

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 01-17

г. Смоленск

Резолютивная часть решения оглашена 20.09.2017

Полный текст решения изготовлен 03.10.2017

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии: <...>, заместитель руководителя
Смоленского УФАС России;

<...>, заместитель руководителя - начальник
отдела контроля экономической
концентрации и естественных монополий
Смоленского УФАС России;

члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля закупок и
антимонопольного контроля органов власти
Смоленского УФАС России;

<...>, главный специалист-эксперт отдела
контроля закупок и антимонопольного
контроля органов власти Смоленского
УФАС России,

рассмотрев дело № 01-17, возбужденное по признакам нарушения Главным управлением Смоленской области по регулированию контрактной системы (214008, Смоленская область, г. Смоленск, площадь Ленина, д. 1, каб. 321; ИНН 6730076910; далее – Ответчик) пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося во включении в Типовые контракты на поставку горюче-смазочных материалов условий, предусматривающих наличие у поставщиков автозаправочных станций,

в присутствии представителя Ответчика – <...> (доверенность, паспорт),

У С Т А Н О В И Л А:

Смоленским УФАС России в ходе рассмотрения заявления ООО «АРГО», касающегося заключения между Главным управлением Смоленской области по регулированию контрактной системы, ОГБУЗ «Рославльская ЦРБ» и ООО «РН-Карт-Смоленск» на рынке поставки горюче-смазочных материалов антиконкурентного соглашения, были обнаружены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в действиях Ответчика по включению в типовые контракты на поставку горюче-смазочных материалов для обеспечения нужд Смоленской области отдельных условий. Такие типовые контракты утверждены приказом Главного управления Смоленской области по регулированию контрактной системы от 15.07.2016 № 44-ОД «Об утверждении Типовых контрактов на поставку горюче-смазочных материалов».

Руководствуясь требованиями статьи 39.1 Закона о защите конкуренции Смоленским УФАС России Ответчику было выдано предупреждение от 06.03.2017 № 696/03 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно предупреждению Ответчику необходимо было в сорокадневный срок внести изменения в типовые контракты на поставку горюче-смазочных материалов, утвержденные приказом от 15.07.2016 № 44-ОД, исключив из них условия, предусматривающие наличие у поставщиков автозаправочных станций, в том числе оснащённых специальным оборудованием для отпуска товара с использованием «электронных карт» (пункты 1.2, 3.3.2, 3.3.3, 3.3.6, 3.3.9, 4.2, 4.3, 4.4), и направить изменённые типовые контракты на поставку горюче-смазочных материалов в Департамент Смоленской области по информационным технологиям для обеспечения их размещения в информационной системе Смоленской области в сфере закупок.

Письмом Главного управления Смоленской области по регулированию контрактной системы от 24.04.2017 № 0478/01 Смоленское УФАС России было проинформировано о том, что приказом начальника Главного управления Смоленской области по регулированию контрактной системы от 19.04.2017 № 16-ОД были внесены соответствующие изменения в типовые контракты на поставку горюче-смазочных материалов, и что типовые контракты (с учетом внесённых изменений) направлены в Департамент Смоленской области по информационным технологиям для размещения в автоматизированной информационной системе государственных закупок Смоленской области (в разделе «Библиотека типовых контрактов»).

К указанному письму была приложена копия приказа Главного управления Смоленской области по регулированию контрактной системы от 19.04.2017 № 16-ОД «О внесении изменения в приказ Главного управления Смоленской области по регулированию контрактной системы от 02.02.2017 № 06-ОД», изучив который, Смоленское УФАС России пришло к выводу о том, что Ответчиком не выполнено предупреждение от 06.03.2017 № 696/03.

В связи с невыполнением Ответчиком предупреждения от 06.03.2017 № 696/03 в установленный срок и в соответствии с [частью 8 статьи 39.1](#) Закона о защите конкуренции издан приказ о возбуждении настоящего дела – приказ Смоленского УФАС России от 30.05.2017 № 88 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства».

