

РЕШЕНИЕ

по делу № 017/01/15-13/2019

28 июля 2020 года
Кызыл

г.

Резолютивная часть решения объявлена 23.07.2020 года

Решение в полном объеме изготовлено 28.07.2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 017/01/15-13/2019 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: Ооржак А.О. – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Члены Комиссии:

Семис-оол Ш.Ш. – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Ойдупаа Б.О. – специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России,

в отсутствие надлежащим образом извещенных представителей Правительства Республики Тыва, Министерства культуры Республики Тыва и ООО «Мегастрой»,

рассмотрев материалы дела № 017/01/15-13/2019, возбужденного на основании приказа от 22.11.2019 года № 331 о возбуждении дела № 017/01/15-13/2019 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Правительства Республики Тыва (667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Чульдум, д. 18) и Министерства культуры Республики Тыва (667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Щетинкина-Кравченко, д. 46, ИНН: 1701049006, ОГРН: 1111719000590, КПП: 170101001) по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года

№ 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в совершении действий направленных на заключение концессионного соглашения от 19.06.2019 года с хозяйствующим субъектом – ООО «Мегастрой» (ИНН: 1701052665, ОГРН: 1131719000962) в обход проведения конкурентных процедур в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд",

УСТАНОВИЛА:

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 концессионного соглашения в отношении объекта – реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл».

В рамках рассмотрения требования Прокуратуры Республики Тыва и на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции Тывинским УФАС России были направлены следующие запросы о предоставлении документов (информации):

1.) в адрес Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок (исх. № 5-3735 от 12.08.2019 года) о предоставлении следующих документов:

- предложение хозяйствующего субъекта (ООО «Мегастрой») о заключении концессионного соглашения с отметкой входящего номера и со всеми документами: реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл»;

- распоряжение (постановление) Правительства Республики Тыва о создании рабочей группы по рассмотрению предложений хозяйствующего субъекта по заключению концессионного соглашения;

- решение концедента о возможности заключения концессионного соглашения с приложением сопроводительного письма, адресованного в Министерство Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок с отметкой входящего номера;

- приказ (решение) о размещении на официальном сайте предложений о заключении концессионного соглашения;
- извещение о размещении предложений о заключении концессионного соглашения;
- протоколы, составленные в ходе размещения предложений о заключении концессионного соглашения;
- концессионное соглашение (при наличии);
- источник финансирования строительства объекта (программа и т.д.) (при наличии);
- смета на объект (при наличии),

2.) в адрес Министерства финансов Республики Тыва (исх. № 5-4600 от 13.09.2019 года) о предоставлении сведений о поступлении в Министерство финансов Республики Тыва объемов финансирования, выделенных для строительства объекта – реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл» с указанием суммы бюджетных средств, даты их поступления и наименования получателя данных средств,

3.) в адрес Министерства культуры Республики Тыва (исх. № 5-4762 от 24.09.2019 года) о предоставлении сведений о дате заключения концессионного соглашения с ООО «Мегастрой» в отношении объекта реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл»,

4.) в адрес Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства Республики Тыва (исх. № 5-4763 от 25.09.2019 года) о предоставлении сведений о поступлении в Министерство строительства и жилищно-коммунального хозяйства Республики Тыва объемов финансирования, выделенных для строительства объекта – реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл» с приложением расходного расписания,

5.) в адрес Управления Федерального казначейства по Республике Тыва (исх. № 5-4760 от 24.09.2019 года) о предоставлении информации:

- о перечислении бюджетных средств на расчетные счета подрядчиков по следующим концессионным соглашениям с приложением подтверждающих документов: концессионное

соглашение, заключенное между Министерством культуры Республики Тыва и ООО «Мегастрой» (ИНН: 1701052665, ОГРН: 1131719000962, КПП: 170101001), в отношении объекта – реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл»;

- о поступлении субсидий из федерального бюджета бюджету Республики Тыва на финансирование объекта – реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл»;

- о планируемом финансировании из федерального бюджета бюджету Республики Тыва в отношении указанного объекта с указанием планируемой даты и суммы такого финансирования (при наличии такой информации).

