ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № 017/04/14.9-147/2020

21 августа 2020 года г. Кызыл, ул. Комсомольская, 122А,

2 этаж, каб. 9

Резолютивная часть постановления оглашена 19.08.2020 года

Постановление в полном объеме изготовлено 21.08.2020 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) <…>, руководствуясь статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев протокол об административном правонарушении от 04.08.2020 года и иные материалы дела об административном правонарушении № 017/04/14.9-147/2020 в отношении должностного лица – министра образования и науки Республики Тыва <…>, по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Дело об административном правонарушении № 017/04/14.9-147/2020 рассмотрено в отсутствии надлежащим образом извещенной <…> (уведомление АО «Почта России» о вручении корреспонденции с почтовым идентификатором 80080651768401 и 80080651768418), в присутствии представителя по доверенности от 30.07.2020 года б/н <…>.

Существо административного правонарушения: действия должностного лица органа государственной власти субъекта Российской Федерации, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и

приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.9 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Данное нарушение антимонопольного законодательства установлено решением Комиссии Тывинского УФАС России от «10» июля 2020 года по делу № 017/01/15-12/2019.

В ходе рассмотрения дела № 017/04/14.9-147/2020 представитель <… > по доверенности <…> с вменяемым правонарушением согласилась и просила учесть при назначении административного наказания то обстоятельство, что < … > ранее не привлекалась к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства.

Рассмотрев материалы дела № 017/04/14.9-147/2020, выслушав пояснения лица, участвующего в рассмотрении дела, прихожу к следующему.

В адрес Тывинского УФАС России поступило требование Прокуратуры Республики Тыва от 25.07.2019 года № 7-25-2019 (вх. № 3358 от 08.08.2019 года) о проведении проверки правомерности заключения концессионных соглашений в отношении объектов образования – детские сады, ясельный корпус.

По результатам изучения требования Прокуратуры Республики Тыва и приложенных к нему документов, а также документов (сведений), полученных Тывинским УФАС России в порядке статьи 25 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в действиях Правительства Республики Тыва и Министерства образования и науки Республики Тыва установлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В связи с изложенным, и на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции указанным лицам выдано Предупреждение от 01.10.2019 года № 5-4921 о необходимости прекращения указанного нарушения, а именно в течение 30 (тридцати) дней со дня получения

Предупреждения необходимо было совершить исчерпывающие действия по расторжению четырех концессионных соглашений в отношении объектов образования.

Вместе с тем, Правительством Республики Тыва и Министерством образования и науки Республики Тыва в установленный Предупреждением от 01.10.2019 года № 5-4921 срок документы, подтверждающие выполнение указанного Предупреждения, не представлены.

В связи с изложенным и наличием в действиях Правительства Республики Тыва и Министерства образования и науки Республики Тыва признаков нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, а также невыполнением Предупреждения от 01.10.2019 года № 5-4921, приказом Тывинского УФАС России от 22.11.2019 года № 330 в отношении указанных лиц возбуждено дело № 017/01/15-12/2019 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

1.) 12.04.2019 года в адрес Министерства экономики Республики Тыва поступило предложение ООО «Мегастрой» о заключении концессионного соглашения в отношении объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва»».

Распоряжением Правительства Республики Тыва от 12.04.2019 года № 183-р создана межведомственная рабочая группа по рассмотрению предложения ООО «Мегастрой» о заключении концессионного соглашения в отношении указанного объекта, которому поручено в срок до 17.04.2019 года рассмотреть данное предложение и в случае принятия положительного решения о возможности заключения концессионного соглашения в срок до 22.04.2019 года направить копию решения в Министерство Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

Протоколом от 15.04.2019 года № 1 заседания межведомственной рабочей группы по рассмотрению предложения ООО «Мегастрой» о заключении концессионного соглашения принято решение о возможности заключения концессионного соглашения в отношении объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва»».

Указанный протокол направлен в адрес Министерства Республики

Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок письмом первого заместителя председателя Правительства Республики Тыва от 16.04.2019 года № АБ-20-1809/19.

Приказом Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок от 17.04.2019 года № 868 принято решение о размещении предложения ООО «Мегастрой» о заключении концессионного соглашения в отношении объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва»» на официальном сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru.

17.04.2019 года на официальном сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru размещено сообщение о предложении инвестора № 190419/0347705/03 на право заключения концессионного соглашения в отношении объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва»».

Согласно сообщения о предложении инвестора № 190419/0347705/03 публичным партнером (концедентом) выступает Министерство земельных и имущественных отношений Республики Тыва.

Вместе с тем, как указано выше, организация и осуществление сообщения о предложении инвестора № 190419/0347705/03 на официальном сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru обеспечивается Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

Согласно сообщению о предложении инвестора № 190419/0347705/03 дата и время начала подачи заявок: 18.04.2019 года в 09:00 часов, дата и время окончания подачи заявок: 04.06.2019 года в 09:00 часов, дата подведения итогов: 05.06.2019 года.

Согласно протоколу заседания межведомственной рабочей группы от 04.06.2019 года на момент окончания срока подачи заявок не поступила ни одной заявки о готовности на участие в конкурсе.

Постановлением Правительства Республики Тыва от 07.06.2019 года № 298 заключение концессионного соглашения в отношении объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва»» признано целесообразным.

24.06.2019 года между Правительством Республики Тыва в лице

министра образования и науки Республики Тыва <…> и ООО «Мегастрой» заключено концессионное соглашение в отношении объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва»».

2.) 12.04.2019 года в адрес Министерства экономики Республики Тыва поступило предложение ООО «Мегастрой» о заключении концессионного соглашения в отношении объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва»».

