

РЕШЕНИЕ

по делу № 017/01/16-50/2021

18 апреля 2022 года
Кызыл

г.

Резолютивная часть решения объявлена 11.04.2022 года

Решение в полном объеме изготовлено 18.04.2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 017/01/16-50/2021 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: Х. – руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

О. – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

О. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

при участии в рассмотрении дела № 017/01/16-50/2021 посредством видеоконференцсвязи с использованием платформы «TrueConf»:

- Н., представитель Общества с ограниченной ответственностью «МегаВатт», действующая на основании доверенности от 01.01.2022 года № 08/2022,

- Л., представитель Общества с ограниченной ответственностью «МегаВатт», действующий на основании доверенности от 03.02.2022 года № 25/2022 (до перерыва),

- С., представитель Министерства топлива и энергетики Республики Тыва, действующий на основании доверенности от 20.09.2021 года б/н (после перерыва),

в отсутствие надлежащим образом извещенного представителя

Государственного автономного учреждения «Центр энергосбережения и перспективного развития при Правительстве Республики Тыва»,

рассмотрев материалы дела № 017/01/16-50/2021, возбужденного на основании приказа от 27.12.2021 года № 428 о возбуждении дела № 017/01/16-50/2021 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Министерства топлива и энергетики Республики Тыва (667010, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Калинина, д. 11, ИНН: 1701054486, ОГРН: 1141719000675, КПП: 170101001, дата регистрации юридического лица 20.05.2014 года), Государственного автономного учреждения «Центр энергосбережения и перспективного развития при Правительстве Республики Тыва» (667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Калинина, д. 11, этаж 2, каб. 206, ИНН: 1701061109, ОГРН: 1181719000946, КПП: 170101001, дата регистрации юридического лица 10.05.2018 года) (далее – ГАУ «ЦЭР») и Общества с ограниченной ответственностью «МегаВатт» (660118, г. Красноярск, Северное шоссе, д. 25, стр. 4, Лит. Б, ИНН: 2463068257, ОГРН: 1042402209343, КПП: 246601001, дата регистрации юридического лица 07.10.2004 года) (далее – ООО «МегаВатт») по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении и участии в антиконкурентном соглашении, результатом которого является заключение договора от 06.09.2021 года № 01/21-ГАУ на поставку дизельных электростанций с определенным хозяйствующим субъектом – ООО «МегаВатт»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России поступила жалоба (вх. № 3780 от 12.08.2021 года) ООО «ГК «Юг-Энерго» на действия заказчика – ГАУ «ЦЭР» при проведении запроса предложений в электронной форме № 32110520045 на поставку дизельных электростанций.

Указанная жалоба поступила в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России по жалобе № 017/07/3-22/2021 от 24.08.2021 года жалоба ООО «ГК «Юг-Энерго» признана обоснованной, в действиях заказчика – ГАУ «ЦЭР» установлено

нарушение части 1 статьи 1, пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 2 и 3 части 6.1 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), в части установления в документации запроса предложений в электронной форме № 32110520045 требований к товару, ограничивающих количество участников закупки.

На основании указанного решения заказчику – ГАУ «ЦЭР» выдано предписание об устранении выявленных нарушений при организации и проведении запроса предложений в электронной форме № 32110520045.

В ходе контроля за исполнением выданного предписания по жалобе № 017/07/3-22/2021 от 24.08.2021 года установлено, что 24.08.2021 года Наблюдательным советом ГАУ «ЦЭР» утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ГАУ «ЦЭР» с новыми изменениями (протокол от 24.08.2021 года № 1-2021).

Так, согласно указанному Положению о закупке право автономного учреждения на осуществление прямой закупки без проведения конкурентных процедур увеличено с 5 000 000 рублей до 25 000 000 рублей (подпункт 2 пункта 1 раздела 2 статьи 23).

Указанное Положение о закупке размещено ГАУ «ЦЭР» в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 27.08.2021 года.

При этом, 25.08.2021 года ГАУ «ЦЭР» в ЕИС размещено извещение об отмене запроса предложений в электронной форме № 32110520045.

02.09.2021 года ГАУ «ЦЭР» в ЕИС размещено извещение о проведении запроса предложений в электронной форме № 32110610868 на поставку дизельных электростанций, начальная (максимальная) цена договора: 24 130 000 рублей.

Вместе с тем, 06.09.2021 года ГАУ «ЦЭР» в ЕИС размещено извещение об отмене запроса предложений в электронной форме № 32110610868 на основании приказа ГАУ «ЦЭР» от 06.09.2021 года № 14-ОД, согласно которому заказчиком принято решение об отмене указанной закупки в связи с изменением сроков поставки.

В тот же день (06.09.2021 года) ГАУ «ЦЭР» принято решение о заключении договора с единственным поставщиком – ООО «МегаВатт» на поставку дизельных электростанций (протокол от

06.09.2021 года № 1).

06.09.2021 года между ГАУ «ЦЭР» и ООО «МегаВатт» заключен договор № 01/21-ГАУ на поставку дизельных электростанций на сумму 24 130 000 рублей без проведения конкурентных процедур.

Указанное обстоятельство с учетом рассматриваемого Тывинским УФАС России дела № 017/01/17-31/2021, возбужденного по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, послужило поводом для проведения внеплановой выездной проверки в отношении ГАУ «ЦЭР» и Министерства топлива и энергетики Республики Тыва.

Приказом Тывинского УФАС России от 03.12.2021 года № 404 назначена внеплановая выездная проверка в отношении Министерства топлива и энергетики Республики Тыва на предмет соблюдения требований статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Приказом Тывинского УФАС России от 03.12.2021 года № 405 назначена внеплановая выездная проверка в отношении ГАУ «ЦЭР» на предмет соблюдения требований статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Актами проверок № 017/01/25.1-58/2021 и № 017/01/25.1-59/2021 от 23.12.2021 года в действиях Министерства топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «МегаВатт» выявлены признаки нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, в части заключения и участия в антиконкурентном соглашении, результатом которого является заключение договора на поставку дизельных электростанций с определенным хозяйствующим субъектом – ООО «МегаВатт».

Приказом Тывинского УФАС России от 27.12.2021 года № 428 в отношении Министерства топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «МегаВатт» возбуждено дело № 017/01/16-50/2021 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Определением Тывинского УФАС России от 28.12.2021 года Министерство топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «МегаВатт» привлечены к участию в деле № 017/01/16-50/2021 в качестве ответчиков и рассмотрение дела № 017/01/16-50/2021 было назначено на 25.01.2022 года в 15 часов 00 минут (время местное).

