

РЕШЕНИЕ

по делу № 017/01/17-31/2021

07 февраля 2022 года
Кызыл

г.

Резолютивная часть решения объявлена 27.01.2022 года

Решение в полном объеме изготовлено 07.02.2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 017/01/17-31/2021 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: Хаджиев Ф.А. – руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

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

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

при участии в рассмотрении дела № 017/01/17-31/2021:

- Г., представитель Общества с ограниченной ответственностью «Невская энергетика», действующий на основании доверенности от 25.01.2022 года б/н,

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

- М., представитель Государственного автономного учреждения «Центр энергосбережения и перспективного развития при Правительстве Республики Тыва», действующий на основании доверенности от 27.12.2021 года № 1 и ордера от 27.12.2021 года №

016163,

рассмотрев материалы дела № 017/01/17-31/2021, возбужденного на основании приказа от 05.08.2021 года № 260 о возбуждении дела № 017/01/17-31/2021 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, 2 этаж, каб. 206, ИНН: 1701061109, ОГРН: 1181719000946, КПП: 170101001, дата регистрации юридического лица 10.05.2018 года) (далее – ГАУ «ЦЭР») и Общества с ограниченной ответственностью «Невская энергетика» (198216, г. Санкт-Петербург, вн.тер.г. муниципальный округ Княжево, пр-кт. Народного ополчения, д. 22, стр. 4, пом. 31-Н, оф. 310, ИНН: 7839458450, ОГРН: 1127847105473, КПП: 780501001, дата регистрации юридического лица 29.02.2012 года) (далее – ООО «Невская энергетика») 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 на разработку топливно-энергетического баланса Республики Тыва с определенным хозяйствующим субъектом – ООО «Невская энергетика»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, поступила жалоба (вх. № 2206 от 05.05.2021 года) ООО «Энерго Вит» на действия заказчика (ГАУ «ЦЭР») при осуществлении закупки у единственного поставщика № 32110251939 на оказание услуг по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва.

По результатам рассмотрения жалобы ООО «Энерго Вит» решением Комиссии Тывинского УФАС России от 20.05.2021 года № 017/07/3-17/2021 рассмотрение жалобы ООО «Энерго Вит» на действия ГАУ «ЦЭР» при проведении закупки у единственного поставщика №

32110251939 на оказание услуг по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва в соответствии с частью 5 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции прекращено, в связи с заключением договора от 30.04.2021 года № 2/2021 между ГАУ «ЦЭР» и ООО «Невская энергетика».

При этом, материалы жалобы ООО «Энерго Вит» переданы уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для рассмотрения в порядке, предусмотренном главой 9 Закона о защите конкуренции.

В целях установления (отсутствия) признаков нарушения антимонопольного законодательства, Тывинским УФАС России письмом от 07.06.2021 года № 5-2733 от Министерства финансов Республики Тыва запрошена информация о получателе бюджетных средств в размере 4 650 000 рублей для оплаты договора (контракта) на оказание услуг по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва.

Согласно письма Министерства финансов Республики Тыва от 11.06.2021 года № АМ-167915.06.2021 года (вх. № 2839 от 15.06.2021 года) главным распорядителем бюджетных средств на разработку топливно-энергетического баланса в размере 4 650 000 рублей является Министерство топлива и энергетики Республики Тыва.

Письмом от 07.06.2021 года № 5-2734 Тывинское УФАС России запросило от Министерства топлива и энергетики Республики Тыва:

- соглашение о предоставлении субсидии от 19.01.2021 года № 1, заключенное между Министерством топлива и энергетики Республики Тыва и ГАУ «ЦЭР»;
- документы, подтверждающие перечисление ГАУ «ЦЭР» субсидии в размере 4 650 000 рублей для оплаты договора на оказание услуг по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва (платежное поручение);
- письменные пояснения о правовых основаниях предоставления ГАУ «ЦЭР» субсидии в размере 4 650 000 рублей со ссылками на нормативные правовые акты.

Согласно письма Министерства топлива и энергетики Республики Тыва от 21.06.2021 года № РК-1130 субсидия ГАУ «ЦЭР» предоставлена на основании сводной бюджетной росписи Министерства топлива и энергетики Республики Тыва, Закона Республики Тыва от 21.12.2020

года № 677-ЗРТ «О республиканском бюджете Республики Тыва на 2021 год и плановый период 2022 и 2023 годов», постановления Правительства Республики Тыва от 23.12.2015 года № 603, соглашения о предоставлении субсидии из республиканского бюджета Республики Тыва государственному автономному учреждению на иные цели от 19.01.2021 года (дополнительное соглашения от 27.04.2021 года № 1), Порядка определения объема и условий предоставления субсидий на иные цели государственным учреждениям, в отношении которых Министерство топлива и энергетики Республики Тыва осуществляет функции и полномочия учредителя, утвержденного приложением № 22 государственной программы Республики Тыва «Энергоэффективность и развитие энергетики на 2014-2025 годы».

Письмом от 07.06.2021 года № 5-2735 Тывинское УФАС России запросило от ГАУ «ЦЭР» государственное задание на 2021 год, а также сведения об исполнении договора от 30.04.2021 год № 2/2021 на оказание услуг по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва (платежное поручение, акты сдачи приемки и т.д.).

Сопроводительным письмом ГАУ «ЦЭР» от 16.06.2021 года № 15-АГ/21 запрошенные документы представлены в адрес Тывинского УФАС России (вх. 2913 от 17.06.2021 года).

Письмом от 02.08.2021 года № 5-3794 Тывинское УФАС России запросило от оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» первые и вторые части заявок участников открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139, поданных до окончания срока подачи заявок и до вынесения Тывинским УФАС России решения и предписания по жалобе № 017/06/105-51/2021 от 05.03.2021 года.

Согласно информации ООО «РТС-тендер» (вх. № 3650 от 04.08.2021 года) до окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме № 0112200000821000139, заказчиком по которому выступало Министерство топлива и энергетики Республики Тыва и до вынесения Тывинским УФАС России решения и предписания по жалобе № 017/06/105-51/2021 от 05.03.2021 года, в адрес оператора электронной площадки ООО «РТС-тендер» поступило 3 заявки, в том числе ООО «Невская энергетика», которые были возвращены участникам закупки на основании предписания Комиссии Тывинского УФАС России по жалобе № 017/06/105-51/2021 от 05.03.2021 года.

Изучив материалы жалобы ООО «Энерго Вит» с учетом документов (сведений), полученных Тывинским УФАС России, в действиях Министерства топлива и энергетики Республики Тыва и ООО «Невская энергетика» выявлены признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Приказом Тывинского УФАС России от 05.08.2021 года № 260 в отношении Министерства топлива и энергетики Республики Тыва и ООО «Невская энергетика» возбуждено дело № 017/01/17-31/2021 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Определением Тывинского УФАС России от 12.08.2021 года Министерство топлива и энергетики Республики Тыва и ООО «Невская энергетика» привлечены к участию в деле № 017/01/17-31/2021 в качестве ответчиков, рассмотрение дела № 017/01/17-31/2021 было назначено на 02.09.2021 года в 15 часов 00 минут (время местное).

