Заказное с уведомлением о вручении

Ответчик: Департамент государственного

имущества и земельных отношений

Орловской области

302030, г. Орёл, наб. Дубровинского, д. 70

Заявитель: ООО «Титан»

302026, г. Орел,

ул. Нормандия-Неман, д. 50

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № № 057/01/17-818/2020

г. Орёл

Резолютивная часть решения оглашена 03.03.2021

В полном объеме решение изготовлено 15.03.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее - Орловское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела № 057/01/17-818/2020 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <…>

Члены Комиссии:

<…> (далее – Комиссия),

рассмотрев дело № 057/01/17-818/2020, возбужденное по признакам нарушения Департаментом государственного имущества и земельных отношений Орловской области (ИНН 5753004003; 302030, г. Орёл, наб. Дубровинского, д. 70; далее – Департамент, Ответчик) статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), с участием на заседании посредством использования видеоконференцсвязи представителя Ответчика: <…> (доверенность от 14.01.2021 №2-д); в отсутствии представителя Заявителя,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 057/01/17-818/2020 было возбуждено на основании приказа Управления от 18.12.2020 № 115 в отношении Департамента государственного имущества и земельных отношений Орловской области по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившихся в отказе в допуске ООО «Титан» к конкурсному отбору на право заключения договора аренды земельного участка без проведения торгов, который признан вступившим в силу решением Арбитражного суда Орловской области по делу № А48-11600/2019 незаконным.

Копия приказа о возбуждении дела № 057/01/17-818/2020 направлена в адрес

Департамента государственного имущества и земельных отношений Орловской области и ООО «Титан» (далее – Общество) письмом Управления от 18.12.2020 № 6006/02.

Определением от 24.12.2020 (исх.№ 6100/02 от 24.12.2020) дело № 057/01/17-818/2020 было назначено к рассмотрению на 26.01.2021.

Определением от 24.12.2020 к участию в деле были привлечены: в качестве заявителя: ООО «Титан» (ИНН 5752072579, 302026, г. Орёл, ул. Нормандия-Неман, д. 50), в качестве ответчика: Департамент государственного имущества и земельных отношений Орловской области (ИНН 5753004003; 302030, г. Орёл, наб. Дубровинского, д. 70). Данным Определением у лиц, привлеченных к рассмотрению дела, была запрошена необходимая информация и установлен срок ее представления. Информация была представлена в установленный срок.

26.01.2021 на заседании Комиссии по рассмотрению дела №057/01/17-818/2020, рассмотрев представленную ООО «Титан» и Департаментом информацию и документы, Комиссия пришла к выводу о том, что в целях полного и всестороннего рассмотрения настоящего дела необходимо получение дополнительной информации.

Рассмотрение дела № 057/01/17-818/2020 Определением от 26.01.2021 (исх. № 350/02) в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств было отложено и назначено к рассмотрению на 16.02.2021. Данным Определением у Ответчика и Заявителя была запрошена необходимая информация и установлен срок представления информации. Информация была представлена в установленный срок.

10.02.2021 в адрес Орловского УФАС России из Управления ФСБ России по Орловской области поступило обращение директора ООО «Титан» Головина А.А. для рассмотрения в пределах компетенции антимонопольных органов (письмо № 1/391 от 04.02.2021). Доводы, приведённые в поступившем обращении, аналогичны доводам, рассматриваемым в настоящем деле. Данное обращение приобщено к материалам дела № 057/01/17-818/2020.

В процессе рассмотрения дела Комиссия усмотрела в действиях Департамента признаки нарушения антимонопольного законодательства при проведении конкурсного отбора масштабных инвестиционных проектов, соответствующих одному из критериев, установленных частью 1 статьи 3 Закона Орловской области от 04.12.2015 № 1884-ОЗ «Об установлении критериев, которым должны соответствовать объекты социально-культурного и коммунально-бытового назначения, масштабные инвестиционные проекты, для размещения (реализации) которых допускается предоставление земельного участка в аренду без проведения торгов» (извещение № 0568), в части необоснованного отказа в допуске ООО «Титан» к участию в конкурсном отборе, предусмотренном Законом Орловской области.