Также, указанным определением от 28.12.2021 года на основании

части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции были запрошены следующие документы (сведения):

А) от Министерства топлива и энергетики Республики Тыва:

- учредительные документы (положение, свидетельство о регистрации юридического лица, приказ о назначении на должность руководителя);
- источник финансирования на поставку дизельных электростанций в размере 24 130 000 рублей (федеральный бюджет, республиканский бюджет, наименование государственной программы) с документами, подтверждающими поступление в адрес Министерства топлива и энергетики Республики Тыва указанных средств (платежное поручение и т.д.);
- сведения о служебной электронной почте, используемой Министерством топлива и энергетики Республики Тыва для переписки с органами и организациями;
- письменные пояснения по существу вменяемого нарушения (при наличии);
- иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

Б) от ГАУ «ЦЭР»:

- учредительные документы (положение, свидетельство о регистрации юридического лица, приказ о назначении на должность руководителя);
- письменные пояснения об основаниях отмены запроса предложений в электронной форме № 32110520045 (25.08.2021 года) и запроса предложений в электронной форме № 32110610868 (06.09.2021 года);
- документы, подтверждающие передачу дизельных электростанций органам государственной власти и муниципальным образованиям (акт приема-передачи и т.д.);
- сведения о служебной электронной почте, используемой Государственным автономным учреждением «Центр энергосбережения и перспективного развития при Правительстве Республики Тыва» для переписки с органами и организациями;
- письменные пояснения по существу вменяемого нарушения (при

наличии);

- иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

В) от ООО «МегаВатт»:

- учредительные документы (устав, свидетельство о регистрации юридического лица, приказ о назначении на должность руководителя, в том числе паспорт руководителя общества);

- сведения об общей величине выручки организации от реализации товаров (работ, услуг) за 2021 год (налоговая декларация на прибыль, справка и т.д.);

- сведения о величине выручки организации от поставки дизельных электростанций за 2021 год (налоговая декларация на прибыль, справка и т.д.);

- сведения обо всех банковских счетах открытых на территории Российской Федерации;

- документ, подтверждающий право нахождения организации по адресу осуществления предпринимательской деятельности (договор аренды, свидетельство о праве собственности);

- штатная расстановка (штатный список) с указанием Ф.И.О. сотрудников, занимаемых ими должностей со всеми изменениями и дополнениями за 2020-2021 гг., а также с указанием служебной электронной почты, закрепленной за каждым сотрудником;

- сведения о служебной электронной почте, используемой Обществом с ограниченной ответственностью «МегаВатт» для переписки с органами и организациями;

- сведения о заключенных за период 2019-2021 гг. договорах (контрактах) на поставку дизельных электростанций с указанием номера, даты, полного наименования сторон, предмета и суммы таких договоров (контрактов), а также даты поставки дизельных электростанций;

- письменные пояснения по существу вменяемого нарушения (при наличии);

- иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

Указанное определение от 28.12.2021 года получено Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 11.01.2022 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», ГАУ «ЦЭР» – 11.01.2022 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», ООО «МегаВатт» – 05.01.2022 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России».

Запрошенные определением от 28.12.2021 года документы (сведения) поступили от ООО «МегаВатт» 20.01.2022 года за вх. № 205 и 21.01.2022 года за вх. № 228, от ГАУ «ЦЭР» 21.01.2022 года за вх. № 232.

Одновременно, ООО «МегаВатт» заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела № 017/01/16-50/2021 и продлении срока предоставления информации в соответствии с пунктами 5.2, 5.3 и 5.8 определения от 28.12.2021 года.

Также, из материалов внеплановой выездной проверки в отношении ГАУ «ЦЭР» приобщены к материалам настоящего дела следующие документы:

- письмо ГАУ «ЦЭР» от 13.12.2021 года № 52-АГ/21 с платежными поручениями;
- выписка из электронной почты ГАУ «ЦЭР» от 31.08.2021 года;
- выписка из электронной почты ГАУ «ЦЭР» от 30.07.2021 года с коммерческим предложением ООО «МегаВатт» от 30.07.2021 года № 0МФР-000260;
- объяснение О. от 03.12.2021 года.

Из материалов внеплановой выездной проверки в отношении Министерства топлива и энергетики Республики Тыва приобщены к материалам настоящего дела следующие документы:

- письмо филиала ФГУП ВГТРК ГТРК «Тыва» от 21.12.2021 года с записью эфира «Вести-Тыва» от 22.10.2021 года;
- Указ Главы Республики Тыва о назначении министра топлива и энергетики Республики Тыва;
- постановление Правительства Республики Тыва о назначении заместителя министра топлива и энергетики Республики Тыва с должностным регламентом;
- постановление Правительства Республики Тыва о назначении

заместителя дорожно-транспортного комплекса Республики Тыва;

- соглашение от 19.01.2021 года № 1 о предоставлении субсидии ГАУ «ЦЭР» из республиканского бюджета с дополнительным соглашением от 24.08.2021 года № 4 и платежным поручением

28.12.2021 года в адрес Министерства финансов Республики Тыва направлен запрос № 5-6557 о предоставлении следующих документов (информации):

- документы, подтверждающие направление в адрес Министерства топлива и энергетики Республики Тыва бюджетных средств в размере 24 130 000 рублей для оплаты договора (контракта) на поставку дизельных электростанций;

- источник финансирования на поставку дизельных электростанций в размере 24 130 000 рублей (федеральный бюджет, республиканский бюджет);

- наименование государственной программы, в рамках которой были выделены Министерству топлива и энергетики Республики Тыва бюджетные средства на поставку дизельных электростанций в размере 24 130 000 рублей.

Запрошенная информация от Министерства финансов Республики Тыва поступила в адрес Тывинского УФАС России 11.01.2022 года за вх. № 29.

25.01.2022 года на заседании Комиссии представители ООО «МегаВатт» поддержали письменное ходатайство ООО «МегаВатт» в полном объеме.

Кроме того, 21.01.2022 года за вх. № 231 в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство ГАУ «ЦЭР» об отложении рассмотрения дела № 017/01/16-50/2021 в связи с невозможностью явки на заседание Комиссии генерального директора ГАУ «ЦЭР».

В связи с удовлетворением ходатайств ООО «МегаВатт» и ГАУ «ЦЭР», определением от 25.01.2022 года рассмотрение дела № 017/01/16-50/2021 отложено и назначено на 08.02.2022 года в 16 часов 00 часов (время местное).

Также, указанным определением от 25.01.2022 года на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции были запрошены следующие документы (сведения):

А) от ООО «МегаВатт»:

- сведения об общей величине выручки организации от реализации товаров (работ, услуг) за 2020 год (налоговая декларация на прибыль, справка и т.д.);
- сведения о величине выручки организации от поставки дизельных электростанций за 2020 год (налоговая декларация на прибыль, справка и т.д.);
- сведения о заключенных за период 2019-2021 гг. договорах (контрактах) на поставку дизельных электростанций с указанием номера, даты, полного наименования сторон, предмета и суммы таких договоров (контрактов), а также даты поставки дизельных электростанций;
- письменные пояснения по существу вменяемого нарушения (при наличии);
- иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

Б) от Министерства топлива и энергетики Республики Тыва (повторно):

- учредительные документы (положение, свидетельство о регистрации юридического лица, приказ о назначении на должность руководителя);
- источник финансирования на поставку дизельных электростанций в размере 24 130 000 рублей (федеральный бюджет, республиканский бюджет, наименование государственной программы) с документами, подтверждающими поступление в адрес Министерства топлива и энергетики Республики Тыва указанных средств (платежное поручение и т.д.);
- сведения о служебной электронной почте, используемой Министерством топлива и энергетики Республики Тыва для переписки с органами и организациями;
- письменные пояснения по существу вменяемого нарушения (при наличии);
- иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

Указанное определение от 25.01.2022 года получено Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 01.02.2022 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», ГАУ «ЦЭР» – 01.02.2022 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», ООО «МегаВатт» – 31.01.2022 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России».