Также, указанным определением от 12.08.2021 года и на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции запрошены следующие документы (информация):

А) от Министерства топлива и энергетики Республики Тыва:

- учредительные документы (положение, свидетельство о регистрации юридического лица, приказ о назначении на должность руководителя);
- документы, подтверждающие поступление в адрес Министерства топлива и энергетики Республики Тыва бюджетных средств Республики Тыва в размере 4 650 000 рублей;
- письменные пояснения об основаниях отмены электронного аукциона № 0112200000821000139 (обоснование формулировки «отсутствие необходимости»);
- письменные пояснения по существу вменяемого нарушения;
- иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

Б) от ООО «Невская энергетика»:

- 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 2020 год (налоговая декларация на прибыль, справка и т.д.);

- сведения о величине выручки организации от выполнения научно-исследовательских работ в сфере топливно-энергетического комплекса за 2020 год (налоговая декларация на прибыль, справка и т.д.);

- сведения обо всех банковских счетах открытых на территории Российской Федерации, обо всех операциях по данным счетам (с указанием контрагентов и наименованием платежа). Необходимо приложить выписку из банка о движении денежных средств за период 2020-2021 гг.;

- 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 и занимаемых ими должностей со всеми изменениями и дополнениями за 2020-2021 гг.;

- сведения о выполнении научно-исследовательских работ в сфере топливно-энергетического комплекса за период 2018-2021 гг. с приложением соответствующих договоров (контрактов);

- письменные пояснения по существу вменяемого нарушения;

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

Указанное определение от 12.08.2021 года получено Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 18.08.2021 года, ООО «Невская энергетика» – 16.08.2021 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России» о вручении корреспонденции с почтовым идентификатором 80080563328489 и соответственно 80080563328496.

Во исполнение определения от 12.08.2021 года в адрес Тывинского УФАС России поступили документы (сведения) от ООО «Невская энергетика» (учредительные документы, сведения об общей величине выручки организации, сведения о величине выручки организации от выполнения научно-исследовательских работ в сфере топливно-

энергетического комплекса за 2020 год, сведения обо всех банковских счетах, договор аренды помещений, штатная расстановка (штатный список), контракты (договоры) на выполнение научно-исследовательских работ в сфере топливно-энергетического комплекса, письменные пояснения по существу вменяемого нарушения) (вх. № 4007 от 25.08.2021 года).

Также, ООО «Невская энергетика» направлено ходатайство о предоставлении возможности участия в заседании Комиссии посредством видеоконференцсвязи.

Письмом Тывинского УФАС России от 26.08.2021 года № 5-4305 ходатайство ООО «Невская энергетика» удовлетворено, в связи с чем, в адрес ООО «Невская энергетика» направлена ссылка на сеанс видеоконференцсвязи.

Документы (сведения) от Министерства топлива и энергетики Республики Тыва в соответствии с определением от 12.08.2021 года поступили 01.09.2021 года за вх. № 4137.

Кроме того, Министерством топлива и энергетики Республики Тыва заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела № 017/01/17-31/2021, в связи с невозможностью обеспечения участия в заседании Комиссии Тывинского УФАС России своего представителя в назначенное определением от 12.08.2021 года время и место (вх. № 4137 от 01.09.2021 года).

02.09.2021 года на заседании Комиссии Тывинского УФАС России представитель ООО «Невская энергетика» не возражал в отношении указанного ходатайства Министерства топлива и энергетики Республики Тыва.

Также, Комиссией Тывинского УФАС России принято решение о привлечении ГАУ «ЦЭР» к участию в деле № 017/01/17-31/2021 в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах.

В связи с удовлетворением ходатайства Министерства топлива и энергетики Республики Тыва и привлечением ГАУ «ЦЭР» к участию в деле № 017/01/17-31/2021 в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, определением от 02.09.2021 года рассмотрение дела № 017/01/17-31/2021 отложено и назначено на 22.09.2021 года в 15 часов 00 минут (время местное).

Указанное определение от 02.09.2021 года получено Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 09.09.2021 года, ООО «Невская энергетика» – 17.09.2021 года и ГАУ «ЦЭР» – 09.09.2021 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России» о вручении корреспонденции с почтовым идентификатором 80081364150873, 80081364150880 и соответственно 80081364150934.

Также, указанным определением от 02.09.2021 года и на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции от ГАУ «ЦЭР» запрошены следующие документы (информация):

- учредительные документы (положение, свидетельство о регистрации юридического лица, приказ о назначении на должность руководителя);
- штатная расстановка (штатный список) с указанием Ф.И.О. сотрудников и занимаемых ими должностей со всеми изменениями и дополнениями за 2020-2021 гг.;
- сведения о ходе исполнения договора от 30.04.2021 года № 2/2021 на оказание услуг по разработке топливно- энергетического баланса Республики Тыва с приложением подтверждающих документов (акты оказанных услуг (выполненных работ), платежные поручения и т.д.);
- письменные пояснения по существу нарушения (при наличии);
- иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

Документы (сведения) от ГАУ «ЦЭР» в соответствии с определением от 02.09.2021 года поступили 17.09.2021 года за вх. № 4444.

До рассмотрения дела № 017/01/17-31/2021 в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство (вх. № 4504 от 22.09.2021 года) Министерства топлива и энергетики Республики Тыва об отложении рассмотрения дела № 017/01/17-31/2021, в связи с невозможностью обеспечения участия в заседании Комиссии Тывинского УФАС России своего представителя в назначенное определением от 02.09.2021 года время и место

Кроме того, 22.09.2021 года рассмотреть дело № 017/01/17-31/2021 не представилось возможным, в связи с техническими неполадками при осуществлении видеоконференцсвязи с использованием платформы «TrueConf».

В связи с изложенным и удовлетворением ходатайства Министерства

топлива и энергетики Республики Тыва, определением от 22.09.2021 года рассмотрение дела № 017/01/17-31/2021 отложено и назначено на 12.10.2021 года в 16 часов 00 минут (время местное).

Указанное определение от 22.09.2021 года получено Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 30.09.2021 года, ООО «Невская энергетика» – 05.10.2021 года и ГАУ «ЦЭР» – 30.09.2021 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России» о вручении корреспонденции с почтовым идентификатором 80094864959242, 80094864959259 и соответственно 80094864959211.

Также, 24.09.2021 года в адрес ГАУ «ЦЭР» направлен запрос № 5-4901 о предоставлении сведений об основаниях определения ООО «Невская энергетика» в качестве исполнителя по договору от 30.04.2021 года № 2/2021 на оказание услуг по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва (каким образом получена информация об ООО «Невская энергетика» как о лице, имеющем возможность исполнить условия договора?).

Во исполнение указанного запроса от 24.09.2021 года № 5-4901 в адрес Тывинского УФАС России поступило письмо ГАУ «ЦЭР» от 12.10.2021 года № 36-АГ/21, согласно которому 29.04.2021 года в адрес ГАУ «ЦЭР» поступило коммерческое предложение ООО «Невская энергетика» и в связи с тем, что объемы выполняемых работ ООО «Невская энергетика» соответствовали техническому заданию ГАУ «ЦЭР» было направлено предложение о заключении договора с единственным поставщиком (вх. № 4803 от 12.10.2021 года).

Приказом Тывинского УФАС России от 12.10.2021 года № 351 в состав Комиссии внесены изменения, а именно: из состава Комиссии выведена Оюн С.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти и в состав Комиссии введена Донгак Ш.Ш. – специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти.

12.10.2021 года в ходе рассмотрения дела № 017/01/17-31/2021 представитель Министерства топлива и энергетики Республики Тыва пояснил, что денежные средства в размере 4 650 000 рублей были отозваны и впоследствии были доведены по-другому КБК, где получателем является ГАУ «ЦЭР».

Представитель ООО «Невская энергетика» пояснил, что ООО «Невская энергетика» увидело планируемую закупку с использованием специальной программы (Селтон), в связи с чем,

направило ГАУ «ЦЭР» коммерческое предложение, после чего получило ответ ГАУ «ЦЭР» с предложением о заключении договора. Рассмотрев предложение ГАУ «ЦЭР» ООО «Невская энергетика» направило письмо о готовности выполнить работы.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 017/01/17-31/2021 у Комиссии Тывинского УФАС России возникла необходимость в получении дополнительных документов (сведений), в связи с чем, определением от 12.10.2021 года рассмотрение дела № 017/01/17-31/2021 отложено и назначено на 11.11.2021 года в 15 часов 00 минут (время местное)

Указанное определение от 12.10.2021 года получено Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 19.10.2021 года, ООО «Невская энергетика» – 11.11.2021 года и ГАУ «ЦЭР» – 19.10.2021 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России» о вручении корреспонденции с почтовым идентификатором 80088065452299, 80088065452312 и соответственно 80088065452305.

