

РЕШЕНИЕ

по делу №086/01/16-1284/2020

резольютивная часть решения оглашена 29 июня 2022 года

решение в полном объеме изготовлено 07 июля 2022 года
г.Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

– <<___>> – врио заместителя руководителя Управления;

Члены Комиссии:

– <<___>> – начальник отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления;

– <<___>> – заместитель начальника отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления;

– <<___>> – главный государственный инспектор отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления;

– <<___>> – специалист-эксперт отдела правовой экспертизы и контроля органов власти Управления,

рассмотрев дело №086/01/16-1284/2020 по признакам нарушения Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Администрацией города Пыть-Яха и Акционерным обществом «Дорожно-строительная компания «Автобан» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствие на заседании представителя заявителя от прокуратуры г.Пыть-Яха, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителя ответчика по делу от Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, <<___>>, действующего по доверенности №13-Д-105 от 16.11.2021,

в отсутствие на заседании представителя ответчика от Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения

дела,

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителей ответчика по делу от Акционерного общества «Дорожно-Строительная компания «Автобан» <<____>>, <<____>>, действующих по доверенности от 22.10.2021 №26-21,

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителя ответчика от Администрации города Пыть-Яха <<____>>, действующей по доверенности от 10.01.2022 №01,

в отсутствие на заседании представителя лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Прогимназия «Созвездие», надлежащим образом уведомленного о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее – Ханты-Мансийское УФАС России) поступили заявление и материалы прокуратуры города Пыть-Яха (вх.№02-3483 от 28.04.2020), содержащие сведения о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Администрации г.Пыть-Яха, Муниципального дошкольного образовательного автономного учреждения детский сад общеразвивающего вида «Улыбка» с приоритетным осуществлением деятельности социально-личностному развитию детей (далее – МДОАУ д/с «Улыбка») и Акционерного общества «Дорожно-Строительная компания «Автобан» (далее – АО «ДСК «Автобан») при проведении закупок товаров для оборудования «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)».

По результатам рассмотрения заявления и материалов, Ханты-Мансийским УФАС России, в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции, принято решение о возбуждении дела №086/01/16-1284/2020 по признакам нарушения Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Администрацией города Пыть-Яха и Акционерным обществом «Дорожно-Строительная компания «Автобан» (далее – АО «ДСК «Автобан») статьи 16 Закона о защите конкуренции, что подтверждается приказом о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 28.07.2020 №199.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре от 24.03.2021 по делу №086/01/16-1284/2020 (далее – Ханты-Мансийское УФАС России) в действиях Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры и Администрации г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан», выразившихся в заключении и реализации соглашения, целью которого

являлось предоставление АО «ДСК «Автобан» преимущественных условий для осуществления строительства объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)» с последующим выкупом указанного объекта за счет бюджетных средств без проведения конкурентных процедур, что привело, а также могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке строительства нежилых зданий, нарушение пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции).

Акционерное общество «Дорожно-Строительная компания «Автобан» (далее – АО «ДСК «Автобан», Общество) и Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры обжаловали указанное решение в Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы – Апелляционную коллегию Федеральной антимонопольной службы (далее – Апелляционная коллегия ФАС России).

Апелляционная коллегия ФАС России решением от 29.07.2021 отменила решение Ханты-Мансийского УФАС России от 24.03.2021 по делу о нарушении антимонопольного законодательства №086/01/16-1284/2020, направила дело о нарушении антимонопольного законодательства №086/01/16-1284/2020 на новое рассмотрение.

В этой связи определением от 07.10.2021 (исх.№АМ/7838/21 от 07.10.2021) дело №086/01/16-1284/2020 назначено к повторному рассмотрению на 28.10.2021.

Определением об отложении рассмотрения дела от 28.10.2021 (исх.№АМ/8413/21 от 29.10.2021) рассмотрение дела отложено на 23.11.2021, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

Определением об отложении рассмотрения дела от 23.11.2021 (исх.№АМ/9239/21 от 25.11.2021) рассмотрение дела отложено на 16.12.2021, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

Определением об отложении рассмотрения дела от 16.12.2021 (исх.№АМ/10094/21 от 17.12.2021) рассмотрение дела отложено на 15.02.2021, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

На основании части 1 статьи 45 Закона о защите конкуренции определением от 17.12.2021 (исх.№АМ/10097/21 от 17.12.2021) срок рассмотрения дела продлен до 07.07.2022.