Запрошенные определением от 25.01.2022 года документы (сведения) поступили от Министерства топлива и энергетики Республики Тыва 04.02.2022 года за вх. № 427, от ООО «МегаВатт» 07.02.2022 года за вх. № 445 и 07.02.2022 года за вх. № 456.

Также, 25.01.2022 года в адрес Министерства финансов Республики Тыва направлен запрос № 5-242 о предоставлении следующей информации:

- расшифровка КБК – 9020412193044070Г622;

- бюджетная смета в соответствии с расходным расписанием от 12.08.2021 года № 3490-902 (при наличии).

Запрошенная информация от Министерства финансов Республики Тыва поступила в адрес Тывинского УФАС России 07.02.2022 года за вх. № 454.

08.02.2022 года на заседании Комиссии представители ООО «МегаВатт» пояснили, что в адрес Тывинского УФАС России посредством почтовой связи направлено заявление в порядке, предусмотренном примечанием к статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В связи с изложенным, определением от 08.02.2022 года рассмотрение дела № 017/01/16-50/2021 отложено и назначено на 22.03.2022 года в 15 часов 00 часов (время местное).

Указанное определение от 08.02.2022 года получено Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 15.02.2022 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», ГАУ «ЦЭР» – 15.02.2022 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», ООО «МегаВатт» – 15.02.2022 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России».

09.02.2022 года ООО «МегаВатт» (вх. № 533) представлено письменное заявление с признанием факта заключения

антиконкурентного соглашения, а также представлены необходимые доказательства, в том числе отказ от дальнейшего участия в антиконкурентном соглашении.

Также, 14.02.2022 года в адрес Министерства топлива и энергетики Республики Тыва направлен запрос № 5-562 о предоставлении копии приказа о командировании в 2018 году сотрудников Министерства топлива и энергетики Республики Тыва, в том числе заместителя министра топлива и энергетики Республики Тыва Х., в г. Красноярск с приложением копий проездных документов.

Запрошенные документы в адрес Тывинского УФАС России от Министерства топлива и энергетики Республики Тыва не поступили.

18.03.2022 года составлен Отчет (Обзор) по результатам анализа состояния конкурентной среды на рынке поставки дизельных электростанций.

По результатам исследования состояния конкуренции товарного рынка поставки дизельных электростанций установлено:

- временной интервал определен периодом с 30.07.2021 года по 06.09.2021 года;
- продуктовые границы определены как рынок поставки дизельных электростанций;
- географическими границами товарного рынка поставки дизельных электростанций определена территория Республики Тыва;
- товарный рынок поставки дизельных электростанций является конкурентным.

22.03.2022 года Комиссия Тывинского УФАС России изучив материалы дела № 017/01/16-50/2021 и выслушав пояснений лиц, участвующих в рассмотрении дела, пришла к выводу о необходимости принятия заключения об обстоятельствах дела, в связи с чем, определением от 22.03.2022 года рассмотрение дела № 017/01/16-50/2021 отложено и назначено на 06.04.2022 года в 16 часов 00 минут (время местное).

Также, определением от 22.03.2022 года срок рассмотрения дела № 017/01/16-50/2021 продлен на один месяц, то есть до 28.04.2022 года.

Указанные определения от 22.03.2022 года и заключение об обстоятельствах дела № 017/01/16-50/2021 от 22.03.2022 года получены Министерством топлива и энергетики Республики Тыва

31.03.2022 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», ГАУ «ЦЭР» – 31.03.2022 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», ООО «МегаВатт» – 05.04.2022 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России».

До рассмотрения дела № 017/01/16-50/2021 в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство (вх. 1395 от 05.04.2022 года) представителя Министерства топлива и энергетики Республики Тыва об отложении рассмотрения дела в связи с участием в судебном заседании.

06.04.2022 года на заседании Комиссии представители ООО «МегаВатт» поддержали письменные доводы и пояснили, что нарушения антимонопольного законодательства не причинило материального и иного ущерба, а также до всех сотрудников общества доведены требования антимонопольного законодательства.

Комиссия Тывинского УФАС России изучив ходатайство представителя Министерства топлива и энергетики Республики Тыва пришла к выводу о наличии оснований для его удовлетворения, в связи с чем, в рассмотрении дела № 017/01/16-50/2021 объявлен перерыв до 12 часов 00 минут (время местное) 11.04.2022 года.

Уведомление о перерыве (письмо от 06.04.2022 года № 5-1330) получено Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 07.04.2022 года, что подтверждается входящим штампом (вх. № 3-298), ГАУ «ЦЭР» – 07.04.2022 года, что подтверждается входящим штампом (вх. № 35), ООО «МегаВатт» – 07.04.2022 года, что подтверждается отчетом об отправке по электронной почте.

На заседании Комиссии 11.04.2022 года представители ООО «МегаВатт» поддержали ранее озвученные письменные и устные пояснения.

Представитель Министерства топлива и энергетики Республики Тыва на заседании Комиссии не согласился с вменяемым нарушением антимонопольного законодательства и пояснил, что все действия со стороны Министерства топлива и энергетики Республики Тыва и ГАУ «ЦЭР» осуществлялась в соответствии с требованиями действующего законодательства, в том числе законодательства о закупках.

Также, представитель Министерства топлива и энергетики Республики Тыва заявил устное ходатайство об отложении рассмотрения дела № 017/01/16-50/2021 в связи с неполучением

заклучения об обстоятельствах дела № 017/01/16-50/2021 от 22.03.2022 года.

Рассмотрев материалы дела № 017/01/16-50/2021, а также выслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему.

Статьей 16 Закона о защите конкуренции установлен запрет на соглашения между 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 или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов (пункт 4).

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция – это 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 пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции приведен перечень признаков ограничения конкуренции.

Вместе с тем следует учитывать, что перечень признаков ограничения конкуренции, указанный в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, не является исчерпывающим.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашение – это договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Пунктом 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016 года, в частности, определено, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством. Законодательством не определено и не может быть определено, какие доказательства его подтверждают, а также не установлены и не могут быть установлены требования к форме подтверждающих документов.

Как следует из пункта 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 года № 2, с учетом положений пункта 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашениями хозяйствующих субъектов могут быть признаны любые договоренности между ними в отношении поведения на рынке, в том числе как оформленные письменно (например, договоры, решения объединений хозяйствующих субъектов, протоколы) так и не получившие письменного оформления, но нашедшие отражение в определенном поведении.

Таким образом, наличие соглашения может быть установлено исходя из того, что орган государственной власти (организация, осуществляющая функции органа государственной власти) и хозяйствующий субъект намеренно следовали общему плану поведения (преследовали единую противоправную цель), позволяющему извлечь выгоду из недопущения (ограничения, устранения) конкуренции на товарном рынке.

На основании изложенного следует, что доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между органом государственной власти (организацией, осуществляющей функции органа государственной власти) и хозяйствующим субъектом осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской и иной деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

Кроме того, наличие ограничивающего конкуренцию соглашения могут свидетельствовать фактические действия органа государственной власти (организации, осуществляющей функции органа государственной власти), направленные на создание преимуществ хозяйствующему субъекту, и использование последним таких преимуществ.