Также, указанным определением от 12.10.2021 года и на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции от ООО «Невская энергетика» запрошены следующие документы (информация):

- коммерческое предложение о заключении договора и письмо о готовности выполнить работы с доказательствами направления в адрес ГАУ «ЦЭР» (скриншот, выписка из электронной почты и т.д.);
- письмо ГАУ «ЦЭР» о заключении договора с доказательствами поступления в адрес ООО «Невская энергетика» (скриншот, выписка из электронной почты и т.д.).

Документы (сведения) от ООО «Невская энергетика» в соответствии с определением от 12.10.2021 года поступили 26.10.2021 года за вх. № 4976 (коммерческое предложение ООО «Невская энергетика» от 29.04.2021 года № 4735-3, письмо ГАУ «ЦЭР» от 29.04.2021 года № 09-АГ/21, письмо ООО «Невская энергетика» от 29.04.2021 года № 4738-3, скриншот с электронной почты).

15.10.2021 года в адрес Министерства финансов Республики Тыва направлен запрос № 5-5247 о предоставлении следующей информации:

1.) отзывались ли от Министерства топлива и энергетики Республики Тыва бюджетные средства в размере 4 650 000 рублей для оплаты договора (контракта) на оказание услуг по разработке топливно-

энергетического баланса Республики Тыва (КБК 902 0411 1930341300 622 241.26.99).

В случае если бюджетные средства отзывались необходимо было представить следующие документы (сведения):

- документы, подтверждающие отзыв бюджетных средств (кассовый расход и т.д.) с указанием даты такого отзыва;
- сведения о повторном доведении бюджетных средств с указанием даты доведения, получателя и цели использования бюджетных средств (программа в рамках которой выделены бюджетные средства), а также необходимо представить подтверждающие документы.

2.) имеет ли право главный распорядитель бюджетных средств самостоятельно изменять КБК без согласования с Министерством финансов Республики Тыва в целях его перенаправления (доведения) до подведомственных ему учреждений?

Согласно информации Министерства финансов Республики Тыва от 20.10.2021 года № АМ-3262, представленной по запросу Тывинского УФАС России от 15.10.2021 года № 5-5247, в 2021 году из республиканского бюджета на разработку топливно-энергетического баланса Республики Тыва направлено 4 650 000 рублей, указанные средства Министерством финансов Республики Тыва не отзывались. Главные распорядители бюджетных средств не имеют права без согласования с Министерством финансов Республики Тыва самостоятельно изменять КБК.

Также, 15.10.2021 года в адрес ГАУ «ЦЭР» направлен запрос № 5-5253 о предоставлении следующей информации:

- коммерческое предложение ООО «Невская энергетика» о заключении договора и письмо ООО «Невская энергетика» о готовности выполнить работы с доказательствами поступления в адрес ГАУ «ЦЭР» (скриншот, выписка из электронной почты и т.д.);
- письмо ГАУ «ЦЭР» о заключении договора с доказательствами направления в адрес ООО «Невская энергетика» (скриншот, выписка из электронной почты и т.д.).

Во исполнение указанного запроса от 15.10.2021 года № 5-5253 в адрес Тывинского УФАС России поступило письмо ГАУ «ЦЭР» от 22.10.2021 года № 38-АГ/21 с приложением коммерческого

предложения ООО «Невская энергетика» от 29.04.2021 года № 4735-3, письма ГАУ «ЦЭР» от 29.04.2021 года № 09-АГ/21, письма ООО «Невская энергетика» от 29.04.2021 года № 4738-3, скриншота с электронной почты (вх. № 5010 от 28.10.2021 года).

11.11.2021 года в ходе рассмотрения дела № 017/01/17-31/2021 представитель ООО «Невская энергетика» поддержал ранее озвученные доводы.

Вместе с тем, Комиссия Тывинского УФАС России изучив материалы дела № 017/01/17-31/2021 пришла к выводу о необходимости переqualифицировать рассматриваемые действия Министерства топлива и энергетики Республики Тыва и ООО «Невская энергетика» с пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции на пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, поскольку заключение и реализация антиконкурентного соглашения осуществлена при заключении договора без проведения конкурентных процедур.

Также, Комиссия Тывинского УФАС России пришла к выводу о необходимости привлечения ГАУ «ЦЭР» в качестве ответчика (лицо ранее участвовало в деле в ином статусе – в качестве лица, располагающего сведениями об обстоятельствах дела), поскольку автономное учреждение предоставленную Министерством топлива и энергетики Республики Тыва субсидию на разработку топливно-энергетического баланса Республики Тыва реализовало путем заключения договора без проведения конкурентных процедур с единственным исполнителем.

В связи с изложенным, определением от 11.11.2021 года рассмотрение дела № 017/01/17-31/2021 отложено и назначено на 07.12.2021 года в 15 часов 00 минут (время местное). Кроме того, определением от 11.11.2021 года срок рассмотрения дела № 017/01/17-31/2021 продлен на 3 месяца, то есть до 12.02.2022 года.

Указанное определение от 11.11.2021 года получено Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 18.11.2021 года, ООО «Невская энергетика» – 30.11.2021 года и ГАУ «ЦЭР» – 18.11.2021 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России» о вручении корреспонденции с почтовым идентификатором 80080666671840, 80080666671833 и соответственно 80080666671826.

Также, указанным определением от 11.11.2021 года и на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции от ГАУ «ЦЭР» запрошены следующие документы (информация):

- учредительные документы (положение, свидетельство о регистрации юридического лица, приказ о назначении на должность руководителя);
- сведения обо всех банковских счетах открытых на территории Российской Федерации, обо всех операциях по данным счетам (с указанием контрагентов и наименование платежа). Необходимо приложить выписку из банка о движении денежных средств за период 2020-2021 гг.;
- штатная расстановка (штатный список) с указанием Ф.И.О. сотрудников и занимаемых ими должностей со всеми изменениями и дополнениями за 2020-2021 гг.;
- документ, подтверждающий право нахождения организации по адресу осуществления деятельности (договор аренды, свидетельство о праве собственности и т.д.);
- сведения о поставке товара и о выполнении работ (услуг) в качестве поставщика (подрядчика, исполнителя) за период 2018-2021 гг. с приложением соответствующих договоров (контрактов);
- журнал учета доходов и расходов по предпринимательской и иной приносящей доходы деятельности за период 2020-2021 гг.;
- 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 выполнения научно-исследовательских работ в сфере топливно-энергетического комплекса за 2020 год (налоговая декларация на прибыль, справка и т.д.);
- письменные пояснения по существу вменяемого нарушения;
- иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

Документы (сведения) от ГАУ «ЦЭР» в соответствии с определением от 11.11.2021 года поступили 03.12.2021 года за вх. № 6021.

29.11.2021 года составлен Отчет (Обзор) по результатам анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке выполнения научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва.

По результатам исследования состояния конкурентной среды на товарном рынке выполнения научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва было установлено:

- временной интервал определен периодом с 03.02.2021 года по 30.04.2021 года;
- продуктовые границы определены как рынок выполнения научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса в соответствии с предметом договора от 30.04.2021 года 2/2021;
- географическими границами товарного рынка выполнения научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса определена территория Республики Тыва;
- товарный рынок выполнения научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса является конкурентным.

Указанный Отчет (Обзор) приобщен к материалам дела № 017/01/17-31/2021.

Кроме того, 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.

Из материалов внеплановой выездной проверки в отношении Министерства топлива и энергетики Республики Тыва приобщены к материалам настоящего дела выписка с электронной почты от 01.04.2021 года.

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.

