

резюлютивная часть оглашена 08 декабря 2011 года

г. Ижевск

изготовлено в полном объеме 22 декабря 2011 года

Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии <...> – заместитель руководителя Удмуртского УФАС России;

члены Комиссии: <...> – начальник отдела контроля товарных и финансовых рынков (отсутствует); <...> – старший государственный инспектор отдела контроля товарных и финансовых рынков; <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля товарных и финансовых рынков (кворум комиссии имеется);

в присутствии:

<...> – представителя министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики по доверенности, <...> – представителя ООО «Хайперфудс холдинг» по доверенности,

в отсутствии:

автономного учреждения Удмуртской Республики «Спортивный комплекс» «Чекерил», Министерства строительства, архитектуры и жилищной политики Удмуртской Республики, АНО «Центр подрядных торгов и инноваций в строительстве и ЖКХ» и комитета Удмуртского регионального отделения политической партии «Патриоты России» (извещенных о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом),

в заседаниях Комиссии от 29.06.2011 года в присутствии <...> – Министра по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики, <...> – представителя Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики по доверенности, <...> – представителя ООО «Хайперфудс холдинг» по доверенности, <...> – юриста Министерства строительства, архитектуры и жилищной политики Удмуртской Республики и АНО «Центр подрядных торгов и инноваций в строительстве и ЖКХ» по доверенности,

в заседаниях Комиссии от 13.09.2011 года в присутствии <...> – Министра по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики, <...> – представителя Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики по доверенности, <...> – представителя ООО «Хайперфудс холдинг» по доверенности, <...> – юриста Министерства строительства, архитектуры и жилищной политики Удмуртской Республики, <...> – представителя УРО политической партии «Патриоты России»,

в заседаниях Комиссии от 16.09.2011 года в присутствии <...> – Министра по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики, <...> – представителя Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики по доверенности, <...> – представителя ООО «Хайперфудс холдинг» по доверенности, <...> – юриста Министерства строительства, архитектуры и жилищной политики Удмуртской Республики и АНО «Центр подрядных торгов и инноваций в строительстве и ЖКХ» по доверенности,

в заседаниях Комиссии от 11.10.2011 года в отсутствии лиц, участвующих в деле,

рассмотрев дело №СЮ06-06/2011-37, в отношении ООО «Хайперфудс холдинг» (месторасположение: 426069, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Песочная, 11, ИНН 1832043008) и Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики (месторасположение: 426004, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ломоносова, 9а) по признакам нарушения статьи 16 и пунктов 1, 3 и 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и в отношении Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

у с т а н о в и л а:

В Удмуртское УФАС России из прокуратуры Удмуртской Республики поступило заявление Удмуртского регионального отделения политической партии «Патриоты России» о законности сделки по приобретению в собственность министерством по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики (далее - Минспорт УР, Министерство), горнолыжного спортивного комплекса «Чекерил».

Удмуртское УФАС России, рассмотрев заявление, а также иные документы и сведения, установило, что Министерство утвердило документацию об аукционе, согласно которой предметом аукциона являлось право заключить государственный контракт на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики.

Заказчик, ограничив территорию, на которой должно быть, расположено спортивное сооружение, фактически ограничил конкуренцию на товарном рынке, так как на территории Удмуртской Республики, помимо горнолыжного комплекса СК «Чекерил», принадлежащего ООО «Хайперфудс холдинг», имеется также ГК «Нечкино», который расположен в 45 км от г. Ижевска. Однако, Минспорт УР, установив территорию в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики, автоматически исключил из состязания, соперничества при проведении процедуры аукциона прямого конкурента СК «Чекерил», ГК «Нечкино», которое также могло иметь заинтересованность в продаже своих спортивных объектов (сооружений).

Таким образом, Удмуртское УФАС России установило в действиях участника аукциона и государственного заказчика, нарушение статьи 16 и пунктов 1, 3 и 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции. Нарушение выразилось в заключении Министерством и ООО «Хайперфудс холдинг» ограничивающего конкуренцию соглашения при продаже горнолыжного комплекса, которое привело к ограничению конкуренции на товарном рынке. Соглашением стороны установили место расположения приобретаемого горнолыжного комплекса, требования к приобретаемому горнолыжному комплексу и другие требования, что впоследствии привело к: поддержанию цен на торгах, разделу товарного рынка по территориальному принципу, ассортименту реализуемых товаров, по составу продавцов, ограничению доступа на товарный рынок и устранение с него хозяйствующих субъектов.