Указанные действия Департамента, по мнению Комиссии, приводят (могут привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при

установлении в действиях Ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства, Комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В случае принятия заключения об обстоятельствах дела рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению (часть 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

Комиссия учитывая данное обстоятельство, рассмотрев материалы дела и руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции отложила рассмотрение дела №057/01/17-818/2020 в связи с принятием Заключения об обстоятельствах дела.

Определением об отложении дела №057/01/17-818/2020 от 16.02.2021 (исх. № 649/02 от 18.02.2021) новое рассмотрение дела было назначено на 03.03.2021 в 14 час. 15 мин.

Копия Заключения об обстоятельствах дела была направлена в адреса Заявителя и Ответчика письмом от 20.02.2021 № 379/02, и получена Департаментом 26.02.2021 (карточка почтового отправления № 80090656146869), ООО «Титан» 02.03.2021 (карточка почтового отправления № 80090656146876).

01.03.2021 в адрес Управления, в ответ на Заключение об обстоятельствах дела от Департамента поступили пояснения (письмо от 01.03.2021 № 5-зп).

Так, по мнению Ответчика, изложенному в представленных пояснениях, установленные статьёй 17 Закона о защите конкуренции ограничения распространяются на все закупки товаров, работ, услуг осуществляемые в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ), а также Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ). А действия Департамента по отказу в рассмотрении заявления ООО «Титан» в рамках постановления Правительства Орловской области от 11.04.2016 № 116 «О предоставлении права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов для размещения объекта социально-культурного и (или) коммунально-бытового назначения, реализации масштабного инвестиционного проекта» не регулируются Законом № 44-ФЗ и Законом № 223-ФЗ, и, как следствие, не подпадают под их действие.

Таким образом, по мнению Ответчика, рассматриваемые действия Департамента по отказу в рассмотрении заявления ООО «Титан» о предоставлении права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов не привели и не могли привести к недопущению ограничению или устранению конкуренции в соответствии со статьёй 17 Закона о защите конкуренции.

Довод Департамента является не состоятельным в силу следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Частью 5 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что положения

части 1 настоящей статьи распространяются, в том числе на все закупки товаров, работ, услуг, осуществляемые в соответствии с Законом № 223-ФЗ.

При этом, действующим антимонопольным законодательством не установлено, что требования статьи 17 Закона о защите конкуренции распространяются исключительно на торги, проводимые в соответствии с Законом № 44-ФЗ и Законом № 223-ФЗ.

Указом Губернатора Орловской области от 12.04.2018 № 210 (далее – Указ № 210), в соответствии с частью 2 статьи 3 Закона Орловской области от 4 декабря 2015 года № 1884-ОЗ "Об установлении критериев, которым должны соответствовать объекты социально-культурного и коммунально-бытового назначения, масштабные инвестиционные проекты, для размещения (реализации) которых допускается предоставление земельного участка в аренду без проведения торгов" утверждён порядок конкурсного отбора масштабных инвестиционных проектов, соответствующих одному из критериев, установленных частью 1 статьи 3 закона Орловской области от 4 декабря 2015 года № 1884-ОЗ "Об установлении критериев, которым должны соответствовать объекты социально-культурного и коммунально-бытового назначения, масштабные инвестиционные проекты, для размещения (реализации) которых допускается предоставление земельного участка в аренду без проведения торгов", в целях предоставления земельного участка в аренду без проведения торгов.

Частью 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации определено, что торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом.

Согласно статьи 22 Закона о защите конкуренции одной из функций антимонопольного органа является обеспечение государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства 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, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

Одним из объектов контроля со стороны антимонопольных органов являются торги, которые могут проводиться, в том числе в форме конкурсного отбора, информация о котором сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого конкурса и конкурсной документации; к участникам предъявляются единые требования.

Конкурсный отбор масштабных инвестиционных проектов, соответствующих одному из критериев, установленных частью 1 статьи 3 Закона Орловской области от 04.12.2015 № 1884-ОЗ «Об установлении критериев, которым должны соответствовать объекты социально-культурного и коммунально-бытового назначения, масштабные инвестиционные проекты, для размещения (реализации) которых допускается предоставление земельного участка в аренду без проведения торгов (извещение № 0568), был проведён открытым способом, информация о конкурсном отборе была сообщена неограниченному кругу лиц путем размещения в информационной системе «Портал Орловской области – публичный информационный центр» в информационно-телекоммуникационной сети

Интернет извещения о проведении конкурсного отбора; к участникам закупки предъявляются единые требования.