Запрашиваемые документы и сведения поступили в адрес Тывинского УФАС России.

По результатам изучения требования Прокуратуры Республики Тыва и приложенных к нему документов, а также документов (сведений), полученных Тывинским УФАС России в порядке статьи 25 Закона 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 чем, и на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции указанным лицам выдано Предупреждение от 01.10.2019 года № 5-4922 о необходимости прекращения указанного нарушения, а именно в течение 30 (тридцати) дней со дня получения Предупреждения необходимо было совершить исчерпывающие действия по расторжению концессионного соглашения, заключенного 19.06.2019 года с ООО «Мегастрой», в отношении объекта – реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл».

Предупреждение от 01.10.2019 года № 5-4922 получено Правительством Республики Тыва 03.10.2019 года, Министерством культуры Республики Тыва получено 07.10.2019 года, что подтверждается уведомлением о вручении АО «Почта России».

Вместе с тем, Правительством Республики Тыва и Министерством культуры Республики Тыва в установленный Предупреждением от 01.10.2019 года № 5-4922 срок документы, подтверждающие выполнение указанного Предупреждения, не представлены.

В силу части 6 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

В связи с наличием в действиях Правительства Республики Тыва и Министерства культуры Республики Тыва признаков нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции и невыполнением Предупреждения от 01.10.2019 года № 5-4922, приказом Тывинского УФАС России от 22.11.2019 года № 331 в отношении указанных лиц возбуждено дело № 017/01/15-13/2019 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Определением Тывинского УФАС России от 22.11.2019 года Правительство Республики Тыва и Министерство культуры Республики Тыва привлечены к участию в деле № 017/01/15-13/2019 в качестве ответчиков, ООО «Мегастрой» – в качестве заинтересованного лица.

Определением от 22.11.2019 года рассмотрение дела № 017/01/15-13/2019 было назначено на 10.12.2019 года в 15 часов 30 минут (время местное).

Также, указанным определением от 22.11.2019 года на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции были запрошены следующие документы (сведения):

- от Министерства культуры Республики Тыва: учредительные документы (положение, свидетельство о регистрации юридического лица, приказ о назначении на должность руководителя); информация о ходе исполнения концессионного соглашения от 19.06.2019 года, заключенного с хозяйствующим субъектом – ООО «Мегастрой» в отношении объекта – реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл» с приложением подтверждающих документов (акты выполненных работ, платежные поручения); наличие бюджетных средств на

финансирование указанного объекта с указанием суммы таких средств; письменные пояснения по существу вменяемого нарушения; иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии):

- от ООО «Мегастрой»: учредительные документы (устав, свидетельство о регистрации юридического лица, приказ о назначении на должность руководителя); сведения о величине выручки организации от выполнения работ по строительству объектов капитального строительства за 2018-2019 годы (налоговая декларация на прибыль, справка и т.д.) (раздельно по годам); информацию о наличии собственных средств на финансирование объектов с приложением подтверждающих документов (выписка из лицевого счета (банка) и т.д.); письменные пояснения по существу вменяемого нарушения; иные документы, имеющие значение для рассмотрения дела (при наличии).

Указанное определение от 22.11.2019 года получено Правительством Республики Тыва 27.11.2019 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», Министерством культуры Республики Тыва 27.11.2019 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», ООО «Мегастрой» 28.11.2019 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России».

Запрошенные определением от 22.11.2019 года документы (сведения) ООО «Мегастрой» не представлены.

05.12.2019 года за вх. 5562 в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство Министерства культуры Республики Тыва о приостановлении рассмотрения указанного дела до вступления в законную силу судебного акта по делу № А69-3122/2019.