Таким образом, для признания органа государственной власти (организацию, осуществляющую функции органа государственной власти) и хозяйствующего субъекта лицами, нарушившими требования статьи 16 Закона о защите конкуренции, необходимо установить факт заключения ими соглашения (в письменной или устной форме) и/или совершения согласованных действий, которые не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и привели к таким негативным последствиям как недопущение, ограничение, устранение конкуренции либо создали реальную угрозу их возникновения.

Постановлением Правительства Республики Тыва от 21.02.2014 года № 65 утверждено Положение о Министерстве топлива и энергетики Республики Тыва и его структуры (далее – Положение).

Согласно пункту 1 Положения Министерство топлива и энергетики Республики Тыва является органом исполнительной власти Республики Тыва, осуществляющим:

- функции по выработке государственной политики и правовому регулированию в сфере топливно-энергетического комплекса Республики Тыва;

- в порядке и пределах, определенных законами Республики Тыва, функции и полномочия учредителя государственных учреждений и унитарных предприятий, а также права собственника в отношении имущества, необходимого для обеспечения исполнения функций Министерства топлива и энергетики Республики Тыва в соответствующей сфере деятельности, в том числе имущества, переданного подведомственным государственным учреждениям и унитарным предприятиям.

В силу пункта 14 Положения Министерство топлива и энергетики Республики Тыва является юридическим лицом, имеет печать с изображением Государственного герба Республики Тыва и со своим наименованием, иные печати, штампы и бланки установленного образца и счета, открываемые в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 6.57 Положения Министерство топлива и энергетики Республики Тыва осуществляет функции главного распорядителя и получателя средств республиканского бюджета Республики Тыва, предусмотренных на содержание Министерства

топлива и энергетики Республики Тыва и реализацию возложенных на Министерство топлива и энергетики Республики Тыва функций.

Министерство топлива и энергетики Республики Тыва осуществляет координацию и контроль деятельности находящихся в его ведении подведомственных предприятий, организаций и учреждений (пункт 3 Положения).

Таким образом, Министерство топлива и энергетики Республики Тыва является исполнительным органом государственной власти Республики Тыва осуществляющим функции по выработке государственной политики и правовому регулированию в сфере топливно-энергетического комплекса Республики Тыва.

При этом, Министерство топлива и энергетики Республики Тыва также выступает учредителем государственных учреждений и осуществляет координацию и контроль деятельности находящихся в его ведении подведомственных учреждений.

Так, постановлением Правительства Республики Тыва от 26.04.2018 года № 214 создано ГАУ «ЦЭР», полномочиями учредителя наделено Министерство топлива и энергетики Республики Тыва.

Основной целью деятельности ГАУ «ЦЭР» является выполнение научно-технической деятельности и прикладных научных исследований в сфере повышения эффективности использования топливно-энергетических ресурсов потребителями и производительности труда с учетом экономических, экологических и социальных последствий (пункт 2 постановления Правительства Республики Тыва от 26.04.2018 года № 214).

Аналогичное положение также предусмотрено в пункте 2.4.1 Устава ГАУ «ЦЭР», утвержденного приказом Министерства топлива и энергетики Республики Тыва от 28.04.2018 года № 79 (далее – Устав).

В силу пункта 1.3 Устава ГАУ «ЦЭР» является некоммерческой организацией, созданной для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации и Республики Тыва полномочий органов государственной власти в сфере топливно-энергетического комплекса и инвестиционной деятельности.

В соответствии с пунктом 2.2 Устава предметом деятельности ГАУ «ЦЭР» является реализация мероприятий в рамках государственной политики по энергосбережению и повышению энергетической

эффективности на территории Республики Тыва.

Таким образом, ГАУ «ЦЭР» является организацией, осуществляющей функции органа государственной власти Республики Тыва (Министерства топлива и энергетики Республики Тыва) в сфере топливно-энергетического комплекса и инвестиционной деятельности.

Кроме того, в силу пункта 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект – это коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

ГАУ «ЦЭР» в установленном порядке вправе открывать счета в кредитных организациях (пункт 1.7 Устава), ГАУ «ЦЭР» по своему усмотрению вправе выполнять работы, оказывать услуги, относящиеся к его основной деятельности, для граждан и юридических лиц за плату (пункт 2.6 Устава), следовательно, ГАУ «ЦЭР» одновременно является хозяйствующим субъектом в понятии, определенном пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах, ГАУ «ЦЭР» как организация, осуществляющая функции органа государственной власти Республики Тыва (Министерства топлива и энергетики Республики Тыва) в сфере топливно-энергетического комплекса и инвестиционной деятельности, а равно как и хозяйствующий субъект (некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход), подпадает под запрет установленный, статьей 16 Закона о защите конкуренции.

Как указано в пункте 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующим субъектом является коммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

ООО «МегаВатт» (ИНН: 2463068257) создано 07.10.2004 года с основным видом деятельности «Производство электродвигателей, электрогенераторов и трансформаторов» (код ОКВЭД 27.11).

Как следует из Устава ООО «МегаВатт», утвержденного решением

единственного участника от 30.11.2009 года, ООО «МегаВатт» является коммерческой организацией, целями деятельности ООО «МегаВатт» являются расширение рынка товаров и услуг, а также извлечение прибыли (пункты 1.4, 2.1).

Таким образом и в силу положений Гражданского кодекса Российской Федерации и Федерального закона от 08.02.1998 года № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» ООО «МегаВатт» является хозяйствующим субъектом в понятии, определенном пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Факт заключения антиконкурентного соглашения между органом государственной власти Республики Тыва – Министерством топлива и энергетики Республики Тыва, организацией, осуществляющей функции органа государственной власти Республики Тыва – ГАУ «ЦЭР» и хозяйствующим субъектом – ООО «МегаВатт» подтверждается следующими документами и сведениями (обстоятельствами):

1.) В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о закупках указанный Закон устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг, в том числе автономными учреждениями.

В силу частей 1 и 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке). Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Протоколом Наблюдательного совета от 15.04.2020 года № 1 утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУ «ЦЭР».

При этом, указанным Положением о закупке было предусмотрено право автономного учреждения на осуществление прямой закупки без проведения конкурентных процедур на сумму, не превышающую 5 000 000 рублей (подпункт 2 пункта 1 раздела 2 статьи 23).

Таким образом, ГАУ «ЦЭР» являясь автономным учреждением при осуществлении закупок обязано руководствоваться нормами Закона

о закупках и Положением о закупке.

Так, приказом ГАУ «ЦЭР» от 28.07.2021 года № 13-од принято решение о проведении запроса предложений в электронной форме на поставку дизельных генераторов.

30.07.2021 года ГАУ «ЦЭР» в ЕИС размещено извещение о проведении запроса предложений в электронной форме № 32110520045 на поставку дизельных электростанций, начальная цена договора: 24 130 000 рублей.

Согласно протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе предложений в электронной форме № 32110520045 от 11.08.2021 года на момент окончания срока подачи заявок поступило 5 заявок участников закупки, из которых комиссией по осуществлению закупок принято решение о соответствии только одной заявки участника закупки (ООО «МегаВатт») требованиям документации запроса предложений в электронной форме № 32110520045.

Согласно протокола подведения итогов запроса предложений в электронной форме № 32110520045 от 11.08.2021 года победителем запроса предложений в электронной форме № 32110520045 признана заявка участника закупки (ООО «МегаВатт»).