Процедура указанного конкурсного отбора предусмотрена Указом № 210 и была осуществлена в целях формирования конкурентного товарного рынка.

Таким образом, Конкурсный отбор масштабных инвестиционных проектов, соответствующих одному из критериев, установленных частью 1 статьи 3 Закона Орловской области от 04.12.2015 № 1884-ОЗ «Об установлении критериев, которым должны соответствовать объекты социально-культурного и коммунально-бытового назначения, масштабные инвестиционные проекты, для размещения (реализации) которых допускается предоставление земельного участка в аренду без проведения торгов является одним из объектов контроля со стороны антимонопольных органов и на него распространяются ограничения установленные статьёй 17 Закона о защите конкуренции.

В связи с чем довод Департамента, приведённый в пояснениях является ошибочным и Комиссией не принимается.

По мнению ООО «Титан», изложенному в своих пояснениях (письмо от 08.02.2021) действия должностных лиц Департамента в части незаконного отказа в допуске Общества к конкурсному отбору на право заключения договора аренды земельного участка без проведения торгов носят явно предвзятый характер и направлены на устранение и ограничение конкуренции в интересах ООО «Холикон-Инвест», привели к нарушению конституционных прав и законных интересов, самым негативным образом сказались на нормальном осуществлении финансово-хозяйственной деятельности, а также причинили значительный материальный ущерб как ООО «Титан», так и бюджету Орловской области.

03.03.2021 Комиссия, рассмотрев материалы дела №057/01/17-818/2020, а также представленные Департаментом пояснения на Заключение об обстоятельствах дела установила следующее.

В соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 39.6 Земельного кодекса Российской Федерации (далее – ЗК РФ) договор аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключается без проведения торгов, в том числе в случае предоставления земельного участка юридическим лицам в соответствии с распоряжением высшего должностного лица субъекта Российской Федерации для размещения объектов социально-культурного и коммунально-бытового назначения, реализации масштабных инвестиционных проектов при условии соответствия указанных объектов, инвестиционных проектов критериям, установленным законами субъектов Российской Федерации.

Законом Орловской области от 04.12.2015 № 1884-ОЗ были установлены критерии, которым должны соответствовать объекты социально-культурного и коммунально-бытового назначения, масштабные инвестиционные проекты, для размещения (реализации) которых допускается предоставление земельного участка в аренду без проведения торгов (далее – Закон № 1884-ОЗ).

Частью 2 статьи 3 Закона № 1884-ОЗ определено, что соответствие масштабных инвестиционных проектов критериям, указанным в части 1 настоящей статьи, определяется в порядке, установленном Правительством Орловской области.

Отбор масштабных инвестиционных проектов, соответствующих критериям, указанным в части 1 настоящей статьи, для предоставления земельного участка в аренду без проведения торгов осуществляется на конкурсной основе в порядке, установленном Губернатором Орловской области.

Так, в соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 39.6 ЗК РФ и частью 2 статьи 3 Закона № 1884-ОЗ постановлением Правительства Орловской области от 11.04.2016 № 116 «О предоставлении права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов для размещения объекта социально-культурного и (или) коммунально-бытового назначения, реализации масштабного инвестиционного проекта» утверждены:

- Порядок подготовки распоряжения Губернатора Орловской области о предоставлении права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов для размещения объекта социально-культурного и (или) коммунально-бытового назначения, реализации масштабного инвестиционного проекта (далее – Порядок предоставлении права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов);

- Порядок определения соответствия объектов социально-культурного и коммунально-бытового назначения, масштабных инвестиционных проектов критериям, установленным Законом № 1884-ОЗ (далее – Порядок определения соответствия масштабных инвестиционных проектов критериям).

Вместе с тем, в соответствии с частью 2 статьи 3 Закона № 1884-ОЗ Указом Губернатора Орловской области от 12.04.2018 № 210 был утвержден Порядок конкурсного отбора масштабных инвестиционных проектов, соответствующих одному из критериев, установленных частью 1 статьи 3 Закона № 1884-ОЗ, в целях предоставления земельного участка в аренду без проведения торгов (далее – Порядок конкурсного отбора).