Кроме того, Комиссия Удмуртского УФАС России, в ходе рассмотрения настоящего дела, установила в действиях Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики нарушение пункта 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, выразившихся в создании Министерством при проведении аукциона на право заключения государственного контракта на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики, преимущественных условий участия в нем для ООО «Хайперфудс холдинг».

В ходе рассмотрения дела лица, участвующие в деле, дали следующие пояснения.

Представитель заявителя <...> – поддержал доводы, изложенные в заявлении, поступившее в Удмуртское УФАС России из прокуратуры Удмуртской Республики, в полном объеме. Аукцион по приобретению горнолыжного комплекса, проведенный Минспортом УР, по мнению заявителя, является незаконным. Правовых оснований для приобретения горнолыжного комплекса у Министерства не имелось.

Представитель ООО «Хайперфудс холдинг» <...>, ранее представленные письменные пояснения, поддержала в полном объеме. Причиной продажи ГК «Чекерил» послужило извещение Министерства строительства, архитектуры и жилищной политики Удмуртской Республики о проведении аукциона на приобретение горнолыжного комплекса. Учитывая, что общество не владеет полной инфраструктурой – не имеет гостиничного комплекса, пункта проката оборудования, сервисных помещений, а также то, что ГК «Чекерил» является непрофильным активом общества, специализирующегося на сельхозпроизводстве и мясопереработке, общество решило продать ГК «Чекерил». Признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях общества отсутствуют.

Представитель Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики <...>, ранее представленные доводы, поддержал в полном объеме. Основанием и причиной проведения аукциона по приобретению горнолыжного комплекса является реализация Закона Удмуртской Республики от 09.10.2009 года №40-РЗ «О стратегии социально-экономического развития Удмуртской Республики» на период до 2025 года» и постановления Правительства Удмуртской Республики от 05.07.2010 года № 210 «Об утверждении республиканской целевой программы «Формирование здорового образа жизни, развитие физической культуры и спорта в Удмуртской Республике на 2010-2014 годы».

Представитель Министерства строительства, архитектуры и жилищной политики Удмуртской Республики <...> пояснил следующее: на основании заявки Минспорта УР, Минстроем по УР был издан приказ о проведении аукциона для Минспорта УР на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики. Предмет государственного контракта сформулирован в соответствии с заявкой

Минспорта УР.

Представитель АНО «Центр подрядных торгов и инноваций в строительстве и ЖКХ» <...> представил письменные пояснения по существу дела (исх. №95 от 24.06.2011 года).

Автономное учреждение Удмуртской Республики «Спортивный комплекс» «Чекерил» представило письменные пояснения по существу дела (исх. №124-11 от 24.06.2011 года).

Рассмотрев материалы дела №СЮ06-06/2011-37, заслушав лиц, участвующих в деле, Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к выводу о нарушении Министерством по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании следующего.

Пункт 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции устанавливает, что при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят к созданию участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Часть 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливает, что торги проводятся в форме аукциона или конкурса.

Согласно извещению о проведении открытого аукциона №А109-2010, Министерство строительства, архитектуры и жилищной политики Удмуртской Республики как уполномоченный орган объявило об аукционе на право заключить государственный контракт на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики. Начальная (максимальная) цена государственного контракта с НДС составляла 365 000 000 (триста шестьдесят пять миллионов) рублей.

Предмет государственного контракта: приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики. Горнолыжный комплекс должен включать в себя:

- трассы, оборудованные канатными дорогами;
- учебную трассу;
- тюбинговую трассу;
- сноупарк;
- универсальную пропускную компьютерную систему с централизованным управлением;
- систему безопасности;

- пункт проката и необходимые для эксплуатации горнолыжного комплекса оборудование.

Техническое задание на приобретение горнолыжного комплекса приведено в приложении № 1 документации об аукционе.

Государственным заказчиком по данному аукциону выступало Министерство по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики.

16.11.2010 года аукционная комиссия, согласно протоколу №А109-2010-1, приняла решение признать в соответствии с частью 5 статьи 36 Федерального закона от 21 июля 2005 года №94-ФЗ, аукцион несостоявшимся. С ООО «Хайперфудс холдинг», как с единственным участником аукциона, был заключен государственный контракт №11-1 от 03.12.2010 года, согласно которому Министерство по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики приобрело горнолыжный комплекс, включающий в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 километров от города Ижевска Удмуртской Республики.