Распоряжением Правительства Республики Тыва от 12.04.2019 года № 178-р создана межведомственная рабочая группа по рассмотрению предложения ООО «Мегастрой» о заключении концессионного соглашения в отношении указанного объекта, которому поручено в срок до 17.04.2019 года рассмотреть данное предложение и в случае принятия положительного решения о возможности заключения концессионного соглашения в срок до 22.04.2019 года направить копию решения в Министерство Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

Протоколом от 15.04.2019 года № 1 заседания межведомственной рабочей группы по рассмотрению предложения ООО «Мегастрой» о заключении концессионного соглашения принято решение о возможности заключения концессионного соглашения в отношении объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва»».

Указанный протокол направлен в адрес Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок письмом первого заместителя председателя Правительства Республики Тыва от 16.04.2019 года № АБ-20-1818/19.

Приказом Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок от 17.04.2019 года № 867 принято решение о размещении предложения ООО «Мегастрой» о заключении концессионного соглашения в отношении объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва»» на официальном сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru.

17.04.2019 года на официальном сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru размещено сообщение о предложении инвестора № 170419/0347705/04 на право заключения концессионного соглашения

в отношении объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва»».

Согласно сообщения о предложении инвестора № 170419/0347705/04 публичным партнером (концедентом) выступает Министерство земельных и имущественных отношений Республики Тыва.

Вместе с тем, как указано выше, организация и осуществление сообщения о предложении инвестора № 170419/0347705/04 на официальном сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru обеспечивается Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

Согласно сообщению о предложении инвестора № 170419/0347705/04 дата и время начала подачи заявок: 18.04.2019 года в 09:00 часов, дата и время окончания подачи заявок: 04.06.2019 года в 09:00 часов, дата подведения итогов: 05.06.2019 года.

Согласно протоколу заседания межведомственной рабочей группы от 04.06.2019 года на момент окончания срока подачи заявок не поступила ни одной заявки о готовности на участие в конкурсе.

Постановлением Правительства Республики Тыва от 07.06.2019 года № 298 заключение концессионного соглашения в отношении объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва»» признано целесообразным.

27.06.2019 года между Правительством Республики Тыва в лице министра образования и науки Республики Тыва < … > и ООО «Мегастрой» заключено концессионное соглашение в отношении объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории городского округа «Город Кызыл Республики Тыва»».

3.) 12.04.2019 года в адрес Министерства экономики Республики Тыва поступило предложение ООО «Планета» о заключении концессионного соглашения в отношении объекта «Строительство ясельного корпуса МДОУ Детский сад № 38 г. Кызыла Республики Тыва, ул. Пальмбаха, д. 12».

Распоряжением Правительства Республики Тыва от 12.04.2019 года № 189-р создана межведомственная рабочая группа по рассмотрению предложения ООО «Планета» о заключении концессионного соглашения в отношении указанного объекта, которому поручено в

срок до 17.04.2019 года рассмотреть данное предложение и в случае принятия положительного решения о возможности заключения концессионного соглашения в срок до 22.04.2019 года направить копию решения в Министерство Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

Протоколом от 15.04.2019 года № 1 заседания межведомственной рабочей группы по рассмотрению предложения ООО «Планета» о заключении концессионного соглашения принято решение о возможности заключения концессионного соглашения в отношении объекта «Строительство ясельного корпуса МДОУ Детский сад № 38 г. Кызыла Республики Тыва, ул. Пальмбаха, д. 12».

Указанный протокол направлен в адрес Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок письмом первого заместителя председателя Правительства Республики Тыва от 16.04.2019 года № АБ-20-1815/19.

Приказом Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок от 17.04.2019 года № 869 принято решение о размещении предложения ООО «Планета» о заключении концессионного соглашения в отношении объекта «Строительство ясельного корпуса МДОУ Детский сад № 38 г. Кызыла Республики Тыва, ул. Пальмбаха, д. 12» на официальном сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru.

17.04.2019 года на официальном сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru размещено сообщение о предложении инвестора № 170419/0347705/09 на право заключения концессионного соглашения в отношении объекта «Строительство ясельного корпуса МДОУ Детский сад № 38 г. Кызыла Республики Тыва, ул. Пальмбаха, д. 12».

Согласно сообщения о предложении инвестора № 170419/0347705/09 публичным партнером (концедентом) выступает Министерство земельных и имущественных отношений Республики Тыва.

Вместе с тем, как указано выше, организация и осуществление сообщения о предложении инвестора № 170419/0347705/09 на официальном сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru обеспечивается Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

Согласно сообщению о предложении инвестора № 170419/0347705/09 дата и время начала подачи заявок: 18.04.2019

года в 09:00 часов, дата и время окончания подачи заявок: 04.06.2019 года в 09:00 часов, дата подведения итогов: 05.06.2019 года.

Согласно протоколу заседания межведомственной рабочей группы от 04.06.2019 года на момент окончания срока подачи заявок не поступила ни одной заявки о готовности на участие в конкурсе.

Постановлением Правительства Республики Тыва от 07.06.2019 года № 300 заключение концессионного соглашения в отношении объекта «Строительство ясельного корпуса МДОУ Детский сад № 38 г. Кызыла Республики Тыва, ул. Пальмбаха, д. 12» признано целесообразным.

25.06.2019 года между Правительством Республики Тыва в лице министра образования и науки Республики Тыва <…> и ООО «Планета» заключено концессионное соглашение в отношении объектов «Строительство ясельного корпуса МДОУ Детский сад № 38 г. Кызыла Республики Тыва, ул. Пальмбаха, д. 12».