21.08.2019 в информационной системе «Портал Орловской области – публичный информационный центр» в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (далее – Портал Орловской области) было размещено «Извещение о проведении конкурсного отбора масштабных инвестиционных проектов, соответствующих одному из критериев, установленных частью 1 статьи 3 Закона Орловской области от 04.12.2015 № 1884-ОЗ «Об установлении критериев, которым должны соответствовать объекты социально-культурного и коммунально-бытового назначения, масштабные инвестиционные проекты, для размещения (реализации) которых допускается предоставление земельного участка в аренду без проведения торгов» (идентификационный номер <...>) (далее - Извещение).

Согласно Извещению, конечным результатом конкурсного отбора масштабных инвестиционных проектов является предоставление победителю конкурсного отбора права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов для реализации заявленного победителем масштабного инвестиционного проекта по решению Губернатора Орловской области. Реализация масштабного инвестиционного проекта планировалась на земельном участке с кадастровым номером 57:25:0040307:89, местоположением: Орловская область, г. Орел, ул. Раздольная, 76, корпус 5, категория земель: земли населенных пунктов; вид разрешенного использования: многоэтажная жилая застройка (высотная застройка), площадью 5100 кв.м.

Вышеуказанным Извещением также предусмотрены критерии и порядок оценки масштабных инвестиционных проектов, определены содержание заявления на участие в конкурсном отборе и перечень прилагаемых к нему документов.

По условиям Извещения установлен единственный критерий, которому должны соответствовать масштабные инвестиционные проекты, а именно: «инвестиционный проект предусматривает строительство многоквартирного дома (многоквартирных домов), а также обязанность арендатора земельного участка безвозмездно передать не менее десяти процентов общей площади жилых помещений в указанном многоквартирном доме (многоквартирных домах) и (или) принадлежащие арендатору земельного участка на праве собственности новые (не бывшие в употреблении, в ремонте, не являющиеся восстановленными) жилые помещения в иных многоквартирных домах, введенных в эксплуатацию не ранее чем за 5 лет до передачи жилых помещений в государственную (муниципальную) собственность в соответствии с настоящим пунктом, расположенных на территории городского поселения, городского округа Орловской области по месту нахождения земельного участка, предоставляемого в аренду, либо на территории муниципального района Орловской области (в случае, если земельный участок, предоставляемый в аренду, находится на территории сельского поселения Орловской области, входящего в состав данного муниципального района Орловской области), общая площадь которых в совокупности составляет не менее чем десять процентов общей площади жилых помещений в многоквартирном доме (многоквартирных домах), которые планируется построить в рамках инвестиционного проекта:

в муниципальную собственность городского поселения Орловской области, городского округа Орловской области по месту нахождения земельного участка из земель, находящихся в муниципальной собственности муниципальных образований Орловской области, либо из земель, государственная собственность на которые не разграничена, предоставляемого в аренду, либо в муниципальную собственность муниципального района Орловской области в случае, если земельный участок из земель, находящихся в муниципальной собственности муниципальных образований Орловской области, либо из земель, государственная собственность на которые не разграничена, предоставляемый в аренду, находится на территории сельского поселения Орловской области, входящего в состав данного муниципального района Орловской области, в целях последующего предоставления указанных жилых помещений гражданам, лишившимся жилых помещений в результате чрезвычайных ситуаций, а также гражданам, переселяемым из аварийного жилищного фонда».

Требований относительно этажности строящегося многоквартирного дома, общей площади застройки, сроков завершения строительства вышеназванное Извещение не содержит.

Заявления о предоставлении права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов для реализации масштабного инвестиционного проекта предоставляются в Департамент государственного имущества и земельных отношений Орловской области.

В соответствии с пунктом 2.1 Порядка конкурсного отбора Департамент принимает заявления к рассмотрению или отказывает в рассмотрении заявлений по основаниям и в порядке, предусмотренным пунктами 7 и 8 Порядка

предоставления права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов.

03.09.2019 ООО «Титан» обратилось в Департамент государственного имущества и земельных отношений Орловской области с заявлением о предоставлении права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов для реализации масштабного инвестиционного проекта. В заявлении содержится следующее описание проекта: Строительство жилого дома «Высотка на Раздольной», предусматривающего строительство одного многоквартирного дома общей площадью 9000 кв.м. Строительство дома предусмотрено в этажности 17 этажей. В процессе реализации проекта предусмотрено создание благоустроенной территории дворов, парковочных площадок, с организацией рекреационной зоны. Земельный участок для масштабного инвестиционного проекта расположен в Северном районе г. Орла, ограничен улицами Раздольная, Металлургов, имеет кадастровый номер <...> :25:0040307:89, площадь 5100 кв.м. Заявлением также предусмотрен плановый срок использования земельного участка с кадастровым номером 57:25:0040307:89 –три года.