В соответствии с пунктом 1.1.1. части 1.1. статьи 1 документации об открытом аукционе на право заключить государственный контракт на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики, настоящий аукцион проводится в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» и иными федеральными законами.

Основной целью аукциона, согласно нормам Закона о размещении заказов, является обеспечение эффективного использования бюджетных средств, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия и развитие добросовестной конкуренции.

Материалы дела содержат информацию о том, что государственный заказчик – Министерство, утвердил документацию об аукционе на право заключить государственный контракт, согласно которой предметом контракта являлось приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики. Кроме того, документацией об аукционе установлены требования к приобретаемому горнолыжному комплексу, которые приведены в «Техническом задании» и проекте государственного контракта.

Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрев установленный и утвержденный Министерством вид и предмет аукциона, предмет контракта, пришла к следующим выводам:

1) государственный заказчик, ограничил территорию, на которой должен быть расположен горнолыжный комплекс территорией в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики, так как ГК «Чекерил» расположен на юго-западе Ижевска в 6,5 км от города, а ГК «Нечкино» в 45 км. от г. Ижевска;

2) установил техническое задание, соответствующее в полном объеме имуществу, имеющемуся и принадлежащему ООО «Хайперфудс холдинг» и не соответствующее другим горнолыжным комплексам, как например, ГК «Нечкино», так как у последнего, к примеру, общая протяженность горнолыжных трасс 1200 метров, тогда как согласно техническому заданию на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики, протяженность трасс должна быть не менее 5000 метров (у ГК «Чекерил» согласно заявке на участие в аукционе 5450,32 метров).

Таким образом, своими действиями Министерство привело к созданию ООО «Хайперфудс Холдинг» преимущественных условий участия в торгах. Цель создания Министерством преимущественных положений для ООО «Хайперфудс холдинг» - участие в торгах без конкурентной борьбы и продажа горнолыжного комплекса, включающего в себя недвижимое и движимое имущество, по максимальной цене.

Комиссией Удмуртского УФАС России установлено и сторонами по существу не оспаривалось, что на территории Удмуртской Республики, помимо горнолыжного комплекса СК «Чекерил», имеется также ГК «Нечкино», которое расположено в 45 км от г. Ижевска. Согласно пояснениям Министерства (исх. № 01-14/1353 от 24.06.2011 года) последнему было известно о существовании горнолыжного комплекса ООО «СТЦ «Нечкино». Однако, Министерство, как государственный заказчик, установило территорию в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики, что автоматически привело к исключению из состязания, соперничества при проведении процедуры аукциона прямого конкурента ГК «Чекерил», принадлежащего ООО «Хайперфудс холдинг», ГК «Нечкино», которое также могло иметь заинтересованность в продаже своих спортивных (горнолыжных) объектов и имущества, но было лишено такой возможности, в связи с установлением Министерством места расположения приобретаемого горнолыжного комплекса территория в радиусе не более 30 км от г. Ижевска.

В письменных пояснениях (исх. № 01-14/1005 от 16.04.2011 года) Министерство указало, что указание на географическое местоположение приобретаемого имущества было вызвано необходимостью сохранения территориальной целостности АУ УР «СК «Чекерил» при выполнении уставных целей и повышения эффективности расходования средств бюджета Удмуртской Республики, направленных на его содержание.

Таким образом, Министерство открыто и прямо указывает, что целью аукциона являлось не обеспечение эффективного использования бюджетных средств, расширение возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулировании такого участия и развитие добросовестной конкуренции, а «сохранение территориальной целостности АУ УР «СК «Чекерил»», несмотря на то, что имущество ГК «Чекерил» принадлежало коммерческой организации - ООО «Хайперфудс холдинг».

В соответствии с частью 1 статьи 32 Федеральный закон от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» под аукционом на право заключить контракт понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену контракта, за исключением случаев, установленных [частями](#)

[6.1](#) и [6.2 статьи 37](#) настоящего Федерального закона.

Учитывая содержание определения аукциона, цель и основные задачи проведения аукциона, содержащиеся в законе от 21.07.2005 №94-ФЗ, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что действия Министерства противоречат основным началам Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», не соответствуют целям проведения аукциона, привели к неэффективному использованию средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, препятствуют развитию добросовестной конкуренции, ограничивают конкуренцию на рынке купли – продажи горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования в границах Удмуртской Республики, и в конечном итоге, причинили ущерб государству.