4.) 11.04.2019 года в адрес Министерства экономики Республики Тыва поступило предложение ООО «Олчей» о заключении концессионного соглашения в отношении объекта «Строительство объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории г. Шагонар Улуг-Хемского района Республики Тыва»».

Распоряжением Правительства Республики Тыва от 12.04.2019 года № 184-р создана межведомственная рабочая группа по рассмотрению предложения ООО «Олчей» о заключении концессионного соглашения в отношении указанного объекта, которому поручено в срок до 17.04.2019 года рассмотреть данное предложение и в случае принятия положительного решения о возможности заключения концессионного соглашения в срок до 22.04.2019 года направить копию решения в Министерство Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

Протоколом от 15.04.2019 года № 1 заседания межведомственной рабочей группы по рассмотрению предложения ООО «Олчей» о заключении концессионного соглашения принято решение о возможности заключения концессионного соглашения в отношении объекта «Строительство объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории г. Шагонар Улуг-Хемского района Республики Тыва»».

Указанный протокол направлен в адрес Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок

письмом первого заместителя председателя Правительства Республики Тыва от 16.04.2019 года № АБ-20-1810/19.

Приказом Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок от 19.04.2019 года № 889 принято решение о размещении предложения ООО «Олчей» о заключении концессионного соглашения в отношении объекта «Строительство объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории г. Шагонар Улуг-Хемского района Республики Тыва»» на официальном сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru.

19.04.2019 года на официальном сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru размещено сообщение о предложении инвестора № 190419/0347705/03 на право заключения концессионного соглашения в отношении объекта «Строительство объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории г. Шагонар Улуг-Хемского района Республики Тыва»».

Согласно сообщения о предложении инвестора № 190419/0347705/03 публичным партнером (концедентом) выступает Министерство земельных и имущественных отношений Республики Тыва.

Вместе с тем, как указано выше, организация и осуществление сообщения о предложении инвестора № 190419/0347705/03 на официальном сайте в сети Интернет www.torgi.gov.ru обеспечивается Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

Согласно сообщению о предложении инвестора № 190419/0347705/03 дата и время начала подачи заявок: 22.04.2019 года в 09:00 часов, дата и время окончания подачи заявок: 06.06.2019 года в 09:00 часов, дата подведения итогов: 07.06.2019 года.

Согласно протоколу заседания межведомственной рабочей группы от 06.06.2019 года на момент окончания срока подачи заявок не поступила ни одной заявки о готовности на участие в конкурсе.

Постановлением Правительства Республики Тыва от 07.06.2019 года № 306 заключение концессионного соглашения в отношении объекта «Строительство объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории г. Шагонар Улуг-Хемского района Республики Тыва»» признано целесообразным.

25.06.2019 года между Правительством Республики Тыва в лице

министра образования и науки Республики Тыва <…> и ООО «Олчей» заключено концессионное соглашение в отношении объекта «Строительство объекта «Детский сад на 280 мест как имущественный комплекс на территории г. Шагонар Улуг-Хемского района Республики Тыва»».

Отношения, возникающие в связи с подготовкой, заключением, исполнением, изменением и прекращением концессионных соглашений, регулируются Федеральным законом от 21.07.2005 года № 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" (далее – Закон о концессионных соглашениях).

В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о концессионных соглашениях целями указанного Закона являются привлечение инвестиций в экономику Российской Федерации, обеспечение эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на условиях концессионных соглашений и повышение качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях по концессионному соглашению одна сторона (концессионер) обязуется за свой счет создать и (или) реконструировать определенное этим соглашением имущество (недвижимое имущество или недвижимое имущество и движимое имущество, технологически связанные между собой и предназначенные для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, за исключением случаев, если концессионное соглашение заключается в отношении объекта, предусмотренного пунктом 21 части 1 статьи 4 Закона о концессионных соглашениях) (далее - объект концессионного соглашения), право собственности на которое принадлежит или будет принадлежать другой стороне (концеденту), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, а концедент обязуется предоставить концессионеру на срок, установленный этим соглашением, права владения и пользования объектом концессионного соглашения для осуществления указанной деятельности.

Концессионное соглашение является договором, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных федеральными законами (часть 2 статьи 3 Закона о концессионных соглашениях).

В силу части 1 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение заключается путем проведения конкурса на право заключения концессионного соглашения, за исключением случаев, предусмотренных статьей 37 Закона о концессионных соглашениях.

Частью 1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях предусмотрено, что концессионное соглашение может быть заключено без проведения конкурса в случаях, предусмотренных частью 6 статьи 29, частью 7 статьи 32 Закона о концессионных соглашениях, частями 2, 2.1, 2.2 и 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, а также с концессионером, определенным решением Правительства Российской Федерации, и в иных предусмотренных федеральным законом случаях.

В части 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях указано, что концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 Закона о концессионных соглашениях и отвечающих требованиям, предусмотренным частью 4.11 статьи 37 Закон о концессионных соглашениях, в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

В частях 4.2 - 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях предусмотрен порядок и последовательность заключения концессионного соглашения по инициативе концессионера.

В соответствии с частью 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в случае, если в сорокапятидневный срок со дня размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения не поступило заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, и в случае, если в ценовых зонах теплоснабжения инициатором заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, отдельные

объекты таких систем, выступает единая теплоснабжающая организация с лицом, выступившим с инициативой о заключении концессионного соглашения, концессионное соглашение заключается на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения и проекте концессионного соглашения (проекте концессионного соглашения с внесенными изменениями), без проведения конкурса в порядке, установленном Законом о концессионных соглашениях, с учетом следующих особенностей:

1) решение о заключении концессионного соглашения, предусмотренное статьей 22 Закона о концессионных соглашениях, принимается в течение тридцати календарных дней после истечения срока, установленного частью 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях;

2) уполномоченный орган направляет концессионеру проект концессионного соглашения в течение пяти рабочих дней после принятия решения о заключении концессионного соглашения и устанавливает срок для подписания этого соглашения, который не может превышать один месяц;

3) лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, до принятия решения о заключении этого соглашения обязано указать источники финансирования деятельности по исполнению концессионного соглашения и представить в уполномоченный орган подтверждение возможности их получения.

