

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ
О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ),
КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ
НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Комиссия Красноярского УФАС России, рассматривающая дело №024/01/15-967/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края по признакам нарушения пункта 8 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), установила следующее.

ООО «Инжиниринг» (ИНН- 7708314790) 30.07.2020 обратилось в адрес Правительства Красноярского края с предложением о заключении концессионного соглашения в отношении создания объекта по обработке твердых коммунальных отходов (далее – ТКО).

В соответствии с вышеуказанным предложением ООО «Инжиниринг» концессионер обязуется, помимо прочего, заключить договоры аренды земельных участков, осуществить создание объекта соглашения, эксплуатировать объект соглашения, обеспечить финансирование за счет собственных и (или) привлеченных средств. В соответствии с предложением на Концедента, помимо прочего, возлагается предоставление концессионеру на праве аренды и (или) субаренды земельных участков в течении 90 рабочих дней с даты заключения соглашения, предоставить во владение и пользование концессионера объект соглашения, в пределах полномочий оказывать содействие концессионеру при исполнении своих полномочий, заключить прямое соглашения концедента.

Распоряжением Правительства Красноярского края от 18.12.2020 №923-р принято решение о возможности заключения концессионного соглашения на иных условиях, чем предложено ООО «Инжиниринг». Указанным распоряжением также утверждён порядок проведения переговоров в целях обсуждения и согласования условий концессионного соглашения. Уполномоченным органом на организацию переговоров определено Министерство экологии и рационального пользования Красноярского края.

Период проведения переговоров определен с 18.12.2020 по 17.05.2022 (протокол №2 от 17.05.2022 о завершении переговоров).

По завершению переговоров распоряжением Правительства Красноярского края от 23.06.2022 №477-р принято решение о согласовании проекта концессионного соглашения с внесенными изменениями.

В соответствии с пояснениями ООО «Инжиниринг», данными в ходе рассмотрения дела №024/01/15-967/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, текст первоначального предложения концессионного соглашения предусматривал условие о предоставлении земельного участка концедентом. Изначально Общество рассчитывало на то, что обязанность поиска земельного участка это обязанность концедента. Вместе с тем данное условие стало первым замечанием, которое было предъявлено, в случае не урегулирования данного вопроса все остальные переговоры не могли быть начаты. В материалы дела ООО «Инжиниринг» представлено заключение Минэкономразвития Красноярского края с замечаниями по предложению Общества, в том числе по условиям о предоставлении земельного участка концедентом, где указано – отсутствие земельного обеспечения является основанием для отказа в заключении соглашения.

Таким образом, первоначальное предложение ООО «Инжиниринг» в ходе переговоров было изменено, в том числе в части уточнения обязанностей концессионера, возложения на концессионера обязанности поиска и выкупа земельного участка.

При этом в ходе проведения переговоров ООО «Инжиниринг» выкуплен на основании купли-продажи от 08.04.2021 №РВМ-НД/ОК земельный участок с кадастровым номером 24:11:0290201:45.

В период проведения переговоров также приказом Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края от 18.02.2022 №77-159-од внесены изменения в Территориальную схему обращения с отходами в

Красноярском крае. В таблице 7.2 Территориальной схемы предусмотрен новый объект Мусоросортировочный комплекс в Емельяновском районе, на земельном участке, расположенном в кадастровом квартале 24:11:0290201.

Министерством экологии и рационального пользования Красноярского края 27.06.2022 на сайте torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» было размещено извещение №270622/25833875/01 о поступившем в адрес Министерства предложении ООО «Инжиниринг» о заключении концессионного соглашения в отношении объекта обработки твердых коммунальных отходов – мусоросортировочного комплекса.

Дата начала приема заявок – 28.06.2022. Дата окончания приема заявок – 12.08.2022. Дата подведения итогов – 16.08.2022.

12.08.2022 ООО «МСК Юго-Запад» подана заявка о готовности участия в конкурсе.

Вместе с тем, 09.08.2022 то есть до подачи заявки о готовности участия в конкурсе ООО «МСК Юго-Запад» обратилось в адрес Красноярского УФАС России с заявлением и указало, что Общество намерено в период приема заявок о готовности заключения концессионного соглашения заявить о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения о создании и эксплуатации объекта обработки твердых коммунальных отходов – мусоросортировочный комплекс, и является лицом, отвечающим требованиям, предъявляемым к лицам, выступающим с инициативой заключения концессионного соглашения, однако, условия, предусмотренные в проекте концессионного соглашения, не соответствуют требованиям действующего законодательства.