На основании изложенного, Комиссия установила в действиях Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики при проведении аукциона на право заключить государственный контракт на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики нарушение пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в осуществлении Министерством при проведении торгов действий, которые приводят или могут привести к созданию участнику торгов (ООО «Хайперфудс холдинг») преимущественных условий участия в торгах.

Согласно статье 16 и пунктов 1, 3 и 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к:

1) повышению, снижению или поддержанию цен (тарифов), за исключением случаев, если такие соглашения предусмотрены федеральными законами или нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации;

3) разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков);

4) ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Министерство по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики является исполнительным органом государственной власти Удмуртской

Республики, проводящим государственную политику и осуществляющим регулирование деятельности в области физической культуры, спорта и туризма в Удмуртской Республике (пункт 1 положения о Министерстве, утвержденного постановлением Правительства Удмуртской Республики от 01.06.2009 г. № 135 «О Министерстве по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики»).

ООО «Хайперфудс холдинг» в соответствии с уставом общества, утвержденного протоколом №02/09 от 18.03.2009 года общего собрания участников и действующим законодательством Российской Федерации, является хозяйствующим субъектом, так как у общества основная цель хозяйственной деятельности извлечение прибыли.

Пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции устанавливает, что соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Согласно письменным пояснениям Министерства (исх. №01-14/1005 от 16.04.2011 года) правовым основанием необходимости приобретения Минспортом УР горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 километров от г. Ижевск Удмуртской Республики (ГК «Чекерил»), является Закон УР от 09.10.2009 N 40-РЗ «О Стратегии социально-экономического развития Удмуртской Республики на период до 2025 года» и постановление Правительства УР от 05.07.2010 N 210 «Об утверждении Республиканской целевой программы «Формирование здорового образа жизни, развитие физической культуры и спорта в Удмуртской Республике на 2010 - 2014 годы».

Комиссия, рассмотрев указанные правовые акты, установила, что оснований для приобретения Минспортом УР в собственность ГК «Чекерил», принадлежащего коммерческой организации - ООО «Хайперфудс холдинг» не имелось, так как в законе № 40-РЗ указывается только на необходимость оказать поддержку СК «Чекерил».

В постановлении Правительства УР от 05.07.2010 года указано о необходимости пропаганды здорового образа жизни и увеличения количества спортивных сооружений, а также об укреплении материально – технической базы «Чекерил» г. Ижевск. Соответственно, в данном акте отсутствует указание о необходимости приобретения в государственную собственность спортивных горнолыжных объектов.

Таким образом, на момент приобретения Министерством ГК «Чекерил» Удмуртская Республика не нуждалась в приобретении в собственность горнолыжного комплекса за 365 000 000 рублей за счет средств бюджета Удмуртской Республики. Соответственно, у Министерства отсутствовали объективные и достаточные основания для проведения аукциона на право заключить государственный контракт на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики.

Министр физической культуры, спорта и туризма Удмуртской Республики <...> на заседании комиссии пояснил, что решение о проведении аукциона принималось

им самостоятельно, без указаний от каких-либо должностных лиц или органов власти.

Начальная цена контракта, указанная в извещении об аукционе и рыночная стоимость имущества ГК «Чекерил», представленная ООО «Хайперфудс холдинг», согласно отчету № 54-2010 об определении рыночной стоимости имущества, практически совпадают: так оцененная рыночная стоимость имущества спортивного комплекса ГК «Чекерил», принадлежащего ООО «Хайперфудс холдинг» составляет 363 130 900 руб., а начальная цена контракта по аукциону составляет 365 000 000 руб.

Комиссия Удмуртского УФАС России в ходе рассмотрения настоящего дела неоднократно определениями (от 28.04.2011 года, от 29.06.2011 года) запрашивала у Министерства информацию о том, на основании каких документов и сведений была рассчитана начальная (максимальная) цена государственного контракта в размере 365 000 000 рублей и все расчеты по установлению данной стоимости.

В пояснениях от 16.04.2011 года исх. №01-14/1005, Министерство указало, что стоимость приобретаемого оборудования сложилась из локального сметного расчета по стоимости оборудования, который учитывался при формировании цены контракта при подготовке документации по аукциону.

В пояснениях от 24.06.2011 года исх. № 01-14/1353, Министерство указало, что начальная (максимальная) цена государственного контракта была установлена в соответствии с программой, планом капитального строительства объектов, находящихся в собственности, бюджетных ассигнований и лимитов бюджетных обязательств, доведенных в установленном порядке до Министерства.