Таким образом, Законом о концессионных соглашениях предусмотрен особый порядок заключения концессионного соглашения без проведения конкурса – по инициативе концессионера и указанный Закон, прежде всего направлен на:

- привлечение инвестиций в экономику Российской Федерации;

- обеспечение эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на условиях концессионных соглашений;

- повышение качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям.

В свою очередь, в силу части 1 статьи 1 Федерального закона 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) указанный Закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Таким образом, правовое регулирование отношений при заключении концессионного соглашения и отношений, связанных с поставкой товаров, выполнением работ, оказанием услуг для государственных и муниципальных нужд, различно.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд (далее – закупка) – это совокупность действий, осуществляемых в установленном Законом о контрактной системе порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд.

Государственный заказчик – это государственный орган (в том числе орган государственной власти), Государственная корпорация по атомной энергии "Росатом", Государственная корпорация по космической деятельности "Роскосмос", орган управления государственным внебюджетным фондом либо государственное казенное учреждение, действующие от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации, уполномоченные принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством Российской Федерации от имени Российской Федерации или субъекта Российской Федерации и осуществляющие закупки (пункт 5 части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе).

Пунктом 1 статьи 13 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в соответствии с Законом о контрактной системе заказчиками осуществляются закупки для обеспечения федеральных нужд, нужд субъектов Российской Федерации и муниципальных нужд, а именно для достижения целей и реализации мероприятий, предусмотренных государственными программами Российской Федерации (в том числе федеральными целевыми программами, иными документами стратегического и программно-целевого планирования Российской Федерации), государственными программами субъектов Российской Федерации (в том числе региональными целевыми программами, иными документами стратегического и программно-целевого

планирования субъектов Российской Федерации), муниципальными программами.

Анализ указанных положений Закона о контрактной системе позволяет сделать вывод, что потребность государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий субъектов Российской Федерации, в том числе для достижения целей и реализации мероприятий, предусмотренных государственными программами Российской Федерации (государственными программами субъектов Российской Федерации), обеспечиваемые за счет средств соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, является государственной нуждой.

При этом в данной норме отсутствует ссылка на то, что применение Закона о контрактной системе обязательно только в случае достижения целей и реализации мероприятий государственных программ за счет средств бюджета; источники финансирования мероприятий программ не уточняются. Следовательно, любые мероприятия государственных программ являются государственной нуждой.

Источником финансирования строительства вышеуказанных объектов являются субсидии и субвенции из федерального бюджета в рамках государственной программы Российской Федерации «Развитие образования на 2018 – 2025 годы», утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 26.12.2017 г. № 1642 (строительство детского садика, ясельного корпуса).

14.02.2019 года между Министерством просвещения Российской Федерации и Правительством Республики Тыва заключено Соглашение № 073-17-2019-028, предметом которого является предоставление из федерального бюджета в 2019 году бюджету Республики Тыва иного межбюджетного трансферта, имеющего целевое назначение, на финансовое обеспечение мероприятий по созданию в субъектах Российской Федерации дополнительных мест для детей в возрасте от 2 месяцев до 3 лет в образовательных организациях, осуществляющих образовательную деятельность по образовательным программам дошкольного образования.

В соответствии с пунктом 4.3.7 Соглашения № 073-17-2019-028 субъект Российской Федерации (Правительство Республики Тыва) обязуется выполнять иные обязательства, установленные бюджетным законодательством Российской Федерации, Правилами

предоставления иных межбюджетных трансфертов и указанным Соглашением:

- направление Иного межбюджетного трансферта на финансовое обеспечение мероприятий по созданию в субъекте Российской Федерации дополнительных мест для детей в возрасте от 2 месяцев до 3 лет в образовательных организациях, осуществляющих образовательную деятельность по образовательным программам дошкольного образования, реализуемых в соответствии с пунктом 2 Правил предоставления иных межбюджетных трансфертов (подпункт 4.3.7.1);

- в случае направления Иного межбюджетного трансферта на создание дополнительных мест для детей старше 3 лет в дошкольных организациях – обеспечение за счет средств бюджета субъекта Российской Федерации (местного бюджета) создания в организациях, осуществляющих образовательную деятельность по образовательным программам дошкольного образования, не менее соответствующего количества дополнительных мест для детей в возрасте от 2 месяцев до 3 лет путем строительства, реконструкции, выкупа, перепрофилирования, капитального ремонта, поддержки государственно-частного партнерства, концессионных соглашений в период действия соглашения (подпункт 4.3.7.2).

В приложении № 14(1) к государственной программе Российской Федерации «Развитие образования», утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 26 декабря 2017 г. № 1642, установлены Правила предоставления иных межбюджетных трансфертов из федерального бюджета бюджетам субъектов Российской Федерации.