10.12.2019 года на заседании Комиссии представителями Министерства культуры Республики Тыва во исполнение определения от 22.11.2019 года были представлены учредительные документы, документы, подтверждающие наличие бюджетных средств на финансирование указанных объектов.

В ходе рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019 10.12.2019 года представители Министерства культуры Республики Тыва поддержали ходатайство о приостановлении рассмотрения настоящего дела.

Представителем Правительства Республики Тыва на заседании Комиссии 10.12.2019 года заявлено устное ходатайство о приостановлении рассмотрения указанного дела до вступления в

законную силу судебного акта по делу № А69-3122/2019.

Определением от 10.12.2019 года ходатайство Министерства культуры Республики Тыва удовлетворено, рассмотрение дела № 017/01/15-13/2019 приостановлено до вступления в законную силу судебного акта по делу № А69-3122/2019.

Указанное определение от 10.12.2019 года получено Правительством Республики Тыва 16.12.2019 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», Министерством культуры Республики Тыва 17.12.2019 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», ООО «Мегастрой» 15.01.2020 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России».

Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что судебный акт по делу № А69-3122/2019 вступил в законную силу – постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 25.02.2020 года по делу № А69-3122/2019 (вх. № 1095 от 02.03.2020 года), в связи с чем, определением от 17.03.2020 года рассмотрение дела № 017/01/15-13/2019 возобновлено и было назначено на 31.03.2020 года в 16 часов 30 минут (время местное).

Также, указанным определением от 17.03.2020 года на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции от Министерства культуры Республики Тыва были запрошены сведения о ходе исполнения концессионного соглашения от 19.06.2019 года, заключенного с хозяйствующим субъектом – ООО «Мегастрой» в отношении объекта – реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл» с приложением подтверждающих документов (акты выполненных работ, платежные поручения и т.д.).

Указанное определение от 17.03.2020 года получено Правительством Республики Тыва 20.03.2020 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», Министерством культуры Республики Тыва 23.03.2020 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России».

Вместе с тем, запрошенные определением от 17.03.2020 года сведения от Министерства культуры Республики Тыва в адрес Тывинского УФАС России не поступили.

18.03.2020 года составлен Отчет (Обзор) по результатам анализа состояния конкурентной среды на рынке работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального

строительства на территории Республики Тыва.

По результатам исследования состояния конкуренции на рынке работ по строительству, реконструкции и капитальному ремонту объектов капитального строительства на территории Республики Тыва было установлено:

- временной интервал: с 01.01.2019 по 22.11.2019 гг.;

- продуктовые границы товарного рынка: работы по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства;

- географические границы товарного рынка: границы территории Республики Тыва.

Указанный Отчет (Обзор) приобщен к материалам дела № 017/01/15-13/2019.

24.03.2020 года за вх. № 1609 в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство от представителя Правительства Республики Тыва Начын Ш.Р. о приостановлении рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019 до снятия ограничительных мероприятий, связанных с новой коронавирусной инфекцией (2019-nCoV).

Определением от 31.03.2020 года в удовлетворении ходатайства представителя Правительства Республики Тыва Начын Ш.Р. о приостановлении рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019 отказано.

Вместе с тем, Указом Президента Российской Федерации от 25.03.2020 года № 206 дни с 30.03.2020 года по 03.04.2020 года объявлены нерабочими днями, в связи с чем, рассмотрение дела № 017/01/15-13/2019 было отложено и назначено на 22.04.2020 года в 15 часов 30 минут (время местное).

Также, указанным определением от 31.03.2020 года на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции от Министерства культуры Республики Тыва были запрошены следующие документы (сведения):

- надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих приемку Министерством культуры Республики Тыва (иным лицом) законченного строительства объекта капитального строительства, являющегося предметом концессионного соглашения от 19.06.2019 года;

- информацию о лице, осуществляющем эксплуатацию законченного строительства объекта капитального строительства, являющегося предметом концессионного соглашения от 19.06.2019 года (по состоянию на 20.04.2020 года);

- доказательства об осуществлении хозяйствующим субъектом – ООО «Мегастрой» инвестиций в отношении объекта культуры: реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл»;

- информацию о ходе исполнения концессионного соглашения от 19.06.2019 года, заключенного с хозяйствующим субъектом – ООО «Мегастрой» в отношении объекта культуры: реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл» с приложением подтверждающих документов (акты выполненных работ, платежные поручения, акты ввода в эксплуатацию объектов капитального строительства и т.д.).

