) нарушившим ч. 1, п. 2 ч. 1 ст. 17 Закона о защите конкуренции, выразившегося в ограничении конкуренции при проведении запроса предложений в электронной форме на поставку автомобильного топлива (Закупка № 31806032921), а также в создании участнику запроса предложений ООО «Газпромнефть-Корпоративные продажи» преимущественных условий участия в закупке, которое в итоге было признано победителем запроса предложений, путем:

- необоснованного установления критерия оценки заявок участников «наличие АЗС» (без указания количества конкретного АЗС в пределах требуемого географического покрытия, что является предметом закупки);

- установления порядка присвоения баллов заявке участника по критерию «цена договора» с нарушением требования Положения о закупке и не учитывающего величину фактического снижения ценового предложения участником;

- создания по совокупности критериев оценки преимущественных условий участия в запросе предложения ООО «Газпромнефть-Корпоративные продажи» с учетом наличия сведений о количестве АЗС поставщиков нефтепродуктов в открытом доступе.

Председатель Комиссии: <...>

Членов Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>