В пояснениях от 28.07.2011 года исх. №01-14/1611, Министерство указало, что расчет начальной (максимальной) цены контракта производился согласно общедоступным сведениям, размещенным в сети интернет с учетом анализа развитости инфраструктуры и транспортной доступности.

Таким образом, Министерство не представило Комиссии Удмуртского УФАС России документы и сведения, на основании которых государственным заказчиком установлена начальная (максимальная) цена контракта №А109-2010-1, составляющая 365 000 000 руб.

Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрев пояснения Министерства в части формирования и определения начальной цены контракта установила, что Министерство не представило ни одного доказательства, подтверждающего обоснованность установления начальной (максимальной) цены государственного контракта; Минспорта УР представляет противоречивую информацию об установлении начальной цены; субъективный характер установления места расположения приобретаемого горнолыжного комплекса, и пришла к выводу о наличии между ООО «Хайперфудс холдинг» и Министерством ограничивающего конкуренцию соглашения, недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством.

В рамках исполнения Постановления Правительства Удмуртской Республики от 22 августа 2005 года №126 «Об утверждении положения о конкурсе инвестиционных проектов организаций на право получения льгот по налогу на прибыль

организаций и имущество организаций» 31.10.2007 года, согласно протоколу № 16 заседания конкурсной комиссии по проведению конкурсов инвестиционных проектов организаций на право получения льгот по налогу на прибыль организаций и налогу на имущество организаций инвестиционный проект ООО «Нефтехимсервис-Трейд» - строительство спортивного курорта «Чекерил» одобрен единогласно.

29.12.2007 года на основании распоряжения Правительства Удмуртской Республики от 10.12.2007 года №1135-р между ООО «Нефтехимсервис-Трейд» и Государственным комитетом Удмуртской Республики по физической культуре и спорту заключен инвестиционный договор по предоставлению льготы по налогу на имущество организации.

В настоящее время ООО «Хайперфудс холдинг» является правопреемником ООО «Нефтехимсервис – Трейд», а Министерство по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республике является правопреемником Государственного комитета Удмуртской Республики по физической культуре и спорту.

Предметом настоящего договора является предоставление льготы по налогу на имущество организаций в процессе реализации инвестиционного проекта «Строительство спортивного курорта «Чекерил».

Существенными условиями инвестиционного договора являлись: реализация инвестиционного проекта 13 лет, объем инвестиций по инвестиционному проекту 611, 094 млн. руб. (без НДС), количество вновь созданных рабочих мест по инвестиционному проекту 70 ед.

Пункт 1.3. Договора от 29.12.2007 года, устанавливает, что настоящий договор действует в течение срока реализации инвестиционного проекта.

Согласно информации, представленной ООО «Хайперфудс холдинг», обществу в рамках государственной поддержки инвестиционной деятельности в Удмуртской Республике до 2010 года предоставлялась льгота по налогу на имущество.

Соответственно, Комиссией установлено, что ООО «Хайперфудс холдинг», согласно государственному контракту №11-1 от 03.12.2010 года продало ГК «Чекерил», включающий в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, за 363 918 091 рублей 47 коп.

Рыночная стоимость имущества (спортивных сооружений) ГК «Чекерил» была определена ООО «Хайперфудс холдинг» на основании отчета №54-2010 об определении рыночной стоимости имущества ГК «Чекерил» в размере 363 130 900 рублей.

Также необходимо отметить, что ГК «Чекерил» с 03 августа 2009 года находился во владении и пользовании АУ УР «СК Чекерил», согласно договору аренды оборудования №03-09/09, заключенного между ООО «Хайперфудс холдинг» и АУ УР «СК Чекерил».

Согласно настоящему договору сумма ежемесячных арендных платежей, уплачиваемых АУ УР «Чекерил», составляет 922 165 рублей 29 копеек. ООО «Хайперфудс холдинг» в письменных пояснениях от 23.05.2011 года исх. №04-065 указало, что договор аренды с АУ УР «СК Чекерил» был заключен на условиях

рентабельности для ООО «Хайперфудс холдинг».

С учетом изложенного, Комиссия установила, что по итогам проведения аукциона ООО «Хайперфудс холдинг» продало ГК «Чекерил», приносящий обществу ежемесячный доход в размере 922 165 рублей 29 копеек, за те же денежные средства, которые общество инвестировало в строительство ГК «Чекерил». Кроме того, общество, помимо полученных денежных средств от продажи горнолыжного комплекса, получило доход от реализации инвестиционного договора в части получения льготы по налогу на имущество, однако, договор со стороны ООО «Хайперфудс холдинг» фактически не исполнен, а общество, в свою очередь, получило льготу по налогу на имущество за период действия инвестиционного договора.