Настоящее дело рассматривалось на заседаниях комиссии, состоявшихся 13.06.2017, 12.07.2017 и 20.09.2017.

Представитель Ответчика на заседаниях комиссии сообщил о несогласии с вменяемым нарушением антимонопольного законодательства, о необходимости областным заказчикам приобретать горюче-смазочные материалы по договорам поставки с выборкой товара на автозаправочных станциях поставщика. Сообщил, что условиями таких контрактов не ограничивается конкуренция на товарном рынке, наличие автозаправочных станций у поставщиков связано с потребностями заказчиков, так как они не имеют своих автозаправочных станций и им необходимо заправлять моторное топливо непосредственно в топливные баки служебного автотранспорта, рассматриваемые типовые контракты были разработаны Ответчиком с учётом мнения заказчиков, и ходатайствовал о привлечении к участию в деле одного из таких заказчиков.

Определением от 13.06.2017 к участию в рассмотрении настоящего дела комиссией было привлечено Областное государственное бюджетное автотранспортное учреждение Администрации Смоленской области (является одним из заказчиков, деятельность которого непосредственно связана с регулярными закупками горюче-смазочных материалов) в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах. Такие сведения были предоставлены учреждением письмом от 04.07.2017 № 200, а также представителями учреждения, присутствующими 12.07.2017 на заседании комиссии (протокол от 12.07.2017).

Рассмотрев имеющиеся в деле материалы, выслушав лиц, участвующих в деле, комиссия приходит к следующему.

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции данный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения: монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции данный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Согласно пункту 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, [действия в обход закона](#) с

противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения [конкуренции](#), а также злоупотребление [доминирующим положением](#) на рынке.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам (пункт 2).

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции под признаками ограничения конкуренции понимается сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

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.

В соответствии с частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции наряду с установленными [частью 1](#) данной статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные

фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Как следует из статьи 6 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ), контрактная система в сфере закупок основана, в том числе на принципе обеспечения конкуренции.

В соответствии со статьёй 8 Закона № 44-ФЗ контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям данного закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Постановлением Администрации Смоленской области от 21.04.2014 №297 утверждён порядок разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов для обеспечения нужд Смоленской области, а также случаи их применения (далее – Порядок № 297).

В соответствии с пунктом 2 Порядка № 297 типовые контракты, типовые условия контрактов разрабатываются органом исполнительной власти Смоленской области, уполномоченным на осуществление функций по обеспечению реализации государственной политики в сфере закупок для обеспечения нужд Смоленской области.

Таким уполномоченным органом является Ответчик согласно пункту 1.1 Положения об Управлении Главное управление Смоленской области по регулированию контрактной системы, утверждённого постановлением Администрации Смоленской области от 10.04.2014 № 253 (далее – Положение № 253).

В соответствии с пунктами 3 и 4 Порядка № 297 типовые контракты, типовые условия контрактов, разработанные в соответствии с пунктом 2 Порядка, визируются начальником Правового департамента Смоленской области (лицом, исполняющим его обязанности). Виза проставляется в нижней части оборотной стороны последнего листа типового контракта, типовых условий контракта и включает в себя инициалы, фамилию визирующего, его подпись и дату.

Завизированные типовые контракты, типовые условия утверждаются правовыми

актами уполномоченного органа.

Согласно пункту 8 Порядка № 297 утвержденные типовые контракты, типовые условия контрактов направляются уполномоченным органом в Департамент Смоленской области по информационным технологиям для обеспечения их размещения в информационной системе Смоленской области в сфере закупок.

Пунктом 10 Порядка № 297 определено, что типовые контракты подлежат применению органами исполнительной власти Смоленской области, областными государственными казенными учреждениями, заключающими государственные контракты от имени Смоленской области, и областными государственными бюджетными учреждениями при осуществлении закупок товара, работ, услуг, являющихся предметом типового контракта, за исключением закупок товаров, работ, услуг технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера.

