

АО «АрхоблЭнерго»

ул. Попова, д. 17,
Архангельск, 163000

ОПРЕДЕЛЕНИЕ
о возбуждении дела об административном
правонарушении № 22/04/14.32-110/2020 и проведении
административного расследования

«22» октября 2020 г.

г. Москва

Я, <.....>, рассмотрев решение по делу № 22/01/17-230/2019 о нарушении антимонопольного законодательства (изготовлено в полном объеме 11.09.2020 (исх. от 11.09.2020 № 22/79170/20) в отношении АО «АрхоблЭнерго» (ИНН 2901179251; ОГРН 1082901006165; адрес: 163000, Архангельская обл., г. Архангельск, ул. Попова, д. 17),

УСТАНОВИЛА:

ФАС России, в рамках осуществления контроля за соблюдением требований антимонопольного законодательства при проведении закупок на поставку каменного угля, проведен анализ конкурентных процедур ПАО «ТГК-2» и АО «АрхоблЭнерго». Вместе с этим, направлены запросы о предоставлении информации в налоговые органы¹ и кредитные организации². По результатам анализа полученной информации, в том числе ответов на запросы ФАС России³

1 Запросы ФАС России от 22.04.2019 № РП/33287/19 (л.д. 1-2 часть 1 том 1), от 22.04.2019 № РП/33281/19 (л.д. 3-4 часть 1 том 1), от 22.04.2019 № РП/33278/19 (л.д. 5-6 часть 1 том 1).

2 Запросы ФАС России от 13.05.2019 № АЦ/38787/19 (л.д. 7-8 часть 1 том 1), от 13.05.2019 № АЦ/38786/19 (л.д. 9-10 часть 1 том 1), от 13.05.2019 № АЦ/38793/19 (л.д. 11-12 часть 1 том 1), от 13.05.2019 № АЦ/38785/19 (л.д. 13-14 часть 1 том 1).

3 Письмо АО «Райффайзенбанк» от 24.05.2019 № 16136-мск-ГЦО3/19 (вх. от 28.05.2019 № 90549-ДСП/19) л.д. 12 часть 2-ДСП том 1, письмо ПАО «Сбербанк» от 28.05.2019 № 21-исх/280к (вх. от 91501-ДСП/19) л.д. 13-20 часть 2-ДСП том 1, письмо ПАО «Банк Возрождение» от 24.05.2019 № 15646 (вх. от 31.05.2019 № 93485-ДСП/19) л.д. 21-24 часть 2-ДСП том 1, письмо ПАО Банк «ФК Открытие» от 28.05.2019 № 01-4-13/20280 (вх. от 05.06.2019 № 96659-ДСП/19) л.д. 25 часть 2-ДСП том 1.



проведены внеплановые выездные проверки (далее — Проверка, Проверки) в период с 27.08.2019 по 22.11.2019 в отношении следующих хозяйствующих субъектов:

- ПАО «ТГК-2» на основании приказов ФАС России от 26.08.2019 № 1137/19⁴, а также от 23.09.2019 № 1238/19⁵;
- АО «АрхоблЭнерго» на основании приказов ФАС России от 26.08.2019 № 1136/19⁶, а также от 23.09.2019 № 1236/19⁷;
- ООО «ТЭК» на основании приказов ФАС России от 26.08.2019 № 1135/19⁸, а также от 23.09.2019 № 1237/19⁹.

В ходе проведения Проверок осуществлен осмотр территорий, помещений, документов и предметов проверяемых лиц; получены копии документов проверяемых лиц, осмотрены помещения проверяемых лиц, скопирована информация с рабочих компьютеров проверяемых лиц; вручены требования о представлении документов (информации)¹⁰, направлены запросы о представлении информации в иные организации и государственные органы.

По результатам Проверок составлены акты проверки: от 22.11.2019 № 173 в отношении ПАО «ТГК-2»¹¹, от 22.11.2019 № 172 в отношении АО «АрхоблЭнерго»¹² и от 22.11.2019 № 171 в отношении ООО «ТЭК»¹³, согласно которым в действиях ПАО «ТГК-2», АО «АрхоблЭнерго» и ООО «ТЭК» выявлены признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Материалы Проверок приобщены к материалам дела № 22/01/17-230/2019 о нарушении антимонопольного законодательства¹⁴.