Указанное определение от 31.03.2020 года получено Правительством Республики Тыва 03.04.2020 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России», Министерством культуры Республики Тыва 07.04.2020 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России».

Запрошенные определением от 31.03.2020 года документы (сведения) поступили в адрес Тывинского УФАС России 21.04.2020 года за вх. № 2210.

21.04.2020 года за вх. № 2211 в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство министра культуры Республики Тыва Тамдын А.К. о приостановлении рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019.

При этом, в мотивировочной части ходатайства указано на отложение рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019 со ссылкой на пункт 1 части 1 статьи 47 Закона о защите конкуренции, в связи с переводом представителя Министерства культуры Республики Тыва на дистанционную служебную деятельность.

Определением от 22.04.2020 года в удовлетворении ходатайства министра культуры Республики Тыва Тамдын А.К. в части приостановления рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019 отказано, в остальной части – удовлетворено.

Указом Президента Российской Федерации от 02.04.2020 года № 239 с 04.04.2020 года по 30.04.2020 года объявлены нерабочими днями, в

связи с чем, определением от 22.04.2020 года рассмотрение дела № 017/01/15-13/2019 было отложено и назначено на 19.05.2020 года в 15 часов 30 минут (время местное).

Также, указанным определением от 22.04.2020 года на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции от Министерства культуры Республики Тыва были запрошены следующие документы (сведения):

- надлежащим образом заверенные копии документов, подтверждающих приемку Министерством культуры Республики Тыва (иным лицом) законченного строительства объекта капитального строительства, являющегося предметом концессионного соглашения от 19.06.2019 года (при наличии);

- информацию о лице, осуществляющем эксплуатацию законченного строительства объекта капитального строительства, являющегося предметом концессионного соглашения от 19.06.2019 года (при наличии);

- доказательства об осуществлении хозяйствующим субъектом – ООО «Мегастрой» инвестиций в отношении объекта культуры: реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл»;

- информацию о ходе исполнения концессионного соглашения от 19.06.2019 года, заключенного с хозяйствующим субъектом – ООО «Мегастрой» в отношении объекта культуры: реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл» с приложением подтверждающих документов (акты выполненных работ, платежные поручения, акты ввода в эксплуатацию объектов капитального строительства и т.д.), за исключением ранее представленных документов.

Указанное определение от 22.04.2020 года получено Правительством Республики Тыва 23.04.2020 года, что подтверждается уведомлением об отправке по электронной почте, Министерством культуры Республики Тыва 27.04.2020 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России».

Запрошенные определением от 22.04.2020 года сведения поступили в адрес Тывинского УФАС России 15.05.2020 года за вх. № 2706.

Приказом Тывинского УФАС России от 19.05.2020 года № 130 в состав Комиссии внесены изменения, а именно: из состава Комиссии

выведена Семис-оол Ш.Ш. – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти и в состав Комиссии введен Ойдупаа Б.О. – специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти.

15.05.2020 года за вх. № 2707 в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство Министерства культуры Республики Тыва о приостановлении рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019, в связи с подачей кассационной жалобы на решение Арбитражного суда Республики Тыва от 20.12.2019 года по делу № А69-3122/2019 и постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 25.02.2020 года по тому же делу.

19.05.2020 года на заседании Комиссии представители Министерства культуры Республики Тыва поддержали указанное ходатайство и пояснили, что техническая готовность объекта составляет 94%.