В соответствии с определением Комиссии Удмуртского УФАС России об отложении рассмотрения дела №СЮ06-06/2011-37 от 29.06.2011 года ООО «Хайперфудс холдинг» представило соглашение от 14.06.2011 года о расторжении инвестиционного договора по предоставлению льготы по налогу на имущество организаций б/н от 29.12.2007 года.

Как пояснил Министр физической культуры, спорта и туризма Удмуртской Республики <...> решение о расторжении инвестиционного договора было принято им самостоятельно.

Совокупность данных обстоятельств также свидетельствует о наличии, реализации и заключении между ООО «Хайперфудс холдинг» и Министерством ограничивающую конкуренцию соглашения, так как объективных оснований для продажи ГК «Чекерил» у общества не имелось.

ООО «Хайперфудс холдинг» согласно уставу общества, утвержденного общим собранием участников 18.03.2009 года, является коммерческой организацией.

В соответствии со статьей 50 Гражданского кодекса Российской Федерации, коммерческая организация – это организация, преследующая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

В связи с тем, что на аукционе №А109-2010-1 участвовал (подал заявку) только один участник, а именно ООО «Хайперфудс холдинг», то в соответствии с частью 5 статьи 36 Федерального закона от 21.07.2005 года №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» аукцион был признан несостоявшимся.

Согласно части 6 статьи 36 Закона о размещении заказов в случае, если аукцион признан несостоявшимся и только один участник размещения заказа, подавший заявку на участие в аукционе, признан участником аукциона, заказчик в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе обязан передать такому участнику аукциона проект контракта, прилагаемого к документации об аукционе. При этом контракт заключается с учетом положений части 4 статьи 38 настоящего Федерального закона на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, по начальной (максимальной) цене контракта (цене лота), указанной в извещении о проведении аукциона, или по согласованной с указанным участником аукциона и не превышающей начальной (максимальной) цены контракта (цены лота) цене

контракта.

Исходя из системного толкования ч. 6 ст. 36 Закона о размещении заказов можно сделать вывод, что участнику аукциона выгодно, когда он является единственным участником, поскольку контракт будет заключен с ним по начальной (максимальной) цене контракта (цене лота), указанной в извещении о проведении открытого аукциона.

Согласно письму ООО «Хайперфудс холдинг» (исх. №04-170 от 02.12.2010 года) общество сообщило государственному заказчику, что готово заключить государственный контракт по цене 363 918 091 руб. 47 коп., хотя начальная цена контракта составляла 365 000 000 руб.

Соответственно, общество самостоятельно по собственной инициативе уменьшило цену контракта почти на 1,5 миллиона рублей, что противоречит основной цели ООО «Хайперфудс холдинг», а именно извлечению прибыли, и тем самым подтверждает отсутствие объективных причин продажи горнолыжного комплекса и наличие антиконкурентного соглашения (устной договоренности) между обществом и Минспортом УР.

Пункт 1.3.1. статьи 1 документации об открытом аукционе на право заключить государственный контракт на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики, устанавливает, что предметом аукциона является право заключения государственного контракта на приобретение имущества для государственных нужд, полная информация о котором содержится в технической части (раздел б) и проекте государственного контракта.

В соответствии с техническим заданием на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики, государственный заказчик установил требования к приобретаемому горнолыжному комплексу, которые включали в себя, в том числе: горнолыжные трассы общей протяженностью не менее 5000 метров и перепадом высот горнолыжных трасс от 95 и до 112 метров; купольные поворотные камеры – 5 шт., слагбаум, пульт управления турникетом, сетка 40 шт. со стойками 500 шт. для ограждения территории и другое.

Согласно приложению № 1 заявки ООО «Хайперфудс холдинг» на участие в открытом аукционе №А109-2010 (исх. №04-151 от 11.11.2010 года) у общества имелось имущество, перечень которого соответствует техническому заданию, установленному Министерством на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики, что также подтверждает выводы Комиссии о том, что мотивом проведения аукциона была только одна цель - приобретение имущества ГК «Чекерил» у ООО «Хайперфудс холдинг».

В октябре 2010 года в информационно – аналитическом бюллетене

«Государственные торги в Удмуртской Республике» № 77, на официальном сайте специализированной организации АНО «Центр подрядных торгов и инноваций в строительстве и жилищно-коммунальном хозяйстве» по заданию государственного заказчика – Минспорта УР, размещено извещение о проведении открытого аукциона на право заключить государственный контракт на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики с начальной ценой контракта 365 000 000 руб.