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

- доверенность от 11.01.2021 года № 3;
- выписка с электронной почты от 01.09.2021 года с приложением

письма ООО «Невская энергетика» от 29.04.2021 года № 4738-3;

- выписка с электронной почты от 01.09.2021 года с приложением письма ГАУ «ЦЭР» от 29.04.2021 года № 09-АГ/21;

- выписка с электронной почты от 09.04.2021 года;

- выписка с электронной почты от 23.03.2021 года с приложением письма ООО «Невская энергетика» от 23.03.2021 года № 4492;

- акт осмотра электронной почты проверяемого лица от 06.12.2021 года с приложением скриншотов;

- скриншот с рабочего компьютера ГАУ «ЦЭР» с приложением письма ООО «Невская энергетика» от 29.04.2021 года № 4735-3;

- копия книги регистрации документов ГАУ «ЦЭР».

До рассмотрения дела № 017/01/17-31/2021 в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство (вх. № 6045 от 06.12.2021 года) Министерства топлива и энергетики Республики Тыва об отложении рассмотрения дела № 017/01/17-31/2021 (о предоставлении достаточного количества времени для подготовки к рассмотрению дела), поскольку Министерство топлива и энергетики Республики Тыва ознакомилось с материалами указанного дела лишь 06.12.2021 года.

07.12.2021 года на заседании Комиссии представитель Министерства топлива и энергетики Республики Тыва поддержал письменное ходатайство в полном объеме.

Представитель ООО «Невская энергетика» пояснил, что до направления коммерческого предложения переписка ни с Министерством топлива и энергетики Республики Тыва, ни с ГАУ «ЦЭР» не ввелась.

Представитель ГАУ «ЦЭР» поддержал ранее озвученные доводы.

Определением от 07.12.2021 года в удовлетворении ходатайства (вх. № 6045 от 06.12.2021 года) Министерства топлива и энергетики Республики Тыва отказано.

Кроме того, Комиссия Тывинского УФАС России 07.12.2021 года изучив материалы дела пришла к выводу о необходимости принятия заключения об обстоятельствах дела, в связи с чем, определением от 07.12.2021 года рассмотрение дела № 017/01/17-31/2021 отложено и

назначено на 28.12.2021 года в 15 часов 00 минут (время местное).

Указанное определение от 07.12.2021 года получено Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 14.12.2021 года, ООО «Невская энергетика» – 23.12.2021 года и ГАУ «ЦЭР» – 14.12.2021 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России» о вручении корреспонденции с почтовым идентификатором 80090967810046, 80090967810039 и соответственно 80090967810022.

Заключение об обстоятельствах дела № 017/01/17-31/2021 от 07.12.2021 года получено Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 23.12.2021 года, ООО «Невская энергетика» – 27.12.2021 года и ГАУ «ЦЭР» – 20.12.2021 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России» о вручении корреспонденции с почтовым идентификатором 80090967810657, 80090967810640 и соответственно 80090967810633.

До рассмотрения дела № 017/01/17-31/2021 в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство (вх. № 6513 от 27.12.2021 года) представителя ГАУ «ЦЭР», действующего на основании ордера от 27.12.2021 года № 016163 и доверенности 27.12.2021 года № 1, об отложении рассмотрения дела № 017/01/17-31/2021 в связи с необходимостью ознакомления с материалами данного дела.

Также, в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство (вх. № 6534 от 28.12.2021 года) ООО «Невская энергетика» о приобщении к материалам дела № 017/01/17-31/2021 копии договора от 22.03.2021 года № 2/21 на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва.

На заседании Комиссии представитель ООО «Невская энергетика» пояснил, что договор на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва изначально был заключен 22.03.2021 года, впоследствии дата была изменена на 30.04.2021 года.

Представитель Министерства топлива и энергетики Республики Тыва поддержал ранее озвученные доводы.

Определением от 28.12.2021 года ходатайства представителя ГАУ «ЦЭР» (вх. № 6513 от 27.12.2021 года) и ООО «Невская энергетика» (вх. № 6534 от 28.12.2021 года) удовлетворены, в связи с чем, рассмотрение дела № 017/01/17-31/2021 отложено и назначено на 27.01.2022 года в 15 часов 00 минут (время местное).

Указанное определение от 28.12.2021 года получено Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 18.01.2022 года, ООО «Невская энергетика» – 18.01.2022 года и ГАУ «ЦЭР» – 18.01.2022 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России» о вручении корреспонденции с почтовым идентификатором 80082368855252, 80082368855245 и соответственно 80082368855238.

Приказом Тывинского УФАС России от 27.01.2022 года № 20 в состав Комиссии внесены изменения, а именно: из состава Комиссии выведена Донгак Ш.Ш. – специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти и в состав Комиссии введена Оюн С.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти.

27.01.2022 года на заседании Комиссии представитель Министерства топлива и энергетики Республики Тыва пояснил, что со стороны Министерства топлива и энергетики Республики Тыва негативных действий не совершалось.

Представитель ГАУ «ЦЭР» пояснил, что ссылка на акт осмотра электронной почты неправомерна, так как при его составлении понятия не присутствовали, а также имеющаяся в материалах дела копия договора от марта 2021 года без его оригинала не имеет юридической силы.

Представитель ООО «Невская энергетика» пояснил, что договор от марта 2021 года существенным образом влияет на обстоятельства дела, поскольку в заключении об обстоятельствах дела указано, что ООО «Невская энергетика» начало выполнять работы до заключения договора.

Рассмотрев материалы дела № 017/01/17-31/2021, 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 соглашением

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 «Невская энергетика» создано 29.02.2012 года с основным видом деятельности «Научные исследования и разработки в области естественных и технических наук» (код ОКВЭД 72.1).

Как следует из Устава ООО «Невская энергетика», утвержденного решением единственного участника от 09.03.2021 года № 1, ООО «Невская энергетика» является коммерческой организацией, целями деятельности ООО «Невская энергетика» являются расширение рынка товаров и услуг, а также извлечение прибыли (пункты 1.5, 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 «Невская энергетика» 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 «Невская энергетика» подтверждается следующими документами и сведениями (обстоятельствами):

1.) Согласно информации Министерства финансов Республики Тыва от 11.06.2021 года № АМ-1679 главным распорядителем бюджетных средств на разработку топливно-энергетического баланса в размере 4 650 000 рублей в силу Закона Республики Тыва от 21.12.2020 года № 677-ЗРТ «О республиканском бюджете на 2021 год и на плановый период 2022 и 2023 годов» является Министерство топлива и энергетики Республики Тыва.

В силу пункта 22 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении» топливно-энергетический баланс – это документ, содержащий взаимосвязанные показатели количественного соответствия поставок энергетических ресурсов на территорию субъекта Российской Федерации или муниципального образования и их потребления, устанавливающий распределение энергетических ресурсов между системами теплоснабжения, потребителями, группами потребителей и позволяющий определить эффективность использования энергетических ресурсов.

Пунктом 7 части 2 статьи 5 Федерального закона от 27.07.2010 года № 190-ФЗ «О теплоснабжении» составление топливно-энергетического баланса субъекта Российской Федерации отнесено к полномочиям органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в сфере теплоснабжения.

Согласно пункту 6.46 Положения Министерство топлива и энергетики Республики Тыва осуществляет, в том числе полномочия по составлению и утверждению топливно-энергетического баланса Республики Тыва.

Специальным законом регламентирующим закупочную деятельность, в том числе органов государственной власти, является Федеральный закон 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).

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Закона о контрактной системе определение поставщика (подрядчика, исполнителя) – это совокупность действий, которые осуществляются заказчиками в порядке, установленном Законом о контрактной системе, начиная с размещения извещения об осуществлении закупки товара, работы,

услуги для обеспечения государственных нужд (Федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации) или муниципальных нужд либо в установленных настоящим Федеральным законом случаях с направления приглашения принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и завершаются заключением контракта.

Согласно пункту 3 статьи 13 Закона о контрактной системе в соответствии с Законом о контрактной системе заказчиками осуществляются закупки для обеспечения федеральных нужд, нужд субъектов Российской Федерации и муниципальных нужд, а именно для выполнения функций и полномочий государственных органов Российской Федерации.