В целях подтверждения обстоятельств, установленных в ходе проведения Проверок, ФАС России на основании статьи 25 Закона о защите конкуренции направлены запросы о представлении документов (информации) государственным органам и хозяйствующим субъектам (запросы, в частности, направлены в адрес: ООО «Мэйл.Ру», ПАО «КТК», АО «Русский уголь», ООО «РУТЭК», ООО «Интер ТЭК», АО «Воркутауголь», ООО «ТФ Квадр», ООО «УК Мечел-Майнинг», ОАО «РЖД», Компании Аргус Медиа (Раша)

4 л.д. 1-4 часть 1 том 2.

5 л.д. 14 часть 1 том 2.

6 л.д. 1-4 часть 1 том 3.

7 л.д. 16 часть 1 том 3.

8 л.д. 1-4 часть 1 том 4.

9 л.д. 16 часть 1 том 4.

10 Требования о представлении документов (информации), врученные ПАО «ТГК-2»: исх. от 27.09.2019 № 22/84804/19, от 30.10.2019 № 22/94891/19 (часть 1 том 2); требования о представлении документов (информации), врученные АО «АрхоблЭнерго»: исх. от 27.09.2019 № 22/84809/19, от 30.10.2019 № 22/94889/19 (часть 1 том 3); требования о представлении документов (информации), врученные ООО «ТЭК»: исх. от 13.09.2019 № 22/80384/19, от 08.10.2019 № 22/87699/19, от 31.10.2019 № 22/95329/19 (часть 1 том 4).

11 л.д. 33-40 часть 1 том 2.

12 л.д. 45-55 часть 1 том 3.

13 л.д. 37-46 часть 1 том 4.

14 Том 2 часть 1 и части 2-6-ДСП; том 3 части 1, 2 и части 3-4-ДСП; том 4 части 1, 2 и части 3-5-ДСП.

Лимитед, Правительства Ярославской области, Департамента жилищно-коммунального хозяйства, энергетики и регулирования тарифов Ярославской области, Правительства Архангельской области, Агентства по тарифами ценам Архангельской области, ИФНС по Ленинскому району г. Ярославля, Управления ЗАГС г. Москвы, Службы ЗАГС Иркутской области, АО «Тойота Банк»). Запросы и ответы на них приобщены к материалам дела № 22/01/17-230/2019.

По результатам анализа всей имеющейся информации, выявлены признаки заключения ПАО «ТГК-2» и ООО «ТЭК» ограничивающего конкуренцию соглашения (соглашения заказчика с участником этих торгов), направленного на ограничение конкуренции и (или) создание преимущественных условий ООО «ТЭК» при проведении конкурентных процедур № 31705235726, № 31806799649, и признаки заключения АО «АрхоблЭнерго» и ООО «ТЭК» ограничивающего конкуренцию соглашения (соглашения заказчика с участником этих торгов), направленного на ограничение конкуренции и (или) создание преимущественных условий ООО «ТЭК» при проведении конкурентной процедуры № 31806299728.

Приказом ФАС России от 01.06.2020 № 513/20 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства», в соответствии с частью 12 статьи 44 Закона о защите конкуренции, ФАС России возбудила дело № 22/01/17-230/2019 по признакам нарушения АО «АрхоблЭнерго» (ИНН 2901179251, ОГРН 1082901006165, 163000, Архангельская обл., г. Архангельск, ул. Попова, д. 17), ООО «ТЭК» (ИНН 5031125672, ОГРН 1175053008547, 142400, Московская обл., г. Ногинск, ул. Рабочая, д. 75-а, пом. 3, офис 22) пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, а также по признакам нарушения ПАО «ТГК-2» (ИНН 7606053324, ОГРН 1057601091151, 150003, Ярославская обл., г. Ярославль, Пятницкая ул., д. 6), ООО «ТЭК» пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

Определением о назначении дела № 22/01/17-230/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (исх. от 03.06.2020 № 22/47081/20) дело № 22/01/17-230/2019 было назначено к рассмотрению, в качестве ответчиков привлечены: АО «АрхоблЭнерго» (ИНН 2901179251, ОГРН 1082901006165, 163000, Архангельская обл., г. Архангельск, ул. Попова, д. 17), ООО «ТЭК» (ИНН 5031125672, ОГРН 1175053008547, 142400, Московская обл., г. Ногинск, ул. Рабочая, д. 75-а, пом. 3, офис 22), ПАО «ТГК-2» (ИНН 7606053324, ОГРН 1057601091151, 150003, Ярославская обл., г. Ярославль, Пятницкая ул., д. 6) (далее по тексту — Ответчики) и у Ответчиков запрошена информация, имеющая значение для всестороннего рассмотрения дела № 22/01/17-230/2019.