Определением от 19.05.2020 года в удовлетворении ходатайства Министерства культуры Республики Тыва отказано.

В свою очередь, Комиссия Тывинского УФАС России 19.05.2020 года с учетом доказательств, имеющихся в материалах дела, пришла к выводу о необходимости принятия заключения об обстоятельствах дела, в связи с чем, определением от 19.05.2020 года рассмотрение дела № 017/01/15-13/2019 отложено и назначено на 09.06.2020 года в 16 часов 30 минут (время местное).

Также, определением от 19.05.2020 года срок рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019 продлен на 1 месяц, то есть до 29.06.2020 года.

Указанные определения от 19.05.2020 года получены Правительством Республики Тыва 25.05.2020 года, Министерством культуры Республики Тыва 26.05.2020 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России».

Заключение об обстоятельствах дела № 017/01/15-13/2019 от 19.05.2020 года получено Правительством Республики Тыва 28.05.2020 года, Министерством культуры Республики Тыва 28.05.2020 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России».

08.06.2020 года за вх. № 3202 в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство Министерства культуры Республики Тыва об отложении рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019, в связи с тем, что представитель указанного лица ожидает результаты анализа на

наличие (отсутствие) коронавирусной инфекции.

Определением от 09.06.2020 года ходатайство Министерства культуры Республики Тыва удовлетворено и рассмотрение дела № 017/01/15-13/2019 отложено на 03.07.2020 года в 15 часов 00 часов (время местное).

Также, определением от 09.06.2020 года срок рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019 продлен на 1 месяц, то есть до 29.07.2020 года.

Указанные определения от 09.06.2020 года получены Правительством Республики Тыва 15.06.2020 года, Министерством культуры Республики Тыва 16.06.2020 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России».

Приказом Тывинского УФАС России от 02.07.2020 года № 174 в состав Комиссии внесены изменения, а именно: из состава Комиссии выведен Ойдупаа Б.О. – специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти и в состав Комиссии введена Оюн С.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти.

До рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019 в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство Министерства культуры Республики Тыва об отложении рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019, в связи с тем, что у представителей указанного лица обнаружены коронавирусная инфекция (вх. № 3700 от 02.07.2020 года).

03.07.2020 года на заседании Комиссии представитель Правительства Республики Тыва поддержала ходатайство Министерства культуры Республики Тыва.

Определением от 03.07.2020 года ходатайство Министерства культуры Республики Тыва удовлетворено и рассмотрение дела № 017/01/15-13/2019 отложено на 23.07.2020 года в 16 часов 30 часов (время местное).

Указанное определение от 03.07.2020 года получено Правительством Республики Тыва 08.07.2020 года, Министерством культуры Республики Тыва 08.07.2020 года, что подтверждается уведомлением АО «Почта России».

Приказом Тывинского УФАС России от 21.07.2020 года № 188 в состав Комиссии внесены изменения, а именно: из состава Комиссии выведены Хаджиев Ф.А. – руководитель Тывинского УФАС России,

Оюн С.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, в состав Комиссии введены Семис-оол Ш.Ш. – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, Ойдупаа Б.О. – специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, функции председателя Комиссии возложены на Ооржак А.О. – заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти.

21.07.2020 года за вх. № 3976 в адрес Тывинского УФАС России поступило ходатайство Министерства культуры Республики Тыва об отложении рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019, в связи с тем, что у представителей указанного лица выявлены положительные анализы на наличие коронавирусной инфекции.

Дополнительно, в качестве приложения к указанному ходатайству поступил скриншот смс-уведомления, согласно которому результаты на COVID19 от 05.07.2020 года – не обнаружено (вх. № 3981 от 21.07.2020 года).