Определением об отложении рассмотрения дела от 15.02.2022 (исх.№АМ/1155/22 от 16.02.2022) рассмотрение дела отложено на 23.03.2022, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

Определением об отложении рассмотрения дела от 23.03.2022 (исх.№АМ/2211/22 от 24.03.2022) рассмотрение дела отложено на 23.05.2022, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

Определением об отложении рассмотрения дела от 23.05.2022 (исх.№АМ/3997/22 от 24.05.2022) рассмотрение дела отложено на 09.06.2022, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России вынесено определение об отложении рассмотрения дела (исх.№03/4548/22 от 09.06.2022), в соответствии с которым рассмотрение дела назначено на 29.06.2022.

Кроме того, в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции в адрес лиц участвующих в деле направлено заключение об обстоятельствах дела (исх. №03/4750/22 от 17.06.2022).

24.10.2019 между Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры и Администрацией г.Пыть-Яха заключено соглашение №10/19.0246 о предоставлении субсидии местному бюджету из бюджета Ханты-Мансийского автономного округа – Югры (далее – Соглашение №10/19.0246 от 24.10.2019).

Из пункта 1.2 Соглашения №10/19.0246 от 24.10.2019 следует, что субсидия предоставляется в целях софинансирования расходных обязательств муниципального образования городской округ город Пыть-Ях, в соответствии с перечнем мероприятий, согласно приложению 1 к настоящему Соглашению, утвержденным постановлением администрации города от 25.12.2018 №474-па «Об утверждении муниципальной программы городского округа город Пытьях «Развитие образования в городе Пыть-Яхе».

Согласно приложению 1 к Соглашению №10/19.0246 от 24.10.2019 субсидия предоставляется в целях софинансирования мероприятия «Оснащение объектов капитального строительства, реконструкции средствами обучения и воспитания, необходимыми для реализации образовательных программ, соответствующими современными условиями обучения общего образования, включая дошкольное».

Общий объем бюджетных ассигнований, предусматриваемых в бюджете муниципального образования городской округ город Пыть-Ях на финансовое обеспечение расходных обязательств, в целях софинансирования которых предоставляется субсидия, в 2019 году составила <<___>> рубля (пункт 2.1 Соглашения №10/19.0246 от 24.10.2019).

Размер субсидии, предоставляемой из бюджета Ханты-Мансийского автономного округа – Югры в бюджет муниципального образования городской округ город Пыть-Ях, составил в 2019 году 90.00 % от общего объема бюджетных ассигнований, указанного в пункте 2.1 настоящего Соглашения, но не более <<___>> рублей (пункт 2.2 Соглашения №10/19.0246 от 24.10.2019).

Решением Думы г.Пыть-Ях от 28.10.2019 №274 внесены изменения в решение Думы г.Пыть-Яха от 14.12.2018 № 210 «О бюджете города Пыть-Яха на 2019 год и на плановый период 2020 и 2021 годов».

Указанные изменения предусматривают увеличение бюджетных ассигнований по подпрограмме «Ресурсное обеспечение в сфере образования, науки и молодежной политики» в сумме <<___>> тысяч рублей, в том числе по мероприятию «Оснащение объектов капитального строительства, реконструкции средствами обучения и воспитания, необходимыми для реализации образовательных программ, соответствующими современными условиями обучения общего образования, включая дошкольное» в сумме <<___>> тысяч

рублей.

21.11.2019 между Администрацией г.Пыть-Яха и МДОАУ д/с «Улыбка» заключено дополнительное соглашение №5 к соглашению №15 от 10.01.2019 о предоставлении субсидии из городского бюджета муниципального образования городской округ город Пыть-Ях на иные цели МДОАУ д/с «Улыбка» (далее – Дополнительное соглашение №5 от 21.11.2019).

Согласно подпункту 2.1 пункта 2 Дополнительного соглашения №15 от 21.11.2019 МДОАУ д/с «Улыбка» предоставлена субсидия по подпрограмме «Ресурсное обеспечение в сфере образования, науки и молодежной политики» в размере <<___>> рублей, в том числе по следующим мероприятиям:

- «Финансовое обеспечение полномочий исполнительного органа государственной власти автономного округа по исполнению публичных обязательств перед физическими лицами» в размере <<___>> рублей;

- «Оснащение объектов капитального строительства, реконструкции средствами обучения и воспитания, необходимыми для реализации образовательных программ, соответствующими современными условиями обучения общего образования, включая дошкольное» в размере <<___>> рублей, а также за счет средств бюджета города – <<___>> рублей (всего <<___>> рублей).