Определением ФАС России от 11.08.2020 № 22/68764/20, в связи с возникновением необходимости получения дополнительных доказательств,

Комиссией ФАС России принято решение о продлении срока рассмотрения дела № 22/01/17-230/2019 до 3 ноября 2020 г.

В соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела № 22/01/17-230/2019 Комиссия ФАС России, установив наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Ответчиков, приняла заключение об обстоятельствах дела от 17.08.2020 № 22/70491/20, в связи с чем рассмотрение дела № 22/01/17-230/2019 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 03.09.2020 (Определение об отложении исх. от 18.09.2020 № 22/70799/20).

В целях объективного и всестороннего рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 22/01/17-230/2019 на основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, в соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (ред. от 12.03.2020) «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», в объёме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по данному делу, проведен анализ состояния конкуренции. По результатам проведения анализа состояния конкуренции при проведении открытого тендера № 31806299728, а также открытых запросов предложений №№ 31705235726, 31806799649 составлено два аналитических отчета, в которых приводятся результаты проведенного анализа.

По результатам исследования состояния конкуренции при проведении открытого тендера № 31806299728 установлено:

1) временной интервал исследования определён периодом с 28.03.2018 по 13.04.2018;

2) предмет торгов в целях исследования в обобщённом виде определён как поставка каменного угля в 2018 году в Архангельской области;

3) состав хозяйствующих субъектов, участвовавших в исследованном открытом тендере, в отношении которого проведено исследование:

- ООО «ТЭК» (ИНН 5031125672);
- ООО ТФ «Квадр» (ИНН 2901217443).

Аналитические отчеты, по результатам проведенного анализа состояния конкуренции при проведении вышеуказанных конкурентных процедур, приобщены к материалам дела № 22/01/17-230/2019¹⁵.

В связи с рассмотрением дела № 22/01/17-230/2019 на основании статьи 25 Закона о защите конкуренции лицам участвующим в деле, а также государственным органам и хозяйствующим субъектам направлены запросы о предоставлении документов (информации) (запросы, в частности, направлены в адрес: филиала ОАО «РЖД» ЦФТО, Службы ЗАГС Иркутской области). Запросы и ответы на них приобщены к материалам дела № 22/01/17-230/2019.

В результате исследования совокупности документов и информации,

¹⁵ л.д. 1-18 том 11.

имеющихся в материалах дела № 22/01/17-230/2019, Комиссией ФАС России установлено следующее.

АО «АрхоблЭнерго» (заказчик) и ООО «ТЭК» (участник торгов) заключили и участвовали в антиконкурентном соглашении (далее также — Соглашение), направленном на создание ООО «ТЭК» преимущественных условий, которое *привело или могло привести* к ограничению конкуренции при проведении открытого тендера № 31806299728.

О заключении и реализации Соглашения свидетельствуют следующие документы (информация), имеющиеся в материалах дела №22/01/17-230/2019 о нарушении антимонопольного законодательства.

28.03.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) размещено извещение № 31806299728 о проведении АО «АрхоблЭнерго» открытого тендера на поставку каменного угля. Дата окончания срока подачи заявок на участие в запросе предложений – 12.04.2018.

Согласно документации (техническому заданию) открытого тендера к поставке предполагалось **7 400 тысяч тонн угля**.

В соответствии с документацией об открытом тендере на право заключения договора на поставку каменного угля начальная (максимальная) цена договора составляет: **39 627 000 руб. с НДС**.

В соответствии с Протоколом рассмотрения заявок и подведения итогов¹⁶ было подано две заявки:

1. ООО «ТЭК» 32 560 000,00 руб. без НДС (дата подачи **11.04.2018 10:36**).
2. ООО ТФ «Квадр» 33 582 203,39 руб. без НДС (дата подачи **11.04.2018 11:02**).