Согласно пункту 2 Правил предоставления иных межбюджетных трансфертов иные межбюджетные трансферты предоставляются в целях софинансирования реализации государственных программ субъектов Российской Федерации в части мероприятий, направленных на создание дополнительных мест для детей в возрасте от 2 месяцев до 3 лет в дошкольных организациях путем строительства зданий (пристроек к зданию), проектная документация в отношении которых разработана с использованием экономически эффективной проектной документации повторного использования из единого государственного реестра заключений экспертизы проектной документации объектов капитального строительства, приобретения (выкупа) зданий (пристроек к зданию)

и помещений дошкольных организаций, в том числе помещений, встроенных в жилые дома и встроенно-пристроенных (или пристроенных), а также предоставления межбюджетных трансфертов из бюджета субъектов Российской Федерации местным бюджетам для оказания финансовой поддержки выполнения органами местного самоуправления полномочий по вопросам местного значения в рамках реализации региональной программы.

Таким образом, Соглашением № 073-17-2019-028 и пунктом 2 Правил предоставления иных межбюджетных трансфертов предусмотрено, что реализация государственной программы на создание дополнительных мест для детей в возрасте от 2 месяцев до 3 лет в дошкольных организациях осуществляется путем строительства зданий (пристроек к зданию), приобретения (выкупа) зданий (пристроек к зданию) и помещений дошкольных организаций.

При этом, Соглашением № 073-17-2019-028 также предусмотрена возможность реализации данной программы путем заключения концессионного соглашения исключительно в случае направления Иного межбюджетного трансферта на создание дополнительных мест для детей старше 3 лет в дошкольных организациях – обеспечение за счет средств бюджета субъекта Российской Федерации (местного бюджета) создания в организациях, осуществляющих образовательную деятельность по образовательным программам дошкольного образования.

В рассматриваемом случае, исключительная возможность заключения концессионного соглашения для реализации государственной программы на создание дополнительных мест для детей в возрасте от 2 месяцев до 3 лет в дошкольных организациях не усматривается.

09.02.2019 года между Министерством просвещения Российской Федерации и Правительством Республики Тыва заключено Соглашение № 073-09-2019-062, предметом которого является предоставление из федерального бюджета в 2019 - 2021 годах бюджету Республики Тыва субсидии на софинансирование расходов, возникающих при реализации государственных программ субъектов Российской Федерации, на реализацию мероприятий по содействию созданию в субъектах Российской Федерации (исходя из прогнозируемой потребности) новых мест в общеобразовательных организациях в рамках государственной программы Российской Федерации «Развитие образования».

Согласно пункту 4.3.7.2 Соглашения № 073-09-2019-062 субъект Российской Федерации (Правительство Республики Тыва) обязуется выполнять иные обязательства, установленные бюджетным законодательством Российской Федерации, Правилами предоставления и распределения субсидий и указанным Соглашением, а именно обеспечение создания новых мест в общеобразовательных организациях путем строительства, приобретения (выкупа), реконструкции и (или) капитального ремонта не менее одного здания (пристроя к зданию).

При этом, Соглашение № 073-09-2019-062 не предусматривает возможность заключения концессионного соглашения для реализации государственной программы.

Согласно информации Министерства финансов Республики Тыва от 23.09.2019 года № АК-2287 из федерального бюджета в бюджет Республики Тыва Министерством просвещения Российской Федерации на реализацию мероприятий в рамках государственной программы «Развитие образования» выделено субсидий в общей сумме 915 633,9 тыс. рублей.

Кроме того, согласно информации Управления Федерального казначейства по Республике Тыва от 30.03.2020 года № 2-12-16/08-2015 со стороны органов государственной власти Республики Тыва осуществляются мероприятия по перечислению бюджетных средств на лицевые счета хозяйствующих субъектов (в рамках рассматриваемых концессионных соглашений по состоянию на 30.03.2020 года перечислено 217,8 млн. рублей).

Таким образом, указанные обстоятельства обязывают органы государственной власти Республики Тыва при определении подрядчика для строительства указанных выше объектов, финансируемых в рамках реализации государственной программы Российской Федерации «Развитие образования на 2018 – 2025 годы», применять положения Закона о контрактной системе, а не Закона о концессионных соглашениях, поскольку указанные мероприятия (строительство детского садика, ясельного корпуса) являются государственной нуждой Республики Тыва.

Из положений Закона о контрактной системе во взаимосвязи с положениями Бюджетного кодекса Российской Федерации (в частности, части 1 и 2 статьи 72) следует, что государственные органы, органы управления внебюджетными фондами, органы местного самоуправления, казенные учреждения и иные получатели

средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов могут вступать в договорные отношения только посредством заключения государственного и муниципального контракта.

Также, необходимо отметить, что лица, осуществляющие поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд зарегистрированы в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

В свою очередь, официальный сайт www.torgi.gov.ru предназначен для размещения информации о продаже (аренде) государственного и муниципального имущества и иной информации (в частности, при заключении договоров о развитии застроенной территории, реализации имущества должника), следовательно, в указанном сайте прежде всего зарегистрированы лица, желающие купить (арендовать) государственное или муниципальное имущество либо заключить иные договора (за исключением договоров на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд).

В силу частей 1 и 2 статьи 7 Закона о контрактной системе в Российской Федерации обеспечивается свободный и безвозмездный доступ к информации о контрактной системе в сфере закупок, открытость и прозрачность такой информации обеспечиваются, в частности, путем ее размещения в единой информационной системе.

Таким образом, при размещении информации о строительстве объектов, являющихся предметами рассматриваемых концессионных соглашений, на официальном сайте www.torgi.gov.ru искусственно ограничивается (может быть ограничен) круг потенциальных хозяйствующих субъектов, возможных осуществить строительство указанных объектов (поскольку строительство указанных объектов направлено на удовлетворение государственных нужд – обеспечение населения местами для дошкольного и школьного образовательного процесса), что не соответствует стандарту добросовестного поведения.