Как указано выше, 12.08.2021 года за вх. № 3780 в адрес Тывинского УФАС России поступила жалоба ООО «ГК «Юг-Энерго» на действия заказчика при проведении запроса предложений в электронной форме № 32110520045 на поставку дизельных электростанций.

В ходе рассмотрения жалобы ООО «ГК «Юг-Энерго» Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что заказчиком в документации запроса предложений в электронной форме № 32110520045 установлены требования к конкретному товару с указанием товарного знака (дизельная электростанция 32 кВт MW-Power AD32C-T400-1P с двигателем «Д-246.1», генератором «Magelli MXB 180 MA4», блок-контейнером «Энергомодуль МВ 3x1,5x2 СП50 неавтоматизированный», изготовитель ООО «МегаВатт» (сертификат соответствия, декларация о соответствии)) без предоставления участникам закупки возможности поставить (предложить) эквивалентный товар, что является нарушением части 1 статьи 1, пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 2 и 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России по жалобе № 017/07/3-

22/2021 от 24.08.2021 года в действиях заказчика – ГАУ «ЦЭР» установлено нарушение части 1 статьи 1, пункта 2 части 1 статьи 3, пунктов 2 и 3 части 6.1 статьи 3 Закона о закупках.

На основании указанного решения ГАУ «ЦЭР» выдано предписание об устранении выявленных нарушений при организации и проведении запроса предложений в электронной форме № 32110520045.

Указанное решение и предписание Комиссии Тывинского УФАС России по жалобе № 017/07/3-22/2021 от 24.08.2021 года было отправлено 24.08.2021 года на электронную почту ГАУ «ЦЭР» (gau.cer@mail.ru), а также посредством почтовой связи.

25.08.2021 года ГАУ «ЦЭР» в ЕИС размещено извещение об отмене запроса предложений в электронной форме № 32110520045 со ссылкой на предписание Комиссии Тывинского УФАС России по жалобе № 017/07/3-22/2021 от 24.08.2021 года.

02.09.2021 года ГАУ «ЦЭР» в ЕИС размещено извещение о проведении запроса предложений в электронной форме № 32110610868 на поставку дизельных электростанций, начальная цена договора: 24 130 000 рублей.

Вместе с тем, 06.09.2021 года ГАУ «ЦЭР» в ЕИС размещено извещение об отмене запроса предложений в электронной форме № 32110610868 на основании приказа ГАУ «ЦЭР» от 06.09.2021 года № 14-ОД, согласно которому заказчиком принято решение об отмене указанной закупки в связи с изменением сроков поставки.

В тот же день (06.09.2021 года) ГАУ «ЦЭР» принято решение о заключении договора с единственным поставщиком с ООО «МегаВатт» на поставку дизельных электростанций (протокол от 06.09.2021 года № 1).

06.09.2021 года между ГАУ «ЦЭР» и ООО «МегаВатт» заключен договор № 01/21-ГАУ на поставку дизельных электростанций на сумму 24 130 000 рублей без проведения конкурентных процедур.

Таким образом, изначально определение поставщика на поставку дизельных электростанций осуществлялось ГАУ «ЦЭР» путем проведения конкурентных процедур (запрос предложений в электронной форме) в целях заключения договора с определенным производителем – ООО «МегаВатт», которые были отменены заказчиком без соответствующего обоснования отсутствия у заказчика потребности в заключении договора по итогам указанной

закупки.

2.) Как указано выше, Положением о закупке для нужд ГАУ «ЦЭР», утвержденным протоколом Наблюдательного совета от 15.04.2020 года № 1, было предусмотрено право автономного учреждения на осуществление прямой закупки без проведения конкурентных процедур на сумму, не превышающую 5 000 000 рублей (подпункт 2 пункта 1 раздела 2 статьи 23).

24.08.2021 года состоялось внеочередное общее собрание Наблюдательного совета ГАУ «ЦЭР» по вопросу утверждения Положения о закупке для нужд ГАУ «ЦЭР» с новыми изменениями, по результатам которого Положение о закупке для нужд ГАУ «ЦЭР» с новыми изменениями было утверждено единогласно (протокол от 24.08.2021 года № 1-2021).

Так, согласно указанному Положению о закупке право автономного учреждения на осуществление прямой закупки без проведения конкурентных процедур увеличено с 5 000 000 рублей до 25 000 000 рублей (подпункт 2 пункта 1 раздела 2 статьи 23).

Указанное Положение о закупке размещено ГАУ «ЦЭР» в ЕИС 27.08.2021 года.

При этом, состав Наблюдательного совета ГАУ «ЦЭР» утверждается Министерством топлива и энергетики Республики Тыва как учредителем ГАУ «ЦЭР», что прямо следует из части 8 статьи 10 Закона об автономных учреждениях, постановления Правительства Республики Тыва от 26.04.2018 года № 214, устава ГАУ «ЦЭР», утвержденного приказом Министерства топлива и энергетики Республики Тыва от 28.04.2018 года № 79, следовательно, Наблюдательный совет ГАУ «ЦЭР» не является самостоятельным (отдельным) юридическим лицом и действует от имени Министерства топлива и энергетики Республики Тыва как органа государственной власти Республики Тыва.

Как указал Президиум Верховного Суда Российской Федерации в пункте 9 своего Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках от 16.05.2018 года, для целей экономической эффективности закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика целесообразна в случае, если такие товары, работы, услуги обращаются на низкоконтурных рынках, или проведение конкурсных, аукционных процедур нецелесообразно по объективным причинам (например, ликвидация последствий

чрезвычайных ситуаций, последствий непреодолимой силы). Кроме того, закупка товаров, работ, услуг у единственного поставщика возможна по результатам несостоявшейся конкурентной закупочной процедуры.

Таким образом, установление иных (помимо конкурса и аукциона) способов закупки должно осуществляться не произвольно, а с учетом принципов, установленных частью 1 статьи 3 Закона о закупках (информационная открытость закупки, равноправие, справедливость, отсутствие необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки).

Закупка дизельных электростанций относится к конкурентному рынку. До введения в действие Положения о закупке ГАУ «ЦЭР» от 24.08.2021 года ГАУ «ЦЭР» осуществляло закупку посредством проведения конкурентных процедур – запрос предложений в электронной форме № 32110520045, на участие в котором поступило 5 заявок участников закупки.

При таких обстоятельствах, произвольное установление в Положении о закупке ГАУ «ЦЭР» от 24.08.2021 года порога (суммы) для осуществления автономным учреждением прямой закупки без проведения конкурентных процедур с 5 000 000 рублей до 25 000 000 рублей приводит (может привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

На основании изложенного следует, что решение и предписание Комиссии Тывинского УФАС России по жалобе № 017/07/3-22/2021 от 24.08.2021 года было получено ГАУ «ЦЭР» 24.08.2021 года и в тот же день Министерством топлива и энергетики Республики Тыва в лице Наблюдательного совета утверждено Положение о закупке для нужд ГАУ «ЦЭР» с новыми изменениями, увеличив максимальный порог (суммы) возможности осуществления автономным учреждением прямой закупки без проведения конкурентных процедур с 5 000 000 рублей до 25 000 000 рублей, впоследствии которого ГАУ «ЦЭР» был заключен договор от 06.09.2021 года № 01/21-ГАУ с ООО «МегаВатт» на поставку дизельных электростанций на сумму 24 130 000 рублей без проведения конкурентных процедур, что свидетельствует о совершении активных действий со стороны Министерства топлива и энергетики Республики Тыва, направленных на достижение одной цели и объединенных одним умыслом – заключение договора на поставку дизельных электростанций с конкретным хозяйствующим субъектом ООО «МегаВатт».