Согласно критериям оценки заявок, размещенным на сайте ЕИС удельный вес критерия «цена договора» составил 90%, коэффициент значимости — 0,9, критерия «отсрочка платежа» 10%, коэффициент значимости 0,1.

Присуждение каждой заявке порядкового номера по мере уменьшения степени выгоды содержащихся в ней условий исполнения договора производится по результатам расчета итогового рейтинга по каждой заявке.

Согласно протоколу рассмотрения заявок и подведения итогов от **13.04.2018** по окончании срока подачи заявок до **10:00 12.04.2018** было подано две заявки. Закупочная комиссия провела оценку и сопоставление заявок и присвоила следующей рейтинг.

№	Участник	Ценовое предложение	Отсрочка платежа
1	ООО «ТЭК»	32 560 000,00	150
2	ООО ТФ «Квадр»	33 582 203,39	150

¹⁶ <https://zakupki.gov.ru/223/purchase/public/purchase/protocol/ip/documents.html?activeTab=6&protocolInfold=8517034&mode=view>

Оценка заявок участников:

№	Участник	Ценовое предложение (баллы)	Отсрочка платежа (баллы)
1	ООО «ТЭК»	100	100
2	ООО ТФ «Квадр»	99,96	100

Критерий	Величина значимости критерия (коэффициент значимости критерия)
Ценовое предложение	90 % (0,9)
Отсрочка платежа	10% (0,1)

№	Наименование участника	Итого баллов
1	ООО «ТЭК»	100
2	ООО ТФ «Квадр»	99,96

По результатам подведения итогов ООО «ТЭК» было признано победителем и с ним был заключен **договор от 16.04.2018 № 130-03/18_РУ**.

Вместе с тем, в ходе анализа заявок участников открытого тендера ООО «ТЭК» и ООО «ТФ Квадр» на предмет правомерности признания победителем закупки ООО «ТЭК» установлено следующее.

В соответствии с частью 6 статьи 3 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках) не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

Согласно пунктам 13, 14 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о конкурентной закупке должны быть указаны критерии оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в такой закупке.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок Заказчиком по критерию «Отсрочка платежа» участникам ООО «ТЭК» и ООО «ТФ «Квадр» присвоено одинаковое количество баллов — 100 баллов.

Вместе с тем, изучив заявки указанных участников закупки, а также порядок присвоения баллов, утвержденный заказчиком в закупочной

документации по критерию «Отсрочка платежа», по мнению Комиссии ФАС России, заказчиком ненадлежащим образом осуществлен расчет баллов по заявке победителя закупки ООО «ТЭК» по указанному критерию по следующим основаниям.

Согласно требованиям закупочной документации заказчиком оценивается отсрочка оплаты в календарных днях с момента поставки партии товара и подписания товарной накладной или УПД из расчета по формуле: $BO_i = O_i / O_{max} * 100\%$, где BO_i – оценка по критерию «Отсрочка платежа» i -го участника процедуры закупки, баллы. O_i — предложение по срокам отсрочки платежа i -го участника процедуры закупки, календарные дни. O_{max} — максимальные предложенные сроки отсрочки платежа, календарные дни. При этом *минимальный срок отсрочки платежа — 150 календарных дней.*

В составе заявки победителя закупки ООО «ТЭК» в части сведений для целей оценки по данному показателю указано: *«согласны на отсрочку платежа с момента поставки и выгрузки каменного угля на 30 (тридцать) календарных дней с момента поставки партии Товара и подписания товарной накладной».*

При этом, согласно протоколу рассмотрения заявок и подведения итогов от 13.04.2018 (г. Архангельск), по критерию «Отсрочка платежа» заявке ООО «ТЭК» присвоено максимальное количество баллов — 100 баллов.

Вместе с тем, указанные ООО «ТЭК» сведения в части количества дней отсрочки в 30 дней не соответствует требованиям заказчика для целей оценки наивысшим баллом по критерию, поскольку минимальный срок отсрочки платежа составляет 150 дней. В связи с этим, заказчиком ненадлежащим образом произведена оценка заявок участников закупки.

Учитывая изложенное, а также в соответствии с порядком оценки заявок участников закупки по критерию «Отсрочка платежа» по указанному критерию участникам должно было быть присвоено следующее количество баллов: ООО «ТФ» Квадр» - 100 баллов, ООО «ТЭК» - 0 баллов.