По мнению Общества, концессионное соглашение в силу положений Федерального закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – ФЗ «О концессионных соглашениях»), а также примерного концессионного соглашения, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 №748, должно содержать порядок предоставления концессионеру земельного участка, предназначенного для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, а также описание земельного участка (кадастровый номер, местонахождение, площадь, описание границ, иные сведения из государственного земельного кадастра).

Вместе с тем, пунктом 7.2 проекта концессионного соглашения предусмотрено, что концессионер обязан в течение 20 (двадцати) рабочих дней с даты заключения концессионного соглашения приобрести земельный участок для целей создания объекта соглашения и эксплуатации с последующей передачей прав концеденту. Положения настоящего пункта концессионного соглашения распространяются на случай, если на дату заключения концессионного соглашения концессионером уже выкуплен земельный участок (в том числе на случай, если на дату подписания концессионного соглашения не завершены все процедуры по внесению изменений и дополнений в документы территориального планирования, градостроительного зонирования, планировки и межевания территории и иные документы, позволяющие использовать, ранее выкупленный земельный участок для реализации концессионного соглашения).

В силу приложения №3 к проекту концессионного соглашения земельный участок для объекта обработки твердых коммунальных отходов – мусоросортировочного

комплекса на территории Левобережной технологической зоны Красноярского края должен соответствовать следующим требованиям:

1. административная принадлежность – на территории Солонцовского поселения Емельяновского района;
2. кадастровый квартал - 24:11:0290201;
3. площадь - не менее 6 (шести) га;
4. категория земель – земли промышленности, энергетики, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики, земли для обеспечения космической деятельности, земли обороны, безопасности и земли иного специального назначения;
5. территориальная зона – в соответствии с документами территориального планирования и градостроительного зонирования – производственные зоны или зоны специального назначения;
6. возможность организации санитарно-защитной зоны – в соответствии с законодательством Российской Федерации.

По мнению ООО «МСК Юго-Запад», условия проекта, устанавливающие обязательства концедента и концессионера по заключению договора аренды (субаренды) в отношении земельных участков, правами на которые на момент проведения торгов обладают третьи лица, противоречат действующему законодательству. Кроме того, положения пункта 7.2 проекта концессионного соглашения приводят к выводу о наличии в пользовании и/или владении, распоряжении инвестора, выступившего с предложением о заключении концессионного соглашения, земельного участка соответствующего условиям соглашения. Вышеуказанное приводит к ограничению конкуренции, в виду того, что для лица, не обладающего правами на соответствующий земельный участок, концессионное соглашение неисполнимо. При этом иное лицо, которое готово к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения, в период приема заявок о готовности участия в конкурсе на заключение концессионного соглашения не вправе направлять заявки, предусматривающие условия отличные от проекта концессионного соглашения.

Кроме того, по мнению Общества, сроки, указанные в пункте 7.2 проекта концессионного соглашения, на приобретение земельного участка не позволяют иному лицу при заключении концессионного соглашения приобрести необходимый земельный участок в соответствии с законодательством с учетом сроков, установленных Федеральным законом «О государственной регистрации недвижимости» от 13.07.2015 №218-ФЗ.

В соответствии со сведениями, представленными Администрацией Емельяновского района Красноярского края (вх.№19621-ЭП/22 от 31.10.2022), на территории Солонцовского поселения Емельяновского района в кадастровом квартале 24:11:0290201 расположено 4 земельных участка с видом разрешенного использования для размещения объектов размещения отходов, соответствующих требованиям, предъявляемым к земельному участку проектом концессионного соглашения:

- земельный участок с кадастровым номером 24:11:0290201:869, принадлежащий на праве собственности ООО «Инжиниринг» (номер и дата регистрации права - 24:11:0290201:869-24/095/2021-1, 15.07.2021), вид разрешенного использования - специальная деятельность (код – 12.2), в части размещения объектов размещения

отходов, мусоросжигательных и мусороперерабатывающих заводов, полигонов по захоронению и сортировке бытового мусора и отходов, мест сбора вещей для их вторичной переработки;