3.) В ходе проведения внеплановой выездной проверки в отношении ГАУ «ЦЭР» установлено, что 30.07.2021 года в 7:55 часов на электронную почту ГАУ «ЦЭР» ("...") с электронной почты "..." (С. дизельные электростанции MW-Power) (С. – директор по проектам/продажам отдела продаж ООО «МегаВатт» – штатное расписание ООО «МегаВатт») поступило, в том числе, коммерческое предложение ООО «МегаВатт» с техническим заданием на дизельную электростанцию 32кВт (наименование файла «КП МегаВатт Минтопэнерго РТ Общ с допами-30.07.2021» с форматом «docx», наименование файла «Техническое задание 30 кВт ММЗ в энергомодуле неавтоматизированном – 2 шт.» с форматом «docx») (выписка из электронной почты ГАУ «ЦЭР» "..." от 30.07.2021 года).

Так, согласно коммерческому предложению ООО «МегаВатт» от 30.07.2021 года № 0МФР-000260 общая стоимость оборудования (электростанция дизельная MW-Power ЭД32П-Т400-2РН в количестве 13 штук, электростанция дизельная MW-Power ЭД32С-Т400-2РН в количестве 2 штук, портативный генератор с функцией сварки FOGO FV11300TWE 8/10 VNG21 в количестве 2 штук) составляет 24 130 000 рублей.

При этом, как указано выше, извещение о проведении запроса предложений в электронной форме № 32110520045 на поставку дизельных электростанций с начальной (максимальной) ценой договора 24 130 000 рублей размещено ГАУ «ЦЭР» в ЕИС 30.07.2021 года в 20:30 часов.

В свою очередь, содержание технического задания, поступившего 30.07.2021 года в 7:55 часов с электронной почты "..." (С. дизельные электростанции MW-Power) (С. – директор по проектам/продажам отдела продаж ООО «МегаВатт» – штатное расписание ООО «МегаВатт»), и технического задания, размещенного 30.07.2021 года в ЕИС в составе документации запроса предложений в электронной форме № 32110520045, идентичны.

Кроме того, 31.08.2021 года в 12:43 часов на электронную почту ГАУ «ЦЭР» ("...") с электронной почты "..." (П. MW-Power) (П. – ведущий менеджер отдела продаж ООО «МегаВатт» – штатное расписание ООО «МегаВатт») поступило сообщение о необходимости внесения корректировки в договор, в части указания условий об ответственности поставщика, тогда как рассматриваемый договор заключен 06.09.2021 года.

Наличие иных договоров, заключенных с ООО «МегаВатт» (за

исключением договоров от 28.08.2019 года № 002/2019 и от 06.09.2021 года № 01/21-ГАУ), не установлено.

Таким образом, указанное обстоятельство позволяет сделать вывод о том, что техническое задание, размещенное ГАУ «ЦЭР» в ЕИС в составе документации запроса предложений в электронной форме № 32110520045, подготовлено ООО «МегаВатт», в котором установлены требования к конкретному товару с указанием товарного знака, изготовителем которого является ООО «МегаВатт», без предоставления участникам закупки возможности поставить (предложить) эквивалентный товар.

При этом, до фактического заключения договора (06.09.2021 года) стороны (ГАУ «ЦЭР» и ООО «МегаВатт») уже приступили к согласованию отдельных условий договора, о чем свидетельствуют переписка 31.08.2021 года.

4.) Также, Тывинским УФАС России проанализирован источник финансирования и цели использования дизельных электростанций.

Так, 19.01.2021 года между Министерством топлива и энергетики Республики Тыва и ГАУ «ЦЭР» заключено соглашение № 1 о предоставлении субсидии из республиканского бюджета Республики Тыва государственному автономному учреждению на иные цели.

Предметом соглашения № 1 от 19.01.2021 года является предоставление ГАУ «ЦЭР» субсидии из республиканского бюджета Республики Тыва на иные цели, а именно расходы на научные разработки и изобретения, промышленные образцы и полезные модели, селекционные достижения.

24.08.2021 года между Министерством топлива и энергетики Республики Тыва и ГАУ «ЦЭР» заключено дополнительное соглашение № 4 к соглашению № 1 от 19.01.2021 года, согласно которому Государственному автономному учреждению «Центр энергосбережения и перспективного развития при Правительстве Республики Тыва» переданы денежные средства в сумме 127 539 470,80 рублей, в том числе 24 130 000 рублей по коду КБК 902 0412 193044070Г 622 241.31.22.

Исходя из положений статьи 4 Федерального закона от 03.11.2006 года № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях» (далее – Закон об автономных учреждениях) одним из способов исполнения органом государственной власти (в рассматриваемом случае, Министерства

топлива и энергетики Республики Тыва) возложенных на него функций управления является создание и финансирование путем предоставления субсидий из соответствующего бюджета созданному им автономному учреждению, которое своими силами и средствами оказывает услуги (выполняют работы) в пределах выделенных бюджетных средств на цели, определенные соглашением.

Вместе с тем, как указано выше, предметом соглашения № 1 от 19.01.2021 года является предоставление ГАУ «ЦЭР» субсидии из республиканского бюджета Республики Тыва на определенные (конкретные) цели, в числе которых отсутствует предоставление субсидий на закупку дизельных электростанций.

Согласно информации ГАУ «ЦЭР» от 13.12.2021 года № 52-АГ/21 закупаемое оборудование (дизельные электростанции) предназначены для передачи 13 муниципальным образованиям и Министерству жилищно-коммунального хозяйства Республики Тыва.

Указанное обстоятельство также подтверждается выпуском телепрограммы «Вести-Тыва» от 22.10.2021 года, которое размещено в сети Интернет www.youtu.be/tED47w6xn4o. Данная запись эфира также представлена филиалом ФГУП ВГТРК ГТРК «Тыва» по запросу Тывинского УФАС России от 17.12.2021 года № 5-6345.

При этом, как следует из выпуска телепрограммы «Вести-Тыва» от 22.10.2021 года, поставка дизельных электростанций финансируется за счет средств федерального бюджета.

Таким образом, закупаемое ГАУ «ЦЭР» оборудование (дизельные электростанции) не будут использоваться непосредственно автономным учреждением (то есть не для удовлетворения своих потребностей), а предназначены для передачи в целях дальнейшего использования иными организациями (органами местного самоуправления и органом государственной власти), что не соответствует целям регулирования Закона о закупках, установленных в части 1 статьи 1 указанного Закона.

Наоборот, указанное обстоятельство свидетельствует о том, что поставка дизельных электростанций направлена для удовлетворения государственных и муниципальных нужд, которая регулируется специальным законом – Федеральным законом от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее –

Закон о контрактной системе).

Анализ положений Закона о контрактной системе позволяет сделать вывод, что потребности государственных заказчиков, которыми выступают органы государственной власти, в товарах, работах, услугах, необходимых для выполнения функций и полномочий государственных органов субъектов Российской Федерации, являются государственными нуждами.