Таким образом, по мнению Комиссии ФАС России, заказчиком ненадлежащим образом произведен расчет баллов участников закупки по критерию «Отсрочка платежа», и, как следствие, принято неправомерное решение о признании заявки ООО «ТЭК» победителем закупки.

Согласно материалам, обнаруженным в ходе внеплановой выездной проверки АО «АрхОблЭнерго», а именно электронной почты сотрудников, следует, что **11.04.2018** ООО «ТЭК» подана заявка на участие в открытом тендере.

12.04.2018, 14:17 <.....> отправляет электронное письмо <.....>, содержащее таблицы с оценкой заявок участников с подписью: <.....>. Письмо содержит таблицы из протокола с показателями, по которым **ООО «ТЭК» проигрывает по итоговой сумме баллов ООО ТФ «Квадр»¹⁷.**

¹⁷ л.д. 327 часть 3-ДСП том 3.

<.....>

12.04.2018, 16:15 Письмо <.....> от <.....> *свидетельствующее о несоответствии требованиям к оплате (отсрочка платежа – 30 дней) и месту поставки заявки, поданной ООО «ТЭК». К письму приложен протокол, согласно которому ООО «ТЭК» признан победителем (показатели отличаются от описанных в тексте письма и соответствуют показателям в протоколе подведения итогов от 13.04.2018¹⁸.*

13.04.2018, 8:55 письмо в ООО «ТЭК» от <.....>, содержащее скан-копию исходящего письма АО «Архоблэнерго» от 12.04.2018 № 05/ООЗ <.....>¹⁹.

13.04.2018, 8:57 Письмо Р.Б. <.....> от <.....>, содержащее информацию о письме, направленном в ООО «ТЭК». В приложении скан-копия **исходящего письма АО «АрхоблЭнерго» от 12.04.2018 № 05/ООЗ в адрес ООО «ТЭК»,** содержащее просьбу <.....> в связи с тем, что ООО «ТЭК» в своей заявке на участие в открытом тендере сообщило **о безоговорочном принятии установленных требований и условий предусмотренных документацией к открытому тендеру № 31806299728²⁰.**

13.04.2018, 11:33 письмо <.....> от <.....>, содержащее скан-копию ответа (исх. от 13.04.2018 № 69/02-2018-А) <.....>²¹.

13.04.2018, 12:01 письмо от <.....> в адрес <.....> содержащее информацию о пересмотре ООО «ТЭК» условий оплаты и отказе от пересмотра места поставки товара, предусмотренного ТЗ²².

16.04.2018, 11:00 письмо от <.....> в адрес <.....> следующего содержания: <.....>²³.

Заключение дополнительного соглашения 19.04.2018 к договору поставки от 16.04.2018 № 130-03/08 с изменением места поставки товара на место, предложенное ООО «ТЭК» (ранее письмом от 13.04.2018), также подтверждается документацией, представленной ООО «ТЭК»²⁴.

16.04.2018, 17:08 письмо <.....> от <.....>, содержащее скан-копию ответа на письмо АО «АрхоблЭнерго» от 16.04.2018 **подтверждающего согласие на заключение договора с условием отгрузки по адресу в соответствии с документацией о проведении открытого тендер²⁵.**

Таким образом, можно сделать вывод о том, что АО «АрхоблЭнерго» уведомляет управляющую компанию ПАО «ТГК-2» о несоответствии ООО «ТЭК» заявленным требованиям. Вместе с тем, АО «АрхоблЭнерго» в ходе переговоров с ООО «ТЭК» согласовывает необходимые для победы

18 л.д. 326-322 часть 3-ДСП том 3.

19 л.д. 320-321 часть 3-ДСП том 3.

20 часть 3-ДСП том 3, HDD s/n: WCC6Z7ZSFC2U, (F(27.08_29):\Гребнев А.В\Почта\SPopov@aoenergo.ru.pst).

21 л.д. 289-319 часть 3-ДСП том 3.

22 л.д. 289-319 часть 3-ДСП том 3.

23 часть 3-ДСП том 3, HDD s/n: WCC6Z7ZSFC2U, (F(27.08_29):\Гребнев А.В\Почта\SPopov@aoenergo.ru.pst).

24 л.д. 368-369 часть 4-ДСП том 4.