Учитывая, что Министерство не представило достаточных доказательств, подтверждающих установление начальной (максимальной) стоимости государственного контракта в размере 365 000 000 рублей, а также учитывая, что в сентябре 2010 года, то есть за месяц до объявления аукциона, ООО «Хайперфудс холдинг» провело оценку, по результатам которой, определена рыночная стоимость движимого и недвижимого имущества ГК «Чекерил» в размере 363 130 900 рублей, Комиссия приходит к выводу, что начальная (максимальная) цена контракта, установленная Министерством, была определена на основании сведений, полученных от ООО «Хайперфудс холдинг», что также подтверждает наличие ограничивающего конкуренцию соглашения между Министерством и ООО «Хайперфудс холдинг».

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «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.

Действия Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики, как государственного заказчика при проведении аукциона на право заключить государственный контракт на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики и действия ООО «Хайперфудс холдинг», как участника аукциона, свидетельствует о наличии между указанными лицами, ограничивающего конкуренцию соглашения (договоренность в устной форме), направленного на недопущение, ограничение и устранение конкуренции на рынке продажи горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории Удмуртской Республики, в частности к:

- 1) поддержанию начальной (максимальной) цены на торгах;
- 2) разделу рынка по территориальному принципу, объему покупки товаров, и по составу продавцов;
- 3) ограничению доступа на товарный рынок и устранению с него хозяйствующих субъектов (участников аукциона также желающих продать горнолыжный комплекс),

что противоречит требованиям статьи 16 и пунктов 1, 3 и 4 статьи 16 Закона о

защите конкуренции.

Действия Министерства и ООО «Хайперфудс холдинг» по заключению ограничивающего конкуренцию соглашения противоречат нормам Закона о защите конкуренции и Закона о размещении заказов, не соответствуют целям проведения аукциона, приводят к неэффективному использованию средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования и других злоупотреблений в сфере размещения заказов, препятствуют развитию добросовестной конкуренции, ограничивают конкуренцию на рынке продажи горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории Удмуртской Республики, и в конечном итоге, причиняют ущерб государству.

Анализ установленных выше обстоятельств дела позволяет Комиссии прийти к выводу, что ООО «Хайперфудс холдинг», как участник аукциона, и Министерство по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики, как государственный заказчик, при проведении аукциона на право заключить государственный контракт на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики, отказались от самостоятельных действий на товарном рынке и определили общие условия обращения товара на рынке продажи горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории Удмуртской Республики, тем самым руководствовались ограничивающим конкуренцию соглашением между собой.

Таким образом, материалы дела позволяют Комиссии сделать вывод о том, что рассматриваемые действия Министерства и ООО «Хайперфудс холдинг» на аукционе не обусловлены объективными обстоятельствами.

Под соглашением Закон «О защите конкуренции» понимает договоренность в письменной форме, содержащуюся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4).

С учетом всех обстоятельств дела, Комиссия Удмуртского УФАС России считает, что в действиях Министерства и ООО «Хайперфудс холдинг» при проведении открытого аукциона на право заключить государственный контракт на приобретение горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории в радиусе не более 30 км от г. Ижевска Удмуртской Республики, имелась договоренность в устной форме, т.е. соглашение между указанными лицами, которое было направлено на однозначную и неоспоримую победу в аукционе ООО «Хайперфудс холдинг», по максимальной (начальной) цене контракта, в целях извлечения большей выгоды (прибыли).

Договоренность в устной форме сводилась к отказу ООО «Хайперфудс холдинг» и Министерства от самостоятельных действий на товарном рынке при проведении аукциона, а также определению, на основании заключения антиконкурентного соглашения, общих условий обращения товара.

На основании изложенного, рассмотрев представленные материалы по делу

№СЮ06-06/2011-37, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Удмуртского УФАС России установила, что антиконкурентные действия Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики и ООО «Хайперфудс холдинг», выразившиеся в заключении ограничивающего конкуренцию соглашения на рынке продажи горнолыжного комплекса, включающего в себя комплекс движимого и недвижимого имущества, оборудования, находящегося на территории Удмуртской Республики, привели к: недопущению, ограничению, устранению конкуренции; поддержанию цен на открытом аукционе; разделу рынка по территориальному принципу, объему покупки товаров, и по составу продавцов; ограничению доступа на товарный рынок и устранению с него хозяйствующих субъектов (участников аукциона также желающих продать горнолыжный комплекс).