При таких обстоятельствах и на основании изложенных положений действующего законодательства Российской Федерации следует, что автономное учреждение исполняет государственное задание, финансируемое за счет бюджетных средств, самостоятельно (то есть своими силами и средствами) либо осуществляет закупку в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе, что в данном случае не было сделано.

Кроме того, исходя из системного толкования положений статьи 6 Бюджетного кодекса Российской Федерации, статьи 2 Закона об автономных учреждениях, автономное учреждение создается публично-правовым образованием для выполнения государственных (муниципальных) работ, оказания государственных (муниципальных) услуг и не вправе исполнять государственные функции, за исключением случаев, прямо установленных федеральными законами.

Указанная позиция изложена в Определении Верховного суда Российской Федерации по делу № А76-31284/2016.

Таким образом, ГАУ «ЦЭР» заключив договор с ООО «МегаВатт» фактически исполнило функции, возложенные на Министерство топлива и энергетики Республики Тыва как органа государственной власти Республики Тыва и с использованием выделенных последнему средств федерального бюджета. Заключение ГАУ «ЦЭР» договора на поставку товаров за счет этих бюджетных средств могло осуществляться только государственным заказчиком, в рассматриваемом случае – Министерством топлива и энергетики Республики Тыва.

5.) Как указано выше, 09.02.2022 года ООО «МегаВатт» (вх. № 533) представлено письменное заявление с признанием факта заключения антиконкурентного соглашения, а также представлены необходимые доказательства, в том числе отказ от дальнейшего участия в антиконкурентном соглашении. Данное заявление ООО

«МегаВатт» представлено в порядке примечания к статье 14.32 КоАП РФ.

При этом, из указанного заявления ООО «МегаВатт» и приложенных к нему документов следует, что рассматриваемые Комиссией Тывинского УФАС России обстоятельства, в том числе переписка между ответчиками до заключения рассматриваемого договора, подтверждается, а также ООО «МегаВатт» дополнительно приведены обстоятельства, о которых антимонопольный орган не располагал информацией (в частности, переписка ООО «МегаВатт» и ГАУ «ЦЭР» в период рассмотрения Тывинским УФАС России жалобы ООО «ГК «Юг-Энерго» на действия заказчика при проведении запроса предложений в электронной форме № 32110520045, в том числе подготовка ООО «МегаВатт» в пользу ГАУ «ЦЭР» соответствующих возражений на жалобу).

Кроме того, ООО «МегаВатт» представлено уведомление о расторжении антиконкурентных договоренностей, направленное в адрес Министерства топлива и энергетики Республики Тыва и ГАУ «ЦЭР».

Таким образом, заявление о признании факта заключения антиконкурентного соглашения согласуется с иными доказательствами по делу, не противоречат им, ввиду чего Комиссия Тывинского УФАС России признает их относимыми, допустимыми доказательствами, а также приходит к выводу о том, что содержащиеся в них сведения являются достоверными.

На основании изложенного, последовательность указанных выше обстоятельств (направление 30.07.2021 года ООО «МегаВатт» в адрес ГАУ «ЦЭР» коммерческого предложения с техническим заданием; размещение ГАУ «ЦЭР» в тот же день (30.07.2021 года) в ЕИС информации о проведении запроса предложений в электронной форме № 32110520045 с техническим заданием идентичным с техническим заданием, направленным ООО «МегаВатт», в котором установлены требования к конкретному товару с указанием товарного знака, изготовителем которого является ООО «МегаВатт», без предоставления участникам закупки возможности поставить (предложить) эквивалентный товар; переписка между ООО «МегаВатт» и ГАУ «ЦЭР» в период рассмотрения Тывинским УФАС России жалобы ООО «ГК «Юг-Энерго» на действия заказчика при проведении запроса предложений в электронной форме № 32110520045, в том числе подготовка ООО «МегаВатт» соответствующих возражений к жалобе; утверждение в день

(24.08.2021 года) получения предписания Комиссии Тывинского УФАС России по жалобе № 017/07/3-22/2021 от 24.08.2021 года Наблюдательным советом ГАУ «ЦЭР», действующим от имени Министерства топлива и энергетики Республики Тыва, Положения о закупке ГАУ «ЦЭР» с новыми изменениями, в котором порог (сумма) осуществления прямой закупки без проведения конкурентных процедур увеличен с 5 000 000 рублей до 25 000 000 рублей; передача бюджетных средств ГАУ «ЦЭР» в виде субсидий в размере 24 130 000 рублей; отмена ГАУ «ЦЭР» запроса предложений в электронной форме № 32110520045 и запроса предложений в электронной форме № 32110610868 без соответствующего обоснования отсутствия у заказчика потребности в заключении договора по итогам указанной закупки; согласования отдельных условий договора до фактического его заключения; заключение 06.09.2021 года договора № 01/21-ГАУ с ООО «МегаВатт» на поставку дизельных электростанций на сумму 24 130 000 рублей без проведения конкурентных процедур; осуществление ГАУ «ЦЭР» закупки на поставку дизельных электростанций без проведения конкурентных процедур для нужд третьих лиц при отсутствии у автономного учреждения правовых оснований для заключения договора в соответствии с положениями законодательства о закупках) свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения между Министерством топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «МегаВатт», направленного на заключение договора на поставку дизельных электростанций с конкретным хозяйствующим субъектом – ООО «МегаВатт» в преимущественном порядке.

Таким образом, совокупность указанных выше обстоятельств, свидетельствуют об осведомленности каждой из сторон (Министерство топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «МегаВатт») в отношении действий каждого из них, и в конечном итоге преследовали цель заключения договора на поставку дизельных электростанций в преимущественном порядке с определенным хозяйствующим субъектом – ООО «МегаВатт» (изначально посредством проведения конкурентных процедур с установлением требований, которым будет соответствовать только ООО «МегаВатт», впоследствии без проведения торгов).

Искусственное (в обход закона) отступление от необходимости осуществления торгов при заключении договора на поставку дизельных электростанций не соответствует целям введения такой возможности заключения договора без проведения конкурентных процедур, предусмотренных Законом о контрактной системе.

Как следует из пункта 25 Обзора судебной практики, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации № 3 (2018) от 14.11.2018 года, при совершении действий, влекущих для независимых участников отсутствие возможности провести состязание относительно цены имущества, нивелируется смысл торгов, которые теряют свою суть (определение победителя на конкурентной основе), что свидетельствует об их недействительности (п. 1 ст. 449 ГК РФ).

В тех случаях, когда требуется проведение публичных процедур, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем (пункт 24 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 12.07.2017 года № 3 (2017)).

Таким образом, в действиях Министерства топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «МегаВатт» имеет место сложное нарушение антимонопольного законодательства, которое складывалось из ряда деяний, направленных на достижение одной цели и объединенных одним умыслом – создать преимущественные условия деятельности конкретному хозяйствующему субъекту ООО «МегаВатт» путем заключения договора на поставку дизельных электростанций без соблюдения публичных процедур, что причиняет вред публичным интересам.

На основании вышеизложенного следует, что между Министерством топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «МегаВатт» достигнуто антиконкурентное соглашение, для достижения их общего интереса, в результате чего право поставки дизельных электростанций было предоставлено хозяйствующему субъекту (ООО «МегаВатт») без проведения конкурентных процедур, что прямо запрещено пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Определяя рынок совершения антимонопольного нарушения необходимо отметить, что предметом договора от 06.09.2021 года № 01/21-ГАУ является поставка дизельных электростанций, соответственно, продуктовыми границами является товарный рынок поставки дизельных электростанций.