Изучив ходатайство Министерства культуры Республики Тыва об отложении рассмотрения дела № 017/01/15-13/2019 Комиссия Тывинского УФАС России не находит уважительных причин (оснований) для отложения рассмотрения настоящего дела, поскольку невозможность явки в антимонопольный орган конкретного представителя (представителей) не лишает Министерства культуры Республики Тыва как юридического лица возможности направить для участия в деле другого представителя. В ходатайстве не обоснована необходимость обязательного участия конкретного представителя (представителей) Министерства культуры Республики Тыва при рассмотрении настоящего дела, не указаны причины и не представлены доказательства, свидетельствующие о невозможности рассмотрения дела в отсутствие этого представителя (представителей).

Кроме того, как следует из дополнительно представленного документа (скриншот смс-уведомления), результаты на наличие коронавирусной инфекции не обнаружены. Иных доказательств (обстоятельств), препятствующих рассмотрению 23.07.2020 года дела № 017/01/15-13/2020, Министерством культуры Республики Тыва не представлено.

Рассмотрев материалы дела № 017/01/15-13/2019, Комиссия

Тывинского УФАС России приходит к следующему.

12.04.2019 года в адрес Министерства экономики Республики Тыва поступило предложение ООО «Мегастрой» о заключении концессионного соглашения в отношении объекта «Реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл»».

Распоряжением Правительства Республики Тыва от 12.04.2019 года № 185-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 «Реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл»».

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-20-1808/19.

Приказом Министерства Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок от 17.04.2019 года № 870 принято решение о размещении предложения ООО «Мегастрой» о заключении концессионного соглашения в отношении объекта «Реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл»» 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 № 170419/0347705/02 на право заключения концессионного соглашения в отношении объекта «Реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл»».

Согласно сообщения о предложении инвестора № 170419/0347705/02

публичным партнером (концедентом) выступает Министерство земельных и имущественных отношений Республики Тыва.

Одновременно, в сообщении о предложении инвестора № 170419/0347705/02 указано, что размещение и прием заявок осуществляет Министерство Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок.

17.04.2019 года между Министерством земельных и имущественных отношений Республики Тыва и Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок заключено соглашение о предоставлении права пользования личным кабинетом www.torgi.gov.ru.

Как следует из указанного соглашения, Министерство земельных и имущественных отношений Республики Тыва предоставляет право пользования своим личным кабинетом на сайте www.torgi.gov.ru Министерству Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок до получения последним доступа к личному кабинету на сайте www.torgi.gov.ru.

Таким образом, организация и осуществление сообщения о предложении инвестора № 170419/0347705/02 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 № 170419/0347705/02 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 № 295 заключение концессионного соглашения в отношении объекта «Реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл»» признано целесообразным.

19.06.2019 года между Министерством культуры Республики Тыва в лице министра Тамдын А.К. и ООО «Мегастрой» заключено концессионное соглашение в отношении объекта «Реконструкция объекта капитального строительства «Дворец молодежи со

стеларием г. Кызыл»».

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 «Развитие культуры и туризма», утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.2014 г. № 317.

12.08.2019 года между Министерством культуры Российской Федерации и Правительством Республики Тыва заключено Соглашение № 054-07-2019-024, предметом которого является предоставление из федерального бюджета в 2019 году бюджету Республики Тыва субсидии из федерального бюджета на софинансирование объектов капитального строительства государственной собственности субъектов Российской Федерации в рамках государственной программы Российской Федерации «Развитие культуры и туризма».

Согласно пункту 2.1 Соглашения № 054-07-2019-024 от 12.08.2019 года общий объем бюджетных ассигнований составляет в 2019 году 242 409 100 рублей.

Общий размер субсидии предоставляемой из федерального бюджета бюджету Республики Тыва составляет в 2019 году 230 288 000 рублей (пункт 2.2 Соглашения № 054-07-2019-024 от 12.08.2019 года).

При этом, Соглашение № 054-07-2019-024 не предусматривает возможность заключения концессионного соглашения для реализации государственной программы.