Кроме того, применение к данным мероприятиям положений Закона о контрактной системе свидетельствует тот факт, что строительство ясельного корпуса МДОУ детский сад № 38 г. Кызыл Республики Тыва изначально было включено в план-график закупок Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ» на 2019 год, размещенного в Единой информационной системе в сфере закупок

www.zakupki.gov.ru 13.02.2019 года (уникальный номер в ЕИС 2019081220000020010001).

В соответствии с частью 1 статьи 21 Закона о контрактной системе планы-графики содержат перечень закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на финансовый год и являются основанием для осуществления закупок.

В силу части 10 статьи 21 Закона о контрактной системе план-график разрабатывается ежегодно на один год и утверждается заказчиком в течение десяти рабочих дней после получения им объема прав в денежном выражении на принятие и (или) исполнение обязательств или утверждения плана финансово-хозяйственной деятельности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 2 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации государственные (муниципальные) контракты заключаются в соответствии с планом-графиком закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд, сформированным и утвержденным в установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе порядке, и оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств.

Таким образом, план-график закупок разрабатывается и утверждается заказчиком только после получения им объема прав в денежном выражении на принятие и (или) исполнение обязательств или утверждения плана финансово-хозяйственной деятельности, следовательно, включение соответствующей закупки в план-график свидетельствует о получении заказчиком объема прав в денежном выражении на принятие и (или) исполнение обязательств (получение лимитов бюджетных обязательств в денежном выражении).

Более того, одним из условий концессионных соглашений является финансирование концедентом (Правительством Республики Тыва) концессионеру (ООО «Мегастрой», ООО «Олчей», ООО «Планета») расходов на создание объектов, являющихся предметами рассматриваемых концессионных соглашений, по факту выполнения работ, а именно с принятием актов по форме КС-2 и КС-3.

По концессионному соглашению от 24.06.2019 года (ООО «Мегастрой») на строительство детского сада на 280 мест на территории г. Кызыла Республики Тыва предусмотрено финансирование расходов в размере 243 284,247 тыс. рублей (пункт

18).

По концессионному соглашению от 27.06.2019 года (ООО «Мегастрой») на строительство детского сада на 280 мест на территории г. Кызыла Республики Тыва предусмотрено финансирование расходов в размере 243 284,247 тыс. рублей (пункт 18).

По концессионному соглашению от 25.06.2019 года (ООО «Планета») на создание ясельного корпуса МДОУ Детский сад № 38 г. Кызыла Республики Тыва, ул. Пальмбаха, д. 12 предусмотрено финансирование расходов в размере 29 000,00 тыс. рублей (пункт 18).

По концессионному соглашению от 25.06.2019 года (ООО «Олчей») на строительство детского сада на 280 мест на территории г. Шагонара Улуг-Хемского района Республики Тыва предусмотрено финансирование расходов в размере 243 284,247 тыс. рублей (пункт 18).

Как указано выше и следует из материалов дела, строительство указанных объектов финансируются из федерального бюджета в рамках государственной программы Российской Федерации «Развитие образования на 2018 – 2025 годы», утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 26.12.2017 г. № 1642.

Указанные обстоятельства также свидетельствуют о том, что со стороны органа государственной власти Республики Тыва (Правительства Республики Тыва, Министерства образования и науки Республики Тыва) выполнялся заказ на определенный вид работ по строительству детского сада, пристройки к детскому саду, а ООО «Мегастрой», ООО «Олчей» и ООО «Планета» выполняли (должны выполнять) работы в соответствии с этим заказом и предъявляли (должны предъявлять) их стоимость к оплате за счет средств соответствующего бюджета бюджетной системы Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, в рассматриваемые отношения должны распространяться положения законодательства о контрактной системе на проведение процедуры торгов, поскольку распространение законодательства о контрактной системе является обязательным в том случае, когда соответствующие торги предполагают возмещение затрат на создание объектов

дошкольного и школьного образовательного учреждения за счет средств соответствующих бюджетов бюджетной системы Российской Федерации.

Также, необходимо отметить, что заключение концессионного соглашения по инициативе лиц (концессионера) является одной из форм заключения такого соглашения без проведения конкурса.

В соответствии с частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 Закона о концессионных соглашениях и отвечающих требованиям, предусмотренным частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях.

Как следует из пункта 4 части 4.11 и пункта 3 части 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях одним из требований к лицам, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, является наличие у них финансовой состоятельности (наличие средств или возможности их получения в размере не менее пяти процентов от объема заявленных в проекте концессионного соглашения инвестиций (предельного размера расходов на создание и (или) реконструкцию объекта концессионного соглашения, которые предполагается осуществить концессионером, на каждый год срока действия концессионного соглашения)).

Вместе с тем, из предложений хозяйствующих субъектов – ООО «Мегастрой», ООО «Олчей», ООО «Планета» не следует, что последние представили документ, подтверждающий фактическое наличие у них средств, установленных пунктом 4 части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, следовательно, указанные лица не могли признаваться лицами, соответствующими требованиям, установленным частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, что исключает возможность заключения с указанными лицами концессионных соглашений без проведения конкурса.

Кроме того, как указано выше, определениями от 31.03.2020 года и от 22.04.2020 года от Министерства образования и науки Республики Тыва запрашивались соответствующие документы (сведения).

Однако, Министерством образования и науки Республики Тыва доказательств осуществления хозяйствующими субъектами – ООО

«Мегастрой», ООО «Планета» и ООО «Олчей» инвестиций в отношении вышеуказанных объектов образования не представлено.

Также, из рассматриваемых концессионных соглашениях не следует, что данные соглашения заключены в рамках Закона о концессионных соглашениях, поскольку в указанных соглашениях отсутствуют обязательные условия, на которые направлены цели Закона о концессионных соглашениях:

- привлечение инвестиций в экономику Российской Федерации;

- обеспечение эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на условиях концессионных соглашений;

- повышение качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям.