При этом, как следует из Отчета (Обзора) по результатам анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке поставки дизельных электростанций от 18.03.2022 года, указанный товарный рынок является конкурентным.

Антиконкурентные последствия вышеназванных действий выражаются в том, что путем заключения антиконкурентного соглашения ООО «МегаВатт» получило преимущество в виде освобождения от необходимости конкурировать с иными лицами (добросовестными участниками рынка), желающими поставить дизельные электростанции, однако совокупность указанных выше действий в итоге привела к устранению неопределенного числа потенциальных участников от соперничества в отношении возможности получить право поставлять указанные товары.

При доказывании факта заключения и участия в антиконкурентном соглашении Комиссия Тывинского УФАС России исследовала в этих целях весь объем фактических обстоятельств, подлежащих установлению согласно нормам Закона о защите конкуренции.

Правонарушение установлено антимонопольным органом на основании совокупности прямых и косвенных доказательств.

Предметом антиконкурентного соглашения является заключение договора на поставку дизельных электростанций без проведения торгов с определенным хозяйствующим субъектом – ООО «МегаВатт».

Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что антиконкурентное соглашение между Министерством топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «МегаВатт» заключено до начала проведения запроса предложений в электронной форме № 32110520045 (июнь 2021 года) и окончено после заключения договора на поставку дизельных электростанций от 06.09.2021 года № 01/21-ГАУ (сентябрь 2021 года).

Также необходимо отметить, что участники антиконкурентного соглашения вступили в антиконкурентное соглашение добровольно, действовали участники антиконкурентного соглашения в лице должностных лиц осознанно.

Антиконкурентная деятельность, направленная против добросовестной конкуренции, запрещена законодательством Российской Федерации и является, по своей сути, видом незаконной предпринимательской деятельности.

В соответствии с правовой позицией Пленума Верховного Суда Российской Федерации, отраженной в пункте 15 своего постановления от 15.11.2016 года № 48 «О практике применения судами законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности за преступления в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности» размер ущерба, подлежащего возмещению, определяется на основании гражданско-правовых договоров, первичных учетных документов, выписок (справок) по расчетным счетам, информации по сделкам с использованием электронных средств платежа и т.п.

Таким образом, размер ущерба может быть определен, в том числе на основании гражданско-правовых договоров.

Кроме того, необходимо отметить, что заключение и реализация антиконкурентного соглашения, направленного на заключение договора в обход проведения конкурентных процедур, не только препятствует выявлению истинного победителя, но и препятствует выявлению реальной цены, по которой субъекты рынка готовы заключить договор.

Как следует из материалов дела № 017/01/16-50/2021, источником финансирования поставки дизельных электростанций является республиканский бюджет (субсидия из федерального бюджета).

Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что ущерб государству (бюджету Республики Тыва) от заключения и участия в антиконкурентном соглашении составил 24 130 000 рублей (сумма рассчитана от заключенного договора от 06.09.2021 года № 01/21-ГАУ).

В силу статьи 285 Уголовного кодекса Российской Федерации предусмотрена уголовная ответственность за злоупотребление должностными полномочиями, статьей 286 Уголовного кодекса Российской Федерации – за превышение должностных полномочий.

Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что рассматриваемые действия должностных лиц Министерства топлива и энергетики Республики Тыва и ГАУ «ЦЭР» содержат уголовно наказуемые деяния (статьи 285 и 286 Уголовного кодекса Российской Федерации), в связи с чем, решение по настоящему делу необходимо направить в правоохранительные органы.

Довод представителя Министерства топлива и энергетики Республики Тыва о совершении Министерством топлива и энергетики

Республики Тыва и ГАУ «ЦЭР» действий в рамках действующего законодательства отклонен Комиссией Тывинского УФАС России по мотиву неосновательности, поскольку при проверке материалов дела не нашел своего подтверждения.

Ходатайство представителя Министерства топлива и энергетики Республики Тыва об отложении рассмотрения дела № 017/01/16-50/2021 в связи с неполучением заключения об обстоятельствах дела № 017/01/16-50/2021 от 22.03.2022 года не может быть признано уважительным для отложения рассмотрения дела № 017/01/16-50/2021, поскольку:

- заключение об обстоятельствах дела № 017/01/16-50/2021 от 22.03.2022 года получено Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 31.03.2022 года, что подтверждается материалами дела № 017/01/16-50/2021 (уведомление АО «Почта России»);

- у Министерства топлива и энергетики Республики Тыва имелось достаточно времени для ознакомления с материалами дела № 017/01/16-50/2021, в том числе с заключением об обстоятельствах дела № 017/01/16-50/2021 от 22.03.2022 года.

В силу части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Доказательств, опровергающих выводы Комиссии Тывинского УФАС России о допущенных нарушениях пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, изложенные в заключении об обстоятельствах дела № 017/01/16-50/2021 от 22.03.2022 года, ни Министерством топлива и энергетики Республики Тыва, ни ГАУ «ЦЭР» в материалы дела № 017/01/16-50/2021 не представлены и не представлены до оглашения резолютивной части решения по настоящему делу.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в

том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Комиссия Тывинского УФАС России при решении вопроса о выдаче (не выдаче) предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства приходит к следующему.

Частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции предусмотрено полномочие антимонопольного органа на выдачу обязательного для исполнения предписания.

Как следует из материалов дела № 017/01/16-50/2021, договор на поставку дизельных электростанций от 06.09.2021 года № 01/21-ГАУ на момент рассмотрения дела № 017/01/16-50/2021 исполнен, в связи с чем, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьями 23, 39, 41, 48, 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/01/16-50/2021,

РЕШИЛА:

1. Признать Министерство топлива и энергетики Республики Тыва (667010, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Калинина, д. 11, ИНН: 1701054486, ОГРН: 1141719000675, КПП: 170101001, дата регистрации юридического лица 20.05.2014 года), Государственное автономное учреждение «Центр энергосбережения и перспективного развития при Правительстве Республики Тыва» (667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Калинина, д. 11, 2 этаж, каб. 206, ИНН: 1701061109, ОГРН: 1181719000946, КПП: 170101001, дата регистрации юридического лица 10.05.2018 года) и Общество с ограниченной ответственностью «МегаВатт» (660118, г. Красноярск, Северное шоссе, д. 25, стр. 4, Лит. Б, ИНН: 2463068257, ОГРН: 1042402209343, КПП: 246601001, дата регистрации юридического лица 07.10.2004 года) нарушившими пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части заключения и участия в антиконкурентном соглашении, результатом которого является

заключение договора на поставку дизельных электростанций с определенным хозяйствующим субъектом – Обществом с ограниченной ответственностью «МегаВатт».

2. В связи с исполнением договора на поставку дизельных электростанций от 06.09.2021 года № 01/21-ГАУ предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении виновных лиц.

4. В связи с выявленными признаками уголовно наказуемых деяний направить решение Комиссии Тывинского УФАС России в правоохранительные органы.

Председатель Комиссии

Х.

Члены Комиссии

О.

О.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва, а также может быть обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.