Анализ вышеназванных норм права 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, составление и утверждение топливно-энергетического баланса Республики Тыва отнесено к полномочиям Министерства топлива и энергетики Республики Тыва как органа государственной власти Республики Тыва, соответственно является государственной нуждой. Следовательно, определение исполнителя (подрядчика) на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва должно было осуществляться с учетом процедур, предусмотренных Законом о контрактной системе.

Так, уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 03.02.2021 года размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 на выполнение научно-исследовательской работы по разработке отчетного топливно-энергетического баланса Республики Тыва в разрезе муниципальных образований за 2019 год, оперативного за 2020 год и прогнозного на 2021 год, а также на перспективу до 2030 года, начальная (максимальная) цена контракта: 4 650 000 рублей.

Извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 размещено в соответствии с требованиями

Закона о контрактной системе.

Государственным заказчиком выступает Министерство топлива и энергетики Республики Тыва.

24.02.2021 года в адрес Тывинского УФАС России за вх. № 835 поступила жалоба ООО «Энерго Вит» на положения документации открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139.

Указанная жалоба была подготовлена в соответствии с требованиями и в сроки, установленные статьей 105 Закона о контрактной системе, в связи с чем, была принята Тывинским УФАС России к рассмотрению.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 05.03.2021 года № 017/06/105-51/2021 жалоба ООО «Энерго Вит» признана обоснованной, в действиях государственного заказчика – Министерства топлива и энергетики Республики Тыва установлены нарушения:

- пункта 8 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе, в части неправомерного установления в документации открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 величины значимости стоимостных и нестоимостных критериев, в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 года № 1085;

- пункта 4 части 1 статьи 54.3 Закона о контрактной системе, в части неправомерного установления в документации открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 требования к содержанию нестоимостного критерия оценки заявок.

На основании решения Комиссии Тывинского УФАС России от 05.03.2021 года № 017/06/105-51/2021 уполномоченному органу – Министерству Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок, государственному заказчику – Министерству топлива и энергетики Республики Тыва, оператору электронной торговой площадки – ООО «РТС-тендер» выдано предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе путем внесения изменений в документацию открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе.

Согласно информации, размещенной в ЕИС, в целях исполнения

предписания Комиссии Тывинского УФАС России государственным заказчиком – Министерством топлива и энергетики Республики Тыва 17.03.2021 года внесены изменения в извещение и документацию открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 в соответствии с законодательством о контрактной системе с учетом решения Комиссии Тывинского УФАС России № 017/06/105-51/2021.

При этом, 25.03.2021 года уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок на основании письма Министерства топлива и энергетики Республики Тыва от 24.03.2021 года № РК-580 в ЕИС размещено извещение об отмене открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 в связи с отсутствием у государственного заказчика необходимости.

Согласно информации ООО «РТС-тендер» (вх. № 3650 от 04.08.2021 года) до окончания срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме № 0112200000821000139 и до вынесения Тывинским УФАС России решения и предписания по жалобе № 017/06/105-51/2021 от 05.03.2021 года, в адрес оператора электронной площадки – ООО «РТС-тендер» поступило 3 заявки, в том числе заявка ООО «Невская энергетика» (подана 25.02.2021 года), которые были возвращены участникам закупки на основании предписания Комиссии Тывинского УФАС России по жалобе № 017/06/105-51/2021 от 05.03.2021 года.

Таким образом, изначально определение исполнителя (подрядчика) на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва осуществлялось Министерством топлива и энергетики Республики Тыва в соответствии с положениями Закона о контрактной системе посредством проведения открытого конкурса в электронной форме. При этом, указанный открытый конкурс в электронной форме № 0112200000821000139 после исполнения предписания Комиссии Тывинского УФАС России от 05.03.2021 года № 017/06/105-51/2021 отменен Министерством топлива и энергетики Республики Тыва при сохранении соответствующей потребности в указанных выше работах.

2.) 27.04.2021 года между Министерством топлива и энергетики Республики Тыва и ГАУ «ЦЭР» заключено дополнительное соглашение к соглашению № 1 от 19.01.2021 года о предоставлении субсидии из республиканского бюджета Республики Тыва государственному автономному учреждению на иные цели, которым ГАУ «ЦЭР» переданы

денежные средства в сумме 4 650 000 рублей.

Указанные средства как следует из материалов дела № 017/01/17-31/2021, ранее были представлены Министерством финансов Республики Тыва Министерству топлива и энергетики Республики Тыва на разработку топливно-энергетического баланса Республики Тыва и на которые был размещен открытый конкурс в электронной форме № 0112200000821000139.

При этом, исходя из содержания соглашения № 1 от 19.01.2021 года следует, что предметом указанного соглашения 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.

Нормативно-правовым актом регламентирующий закупочную деятельность, в том числе автономных учреждений, является Федеральный закон от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

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 неконкурентными способами, 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» в редакции, действовавшей в рассматриваемый период (далее – Положение о закупке).

Таким образом, ГАУ «ЦЭР» являясь автономным учреждением при осуществлении закупок обязано руководствоваться нормами Закона о закупках и Положением о закупке.

Подпунктом 2 пункта 1 раздела 2 статьи 23 Положения о закупке (в редакции, действовавшей в рассматриваемый период) было предусмотрено право ГАУ «ЦЭР» на осуществление прямой закупки без проведения конкурентных процедур на сумму, не превышающую 5

000 000 рублей.

Приказом ГАУ «ЦЭР» от 29.04.2021 года № 11-од решено заключить договор с единственным поставщиком с ООО «Невская Энергетика» на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва в разрезе муниципальных образований.

29.04.2021 года ГАУ «ЦЭР» в ЕИС размещено извещение о проведении закупки у единственного поставщика № 32110251939 на оказание услуг по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва, начальная (максимальная) цена договора: 4 650 000 рублей.

30.04.2021 года между ГАУ «ЦЭР» и ООО «Невская Энергетика» заключен договор № 2/2021 на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва в разрезе муниципальных образований на сумму 4 650 000 рублей.

Информация о заключении договора от 30.04.2021 года № 2/2021 размещена в ЕИС 14.05.2021 года.

Согласно частям 1, 2 статьи 4 Федерального закона от 03.11.2006 года № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях» (далее – Закон об автономных учреждениях) основной деятельностью автономного учреждения признается деятельность, непосредственно направленная на достижение целей, ради которых автономное учреждение создано. Государственное (муниципальное) задание для автономного учреждения формируется и утверждается учредителем в соответствии с видами деятельности, отнесенными его уставом к основной деятельности.

В силу части 4 статьи 4 Закона об автономных учреждениях финансовое обеспечение указанной в частях 1 и 2 статьи 4 Закона об автономных учреждениях деятельности осуществляется в виде субсидий из бюджетов бюджетной системы Российской Федерации и иных не запрещенных федеральными законами источников.

Кроме указанных в части 2 статьи 4 Закона об автономных учреждениях государственного (муниципального) задания и обязательств автономное учреждение по своему усмотрению вправе выполнять работы, оказывать услуги, относящиеся к его основной деятельности, для граждан и юридических лиц за плату и на одинаковых при оказании однородных услуг условиях в порядке, установленном федеральными законами (часть 6 статьи 4 Закона об

автономных учреждениях).

Таким образом, одним из способов исполнения Министерством топлива и энергетики Республики Тыва возложенных на него функций управления в сфере топливно-энергетического комплекса Республики Тыва является создание и финансирование путем предоставления субсидий из бюджета Республики Тыва созданному им автономному учреждению, которое своими силами и средствами оказывает услуги (выполняет работы) в сфере топливно-энергетического комплекса Республики Тыва в пределах выделенных бюджетных средств на цели, определенные соглашением.