25 л.д. 287-288 часть 3-ДСП том 3.

последнего условия.

<.....>

Необходимо отметить, что АО «Сибирская угольная энергетическая компания»²⁶, АО «Русский уголь»²⁷ и ООО «РУТЭК»²⁸, потенциальные поставщики АО «АрхоблЭнерго», в своих ответах на запрос ФАС России сообщили, что одной из причин отказа от участия в открытом тендере № 31806299728 стала неприемлемость условия оплаты товара, а именно срок отсрочки платежа не менее 150 дней с момента поставки и подписания товарной накладной.

При этом, по итогам анализа актов сверки взаимных расчетов между ООО «ТЭК» и АО «АрхоблЭнерго», копий счетов-фактур с товарными накладными по открытому тендеру № 31806299728²⁹, установлено, что фактическая отсрочка платежа по поставкам составила от 15 до 100 дней (со средним значением отсрочки платежа около 50 дней).

Вместе с этим, в ходе анализа исполнения рассматриваемого договора, установлено следующее:

1) фактически поставленный ООО «ТЭК» объем угля составил – **7 235 тонн** на сумму <.....>³⁰ (3526,12 – марки ДО (25-50) и 3708,88 – марки ДКП (50-200)), вместе с этим, согласно договору поставки № 130-03/18 от 16.04.2018 объем поставки составлял **7 400 тонн на сумму <.....>руб. (без НДС)**. Цена за тонну угля в независимости от марки составляла <.....> **(без НДС)**;

2) сопоставление транзакций на оплату и счетов фактур подтверждает платежи на сумму <.....> **руб. (без НДС) или <.....>. (с НДС)**;

3) сопоставление товарных накладных, представленных АО «АрхоблЭнерго» с данными представленными ОАО «РЖД» (исх. б/д б/н; вх. 68747-ЭП/20 от 14.04.2020), на запрос ФАС России от 07.04.2020 № АЦ/28673/20 невозможно, в связи с неполнотой сведений, представленных АО «АрхоблЭнерго».

Вместе с этим, ООО «ТФ «Квадр»³¹, конкурент ООО «ТЭК» в рамках открытого тендера № 31806299728 отмечает, что предложение ООО «ТЭК» в указанной закупке имело лучшую цену, но предложенный уголь был самой низкой марки (с наихудшими показателями). При этом, на момент проведения торгов на рынке не было предложений такой марки угля, так как заводы

26 Письмо АО «СУЭК» от 13.03.2020 № 14-3/1667 (вх. от 13.03.2020 № 46177-ЭП-ДСП/20), л.д. 123 часть 2-ДСП том 5.

27 Письмо АО «Русский уголь» от 13.03.2020 № 830 (вх. от 13.03.2020 № 46207/20), л.д. 44 часть 1 том 5.

28 Письмо ООО «РУТЭК» от 18.03.2020 № 213 (вх. от 25.03.2020 № 54722/20), л.д. 56 часть 1 том 5.

29 Ответ АО «АрхоблЭнерго» (исх. от 06.04.2020 № 444; вх. от 15.04.2020 № 69687/20) на запрос ФАС России от 30.03.2020 № АЦ/25905/20, л.д. 75-165 часть 1 том 5.

30 Согласно информации, представленной АО «АрхоблЭнерго» (исх. от 11.08.2020 № 1110, л.д. 194-196 том 12), фактически поставленный объем угля составил 7344,3 тонн на сумму 38 131 605,6 руб. с НДС (32 314 920 руб. без НДС).

31 Письмо ООО «ТФ Квадр» исх. б/д, б/н (вх. ФАС России от 02.04.2020 № 61367/20) на запрос ФАС России от 16.03.2020 № АЦ/20579/20, л.д. 70-74 часть 1 том 5.

изготовители угля (разрезы) такой марки не поставляли. Такая марка могла быть лишь в наличии у конкретных лиц. В документации закупки (п. 1.3 Технического задания) указаны три марки угля (ДПК 50-200, ДКОМ 13-80 (100), ДО 25-50 (60) возможные к поставке. При этом, документация о закупке не определяет объем конкретной марки угля. По мнению ООО «ТФ «Квадр», данное обстоятельство может свидетельствовать либо о том, что для заказчика не имеет значение какой уголь (уголь какого качества) будет поставлен и какое количество тепловой энергии будет из него выработано; либо о том, что заказчик исходил из наличия на момент объявления торгов соответствующей марки угля более низкого качества у победителя торгов ООО «ТЭК».