- земельный участок с кадастровым номером 24:11:0290201:870, принадлежащий на праве собственности ООО «Инжиниринг» (номер и дата регистрации права - 24:11:0290201:870-24/095/2021-1, 15.07.2021), вид разрешенного использования - специальная деятельность (код – 12.2), в части размещения объектов размещения отходов, мусоросжигательных и мусороперерабатывающих заводов, полигонов по захоронению и сортировке бытового мусора и отходов, мест сбора вещей для их вторичной переработки;

- земельный участок с кадастровым номером 24:11:0290201:17, принадлежащий на праве аренды ООО «ЮРМА-М», вид разрешенного использования - для использования в целях производственной деятельности включая деятельность по утилизации и переработке отходов и рекультивации земель.

- земельный участок с кадастровым номером 24:11:0290201:19, принадлежащий на праве аренды ООО «ЮРМА-М», вид разрешенного использования - для использования в целях производственной деятельности включая деятельность по утилизации и переработке отходов и рекультивации земель.

Кроме того, на территории кадастрового квартала расположено 12 земельных участков, соответствующих подпунктам 1-6 пункта 2.1 приложения №3 к проекту концессионного соглашения, но имеющих иной вид разрешенного использования (для министерства обороны, под строительство «Посадочной площадки «Солнечный», для строительства межсистемной электрической подстанции "ПС 500 кВ Енисей с подъездной автодорогой, для размещения карьера, транспорт, энергетика, коммунальное обслуживание, склады), принадлежащих хозяйствующим субъектам, администрации Солонцовского сельсовета.

В соответствии с информацией об итогах размещения на сайте torgi.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» предложения ООО «Инжиниринг» о заключении концессионного соглашения» в отношении объекта обработки твердых коммунальных отходов – мусоросортировочного комплекса, содержащейся в разделе «Документы лота», на этапе приема заявок поступила только одна заявка – заявка ООО «МСК Юго-Запад».

В соответствии с дополнительными пояснениями ООО «МСК Юго-Запад» (вх. №17920-ЭП/22 от 05.10.2022), подача заявки обусловлена невозможностью влиять на условия проекта концессионного соглашения после принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях. Условия могут быть изменены либо до принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях, либо после размещения информации о проведении конкурса. В силу действующего законодательства в случае поступления в период приема заявок заявки иного лица орган, уполномоченный на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, обязан разместить информацию о заявках иных лиц на сайте торгов для размещения информации о проведении торгов. Таким образом, подача заявки обусловлена заинтересованностью заключения соглашения в связи с отсутствием иной возможности на изменение условий концессионного соглашения.

По итогам рассмотрения заявки ООО «МСК Юго-Запад» Министерство приняло решение об отклонении заявки ввиду документального неподтверждения соответствия Общества требованиям, предусмотренным пунктом 3 и 4 части 4.1 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Отклонение заявки ООО «МСК «Юго-Запад» являлось предметом рассмотрения Красноярского УФАС России в рамках рассмотрения заявления Общества (вх. №16630 от 16.09.2022), по результатам которого решением Красноярского УФАС России № АГ/15992/22 от 06.10.2022 отклонение заявки по пункту 3 части 4.1 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» по факту непредоставления надлежащей справки об отсутствии недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за прошедший календарный год признано обоснованным, в остальной части отклонение заявки являлось необоснованным.

Заявок иных лиц, соответствующих требованиям, предъявляемым ФЗ «О концессионных соглашениях», в период приема заявок о готовности заключения концессионного соглашения на условиях предложенных ООО «Инжиниринг» не поступило.

В силу пункта 4.10 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» предусмотрено, что в случае, если в сорокапятидневный срок со дня размещения на официальном сайте торгов 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 настоящей статьи, 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 настоящим Федеральным законом.

12.09.2022 Правительством Красноярского края принято распоряжение №678-р от 12.09.2022 «О заключении концессионного соглашения в отношении объектов обращения с твердыми коммунальных отходами на территории Левобережной технологической зоны Красноярского края».

Распоряжением Правительства Красноярского края №693-р от 22.09.2022 Министру экологии и рационального природопользования Красноярского края поручено заключить от имени Красноярского края концессионное соглашение в отношении объектов обращения с твердыми коммунальными отходами на территории Левобережной технологической зоны Красноярского края с ООО «Инжиниринг».