Как следует из пункта 11 Порядка № 297, типовые контракты должны соответствовать требованиям Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Приказом Главного управления Смоленской области по регулированию контрактной системы от 15.07.2016 № 44-ОД «Об утверждении Типовых контрактов на поставку горюче-смазочных материалов» были утверждены типовые контракты на поставку горюче-смазочных материалов в зависимости от способа осуществления закупок и наличия условия об авансовом платеже.

Так, отдельными условиями данных типовых контрактов (пункты 1.2, 3.3.2, 3.3.3, 3.3.6, 3.3.9, 4.2, 4.3, 4.4) предусматривалось при поставке горюче-смазочных материалов наличие у поставщиков (участников закупки) автозаправочных станций (далее – АЗС), расположенных на отдельных территориях Смоленской области или в целом по области и оснащённых специальным оборудованием для отпуска товара с использованием «электронных карт».

В соответствии с частью 3 статьи 33 Закона № 44-ФЗ не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена данным законом.

Таким образом, согласно части 3 статьи 33 Закона № 44-ФЗ включение в документацию о закупке товара (поставка горюче-смазочных материалов) требований о наличии у участника такой закупки АЗС, и тем более, оснащённых специальным оборудованием для отпуска товара с использованием «электронных

карт», является неправомерным, и может привести к необоснованному ограничению числа участников закупок и ограничению доступа поставщиков горюче-смазочных материалов к участию в торгах при проведении конкретных торгов органами исполнительной власти Смоленской области, областными государственными казенными учреждениями, заключающими государственные контракты от имени Смоленской области, и областными государственными бюджетными учреждениями (далее – областные заказчики), что недопустимо в соответствии частью 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Учитывая, что отдельные условия типовых контрактов на поставку горюче-смазочных материалов (пункты 1.2, 3.3.2, 3.3.3, 3.3.6, 3.3.9, 4.2, 4.3, 4.4) противоречили требованиям Закона № 44-ФЗ, а областные заказчики в соответствии с пунктом 10 Порядка № 297 обязаны применять при размещении закупок на поставку горюче-смазочных материалов такие типовые контракты, Смоленское УФАС России в соответствии с требованиями статьи 39.1 Закона о защите конкуренции выдало Ответчику предупреждение от 06.03.2017 № 696/03 в целях исключения из типовых контрактов условий, предусматривающих наличие у поставщиков (участников закупки) автозаправочных станций, в том числе оснащённых специальным оборудованием для отпуска товара с использованием «электронных карт».

Письмом от 24.04.2017 № 0478/01 Ответчик проинформировал Смоленское УФАС России, что приказом начальника Главного управления Смоленской области по регулированию контрактной системы от 19.04.2017 № 16-ОД были внесены изменения в типовые контракты на поставку горюче-смазочных материалов (далее – Типовые контракты).

Из анализа условий Типовых контрактов следует, что Ответчиком были исключены из таких контрактов лишь условия, содержащие положения об оснащении АЗС поставщиков специальным оборудованием для отпуска товара с использованием «электронных карт».

Так, условия, предусматривающие наличие у поставщиков (участников закупки) автозаправочных станций, содержатся в следующих пунктах Типовых контрактов:

- пункт 1.2. Отпуск товара должен осуществляться на автозаправочных станциях (далее – АЗС);
- пункт 3.3.2. Поставщик обязан обеспечить гарантированный запас товара на АЗС;
- пункт 3.3.4. Поставщик обязан осуществлять отпуск товара на АЗС представителю заказчика (далее – получатель) с учетом графика работы АЗС;
- пункт 4.2. Место поставки товара: АЗС, расположенные в _____ Смоленской области (приложение № 2 к контракту);
- пункт 4.3. Приёмка товара осуществляется получателем непосредственно на АЗС в соответствии с наименованием, количеством, ассортиментом и иными характеристиками поставляемого товара, указанными в спецификации, а также другими условиями контракта и подтверждается выдачей чека терминала;
- пункт 4.6. Стороны ежемесячно до 10 числа месяца, следующего за месяцем поставки товара производят сверку поставленного через АЗС товара с составлением 2-х стороннего акта сверки по данным расчётного центра