В соответствии со статьей 6 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок основывается на принципах открытости, прозрачности информации о контрактной системе в сфере закупок, обеспечения конкуренции, профессионализма заказчиков, стимулирования инноваций, единства контрактной системы в сфере закупок, ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Таким образом, заключение указанных концессионных соглашений, предметом которых являются выполнение работ (строительство детских садиков, ясельного корпуса), от имени органа исполнительной власти Республики Тыва требует осуществления совокупности действий, осуществляемых в установленном Законом о контрактной системе порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных нужд Республики Тыва, что в данном случае сделано не было.

Согласно пункту 2 статьи 170 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) притворная сделка, то есть сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа и содержания сделки применяются относящиеся к ней правила.

Действующее законодательство исходит из того, что прикрываемая сделка также может быть признана недействительной по

основаниям, установленным ГК РФ или специальными законами.

Необходимо принять во внимание, что в отношении прикрывающей сделки ее стороны, как правило, изготавливают документы так, что у внешнего лица создается впечатление будто бы стороны действительно следуют условиям притворного договора. Однако существенное значение для правильного рассмотрения настоящего дела имеют обстоятельства, направленные на фактическое строительство объектов образования для государственных нужд, якобы передаваемым (создаваемым) по притворным сделкам – концессионным соглашениям.

В рассматриваемом случае, совокупность указанных выше обстоятельств, свидетельствуют, что заключение концессионных соглашений на создание объектов образования преследовало цель обойти необходимость проведения конкурентных процедур в соответствии с положениями Закона о контрактной системе, которое в свою очередь предусматривает заключение государственных контрактов на строительство путем проведения конкурентных процедур в соответствии с Законом о контрактной системе.

Искусственное (в обход закона) отступление от необходимости осуществления публичных процедур в соответствии с положениями законодательства о контрактной системе при возведении (строительстве) объекта не соответствует целям введения такой возможности заключения соглашения без проведения конкурентного отбора поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Иной правовой подход дезавуирует применение положений законодательства о контрактной системе при реализации и обеспечении государственной нужды.

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 соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам

местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Для квалификации действий субъекта применительно к части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции необходимо установить запрещенные законом, не соответствующие нормативным положениям и совершенные им действия (бездействие), которые негативно влияют либо могут повлиять на определенную конкурентную среду – приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, то есть к соперничеству на значимом определенном товарном рынке в сфере обращения определенного товара (работ, услуг) либо взаимозаменяемых товаров (работ, услуг).

Установленный запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Соответственно, принимаемые органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными органами или организациями, осуществляющими функции указанных органов, решения, а также совершаемые действия (бездействие) прежде всего должны быть направлены на реализацию положений Закона о защите конкуренции.

При квалификации нарушений статьи 15 Закона о защите конкуренции антимонопольным органом должно быть указано на соответствующие признаки ограничения конкуренции, поименованные в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции и имевшие (могущие иметь) место быть в результате действия органа власти (или организации).

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 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.

При этом, с учетом требований действующего градостроительного законодательства Российской Федерации, работы по строительству ясельных корпусов могут выполняться индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами являющимися членами саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

Согласно информации Ассоциации «Национальное объединение строителей» (НОСТРОЙ) от 10.09.2019 года № 5-4324 за период 2019 года: всего 84 хозяйствующих субъектах, зарегистрированных на территории Республики Тыва, включены в реестр саморегулируемых организаций в области строительства, реконструкции и капитального ремонта объектов капитального строительства, из них:

- имеющих первый уровень ответственности члена саморегулируемой организации – 74 хозяйствующих субъектов;

- имеющих второй уровень ответственности члена саморегулируемой организации – 9 хозяйствующих субъектов

- имеющих четвертый уровень ответственности члена саморегулируемой организации – 1 хозяйствующий субъект.

Кроме того, в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе участником закупки может быть любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых

операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц, или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Таким образом, указанные работы также могут выполняться хозяйствующим субъектом являющимся членом саморегулируемой организации в области строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства и имеющие соответствующий уровень ответственности независимо от места нахождения, поскольку действующим законодательством не установлено ограничение по территориальному признаку.

При таких обстоятельствах, рынок работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объектов капитального строительства является конкурентным.

При этом, как следует из материалов дела, заключению рассматриваемых концессионных соглашений предшествовали действия (спровоцированы действиями) межведомственной рабочей группы по рассмотрению предложений хозяйствующих субъектов – ООО «Мегастрой», ООО «Олчей», ООО «Планета».

В соответствии со статьями 1 и 2 Конституционного закона Республики Тыва от 31.12.2003 года № 95 ВХ-1 «О Правительстве Республики Тыва» Правительство Республики Тыва осуществляет исполнительную власть в Республике Тыва и является постоянно действующим высшим исполнительным органом государственной власти Республики Тыва. Правительство Республики Тыва является коллегиальным органом, возглавляющим единую систему исполнительной власти в Республике Тыва. Правительство Республики Тыва обладает правами юридического лица, имеет гербовую печать.

Правительство Республики Тыва состоит из членов Правительства Республики Тыва - Главы - Председателя Правительства Республики Тыва, заместителей Председателя Правительства Республики Тыва, министров Республики Тыва, руководителей других органов исполнительной власти Республики Тыва (статья 5 Конституционного закона Республики Тыва от 31.12.2003 года № 95 ВХ-1 «О Правительстве Республики Тыва»).