Как следует из Выписки из Закона Республики Тыва «О республиканском бюджете Республики Тыва на 2019 год и на плановый период 2020 и 2021 годов» на завершение строительства Дворца молодежи со стеларием в г. Кызыле заложено в бюджет 242 409,1 тыс. рублей (письмо Министерства финансов Республики Тыва от 09.08.2019 года № УД-1910).

Кроме того, на официальном сайте газеты «Тыва-онлайн» www.tuvaonline.ru 11.09.2019 года размещена новость «Правительство России выделило средства на завершение строительства Дворца молодежи в Кызыле», согласно которой из федерального бюджета в рамках подпрограммы «Искусство» государственной программы «Развитие культуры и туризма» Республике Тыва выделено более 230 млн. рублей на завершение строительства Дворца молодежи со стеларием в Кызыле.

Согласно информации Министерства финансов Республики Тыва от 23.09.2019 года № АК-2287 из федерального бюджета в бюджет Республики Тыва Министерством культуры Российской Федерации направлены предельные объемы финансирования на реализацию мероприятий в рамках государственной программы «Развитие культуры и туризма на 2014-2020» субсидий в общей сумме 160 723,9 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 рассматриваемого концессионного соглашения по состоянию на 30.03.2020 года перечислено 214,5 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 культуры и туризма на 2014-2020», применять положения Закона о контрактной системе, а не Закона о концессионных соглашениях, поскольку указанные мероприятия (реконструкция здания) являются государственной нуждой Республики Тыва, так как финансируются за счет средств бюджета.

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 (реконструкции) объекта, являющегося предметом рассматриваемого концессионного соглашения, на официальном сайте www.torgi.gov.ru искусственно ограничивается (может быть ограничен) круг потенциальных хозяйствующих субъектов, возможных осуществить строительство (реконструкцию) указанного объекта (поскольку реконструкция указанного объекта направлено на удовлетворение государственных нужд – учреждениями культуры), что не соответствует стандарту добросовестного поведения.

Более того, одним из условий концессионного соглашения является финансирование концедентом (Правительством Республики Тыва) концессионеру (ООО «Мегастрой») расходов на создание объекта, являющегося предметом рассматриваемого концессионного

соглашения, по факту выполнения работ, а именно с принятием актов по форме КС-2 и КС-3.

По концессионному соглашению от 19.06.2019 года (ООО «Мегастрой») на реконструкцию объекта капитального строительства «Дворец молодежи со стеларием г. Кызыл» предусмотрено финансирование расходов в размере 242 791,37 тыс. рублей (пункты 16, 18).

Как указано выше и следует из материалов дела, строительство (реконструкция) указанного объекта финансируются из федерального бюджета в рамках государственной программы «Развитие культуры и туризма», утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.2014 г. № 317.

Указанные обстоятельства также свидетельствуют о том, что со стороны органа государственной власти Республики Тыва (Правительства Республики Тыва, Министерства культуры Республики Тыва) выполнялся заказ на определенный вид работ по реконструкции учреждения культуры, а ООО «Мегастрой» выполняло (должно выполнять) работы в соответствии с этим заказом и предъявляет (должно 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 учреждения культуры 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 предложения хозяйствующего субъекта – ООО «Мегастрой» не следует, что последний представил документ, подтверждающий фактическое наличие у него средств, установленных пунктом 4 части 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, следовательно, указанное лицо не могло признаваться лицом, соответствующим требованиям, установленным частью 4.11 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, что исключает возможность заключения с указанным лицом концессионного соглашения без проведения конкурса.

В свою очередь, Министерством культуры Республики Тыва доказательств осуществления хозяйствующим субъектом – ООО «Мегастрой» инвестиций в отношении вышеуказанного объекта не представлено.

Также, из рассматриваемого концессионного соглашения не следует, что данное соглашение заключено 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 указанного концессионного соглашения, предметом которого является выполнение работ (реконструкция учреждения культуры), 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 прикрываемой 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 (реконструкции) объекта культуры для государственных нужд, якобы передаваемым (создаваемым) по притворной сделке – концессионному соглашению.