Перечисление автономному учреждению субсидии вне зависимости от ее цели в любом случае должно соответствовать части 1 статьи 2 Закона об автономных учреждениях, то есть денежные средства могут передаваться только на оказание автономным учреждением услуг (выполнение работ) в установленных сферах деятельности.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц целями регулирования указанного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, в товарах, работах, услугах, в том числе для целей коммерческого использования, с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

Таким образом, предметами закупок могут быть работы, услуги, необходимые для непосредственного удовлетворения потребностей автономных учреждений, то есть когда автономные учреждения сами являются потребителями (получателями) таких работ (услуг), и финансируемые за их счет.

При таких обстоятельствах, законодательством Российской Федерации установлено, что орган государственной власти субъекта Российской Федерации в случае, когда для осуществления полномочий требуется выполнение работ (оказание услуг) за счет

бюджетных средств, вправе учреждать и финансировать путем предоставления субсидий автономные учреждения, которые будут своими силами и средствами выполнять указанные работы и оказывать услуги в том числе в рамках выданного государственного задания, а также вправе размещать извещение об осуществлении закупки работ (услуг) для обеспечения государственных нужд в порядке, установленном Законом о контрактной системе.

Исполнителем услуг по рассматриваемому договору, заключенному ГАУ «ЦЭР» с ООО «Невская энергетика», является не автономная организация, а третье лицо (ООО «Невская энергетика»).

При таких обстоятельствах ГАУ «ЦЭР», заключив договор с ООО «Невская энергетика», фактически исполнило функции, возложенные на Министерство топлива и энергетики Республики Тыва как на орган государственной власти Республики Тыва, с использованием выделенных последнему средств бюджета Республики Тыва.

При этом, в силу действующего законодательства Российской Федерации ГАУ «ЦЭР» получив государственное задание и соответствующие средства из бюджета Республики Тыва должно было выполнить государственное задание Министерства топлива и энергетики Республики Тыва (то есть научно-исследовательскую работу по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва) своими силами и средствами либо разместить извещение об осуществлении закупки работ (услуг) в порядке, установленном Законом о контрактной системе, что в данном случае в нарушение требований законодательства о контрактной системе сделано не было.

3.) Как следует из материалов дела № 017/01/17-31/2021, в качестве основания определения ООО «Невская энергетика» как исполнителя по договору от 30.04.2021 года № 2/2021 на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» указывает на письмо ООО «Невская энергетика» от 29.04.2021 года № 4735-3, содержащее коммерческое предложение на выполнение работ по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва с ценой 4 650 000 рублей.

ГАУ «ЦЭР» в качестве документа, подтверждающего поступление коммерческого предложения ООО «Невская энергетика», представило скриншот с электронной почты, принадлежащей ГАУ «ЦЭР» (адрес электронной почты «...»), согласно которому

коммерческое предложение ООО «Невская энергетика» поступило 29.04.2021 года в 10:14 часов с электронной почты "... " (Т).

Согласно письму ГАУ «ЦЭР» от 29.04.2021 года № 09-АГ/21, адресованного ООО «Невская энергетика», ГАУ «ЦЭР» рассмотрев коммерческое предложение ООО «Невская энергетика» приняло решение о возможности заключения договора на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва.

Как следует из скриншота с электронной почты "...", представленного ГАУ «ЦЭР», указанное письмо ГАУ «ЦЭР» было отправлено 29.04.2021 года в 12:21 часов на электронную почту, принадлежащую ООО «Невская энергетика» ("...").

Согласно письму ООО «Невская энергетика» от 29.04.2021 года № 4738-3 ООО «Невская энергетика» выражает свое согласие на заключение договора на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва.

Как следует из скриншота с электронной почты "...", представленного ГАУ «ЦЭР», указанное письмо ООО «Невская энергетика» поступило 29.04.2021 года в 14:38 часов с электронной почты "... " (Т).

Т. является сотрудником ООО «Невская энергетика» в должности коммерческого директора (штатное расписание ООО «Невская энергетика»).

Аналогичное пояснение также представлено ООО «Невская энергетика».

При этом, как следует из письменных и устных пояснений ООО «Невская энергетика», 29.04.2021 года в плане-графике закупок ГАУ «ЦЭР» опубликована позиция на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва. Указанную закупку ООО «Невская энергетика» увидело с использованием специальной программы (Селтон), в связи с чем, направило ГАУ «ЦЭР» коммерческое предложение, после чего получило ответ заказчика с предложением о заключении договора. Рассмотрев предложение ГАУ «ЦЭР» ООО «Невская энергетика» направило письмо о готовности выполнить работы.

Вместе с тем, как следует из акта осмотра электронной почты от

06.12.2021 года за период с 23.04.2021 года по 09.05.2021 года на электронную почту ГАУ «ЦЭР» ("...") не поступало ни одной корреспонденции с электронной почты "... (Т.), письмо ООО «Невская энергетика» от 29.04.2021 года № 4735-3 (коммерческое предложение) не поступало на электронную почту ГАУ «ЦЭР» ("...") за весь период, указанное письмо также отсутствует в папке «спам» и «корзина».

Письмо ООО «Невская энергетика» от 29.04.2021 года № 4738-3 (согласие на заключение договора) поступило на электронную почту ГАУ «ЦЭР» ("...") только 01.09.2021 года с электронной почты "... (Д) (в рассматриваемый период, Х. – заместитель министра топлива и энергетики Республики Тыва (постановление Правительства Республики Тыва от 31.07.2019 года № 393 и постановление Правительства Республики Тыва от 08.11.2021 года № 606)), а не с электронной почты "... (Т).

Кроме того, в книге регистрации входящей корреспонденции ГАУ «ЦЭР» отсутствуют письма ООО «Невская энергетика» от 29.04.2021 года № 4735-3 и от 29.04.2021 года № 4738-3.

В свою очередь, под исходящим номером № 09-АГ/21 в книге регистрации исходящей корреспонденции ГАУ «ЦЭР» зарегистрировано письмо ГАУ «ЦЭР» от 21.04.2021 года, адресованное в УФНС по РТ содержанием «ответ на требование от 15.04.2021 года № 6860».

Таким образом, факт переписки 29.04.2021 года между ГАУ «ЦЭР» и ООО «Невская энергетика» (поступление коммерческого предложения ООО «Невская энергетика» (письмо от 29.04.2021 года № 4735-3), направление ГАУ «ЦЭР» письма от 29.04.2021 года № 09-АГ/21 (решение о возможности заключения договора), поступление письма ООО «Невская энергетика» от 29.04.2021 года № 4738-3 (согласие на заключение договора)) не подтверждается материалами дела № 017/01/17-31/2021.

Напротив, указанное обстоятельство (переписка 29.04.2021 года и заключение 30.04.2021 года договора № 2/2021) свидетельствует о достижении договоренности между заказчиком и участником закупки на заключение договора у единственного поставщика.

Более того, как следует из документов, приобщенных к материалам настоящего дела из материалов внеплановой выездной проверки в отношении Министерства топлива и энергетики Республики Тыва и

ГАУ «ЦЭР», уже 23.03.2021 года стороны (Министерство топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «Невская энергетика») приступили к выполнению научно-исследовательской работы по разработке топливно- энергетического баланса Республики Тыва, в частности, согласно письму ООО «Невская энергетика» от 23.03.2021 года № 4492, ООО «Невская энергетика» сообщило о начале выполнения работ, а также просит генерального директора ГАУ «ЦЭР» О. и министра топлива и энергетики Республики Тыва К. оказать содействие в подготовке исходных данных необходимых для выполнения работы с назначением ответственных специалистов.

При этом, из письма ООО «Невская энергетика» от 23.03.2021 года № 4492 следует, что со стороны ООО «Невская энергетика» ответственным исполнителем назначен П. (электронная почта "..."), занимающий должность в ООО «Невская энергетика» ведущего специалиста (штатное расписание).

Также, в письме ООО «Невская энергетика» от 23.03.2021 года № 4492 ООО «Невская энергетика» указывает на договор от 22.03.2021 года № 2/2021 на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно- энергетического баланса Республики Тыва.