Указанная межведомственная рабочая группа создана соответствующим распоряжением Правительства Республики Тыва и преимущественно состоит из членов Правительства Республики Тыва

(заместитель председателя Правительства Республики Тыва, министры, заместители министров), следовательно, межведомственная рабочая группа не является самостоятельным (отдельным) юридическим лицом и действует от имени Правительства Республики Тыва.

Также, рассматриваемые концессионные соглашения подписаны министром образования и науки Республики Тыва <…>.

Пунктом 1 Положения о Министерстве образования и науки Республики Тыва, утвержденного постановлением Правительства Республики Тыва от 18.10.2012 года № 553, предусмотрено, что Министерство образования и науки Республики Тыва является органом исполнительной власти Республики Тыва, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере образования, научно-технической и инновационной деятельности, развитию государственных научных центров, молодежной политики, а также по оказанию государственных услуг в сферах образования, воспитания в отношении несовершеннолетних граждан, социальной поддержке и социальной защите обучающихся и воспитанников образовательных организаций Республики Тыва, контролю и надзору в сфере образования, а также по управлению государственным имуществом в подведомственных организациях.

Согласно пункту 5 указанного Положения Министерство образования и науки Республики Тыва обладает правами юридического лица, может от своего имени приобретать права и нести обязанности, выступать истцом или ответчиком в судах общей юрисдикции, арбитражном и третейском судах, имеет гербовую печать со своим наименованием и изображением Государственного герба Республики Тыва, иные печати, штампы и бланки установленного образца, и лицевые счета, открытые в соответствии с действующим законодательством.

Министерство образования и науки Республики Тыва возглавляет министр, назначаемый на должность и освобождаемый от должности Главой Республики Тыва по согласованию с федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере образования (пункт 9 указанного Положения).

На основании вышеизложенного следует, что действия

Правительства Республики Тыва и Министерства образования и науки Республики Тыва направленные на заключение концессионных соглашений без проведения торгов в форме инициативы хозяйствующих субъектов – ООО «Мегастрой», ООО «Олчей», ООО «Планета» в обход проведения конкурентных процедур в соответствии с положениями Закона о контрактной системе носит притворный характер и приводят (могут привести) к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, что содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Отрицательное влияние действий Правительства Республики Тыва и Министерства образования и науки Республики Тыва на состояние конкуренции состоит в том, что указанные действия Правительства Республики Тыва и Министерства образования и науки Республики Тыва направленные на заключение концессионных соглашений в обход проведения конкурентных процедур в соответствии с положениями Закона о контрактной системе не только носят притворный характер, но и создали (могли создать) ситуацию при которой иные лица имеющие возможность выполнить аналогичные работы (при наличии иных хозяйствующих субъектов, выполняющих (могущих выполнять) указанные работы) лишены были права конкурировать между собой за возможность заключения государственных контрактов на строительство объектов образования на равных условиях, предусмотренных Законом о контрактной системе.

Как следует из рассматриваемых концессионных соглашений, общая сумма финансирования расходов составляет 758 852,741 тыс. рублей.

Решением Комиссии Тывинского УФАС России от 10.07.2020 года по делу № 017/01/15-12/2019 Правительство Республики Тыва и Министерство образования и науки Республики Тыва признаны нарушившими часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за действия (бездействие) должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных лиц органов или организаций, государственных внебюджетных фондов, а также организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, которые недопустимы в

соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, за исключением случаев, предусмотренных частью 7 статьи 14.32 КоАП РФ, в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Объективная сторона состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ состоит в действии (бездействии) должностных лиц органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности.

Субъектами данного правонарушения являются, в том числе, должностные лица органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Указом Главы Республики Тыва от 18.10.2016 года № 179 <…> назначена министром образования и науки Республики Тыва.

Кроме того, вышеуказанные концессионные соглашения от 24.06.2019 года, от 25.06.2019 года и от 27.06.2019 года подписаны министром образования и науки Республики Тыва <…>.

Таким образом, должностным лицом – министром образования и науки Республики Тыва < … > совершено административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Определяя степень виновности <…>, следует отметить, что <…> являясь должностным лицом органа государственной власти Республики Тыва не выполнила установленные действующими нормативными правовыми актами обязанности по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что вина <…> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ, доказана и подтверждается материалами дела об административном

правонарушении.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного административного правонарушения, не выявлены.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.

В качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, учтено привлечение <…> к административной ответственности впервые.

Местом совершения административного правонарушения является г. Кызыл Республики Тыва.

Временем совершения административного правонарушения является дата заключения рассматриваемых концессионных соглашений, то есть 24.06.2019 год, 25.06.2019 год и 27.06.2019 год.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 2.9, 4.2, 4.5, 14.9, 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – министра образования и науки Республики Тыва <…> виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

2. Наложить на должностное лицо – министра образования и науки Республики Тыва <…> административный штраф в размере 15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.

Постановление по делу об административном правонарушении в соответствии со статьями 30.1, 30.3 КоАП РФ может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального Казначейства по Республике Тыва (Тывинское УФАС России);

ИНН 1701044223; КПП 170101001

Код бюджетной классификации: 161 116 1141 01 9000 140

Банк получателя: УФК по Республике Тыва (Тывинское УФАС России)

р/с 40101810050049510 01 в Отделение – НБ Республика Тыва г. Кызыл

БИК: 049304001; ОКТМО: 93701000

Назначение платежа: Иные штрафы, установленные Главой 14 КоАП РФ.

УИН: <…>.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме. Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы не уплаченного штрафа.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со срока, установленного на уплату штрафа, должностным лицом, вынесшим постановление, соответствующие материалы будут направлены судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от

02.10.2007 г. N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" - судебные акты, акты других органов и должностных лиц по дела об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

Руководитель управления <...>