07.10.2022 между Красноярским краем, от имени которого выступает Правительство Красноярского края в лице министра экологии и рационального природопользования Красноярского края и ООО «Инжиниринг» заключено концессионное соглашение в отношении объектов обращения с твердыми коммунальных отходами на территории Левобережной технологической зоны Красноярского края.

Красноярским УФАС России в адрес Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края выдано предупреждение №АГ/17949/22 от 09.11.2022 в связи с выявлением в действиях Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края признаков нарушения пунктов 2 и 8 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции».

Между тем, заслушав пояснения лиц, присутствующих на рассмотрении дела №024/01/15-967/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении Министерства экологии и рационального природопользования Красноярского края, исследовав документы, представленные в Красноярское УФАС России представителями сторон, Комиссией также было принято решение о выдаче Правительству Красноярского края предупреждения о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, ввиду следующего.

В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 ФЗ «О концессионных соглашениях» объектами концессионного соглашения в том числе являются объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов.

В части 1 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» определено, что концессионное соглашение может быть заключено по инициативе лиц, указанных в пункте 2 части 1 статьи 5 ФЗ «О концессионных соглашениях» и отвечающих требованиям, предусмотренным частью 4.11 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях», в порядке, установленном частями 4.2 - 4.10 и 4.12 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях».

Согласно части 4.2 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, вправе представить предложение о заключении концессионного соглашения с приложением проекта концессионного соглашения, включающего в себя существенные условия, предусмотренные статьей 10 настоящего Федерального закона, и иные не противоречащие законодательству Российской Федерации условия, в Правительство Российской Федерации, либо субъект Российской Федерации, либо муниципальное образование в зависимости от того, в чьей собственности находится объект концессионного соглашения, предусмотренный таким предложением.

В силу части 4.4 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» орган, уполномоченный Правительством Российской Федерации, либо субъектом Российской Федерации, либо муниципальным образованием на рассмотрение предложения о заключении концессионного соглашения, в течение тридцати календарных дней со дня поступления предложения о заключении концессионного соглашения рассматривает такое предложение и принимает решение о:

1) возможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением на представленных в предложении о заключении концессионного соглашения условиях;

2) возможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением на иных условиях;

3) невозможности заключения концессионного соглашения в отношении конкретных объектов недвижимого имущества или недвижимого имущества и движимого имущества, технологически связанных между собой и предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением с указанием основания отказа.

Согласно части 4.6 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях» отказ в заключении концессионного соглашения допускается в случае, если лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, отказалось от ведения переговоров по изменению предложенных условий концессионного соглашения, предусмотренных частью 4.8 статьи 37 ФЗ «О концессионных соглашениях», либо в результате переговоров стороны не достигли согласия по условиям концессионного соглашения.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях», концессионное соглашение должно включать в себя порядок предоставления концессионеру земельных участков, предназначенных для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением, и срок заключения с концессионером договоров аренды (субаренды) этих земельных участков (в случае, если заключение договоров аренды (субаренды) земельных участков необходимо для осуществления деятельности, предусмотренной концессионным соглашением), размер арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками в течение срока действия концессионного соглашения либо формулу расчета размера арендной платы (ставки арендной платы) за пользование земельным участком или земельными участками исходя из обязательных платежей, установленных законодательством Российской Федерации и связанных с правом владения и пользования концедента земельным участком, в течение срока действия концессионного соглашения.

В соответствии с частью 4 статьи 10 ФЗ «О концессионных соглашениях», в отношении объектов концессионных соглашений, которыми являются объекты переработки и утилизации (захоронения) бытовых отходов, Правительство Российской Федерации утверждает примерные концессионные соглашения.

Постановлением Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 утверждено примерное Концессионное соглашение в отношении систем коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, в том числе объектов водо-, тепло-, газо- и энергоснабжения, водоотведения, очистки сточных вод, переработки и утилизации (захоронения) бытовых отходов, объектов, предназначенных для освещения территорий городских и сельских поселений, объектов, предназначенных для благоустройства территорий, а также объектов социально-бытового назначения (далее — Примерное соглашение).

Согласно пункту 2 Постановления Правительства РФ от 05.12.2006 № 748 концессионное соглашение в отношении конкретных объектов, входящих в состав систем коммунальной инфраструктуры, иных объектов коммунального хозяйства, в

том числе объектов переработки и утилизации (захоронения) бытовых отходов, заключается в соответствии с примерным соглашением, утвержденным настоящим Постановлением, и может содержать не противоречащие законодательству Российской Федерации положения, не урегулированные этим примерным соглашением.