поставщика. Акт сверки подготавливается и оформляется поставщиком и не позднее 12 числа месяца, следующего за месяцем поставки, направляется в адрес заказчика;

- пункт 4.9. Право собственности на товар, поставляемый по контракту, переходит от поставщика к заказчику в момент его приёмки на АЗС получателем;

- пункт 5.3. Экспертная организация проводит отбор проб товара на АЗС, которая произвела поставку товара получателю, а также отбор проб из топливного бака автотранспортного средства получателя по правилам ГОСТ 2517-2012.

Исходя из предмета контрактов, определённого пунктом 1.1 Типовых контрактов, следует, что такие контракты отвечают признакам договора поставки, и с учётом того, что поставка товара осуществляется для государственных нужд, к ним применяются положения параграфа 4 главы 30 раздела IV ГК РФ.

В соответствии с пунктом 2 статьи 525 ГК РФ к отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки ([статьи 506 - 522](#)), если иное не предусмотрено правилами 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.

Согласно пункту 2 статьи 42 Закона № 44-ФЗ в извещении об осуществлении закупки должна содержаться информация о таком существенном условии контракта как о месте доставки товара, являющегося предметом контракта.

В соответствии с пунктом 1 статьи 510 ГК РФ доставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки их транспортом, предусмотренным договором поставки, и на определённых в договоре условиях.

Следует отметить, что под местом доставки товара понимается конкретное место отгрузки (передачи) товаров заказчику, содержащее конкретный адрес, определённую удалённость от определённого места или иные координаты на местности. Такое условие должно оставаться неизменным в проекте контракта, и не может быть изменено заказчиком по предложению участника закупки (поставщика товара).

Пунктом 2 статьи 510 ГК РФ договором поставки может быть предусмотрено получение товаров покупателем (получателем) в месте нахождения поставщика (выборка товаров).

Однако в силу гарантий, предусмотренных статьёй 8 Конституции Российской Федерации, и специфики Закона № 44-ФЗ при закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, когда заказчик на начальной стадии определения поставщика товара не может и не должен обладать информацией о месте нахождения участника закупки (поставщика товара), положение пункта 2 статьи 510 ГК РФ о выборке товара не неприменимо заказчиками при осуществлении закупки посредством поставки товара.

Учитывая изложенное, довод представителя Ответчика о правомерности включения в рассматриваемые типовые контракты условий, связанных с выборкой товара заказчиками, является несостоятельным.

На заседании комиссии представители Областного государственного бюджетного автотранспортного учреждения Администрации Смоленской области сообщили, что при размещении закупок на поставку горюче-смазочных материалов учреждению требуются услуги АЗС для выполнения государственного задания на всей территории Смоленской области и за её пределами, так как собственных АЗС учреждение не имеет, а заправку моторным топливом служебного автотранспорта необходимо производить в топливные баки с использованием оборудования топливораздаточных колонок на АЗС. При осуществлении такой закупки учреждение использует в обязательном порядке рассматриваемые типовые контракты, так как это предписано областным правовым актом. Также сообщили, что учреждение для обоснования начальной (максимальной) цены контракта учитывает розничные цены на бензины и дизельное топливо, определяемые Департаментом экономического развития Смоленской области в ходе мониторинга цен.

Комиссией была проанализирована представленная письмом Областного государственного бюджетного автотранспортного учреждения Администрации Смоленской области от 04.07.2017 № 200 аукционная документация к аукциону № 0163200000317002688 (№ 1606-аэф/т) по поставке ГСМ для нужд ОГБАУ на предмет соответствия содержащегося в ней проекта контракта типовому проекту такого контракта, утверждённому приказом Ответчика от 19.04.2017 № 16-ОД.