ООО «ТФ «Квадр» также отмечает, что закупочная документация (п. 1.3 технического задания) в части неопределенности в отношении конкретной марки угля не соответствует законодательству в сфере закупок.

Указанные обстоятельства, в том числе обсуждение заказчиком (АО «АрхоблЭнерго») с одним из участников (ООО «ТЭК») условий, необходимых для признания последнего победителем, равно как и последующие действия заказчика по признанию ООО «ТЭК» победителем и заключению дополнительного соглашения, могут свидетельствовать о заключении и реализации АО «АрхоблЭнерго», как заказчиком открытого тендера № 31806299728, и ООО «ТЭК», как одним из участников указанного открытого тендера, антиконкурентного соглашения, направленного на создание ООО «ТЭК» преимущественных условий по сравнению с другим участником, подавшим предложение (ООО ТФ «Квадр»), которое привело к ограничению конкуренции при проведении открытого тендера № 31806299728.

В ходе рассмотрения дела № 22/01/17-230/2019 Комиссией ФАС России установлены следующие обстоятельства, которые в совокупности с иными доказательствами свидетельствуют о заключении и реализации Соглашения:

1. Участие и победа ООО «ТЭК» в закупках АО «АрхоблЭнерго» обусловлена вхождением АО «АрхоблЭнерго» в группу лиц с ПАО «ТГК-2».

ООО «ТЭК» с момента регистрации принимало участие в закупках ПАО «ТГК-2» и не участвовало в закупках АО «АрхоблЭнерго».

Вместе с этим, **21.02.2018** между АО «АрхоблЭнерго» и ПАО «ТГК-2» заключен договор передачи единоличного исполнительного органа³², по которому ПАО «ТГК-2» стало управляющей компанией АО «АрхоблЭнерго». Таким образом, с указанного периода времени ПАО «ТГК-2» выполняло функции единоличного исполнительного органа АО «АрхоблЭнерго» и организации входили в подконтрольную группу лиц (пункт 2 части 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции).

Уже через месяц **28.03.2018** АО «АрхоблЭнерго» проведен открытый

³² Договор от 21.02.2018 № 64-19/18, л.д. 37-51 часть 2 том 3.

тендер на поставку каменного угля, победителем которого стало ООО «ТЭК».

С учетом имеющейся в материалах настоящего дела информации, можно сделать вывод о том, что конкурентные закупки, в том числе являющиеся предметом рассмотрения дела № 22/01/17-230/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, согласовывались с управляющей -компанией ПАО «ТГК-2»³³.

2. Договоры ПАО «ТГК-2» и АО «АрхоблЭнерго» на поставку угля, заключенные с ООО «ТЭК».

ПАО «ТГК-2» и АО «АрхоблЭнерго» заключили с ООО «ТЭК» в период с 2017 по 2018 год 12 договоров с начальной максимальной ценой на общую сумму <.....> с учетом НДС³⁴, при этом сумма договоров по результатам указанных закупок составила <.....> с учетом НДС (с учетом дополнительных соглашений - <.....> с учетом НДС). Из указанных договоров, по результатам рассматриваемых в Комиссией ФАС России конкурентных процедур (**№№ 31705235726, 31806299728, 31806799649**), заключено 3 договора на сумму <.....>. с учетом НДС (с учетом дополнительных соглашений —<.....> **руб**³⁵. с учетом НДС).

Договоров с иными организациями (заказчиками) по результатам конкурентных закупок на поставку (транспортировку) угля ООО «ТЭК» не заключало.

Частями 1 – 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлен запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов (антиконкурентные соглашения).

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

Пунктом 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции запрещается координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников, а также заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такие соглашения имеют своей целью либо приводят или могут привести к ограничению конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования закона, в том числе является развитие добросовестной конкуренции,

33 Решение по делу № 029/01/17-376/2019 о нарушении антимонопольного законодательства (<https://br.fas.gov.ru/to/arhangel'skoe-ufas-rossii/3ab38c4a-12f2-4af2-b8d4-07bf45a05be8/?query=029/01/17-376/2019>), решение Арбитражного суда Архангельской области от 25.04.2019 по делу № А05-580/2019 (https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/12c141da-90d8-47de-a266-4a6789b04c39/a77f16cc-5c7d-4f74-ab93-552667f5a481/A05-580-2019_20190425_Reshenie.pdf?isAddStamp=True).