Письмом от 16.09.2019 № 473-з Департамент государственного имущества и земельных отношений Орловской области, руководствуясь пунктом 7 Порядка предоставления права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов, отказал ООО «Титан» в рассмотрении заявления указав, что представленное ООО «Титан» заявление о предоставлении права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов не соответствует установленным критериям.

Так, в соответствии с пунктом 7 Порядка предоставления права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов Департамент госимущества принимает решение об отказе в допуске заявителя к конкурсному отбору в случае, если:

- с заявлением обратилось ненадлежащее лицо или заявление не содержит сведений, предусмотренных в извещении и пунктом 3 Порядка предоставления права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов;

- к заявлению приложены документы, состав и содержание которых не соответствуют требованиям, установленным в пункте 4 Порядка предоставления права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов;

- выявлены основания, указанные в статье 39.16 ЗК РФ, препятствующие предоставлению земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, без проведения торгов;

- выявлен факт представления заявителем недостоверных сведений.

Пунктом 4 Порядка предоставления права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов установлено, что в случае подачи заявления в отношении масштабного инвестиционного проекта, соответствующего критерию, указанному в пункте 2 части 1 статьи 3 Закона № 1884-ОЗ, дополнительно представляются в том числе: сведения о непроведении ликвидации

юридического лица и отсутствии решения арбитражного суда о признании юридического лица несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства, о неприостановлении деятельности юридического лица в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявления, об отсутствии у юридического лица недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации.

В частности, в письме от 16.09.2019 № 473-з Департамент указал, что в нарушение требований постановления Правительства Орловской области от 11.04.2016 №116 «О предоставлении права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов для размещения объекта социально-культурного и (или) коммунально-бытового назначения, реализации масштабного инвестиционного проекта» заявителем не представлены сведения об отсутствии недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации. Напротив, в Справке от 29.08.2019 № 85736 о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам организаций и индивидуальных предпринимателей, представленной ООО «Титан», имеются сведения о наличии задолженности по страховым взносам на обязательное пенсионное страхование в Российской Федерации, зачисляемые в Пенсионный Фонд Российской Федерации и выплату страховой пенсии (перерасчеты, недоимка и задолженность по соответствующему платежу за расчетные периоды, истекшие до 1 января 2017 года), а также в отношении страховых взносов на обязательное медицинское страхование работающего населения, зачисляемые в бюджет Федерального фонда обязательного медицинского страхования за расчетные периоды, истекшие до 1 января 2017 года.

Кроме того, Департамент указал, что согласно сведениям из Единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ), датой внесения в ЕГРЮЛ записи о регистрации ООО «Титан» в качестве юридического лица указано 19.10.2015, что свидетельствует об отсутствии опыта работы, связанного с предметом реализации масштабного инвестиционного проекта (строительства жилых помещений), за 5 лет, предшествующие дате подачи заявления. Организатор торгов усмотрел, что заявителем не представлены и на официальных интернет ресурсах отсутствуют документы, подтверждающие наличие у ООО «Титан» опыта строительства многоквартирных жилых домов.

Также Департамент сослался на то, что размещение жилого дома в 17 этажей в границах земельного участка с кадастровым номером 57:25:0040307:89 в условиях сложившейся градостроительной ситуации не представляется возможным.

Помимо вышеизложенных доводов, в письме Департамента от 16.09.2019 указано, что масштабным инвестиционным проектом ООО «Титан» предусматриваются значительные сроки реализации проекта - 3 года, что в условиях необходимости скорейшей реализации программы по переселению граждан из аварийного жилого фонда не может удовлетворять муниципалитет.

ООО «Титан», не согласившись с отказом в допуске к конкурсному отбору на право на заключения договора аренды земельного участка без проведения торгов, обратился с исковым заявлением в Арбитражный суд Орловской области.

Решением Арбитражного суда Орловской области 22.06.2020 по делу № А48-11600/2019 требования ООО «Титан» были удовлетворены, отказ Департамента в рассмотрении заявления ООО «Титан» был признан незаконным.