В рассматриваемом случае, совокупность указанных выше обстоятельств, свидетельствуют, что заключение концессионного соглашения на создание объекта культуры 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 (реконструкцию) 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 реконструкции учреждения культуры 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 рассматриваемого концессионного соглашения предшествовали действия (спровоцированы действиями) межведомственной рабочей группы по рассмотрению предложений хозяйствующих субъектов – ООО «Мегастрой».

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, рассматриваемое концессионное соглашение подписано министром культуры Республики Тыва Тамдын А.К.

Пунктом 1 Положения о Министерстве культуры Республики Тыва, утвержденного постановлением Правительства Республики Тыва от 19.10.2012 года № 576, предусмотрено, что Министерство культуры Республики Тыва является органом исполнительной власти Республики Тыва, наделенным полномочиями и осуществляющим функции на территории Республики Тыва в сфере культуры, в том числе по выработке и обеспечению государственной политики и правовому регулированию в сфере культуры, управлению архивным делом в Республике Тыва, по оказанию государственных услуг через подведомственные Министерству культуры Республики Тыва учреждения.

Согласно пункту 13 указанного Положения Министерство культуры

Республики Тыва является юридическим лицом, имеет печать с изображением Государственного герба Республики Тыва и со своим наименованием, иные печати, штампы и бланки установленного образца и счета, открываемые в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Министерство культуры Республики Тыва возглавляет министр, назначаемый на должность и освобождаемый от должности Главой Республики Тыва (пункт 8 указанного Положения).

На основании вышеизложенного следует, что действия Правительства Республики Тыва и Министерства культуры Республики Тыва направленные на заключение концессионного соглашения без проведения торгов в форме инициативы хозяйствующего субъекта – ООО «Мегастрой» 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 культуры Республики Тыва на состояние конкуренции состоит в том, что указанные действия Правительства Республики Тыва и Министерства культуры Республики Тыва направленные на заключение концессионного соглашения 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 (реконструкции) объектов культуры на равных условиях, предусмотренных Законом о контрактной системе.

Как следует из рассматриваемого концессионного соглашения, общая сумма финансирования расходов составляет 242 791,37 тыс. рублей

Правонарушение установлено антимонопольным органом на основании совокупности прямых и косвенных доказательств.

В свою очередь, доказательства, опровергающие выводы Комиссии

Тывинского УФАС России о допущенных нарушениях части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, изложенные в заключении об обстоятельствах дела от 19.05.2020 года, Правительством Республики Тыва и Министерством культуры Республики Тыва в материалы дела не представлены и не представлены до оглашения резолютивной части решения по настоящему делу.

Комиссия Тывинского УФАС России при решении вопроса о выдаче (не выдаче) предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства приходит к следующему.

Частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции предусмотрено полномочие антимонопольного органа на выдачу обязательного для исполнения предписания.

Вместе с тем, как следует из материалов дела, готовность объекта культуры составляют в порядке 94%, в связи с чем, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи обязательного для исполнения предписания.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьями 23, 39, 41, 48, 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 017/01/15-13/2019,

РЕШИЛА:

1. Признать Правительство Республики Тыва (667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Чульдум, д. 18) и Министерство культуры Республики Тыва (667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Щетинкина-Кравченко, д. 46, ИНН: 1701049006, ОГРН: 1111719000590, КПП: 170101001) нарушившими часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части совершения действий направленных на заключение концессионного соглашения от 19.06.2019 года с хозяйствующим субъектом – ООО «Мегастрой» (ИНН: 1701052665, ОГРН: 1131719000962) в обход проведения конкурентных процедур в соответствии с положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

2. Передать материалы дела № 017/01/15-13/2019 уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для принятия решения о

возбуждении административного производства в отношении
виновных должностных лиц.

Председатель Комиссии

А.О. Ооржак

Члены Комиссии
оол

Ш.Ш. Семис-

Б.О. Ойдупаа

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва, а также может быть обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.