34 Согласно сведениям, представленным ПАО «ТГК-2», АО «АрхОблЭнерго», ООО «ТЭК» в ответ на требование о представлении документов (информации), а также сведениям из ЕИС. Цифра приведена без учета одного договора, так как сведений об НМЦК в представленных документах отсутствует.

35 С учетом НДС 18%.

обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

С учетом изложенного, а также совокупности имеющихся в деле № 22/01/17-230/2019 о нарушении антимонопольного законодательства доказательств, в частности:

1. признание заявки ООО «ТЭК» победившей в открытом тендере **№ 31806299728**;

2. дополнительным соглашением, заключенным в рамках исполнения договора по результатам конкурентной закупки **№ 31806299728**;

3. документами (информацией), полученными в ходе внеплановых выездных проверок, в том числе электронной перепиской между сотрудниками ПАО «ТГК-2», АО «АрхоблЭнерго» и ООО «ТЭК»;

4. документами (информацией), представленными по запросам ФАС России в рамках проведения внеплановых выездных проверок;

5. результатами проведенных анализов состояния конкуренции, Комиссия установила, что АО «АрхоблЭнерго» и ООО «ТЭК» заключили и участвовали в антиконкурентном соглашении, направленном на создание для ООО «ТЭК» преимущественных условий, которое привело к ограничению конкуренции при проведении открытого тендера № 31806299728.

Решением по делу № 22/01/17-230/2019 АО «АрхоблЭнерго» признано нарушившим пункт 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, что выразилось в заключении и участии в антиконкурентном соглашении, направленном на создание для ООО «ТЭК» преимущественных условий, которое привело к ограничению конкуренции при проведении открытого тендера № 31806299728 (изготовлено в полном объеме 11 сентября 2020 г.; исх. от 11.09.2020 № 22/79170/20).

Установлено, что АО «АрхоблЭнерго» имело возможность для соблюдения правил и норм, закрепленных Законом о защите конкуренции, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП).

Нарушение пункта 1 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции предусматривает ответственность для хозяйствующих субъектов в соответствии с частью 2 статьи 14.32 КоАП.

Согласно части 2 статьи 14.32 КоАП заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, если такое соглашение приводит или может привести к повышению, снижению или поддержанию цен на торгах, либо заключение недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов, если такое соглашение имеет своей целью либо приводит или может привести к ограничению

конкуренции и (или) созданию преимущественных условий для каких-либо участников, либо участие в них - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но не более одной двадцать пятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Возбудить в отношении АО «АрхоблЭнерго» (ИНН 2901179251; ОГРН 1082901006165; адрес: 163000, Архангельская обл., г. Архангельск, ул. Попова, д. 17) дело об административном правонарушении по факту нарушения пункта 1 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и участии в антиконкурентном соглашении, направленном на создание для ООО «ТЭК» преимущественных условий, которое привело к ограничению конкуренции при проведении открытого тендера № 31806299728. Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 2 статьи 14.32 КоАП.

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со статьей 26.10 КоАП АО «АрхоблЭнерго» надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в ФАС России следующие сведения, заверенные надлежащим образом:

3.1. сведения о наличии смягчающих административную ответственность обстоятельств (включая обоснования их наличия), о причинах и условиях, способствовавших совершению административного правонарушения;

3.2. сведения о совокупной сумме выручки от реализации всех видов товаров (работ, услуг), определяемой в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации, за 2019 г. (без НДС) с приложением бухгалтерской (финансовой) отчетности;

3.3. иные сведения, имеющие значение для проведения настоящего административного расследования.

4. Законному представителю АО «АрхоблЭнерго» **надлежит** явиться в **15 часов 30 минут 20 ноября 2020 года**. по адресу г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11 (Управление по борьбе с картелями, каб. № 546) для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении, либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном

производстве по делу № 22/04/14.32-110/2020 со всеми правами, предусмотренными статьёй 25.5 КоАП.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии со статьей 51 Конституции Российской Федерации разъяснено, что никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

<.....>