Указанное письмо ООО «Невская энергетика» от 23.03.2021 года № 4492 было переадресовано на электронную почту ГАУ «ЦЭР» ("...") с электронной почты "..." (Д) 23.03.2021 года в 13:02 часов (выписка из электронной почты "...").

Также, на электронную почту Министерства топлива и энергетики Республики Тыва ("...") и на электронную почту "..." (Д) 01.04.2021 года в 14:50 поступило сообщение с электронной почты "..." (П) о приезде «05» апреля в 10-40 часов сотрудников ООО «Невская энергетика» для сбора исходной информации по ТЭБ (топливно-энергетический баланс) (выписка из электронной почты "...").

Кроме того, 09.04.2021 года в 11:13 часов на электронную почту ГАУ «ЦЭР» ("...") с электронной почты "..." (Д) (в рассматриваемый период, Х. – заместитель министра топлива и энергетики Республики Тыва (постановление Правительства Республики Тыва от 31.07.2019 года № 393 и постановление Правительства Республики Тыва от 08.11.2021 года № 606)) поступило сообщение с приложением проекта договора на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва и технического задания (формат файла Word) без подписи сторон. Указанное сообщение и документы изначально поступили 03.03.2021 года в 10:53

часов на электронную почту "... " (Д) с электронной почты "... " (Т).

При этом, согласно информации ГАУ «ЦЭР» от 12.08.2021 года № 20-АГ/21 за период с 2018 года по 2021 год ГАУ «ЦЭР» были заключены 3 договора на выполнение научно-исследовательских работ, а именно договор от 17.07.2020 года № 1-ПР с ООО «ЕРСМ Сибири», договор от 22.03.2021 года № 01/21 с ООО «Институт проектирования энергетических систем», договор от 30.04.2021 года № 2/2021 с ООО «Невская энергетика». Кроме того, при проведении внеплановой выездной проверки в отношении Министерства топлива и энергетики Республики Тыва и ГАУ «ЦЭР» членами инспекции Тывинского УФАС России не установлено наличие договора от 22.03.2021 года № 2/2021, заключенного с ООО «Невская энергетика».

В свою очередь, как указано выше, 28.12.2021 года ООО «Невская энергетика» в материалы дела № 017/01/17-31/2021 представлена копия договора от 22.03.2021 года № 2/21 на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва.

28.12.2021 года на заседании Комиссии законный представитель ООО «Невская энергетика» пояснил, что договор на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва изначально был заключен 22.03.2021 года, впоследствии дата была изменена на 30.04.2021 года.

Вместе с тем, в указанный период (22.03.2021 года) Министерством топлива и энергетики Республики Тыва проводился открытый конкурс в электронной форме № 0112200000821000139 (указанный конкурс отменен 25.03.2021 года на основании письма Министерства топлива и энергетики Республики Тыва от 24.03.2021 года № РК-580), на участие в котором 25.02.2021 года ООО «Невская энергетика» была подана заявка.

Кроме того, денежные средства в сумме 4 650 000 рублей в целях разработки топливно-энергетического баланса Республики Тыва Министерством топлива и энергетики Республики были доведены до ГАУ «ЦЭР» лишь 27.04.2021 года на основании дополнительного соглашения к соглашению № 1 от 19.01.2021 года.

Также необходимо отметить, что в силу пункта 1 части 15 статьи 4 Закона о закупках заказчик вправе не размещать в ЕИС сведения о закупке товаров, работ, услуг, стоимость которых не превышает сто

тысяч рублей либо пятьсот тысяч рублей в случае, если годовая выручка заказчика за отчетный финансовый год составляет более чем пять миллиардов рублей.

Поскольку, в рассматриваемом случае, цена договора от 30.04.2021 года № 2/2021 превышает как 100 000 рублей, так и 500 000 рублей, то соблюдение публичной процедуры закупки, предусмотренной пунктом 1 части 15 статьи 4 Закона о закупках, является обязательным.

Указанные выше обстоятельства свидетельствуют об осведомленности каждой из сторон (Министерство топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «Невская энергетика») в отношении действий каждого из них и заинтересованности каждой из сторон в заключении договора между ГАУ «ЦЭР» и ООО «Невская энергетика» в обход конкурентных процедур, поскольку между ответчиками по делу начались активные действия в целях заключения рассматриваемого договора на всех этапах, в частности:

А) в период проведения открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 (с 03.02.2021 года по 25.03.2021 года), на участие которого 25.02.2021 года ООО «Невская энергетика» была подана заявка:

- 03.03.2021 года в 10:53 часов с электронной почты "... (Т) на электронную почту "... (Д) направлен проект договора на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва и технического задания (формат файла Word) без подписи сторон;

- 22.03.2021 года формально был заключен договор от № 2/21 на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва в отсутствие на то правовых оснований;

- 23.03.2021 года ООО «Невская энергетика» письмом от № 4492 сообщило генеральному директору ГАУ «ЦЭР» О. и министру топлива и энергетики Республики Тыва К. о начале выполнения работ, а также просило оказать содействие в подготовке исходных данных необходимых для выполнения работы с назначением ответственных специалистов;

- 24.03.2021 года Министерством топлива и энергетики Республики Тыва направлено в адрес уполномоченного органа – Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере

закупок письмо № РК-580 об отмене открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 в связи с отсутствием необходимости, которое размещено уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок в ЕИС 25.03.2021 года,

Б.) после отмены открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 (25.03.2021 года) до заключения договора от 30.04.2021 года № 2/2021:

- 01.04.2021 года в 14:50 с электронной почты "... " (П) на электронную почту Министерства топлива и энергетики Республики Тыва ("...") и на электронную почту "... " (Д) направлено сообщение о приезде «05» апреля в 10-40 часов сотрудников ООО «Невская энергетика» для сбора исходной информации по ТЭБ (топливно-энергетический баланс);

- 27.04.2021 года между Министерством топлива и энергетики Республики и ГАУ «ЦЭР» заключено дополнительное соглашение к соглашению № 1 от 19.01.2021 года о предоставлении ГАУ «ЦЭР» денежных средств в сумме 4 650 000 рублей в целях заключения договора на разработку топливно-энергетического баланса Республики Тыва

- 29.04.2021 года ГАУ «ЦЭР» в ЕИС размещено извещение о проведении закупки у единственного поставщика № 32110251939 на оказание услуг по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва, начальная (максимальная) цена договора: 4 650 000 рублей, в целях соблюдения публичной процедуры закупки, предусмотренной пунктом 1 части 15 статьи 4 Закона о закупках;

- 30.04.2021 года между ГАУ «ЦЭР» и ООО «Невская Энергетика» заключен договор № 2/2021 на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва в разрезе муниципальных образований на сумму 4 650 000 рублей.

Совокупность указанных выше обстоятельств, свидетельствуют, что заключение договора на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва в конечном итоге преследовало цель обойти необходимость проведения конкурентных процедур в соответствии с положениями Закона о контрактной системе и были направлены на заключение указанного договора в преимущественном порядке с

определенным хозяйствующим субъектом – ООО «Невская энергетика».

Искусственное (в обход закона) отступление от необходимости осуществления торгов при заключении договора (контракта) на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва не соответствует целям введения такой возможности заключения договора (контракта) 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)).