Таким образом, проект концессионного соглашения может содержать положения, не противоречащие законодательству и не упомянутые в примерном соглашении. Вместе с тем не может не содержать урегулированные примерным соглашением условия.

Главой V примерного соглашения предусмотрен порядок предоставления концессионеру земельных участков. Пунктом 35 примерного соглашения закреплено, что концедент обязуется заключить с концессионером договор аренды, субаренды земельного участка, на котором располагается или будет расположен объект Соглашения и (или) который необходим для осуществления концессионером деятельности по настоящему Соглашению. Указанный земельный участок принадлежит конcedesнту на основании собственности или владения и пользования.

Пунктом 36 примерного соглашения предусмотрено, что соглашение должно содержать описание земельного участка (кадастровый номер, местонахождение, площадь, описание границ, иные сведения из государственного земельного кадастра).

Соответственно, земельный участок под объект концессионного соглашения должен предоставляться конcedesнтом концессионеру на праве аренды или субаренды. Кроме того, примерным соглашением не предусмотрена возможность самостоятельного изыскания Концессионером земельного участка для реализации концессионного соглашения.

Включенные в проект концессионного соглашения условия о приобретении в течение 20 (двадцати) рабочих дней с даты заключения концессионного соглашения земельного участка на территории Солонцовского поселения Емельяновского района в кадастровом квартале 24:11:0290201 для целей создания объекта соглашения и эксплуатации с последующей передачей прав конcedesнту, возлагают на участника конкурса непредусмотренные законодательством требования, ограничивают доступ к участию в торгах иным субъектам, заинтересованным в заключении концессионного соглашения о создании и эксплуатации объекта обработки твердых коммунальных отходов – мусоросортировочный комплекс, не выкупившего соответствующий земельный участок, не имеющим земельный участок в собственности, создают неравные начальные условия для всех претендентов, а также последнее свидетельствует о предоставлении необоснованных преимуществ ООО «Инжиниринг».

Как выше указано на территории Солонцовского поселения Емельяновского района в кадастровом квартале 24:11:0290201, расположено 4 земельных участка с видом разрешенного использования для размещения объектов размещения отходов, соответствующих требованиям, предъявляемым к земельному участку проектом концессионного соглашения.

При этом 2 земельных участка, соответствующих условиям концессионного

соглашения, принадлежат на праве собственности ООО «Инжиниринг», выступившего с предложением о заключении концессионного соглашения, заблаговременно осуществившего поиск и приобретение соответствующего земельного участка, что не возможно (крайне затруднительно) осуществить иным хозяйствующим субъектам – потенциальным участникам процедуры заключения концессионного соглашения на условиях размещенного (извещение №270622/25833875/01) предложения о заключении концессионного соглашения ООО «Инжиниринг».

Выводы Красноярского УФАС России о том, что включение в проект концессионного соглашения вышеприведенного условия (пункт 7.2), может создавать неравные условия для иных лиц, желающих заключить концессионное соглашение на строительство мусоросортировочного комплекса, в частности ООО «МСК Юго-запад», обратившегося в адрес Управления с жалобой, учитывая, что ООО «Инжиниринг» земельные участки приобрело в момент ведения переговоров, которые длились около 2 лет, при том, что иному лицу в случае заключения с ним концессионного соглашения необходимо за 20 (двадцать) рабочих дней с момента его заключения приобрести земельный участок в кадастровом квартале 24:11:0290201 площадью не менее 6 га с указанной в проекте концессионного соглашения категорией земель, а также то, что спорные условия возлагают на участника конкурса непредусмотренные законодательством требования, ограничивают доступ к участию в торгах иным субъектам, заинтересованным в заключении концессионного соглашения о создании и эксплуатации объекта обработки твердых коммунальных отходов – мусоросортировочный комплекс, не выкупившего соответствующий земельный участок, не имеющего земельный участок в собственности, создают неравные начальные условия для всех претендентов, а также предоставляют необоснованные преимущества ООО «Инжиниринг» поддержаны арбитражными судами при обжаловании предупреждения №АГ/17949/22 от 09.11.2022 (постановление Арбитражного суда Красноярского края от 19.05.2023, постановление Третьего арбитражного суда Красноярского края от 26.07.2023, постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 18.10.2023 по делу №А33-4116/2023).