Решением Арбитражного суда Орловской области по делу № А48-11600/2019 установлено, что в соответствии с представленной ООО «Титан» в адрес Департамента справкой № 85736 о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам, несмотря на наличие задолженности за периоды, предшествовавшие 01.01.2017, на дату составления справки у ООО «Титан» имеется переплата по страховым взносам на обязательное пенсионное страхование в РФ, зачисляемым в Пенсионный фонд РФ на выплату страховой пенсии, по страховым взносам на обязательное медицинское страхование работающего населения, зачисляемым в бюджет Федерального фонда обязательного медицинского страхования.

Согласно правовой позиции Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ, изложенной в определении от 29.11.2018 №310-КГ18-7101 по делу № А83-6405/2017,отражение налоговым органом в справках о состоянии расчетов с бюджетом одновременно недоимки и переплаты по одному и тому же налогу в одинаковых размерах по состоянию на одну и ту же дату является свидетельством отсутствия налоговой задолженности перед бюджетом. Отказ в предоставлении государственной услуги в такой ситуации носит формальный и незаконный характер (Обзор судебной практики Верховного Суда РФ № 1 (2019), утвержденный Президиумом Верховного Суда РФ 24.04.2019).

По смыслу вышеприведенных разъяснений, а также аналогичных правовых позиций, изложенных в постановлении Президиума ВАС РФ от 25.12.2012 № 10734/12 по делу № А27-10579/2011, в п. 16 письма Федеральной налоговой службы от 29.12.2018 № СА-4-7/26060, при наличии недоимки и переплаты по соответствующему обязательному платежу необходимо определить, существует ли объективно задолженность перед бюджетом. В случае, если сумма переплаты превышает размер недоимки, задолженность перед бюджетом отсутствует. При этом обязанность устанавливать наличие или отсутствие задолженности перед бюджетом возлагается на уполномоченный орган публичной власти, в который предоставлялась соответствующая справка о состоянии расчетов с бюджетом.

Таким образом, на основе анализа представленной ООО «Титан» справки № 85736 о состоянии расчетов по налогам, сборам, страховым взносам, пеням, штрафам, процентам от 29.08.2019 Департамент государственного имущества и земельных отношений Орловской области должен был установить отсутствие фактической задолженности перед бюджетом. Иной подход по существу означает, что на лицо, обращающееся за предоставлением государственной услуги, возлагается бремя негативных последствий ненадлежащего выполнения своих обязанностей органами государственной власти, что ведет к нарушению права на своевременное получение государственной услуги, гарантированного частью 1 статьи 5 Федерального закона от 27.07.2010 № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг».

Также Судом отмечено, что вывод Департамента о том, что размещение жилого дома в 17 этажей в границах земельного участка с кадастровым номером 57:25:0040307:89 в условиях сложившейся градостроительной ситуации не представляется возможным, не может служить основанием для отказа в допуске

ООО «Титан» к конкурсному отбору и не влияет на выводы суда, поскольку в Извещении о проведении конкурсного отбора масштабных инвестиционных проектов не содержалось каких-либо ограничений по этажности объекта, не был указан максимальный строительный объем, а также не содержалось рекомендаций по размещению объекта капитального строительства - многоквартирный дом этажностью 12-14 этажей. Указанное Извещение не содержит также ограничений по сроку строительства.

Кроме того, решением по делу № А48-11600/2019 установлено, что доводы Департамента о том, что у ООО «Титан» не имелось опыта работы, связанного с предметом реализации масштабного инвестиционного проекта (строительства жилых помещений), за 5 лет, предшествующие дате подачи заявления, опровергаются представленным в материалы дела доказательствами.

Таким образом, Судом установлено, что у Департамента отсутствовали, предусмотренные действующим законодательством, основания для отказа в рассмотрении заявления ООО «Титан» от 03.09.2019 № 473-з.

Решение № А48-11600/2019 о признании незаконным отказа Департамента государственного имущества и земельных отношений Орловской области в допуске к конкурсному отбору на право заключения договора аренды земельного участка без проведения торгов вступило в законную силу и Департаментом не обжаловалось.

Конкурсный отбор масштабных инвестиционных проектов проводился открытым конкурентным способом, у любого хозяйствующего субъекта - участника рынка размещения объектов капитального строительства имелась законная возможность принять участие в конкурсном отборе.