Так, из информационной карты данной аукционной документации следует, что местом доставки товара являются АЗС, расположенные в г.Смоленске и во всех районах Смоленской области.

В пункте 4.2 проекта контракта, прилагаемого к аукционной документации, местом поставки товара является «АЗС, расположенные в _____ Смоленской области (приложение № 2 к контракту)». Данный пункт проекта контракта, как и все остальные, идентичны пунктам типового контракта, утверждённого приказом Ответчика от 19.04.2017 № 16-ОД.

Как следует из приложения №2 к контракту «Перечень АЗС, осуществляющих отпуск товара», и пояснений представителей учреждения, в этом приложении при подписании контракта с победителем аукциона указываются адреса АЗС, представленные поставщиком, что также подтверждается информацией, содержащейся на официальном сайте www.zakupki.gov.ru по данному аукциону.

Учитывая, что рассматриваемые типовые договоры отвечают признакам договора поставки, Смоленским УФАС России был проведён анализ конкурентной среды на товарном рынке мелкооптовой торговли горюче-смазочными материалами для нужд заказчиков (Обзор состояния конкурентной среды от 23.06.2017).

Так, в ходе проведения анализа конкурентной среды на товарном рынке мелкооптовой торговли горюче-смазочными материалами для нужд заказчиков было установлено, что на данном рынке на территории Смоленской области действуют более двадцати хозяйствующих субъектов, следовательно, исследуемый рынок является потенциально конкурентным. Действующие на рынке

хозяйствующие субъекты имеют различную степень оснащения производственными мощностями, в том числе в виде наличия (отсутствия) АЗС и специального оборудования.

Типовые контракты на поставку горюче-смазочных материалов, утверждённые приказом Ответчика от 19.04.2017 № 16-ОД, имеют в своем содержании обязательные требования об отпуске горюче-смазочных материалов на АЗС, то есть о наличии у поставщика АЗС. Такие требования ставят в неравные условия участников рассматриваемого рынка, так как хозяйствующие субъекты имеют различную степень оснащённости производственными мощностями и технологическим оборудованием. В свою очередь, для хозяйствующих субъектов, обладающих АЗС, создается преимущественное положение, приводящее к тому, что иные хозяйствующие субъекты не смогут претендовать на заключение контракта на поставку горюче-смазочных материалов для нужд заказчиков.

Довод представителя Ответчика о том, что рассматриваемые типовые контракты на поставку горюче-смазочных материалов были разработаны с учётом мнения областных заказчиков и исходя из их потребности в товаре, не нашёл своего подтверждения.

Как указывалось выше, Областному государственному бюджетному автотранспортному учреждению Администрации Смоленской области требуются не только сами горюче-смазочные материалы, но и услуги АЗС, так как заправку служебного автотранспорта моторным топливом необходимо производить в топливные баки с использованием топливораздаточных колонок на АЗС.

Согласно [пунктам 2.1, 2.6, 2.7, 14.1 и 14.2](#) Правил технической эксплуатации автозаправочных станций (РД 153-39.2-080-01), утверждённых приказом Минэнерго России от 01.08.2001 № 229, АЗС предназначены для обеспечения потребителей нефтепродуктами. На АЗС осуществляются следующие технологические процессы: прием, хранение, выдача (отпуск) и учет количества нефтепродуктов. Дополнительно на АЗС реализуют смазки, специальные жидкости, запасные части к автомобилям и другим транспортным средствам, а также оказываются услуги владельцам и пассажирам транспортных средств.

Режим работы АЗС определяется организацией, осуществляющей деятельность по эксплуатации АЗС.

В соответствии с действующим законодательством предоставление услуг, продажа сопутствующих товаров, отпуск и заправка нефтепродуктами за наличный и по безналичному расчётам, в том числе по талонам, заправочным ведомостям, по пластиковым картам осуществляются с использованием контрольно-кассовых машин, допущенных к применению на территории Российской Федерации и внесенных в Государственный реестр контрольно-кассовых машин.

Управление процессом отпуска с топливораздаточных колонок осуществляется контрольно-кассовой машиной через контроллер управления ТРК или компьютерно-кассовой системой (в состав которой входят компьютер и фискальный регистратор) через контроллер управления ТРК.

Выдача нефтепродуктов на АЗС осуществляется только через топливо- или

маслораздаточные колонки в баки транспортных средств или тару потребителей, а также путем продажи расфасованных нефтепродуктов.

Как следует из пункта 3.1 данных Правил, на АЗС должна иметься информация о перечне реализуемой продукции с указанием розничных цен и оказываемых услуг, включая услуги по заправке автотранспортных средств работниками АЗС.

Учитывая, что областные заказчики не имеют в своём владении АЗС, применяют для обоснования начальной (максимальной) цены контракта мониторинг розничных цен на бензин и дизельное топливо, размещаемый на официальном сайте Департамента экономического развития Смоленской области, комиссия приходит к мнению, что фактическая потребность областных заказчиков в приобретении горюче-смазочных материалов связана с оказанием хозяйствующими субъектами (участниками закупки) услуг по розничной торговле моторным топливом в специализированных магазинах, которым соответствует код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) ОК 034-2014 (КПЕС 2008) – [47.30.10](#).

Вместе с тем, как выше было отмечено, рассматриваемые типовые контракты отвечают признакам договора поставки горюче-смазочных материалов (статья 506 ГК РФ), что указывает на возможное их применение областными заказчиками при осуществлении закупки горюче-смазочных материалов на рынке оптовой реализации товара.

Таким образом, включение в типовые контракты на поставку горюче-смазочных материалов для нужд областных заказчиков, форма которых является обязательной для областных заказчиков при осуществлении такой закупки, условий предусматривающих наличие у поставщиков автозаправочных станций может привести к ограничению конкуренции на товарном рынке, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Смоленского УФАС России,

Р Е Ш Е Н И Е

1. Признать включение Главным управлением Смоленской области по регулированию контрактной системы в типовые контракты на поставку горюче-смазочных материалов условий, предусматривающих наличие у поставщиков автозаправочных станций, недопустимым в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Главному управлению Смоленской области по регулированию контрактной системы предписание о совершении

действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 01-17

3 октября 2017 г.

г. Смоленск

Комиссия по рассмотрению дела № 01-17 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- <...>, заместитель руководителя Управления (председатель комиссии);
- <...>, заместитель руководителя Управления – начальник отдела контроля экономической концентрации и естественных монополий;
- <...>, начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления;
- <...>, главный специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления,

руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции», на основании своего решения от 3 октября 2017 года по делу № 01-17 о нарушении Главным управлением Смоленской области по регулированию контрактной системы пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Главному управлению Смоленской области по регулированию контрактной системы в течение 30 календарных дней со дня получения настоящего предписания совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно:

- внести изменения в типовые контракты на поставку горюче-смазочных материалов, утверждённые приказом от 15.07.2016 № 44-ОД «Об утверждении Типовых контрактов на поставку горюче-смазочных материалов» (в редакции приказа от 19.04.2017 № 16-ОД), исключив из них условия, предусматривающие наличие у поставщиков автозаправочных станций (в пунктах 1.2, 3.3.2, 3.3.4, 4.2, 4.3, 4.6, 4.9, 5.3 контрактов);

- направить изменённые типовые контракты на поставку горюче-смазочных материалов в Департамент Смоленской области по информационным технологиям для обеспечения их размещения в информационной системе Смоленской области в сфере закупок.

2. О выполнении настоящего предписания сообщить Смоленскому УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения в полном объёме, предоставив документальное подтверждение его исполнения.

Председатель Комиссии: _____ <...>

_____ <...>

_____ <...>

Предписание может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его выдачи.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьёй 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.