С учетом изложенного можно сделать вывод, что описанная выше последовательность действий Министерства топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «Невская энергетика», начиная с размещения (03.02.2021 года) извещения о проведении открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 с установлением неправомерных требований к порядку оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, последующим отказом (24.03.2021 года) от проведения конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 без соответствующего предписания антимонопольного органа и обоснования отсутствия у Министерства топлива и энергетики Республики Тыва необходимости в заключении государственного контракта по итогам указанной закупки,

перепиской между ответчиками по делу в период проведения открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 (03.03.2021 года, 23.03.2021 года), формальным заключением договора (22.03.2021 года) для фактического начала (23.03.2021 года, 01.04.2021 года) выполнения ООО «Невская энергетика» научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва с ведома Министерства топлива и энергетики Республики Тыва до заключения рассматриваемого договора, передачей (27.04.2021 года) денежных средств ГАУ «ЦЭР» в виде субсидий для заключения договора (30.04.2021 года) с единственным поставщиком ООО «Невская энергетика» предметом которого является аналогичный конкурсу в электронной форме № 0112200000821000139 без проведения конкурентных процедур в обход законодательства о контрактной системе, свидетельствуют о наличии антиконкурентного соглашения между Министерством топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «Невская энергетика», направленного на заключение договора на разработку топливно-энергетического баланса с ООО «Невская энергетика» в преимущественном порядке.

Таким образом, в действиях Министерства топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «Невская энергетика» имеет место сложное, продолжаемое нарушение антимонопольного законодательства, которое складывалось из ряда тождественных деяний, направленных на достижение одной цели и объединенных одним умыслом – создать преимущественные условия деятельности конкретному хозяйствующему субъекту ООО «Невская энергетика» путем заключения договора на выполнения научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва 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 «Невская энергетика» достигнуто антиконкурентное соглашение, для достижения их общего интереса, в результате чего право выполнения научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва было предоставлено хозяйствующему субъекту (ООО «Невская энергетика») 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 30.04.2021 года № 2/2021 является выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва, соответственно, продуктовыми границами является товарный рынок выполнения научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва.

При этом, как следует из Отчета (Обзора) по результатам анализа состояния конкурентной среды на товарном рынке выполнения научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва от 29.11.2021 года, указанный товарный рынок является конкурентным.

Антиконкурентные последствия вышеназванных действий выражаются в том, что путем заключения антиконкурентного соглашения ООО «Невская энергетика» получило преимущество в виде освобождения от необходимости конкурировать с иными лицами (добросовестными участниками рынка), желающими вести научно-исследовательскую работу по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва, однако совокупность указанных выше действий в итоге привела к устранению возможного числа потенциальных участников от соперничества в отношении возможности получить право выполнять указанные работы.

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 выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва без проведения торгов с определенным хозяйствующим субъектом – ООО «Невская энергетика».

Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что антиконкурентное соглашение между Министерством топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «Невская энергетика» заключено в период проведения открытого конкурса в электронной форме № 0112200000821000139 (февраль-март 2021 года) и окончено в апреле 2021 года (после заключения договора от 30.04.2021 года №

2/2021).

Также необходимо отметить, что исходя из материалов дела следует, 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 № 017/01/17-31/2021, источником финансирования научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва является республиканский бюджет.

Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что ущерб государству (бюджету Республики Тыва) от заключения и участия в антиконкурентном соглашении составил 4 650 000 рублей (сумма рассчитана от заключенного договора от 30.04.2021 года № 2/2021).

Доводы представителя ГАУ «ЦЭР» об отсутствии понятых при составлении акта осмотра электронной почты и об отсутствии

юридической силы копии договора от 22.03.2021 года без его оригинала не могут быть признаны обоснованными, поскольку:

- осмотр электронной почты производился 06.12.2021 года в присутствии представителя ГАУ «ЦЭР», представитель ГАУ «ЦЭР» ознакомилась с актом осмотра, документы, приобщенные к акту осмотра, были представлены и заверены непосредственно его представителем;

- наличие копии договора от 22.03.2021 года не свидетельствует о его фиктивности, соответствующие доказательства представителем ГАУ «ЦЭР» не представлены, в свою очередь, указанный договор представлен ООО «Невская энергетика», являющегося одной из сторон договора, законный представитель ООО «Невская энергетика» пояснил, что данный договор изначально был заключен 22.03.2021 года.

Довод представителя ООО «Невская энергетика» о том, что договор от 22.03.2021 года № 2/21 существенным образом влияет на обстоятельства дела, в связи с чем, Комиссии Тывинского УФАС России необходимо принять повторное заключение об обстоятельствах дела, не может быть принят во внимание в силу следующего.

Согласно части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Частью 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.

При этом, исходя из положений статьи 48.1 Закона о защите конкуренции (в частности, части 6 и 7) комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, получив дополнительные пояснения и доказательства, должна оценить и сопоставить их с иными имеющимися в деле доказательствами и принять одно из следующих решений:

- в случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства, комиссия на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства;

- в случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют о наличии в действиях (бездействии) ответчика по делу признаков иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого принято заключение об обстоятельствах дела, то комиссия на основании пункта 1 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции обязана отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства с последующим продолжением его рассмотрения по правилам главы 9 Закона о защите конкуренции;

- в случае, если представленные указанными лицами пояснения, доказательства и доводы не изменяют предварительных, содержащихся в заключении об обстоятельствах, выводов, комиссия выносит решение о нарушении антимонопольного законодательства.

Представленная ООО «Невская энергетика» в материалы дела № 017/01/17-31/2021 копия договора от 22.03.2021 года № 2/21 не изменяет в итоге квалификацию рассматриваемого нарушения антимонопольного законодательства, не устанавливает новые обстоятельства, приводящие к прекращению (переквалификацию, привлечению новых ответчиков и т.д.) дела о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с чем, основания для принятия повторного заключения об обстоятельствах дела у Комиссии Тывинского УФАС России отсутствуют.

Наоборот указанный договор от 22.03.2021 года № 2/21 подтверждает факт заключения антиконкурентного соглашения между ответчиками по делу в силу указанных выше обстоятельств.

В свою очередь, ООО «Невская энергетика» не обосновало необходимость составления повторного заключения об обстоятельствах дела, а равно не представило (не привело) доказательств каким-образом наличие договора от 22.03.2021 года №

2/21 существенным образом влияет на обстоятельства дела.

Более того, необходимо отметить, что при рассмотрении дела № 017/01/17-31/2021 изначально ООО «Невская энергетика» неоднократно указывало, что общество увидело планируемую закупку с использованием специальной программы (Селтон) 29.04.2021 года и в этот же день направило ГАУ «ЦЭР» коммерческое предложение о возможности заключения договора (устные пояснения представителей ООО «Невская энергетика», письменные пояснения от 23.08.2021 года б/н).

Таким образом, все доводы (письменные и устные) представителей Министерства топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «Невская энергетика», озвученные (представленные) в ходе рассмотрения дела № 017/01/17-31/2021, обсуждены и отклонены Комиссией Тывинского УФАС России по мотиву неосновательности, поскольку при проверке материалов дела не нашли своего подтверждения.

Иные доказательства, опровергающие выводы Комиссии Тывинского УФАС России о допущенных нарушениях пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, изложенные в заключении об обстоятельствах дела от 07.12.2021 года, Министерством топлива и энергетики Республики Тыва, ГАУ «ЦЭР» и ООО «Невская энергетика» в материалы дела № 017/01/17-31/2021 не представлены и не представлены до оглашения резолютивной части решения по настоящему делу.

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 № 017/01/17-31/2021, договор от 30.04.2021 года № 2/2021 на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва на момент рассмотрения дела № 017/01/17-31/2021 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 № 017/01/16-4/2021,

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 «Невская энергетика» (198216, г. Санкт-Петербург, вн.тер.г. муниципальный округ Княжево, пр-кт. Народного ополчения, д. 22, стр. 4, пом. 31-Н, оф. 310, ИНН: 7839458450, ОГРН: 1127847105473, КПП: 780501001, дата регистрации юридического лица 29.02.2012 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 выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва с определенным хозяйствующим субъектом – Обществом с ограниченной ответственностью «Невская энергетика».

2. В связи с исполнением договора на выполнение научно-исследовательской работы по разработке топливно-энергетического баланса Республики Тыва от 30.04.2021 года № 2/2021 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.

Председатель Комиссии
Хаджиев

Ф.А.

Члены Комиссии

А.О. Ооржак

С.С. Оюн

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.