Неправомерные действия Департамента по необоснованному отказу в рассмотрении заявления ООО «Титан» привели к созданию преимущественных условий победителю конкурсного отбора, нарушили порядок конкурсного отбора и как следствие привели к ограничению конкуренции на рынке размещения объектов капитального строительства.

Частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе:

- создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом (пункт 2);

- нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений (пункт 3).

В соответствии с пунктами 2 и 3 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары, запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению,

ограничению или устранению конкуренции, в том числе: создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом; нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений.

Конкуренция – 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 (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

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

Исходя из буквального толкования и смысла положений статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются любые действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

То есть, при проведении конкурентных процедур Департамент не должен был игнорировать цели и принципы Закона о защите конкуренции.

Частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции установлено, что при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 10.10 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (далее – порядок), по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17 Закона о защите конкуренции анализ состояния включает:

а) определение временного интервала исследования;

б) определение предмета торгов;

в) определение состава хозяйствующих субъектов, участвующих в торгах.

По итогам анализа составляется краткое описание полученных результатов (краткий отчет/обзор).

В ходе рассмотрения дела №057/01/17-818/2020 Управлением был проведен анализ состояния конкуренции на рынке размещения объектов капитального строительства при проведении конкурсного отбора на право заключения договора аренды земельного участка без проведения торгов.

Результаты проведенного анализа показали:

а) Временной интервал исследования определен с 21 августа 2019 (дата размещения извещения № 0568) по 18 сентября 2019 (дата завершения конкурсного отбора);

б) Предметом рассмотренного конкурсного отбора является предоставление права на заключение договора аренды земельного участка без проведения торгов для размещения объекта капитального строительства (многоквартирного дома);

в) состав хозяйствующих субъектов, участвующих в конкурсном отборе, включает в себя лиц, подавших заявления на участие в этом конкурсном отборе - ООО «Титан» и ООО «Холикон-Инвест».

Конкуренция на рассматриваемом конкурсном отборе отсутствовала, поскольку действия Департамента по необоснованному отказу в допуске ООО «Титан» к участию в данном конкурсном отборе привели к созданию другому участнику конкурсного отбора ООО «Холикон-Инвест» преимущественных условий участия в конкурсном отборе, нарушению порядка определения победителя. Департамент неправомерно отказал в допуске ООО «Титан» к участию в данном конкурсном отборе и ООО «Холикон-Инвест» стало единственным участником конкурсного отбора.

Комиссия, учитывая совокупность имеющихся в деле доказательств, в том числе вступившее в силу решение Арбитражного суда Орловской области по делу № А48-11600/2019, считает, что Департамент государственного имущества и земельных отношений Орловской области нарушил пункты 2, 3 части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции» при проведении конкурсного отбора масштабных инвестиционных проектов, соответствующих одному из критериев, установленных частью 1 статьи 3 Закона Орловской области от 04.12.2015 № 1884-ОЗ «Об установлении критериев, которым должны соответствовать объекты социально-культурного и коммунально-бытового назначения, масштабные инвестиционные проекты, для размещения (реализации) которых допускается предоставление земельного участка в аренду без проведения торгов (извещение № 0568), в части необоснованного отказа в допуске ООО «Титан» к участию в данном конкурсном отборе.

Руководствуясь статьёй 17, статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41,

статьёй 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Департаментом государственного имущества и земельных отношений Орловской области пунктов 2, 3 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при проведении конкурсного отбора масштабных инвестиционных проектов, соответствующих одному из критериев, установленных частью 1 статьи 3 Закона Орловской области от 04.12.2015 № 1884-ОЗ «Об установлении критериев, которым должны соответствовать объекты социально-культурного и коммунально-бытового назначения, масштабные инвестиционные проекты, для размещения (реализации) которых допускается предоставление земельного участка в аренду без проведения торгов (извещение № 0568), в части необоснованного отказа в допуске ООО «Титан» к участию в данном конкурсном отборе.
2. В связи с тем, что по результатам проведённого конкурсного отбора масштабный инвестиционный проект размещён (реализован), предписание в адрес Департамента не выдавать.

3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Орловского УФАС России для решения вопроса о возбуждения административного производства по ч.1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

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

Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган Федерального антимонопольного органа.