Согласно части 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации, в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Статья 34 Конституции Российской Федерации устанавливает, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции регламентированы положениями ФЗ «О защите конкуренции».

Целями ФЗ «О защите конкуренции» являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции»).

Статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции» предусматривается, что конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

В части 1 статьи 3 ФЗ «О защите конкуренции» указано, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Признаки ограничения конкуренции приведены в пункте 17 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», к числу которых относится сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост 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.

При этом приведенный перечень признаков ограничения конкуренции не носит закрытый характер.

Согласно части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления 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), в том числе необоснованное препятствие осуществлению деятельности хозяйствующих субъектов (пункт 2), создание дискриминационных условий (пункт 8).

Создание конкретному хозяйствующему субъекту преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности является достаточным основанием для признания таких действий нарушающими положения антимонопольного законодательства, в частности, пункт 8 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции».

Дискриминационные условия, согласно пункту 8 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», это условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект поставлен в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

Распоряжение от 23.06.2022 №477-р о согласовании проекта концессионного соглашения с внесенными изменениями издано Правительством Красноярского края.

Концессионное соглашение от 07.10.2022 в отношении объектов обращения с твердыми коммунальными отходами на территории Левобережной технологической зоны Красноярского края заключено между Красноярским краем, от имени которого выступает Правительство Красноярского края и ООО «Инжиниринг».

Изложенное свидетельствует о согласовании Правительством Красноярского края существенных условий концессионного соглашения, противоречащие требованиям действующего законодательства и о принятии решения Правительством Красноярского края, как концедентом о подписании концессионного соглашения с ООО «Инжиниринг».

В соответствии с пояснениями представителя Правительства Красноярского края, данными в ходе заседания по делу №024/01/15-967/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, Правительство Красноярского края является уполномоченным органом по принятию решения от лица концедента. Концессионное соглашение подписано Министром экологии и рационального природопользования Красноярского края как членом Правительства Красноярского края по должности (пункт 1 статьи 98 Устава Красноярского края).

Таким образом, Правительство Красноярского края выступает концедентом по концессионному соглашению от 07.10.2022 в отношении объектов обращения с твердыми коммунальными отходами на территории Левобережной технологической зоны Красноярского края и обладает соответствующими полномочиями по принятию мер, направленных на устранение признаков допущенного нарушения.

Таким образом, в действиях Правительства Красноярского края усматриваются признаки нарушения пунктов 2 и 8 части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в принятии Распоряжений от 23.06.2022 №477-р «О согласовании проекта концессионного соглашения с внесенными изменениями», от 12.09.2022 №678-р «О заключении концессионного соглашения в отношении объектов обращения с твердыми коммунальными отходами на территории Левобережной технологической зоны Красноярского края», от 22.09.2022 №693-р «О поручении Министру экологии и рационального природопользования Красноярского края заключить от имени Красноярского края концессионное соглашение в отношении объектов обращения с твердыми коммунальными отходами на территории Левобережной технологической зоны Красноярского края с ООО «Инжиниринг» на

вышеуказанных условиях, что создало необоснованные преимущественные условия ООО «Инжиниринг» при заключении концессионного соглашения и привело к ограничению доступа к участию в конкурсе на право заключения концессионного соглашения о создании и эксплуатации объекта обработки твердых коммунальных отходов, а также ограничению доступа на рынок услуг по обработке твердых коммунальных отходов иным хозяйствующим субъектам – потенциальным участникам процедуры заключения концессионного соглашения.

Согласно статье 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Красноярского УФАС России, на основании статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», предупреждает о необходимости устранения указанного нарушения путем принятия мер, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства, с этой целью Правительству Красноярского края в срок до 02.02.2024 надлежит:

- совершить исчерпывающие действия по расторжению концессионного соглашения, заключенного с ООО «Инжиниринг», в отношении объектов обращения с твердыми коммунальными отходами на территории Левобережной технологической зоны Красноярского края.

О выполнении предупреждения сообщить в Красноярское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Примечание:

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» по мотивированному ходатайству лица, которому выдано предупреждение, и при наличии достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено, указанный срок может быть продлен антимонопольным органом.

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» при условии

выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

«...»