Таким образом, Министерство по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики и ООО «Хайперфудс холдинг» нарушили статью 16 и пункты 1,3 и 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 14.32. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий -

влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

В соответствии с частью 3 статьи 14.32 КоАП РФ заключение федеральным органом исполнительной власти, органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, органом местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органом или организацией, государственным внебюджетным фондом недопустимого в соответствии с антимонопольным [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации соглашения или осуществление указанными органами или организациями недопустимых в соответствии с антимонопольным [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации согласованных действий –

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

В ходе рассмотрения дела №СЮ06-06/2011-37, по имеющимся материалам и обстоятельствам дела, Комиссией установлено событие нарушения части 1 статьи 14.32 КоАП РФ в действиях ООО «Хайперфудс холдинг» и части 3 статьи 14.32 КоАП РФ в действиях Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики, что является основанием для передачи материалов дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 178 Уголовного кодекса Российской Федерации уголовная ответственность предусмотрена за недопущение, ограничение или устранение конкуренции путем заключения ограничивающих конкуренцию соглашений или осуществления ограничивающих конкуренцию согласованных действий, неоднократного злоупотребления доминирующим положением, выразившимся в установлении и (или) поддержании монопольно высокой или монопольно низкой цены товара, необоснованном отказе или уклонении от заключения договора, ограничении доступа на рынок, если эти деяния причинили крупный ущерб гражданам, организациям или государству, либо повлекли извлечение дохода в крупном размере, -

наказываются штрафом в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью до одного года либо без такового.

Крупным ущербом признается ущерб, сумма которого превышает один миллион рублей, а особо крупным ущербом - три миллиона рублей.

Крупным доходом признается доход, сумма которого превышает пять миллионов рублей, а доходом в особо крупном размере - двадцать пять миллионов рублей.

Доход, полученный ООО «Хайперфудс холдинг» от заключения, ограничивающего конкуренцию соглашения на территории Удмуртской Республики, при проведении открытого аукциона составил 363 918 091 (триста шестьдесят три миллиона девятьсот восемнадцать тысяч девятьсот один) рубль 47 копеек, соответственно размер полученного дохода признается особо крупным.

Учитывая, что ООО «Хайперфудс холдинг» от заключения, ограничивающего конкуренцию соглашения получило особо крупный доход, то имеются основания для передачи материалов дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о передаче материалов дела в отношении виновных должностных лиц ООО «Хайперфудс холдинг» в правоохранительные органы по признакам преступления, предусмотренного статьей 178 УК РФ, или рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении виновного должностного лица ООО «Хайперфудс холдинг» по части 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Также, учитывая, что Комиссией в ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что существенные условия инвестиционного договора от 29.12.2007 года, ООО «Хайперфудс холдинг» не выполнены, однако общество, несмотря на

данные обстоятельства, получило доход от реализации инвестиционного договора в части получения льготы по налогу на имущество, то Комиссия считает необходимым передать материалы дела в данной части в налоговые органы для рассмотрения на предмет соблюдения норм действующего налогового законодательства Российской Федерации при предоставлении льготы ООО «Хайперфудс холдинг» по налогу на имущество.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 16, пунктом 2 части 1 статьи 17, частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьями 49, 50 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать в действиях общества с ограниченной ответственностью «Хайперфудс холдинг» (месторасположение: 426069, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Песочная, 11, ИНН 1832043008) и Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики (месторасположение: 426004, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ломоносова, 9а) нарушение статьи 16 и пунктов 1), 3) и 4) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать в действиях Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики (месторасположение: 426004, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ломоносова, 9а) нарушение пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.32 КоАП РФ в отношении ООО «Хайперфудс холдинг».

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 3 статьи 14.32 КоАП РФ в отношении виновного должностного лица Министерства по физической культуре, спорту и туризму Удмуртской Республики.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для рассмотрения вопроса о передаче материалов дела в отношении виновных должностных лиц ООО «Хайперфудс Холдинг» в правоохранительные органы по признакам преступления, предусмотренного статьей 178 УК РФ, или рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

6. Передать материалы дела в Управление Федеральной налоговой службы по Удмуртской Республике для рассмотрения на предмет соблюдения норм действующего налогового законодательства Российской Федерации при предоставлении льготы ООО «Хайперфудс холдинг» по налогу на имущество.

Председатель комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев.