Документ предоставлен [КонсультантПлюс](https://www.consultant.ru)

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | КонсультантПлюс | Готовое решение | **Актуально на 16.03.2023** |  |

**Какие особенности учесть при закупке ГСМ по Закону N 223-ФЗ**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  |  | При закупке горюче-смазочных материалов учитывайте, что в определенных случаях закупку можно проводить только в электронной форме. Чтобы не ограничивать конкуренцию, составляя ТЗ, важно не включать в одну закупку виды ГСМ, которые обычно поставляются разными участниками рынка.  Включайте в закупку условия, которые позволят вам закупить необходимый объем ГСМ, в том числе при нестабильной рыночной цене. |  |

**Оглавление:**

1. [Какой способ закупки выбрать](#P12)

2. [Как сформировать лот для закупки ГСМ](#P27)

3. [Как учесть особенности определения объема и цены ГСМ](#P39)

**1. Какой способ закупки выбрать**

При выборе способа закупки руководствуйтесь правилами своего положения о закупке.

**Закупку ГСМ у единственного поставщика** проводите, только если для этого вашим положением о закупке предусмотрено специальное основание ([ст. 3.6](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB289676F95112FA457B94BC2A71B411D47F1594CA01A4B9C3075B2ED714FB0807D8D28D7839FB9C7V7F) Закона N 223-ФЗ). Такой договор, заключенный на основаниях, не предусмотренных положением о закупке, может быть признан судом недействительным ([п. 1 ст. 168](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB289676D9E1428A457B94BC2A71B411D47F1594CA01A45923075B2ED714FB0807D8D28D7839FB9C7V7F) ГК РФ). Суды также подтверждали, что при соблюдении условия об обоснованности прямая закупка ГСМ не несет рисков нарушения конкуренции (см., например, [Постановление](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A95347C0FEB2896264971C29A157B94BC2A71B411D47F1594CA018439A3B24E3A27013F5D56E8C2BD7819CA576899ECCV3F) АС Уральского округа от 02.06.2017 по делу N А71-6133/2016).

**Конкурентную закупку** можете провести любым предусмотренным вашим положением способом с учетом следующих исключений:

1. конкурентную закупку у СМСП можно провести только в электронной форме и только четырьмя классическими способами: конкурс, аукцион, запрос котировок, запрос предложений ([ч. 2 ст. 3.4](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB289676F95112FA457B94BC2A71B411D47F1594CA01B4A9E3075B2ED714FB0807D8D28D7839FB9C7V7F) Закона N 223-ФЗ);
2. конкурентную закупку услуг по розничной торговле ГСМ в специализированных магазинах по кодам ОКПД 2 [47.30.10.000](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB28962649E1C2DA257B94BC2A71B411D47F1594CA01B469B3075B2ED714FB0807D8D28D7839FB9C7V7F) и [47.30.20.000](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB28962649E1C2DA257B94BC2A71B411D47F1594CA01B46993075B2ED714FB0807D8D28D7839FB9C7V7F) можно провести только в электронной форме, но любым предусмотренным положением конкурентным способом. Электронную форму можно не соблюдать для аварийной закупки или если закупка не подлежит размещению в ЕИС на основании [ч. 15 ст. 4](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB289676F95112FA457B94BC2A71B411D47F1594CA018439A3921EBA27013F5D56E8C2BD7819CA576899ECCV3F) Закона N 223-ФЗ ([п. 2](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB28962649E1C2DA257B94BC2A71B411D47F1594CA018439A3B21E5A27013F5D56E8C2BD7819CA576899ECCV3F) Постановления N 616).

**2. Как сформировать лот для закупки ГСМ**

Не рекомендуем объединять в один лот ГСМ, относящиеся к разным товарным рынкам, такое объединение может быть признано ограничением конкуренции. Кроме того, вместе с таким объединением нарушением может быть признана и обширная территория поставки (см., например, [Решение](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A95255C196E7DA6E6F961629A357B94BC2A71B411D47F1594CA018439A3B25E3A27013F5D56E8C2BD7819CA576899ECCV3F) ФАС России от 12.05.2016 N 223ФЗ-192/16).

Поэтому, если планируете конкурентную закупку, не предусматривайте в рамках одного договора поставку различных видов ГСМ, например дизельного топлива и смазочных масел, либо различных типов одного материала, например авиационного и автомобильного бензина, либо требуемых к поставке в разных регионах материалов. Это может быть признано нарушением [п. 2 ч. 1 ст. 3](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB289676F95112FA457B94BC2A71B411D47F1594CA018439A3B22E6A27013F5D56E8C2BD7819CA576899ECCV3F) Закона N 223-ФЗ.

При формировании требований к условиям поставки определите в ТЗ или проекте договора порядок и место получения ГСМ. Если предусматриваете заправку на АЗС поставщика, учитывайте, что требования к их расположению не должны ограничивать конкуренцию. Для этого максимально подробно приводите перечень населенных пунктов, территорию, на которой вам понадобятся заправки. В противном случае есть риск, что требования признают нарушением [ст. 17](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB289676F90162BA157B94BC2A71B411D47F1594CA01F46933075B2ED714FB0807D8D28D7839FB9C7V7F) Закона N 135-ФЗ (см., например, [Решение](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A95053C1FEB289656E90162CA057B94BC2A71B411D47F1594CA018439A3B22E7A27013F5D56E8C2BD7819CA576899ECCV3F) Крымского УФАС России от 11.02.2020 по делу N 082/07/18.1-137/2020, [Решение](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A95053C1FEB289666B93132FAA57B94BC2A71B411D47F1594CA018439A3B22E2A27013F5D56E8C2BD7819CA576899ECCV3F) Кемеровского УФАС России от 22.08.2019 по жалобе N 042/07/3-1359/2019).

|  |
| --- |
| Пример формулировки условия  Отпуск товара осуществляется на АЗС, расположенных на территории Нижегородской области:   * в г. Арзамасе; * в г. Балахне; * на территории г. Нижнего Новгорода - не менее одной АЗС, расположенной на удалении не более 10 км от места нахождения заказчика - ул. Космонавта Комарова, 56, стр. 2.   Поставщик должен обеспечить бесперебойный отпуск товара в любой момент обращения в течение всего срока исполнения договора. Режим работы АЗС: ежедневный, круглосуточный. |

**3. Как учесть особенности определения объема и цены ГСМ**

Зачастую бывает затруднительно определить точный объем ГСМ, который вам понадобится в определенный период, кроме того, цена на некоторые виды ГСМ нестабильна. Эти особенности надо учитывать при формировании условий закупки.

**Закупку без указания объема (количества) ГСМ** провести нельзя, поскольку это обязательные сведения для включения в извещение конкурентной закупки ([п. 3 ч. 9 ст. 4](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB289676F95112FA457B94BC2A71B411D47F1594CA01A4A9C3075B2ED714FB0807D8D28D7839FB9C7V7F) Закона N 223-ФЗ). Поэтому в случаях, когда не можете точно спрогнозировать объем и планируете получать ГСМ по необходимости, установите, например, следующие условия закупки:

* максимальный объем ГСМ, который может быть поставлен по договору;
* условия о поставке ГСМ по заявкам заказчика и оплате по факту поставки, а также условия о том, что заказчик вправе не выбирать весь объем ГСМ по договору.

При этом такой порядок закупки должен быть предусмотрен вашим положением о закупке ([ч. 2 ст. 2](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB289676F95112FA457B94BC2A71B411D47F1594CA01C429C3075B2ED714FB0807D8D28D7839FB9C7V7F) Закона N 223-ФЗ).

Кроме того, вместо стандартного условия о начальной (максимальной) цене договора можете указать ([п. 5 ч. 9](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB289676F95112FA457B94BC2A71B411D47F1594CA01A4A923075B2ED714FB0807D8D28D7839FB9C7V7F), [п. 5 ч. 10 ст. 4](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB289676F95112FA457B94BC2A71B411D47F1594CA01D43923075B2ED714FB0807D8D28D7839FB9C7V7F) Закона N 223-ФЗ):

1. **цену единицы товара и максимальное значение цены договора.** В этом случае у вас будет фиксированная цена единицы товара. Но в условиях нестабильных цен на некоторые виды ГСМ, если планируете длительный период поставки, есть риск, что на такую закупку не поступят заявки. Поэтому рекомендуем проводить такую закупку на короткие периоды поставки, например на квартал;
2. **формулу цены и максимальное значение цены договора.** [Закон](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB289676F95112FA457B94BC2A71B411D47F14B4CF814429A2521E0B72642B3C8V3F) N 223-ФЗ не устанавливает таких формул, требований к ним или случаев их применения. Полагаем, что вы можете самостоятельно разработать такую формулу для закупки ГСМ.

|  |
| --- |
| Пример формулировки условия  Цена договора будет определена по формуле:  Ц договора = Ц 1 л ГСМ x V ГСМ,  где Ц 1 л ГСМ - цена за 1 л топлива, установленная для розничных продаж на АЗС на день отпуска товара, но не более цены за 1 л топлива, указанной в спецификации к договору;  V ГСМ - объем топлива на весь срок действия договора. |

При этом учтите, что при проведении аукциона победитель снижает начальную (максимальную) цену договора. Поэтому, если используете цену единицы товара или формулу цены и максимальное значение цены, целесообразно выбрать другой способ определения поставщика ([ч. 18 ст. 3.2](consultantplus://offline/ref=874C55DCA3ABF390F6A94C53C5FEB289676F95112FA457B94BC2A71B411D47F1594CA01B459E3075B2ED714FB0807D8D28D7839FB9C7V7F) Закона N 223-ФЗ).