В период с 22.11.2019 по 17.12.2019 МДОАУ д/с «Улыбка» проведено 15 закупок товаров для оснащения объекта капитального строительства средствами обучения и воспитания, необходимыми для реализации образовательных программ на общую сумму <<___>> рублей.

Согласно извещениям о проведении закупок местом поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг является адрес: Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, г.Пыть-Ях, мкр.№1 «Центральный», ул. Первопроходцев, здание 4 (стр. №1).

Вместе с тем, по сведениям ЕГРЮЛ местом нахождения МДОАУ д/с «Улыбка» является адрес: Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, г.Пыть-Ях, ул. 1 мкр «Центральный», д.16 «А».

Из письма Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Прогимназия «Созвездие» (до 07.04.2020 МДОАУ д/с «Улыбка», ИНН <<___>>) исх. №526 от 18.04.2022 (вх.№4006-ЭП/22 от 19.04.2022) следует, что местом поставки и хранения (складирования) поставляемого товара были определены свободные помещения здания по адресу: Ханты-Мансийский автономный округ Югра, г. Пыть-Ях, 1 мкр «Центральный», ул. Первопроходцев, здание 4 (стр.№1) по согласованию с Администрацией г.Пыть-Яха в связи с отсутствием свободных помещений для хранения поставляемого товара на территории и в здании МДОАУ д/с «Улыбка».

При этом по адресу, указанному в извещении о проведении закупок (Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, г.Пыть-Ях, <<___>> (стр.№1), находится здание Комплекса «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест).

Строительство указанного здания вело АО «ДСК «Автобан».

Разрешение №86-ru86308000-13-2019 на ввод объекта «Комплекс «Школа-Детский

сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» в эксплуатацию получено АО «ДСК «Автобан» 17.10.2019.

18.12.2019 между Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры и АО «ДСК «Автобан» заключен государственный контракт на приобретение объектов недвижимого имущества №219090443 (далее – Государственный контракт №219090443 от 18.12.2019) на основании пункта 31 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

По условиям Государственного контракта №219090443 от 18.12.2019 Продавец (АО «ДСК «Автобан») обязуется передать в собственность Государственного заказчика (Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры), а Государственный заказчик обязуется принять объекты недвижимого имущества, расположенные по адресу: Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, г.Пыть-Ях, <<____>>, в том числе: нежилое здание, общей площадью <<____>> кв.м., с кадастровым номером <<____>>, количество этажей: 4-5, в том числе подземных 0 (<<____>> рублей), сооружение коммунального хозяйства: сети бытовой канализации протяженностью 295 метров с кадастровым номером <<____>> (<<____>> рублей), сооружение коммунального хозяйства: сети водоснабжения протяженностью 15 метров с кадастровым номером <<____>> (<<____>> рублей), сооружение коммунального хозяйства: сети водоснабжения протяженностью 15 метров с кадастровым номером <<____>> (<<____>> рублей), сооружение коммунального хозяйства: сети теплоснабжения протяженностью 31 метр с кадастровым номером <<____>> (<<____>> рублей), сооружение коммунального хозяйства: сети связи протяженностью 24 метра с кадастровым номером <<____>> (<<____>> рублей).

Общая цена Государственного контракта №219090443 от 18.12.2019 составила <<____>> рублей, включая НДС 20% в размере <<____>> рублей.

В соответствии с распоряжением Администрации г.Пыть-Яха от 31.12.2019 №3085-ра «О приеме имущества в муниципальную собственность и его закреплении на праве оперативного управления» Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) принят в муниципальную собственность г.Пыть-Яха и передано на праве оперативного управления МДОАУ д/с «Улыбка» (пункты 1, 2.2).

16.01.2020 между Администрацией г.Пыть-Яха и МДОАУ д/с «Улыбка» заключен договор №03-21 о закреплении имущества на праве оперативного управления (далее – Договор №03-21 от 16.01.2020).

Согласно пункту 1.2 Договора №03-21 от 16.01.2020 за МДОАУ д/с «Улыбка» на праве оперативного управления передано и закреплено имущество в соответствии с актом приема-передачи.

Из акта приема-передачи следует, что за МДОАУ д/с «Улыбка» на праве оперативного управления закреплено нежилое здание «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой) назначение: нежилое, площадью <<____>> кв.м., кадастровый номер <<____>>, а также сети связи (кадастровый номер <<____>>), бытовой канализации

(кадастровый номер <<____>>), теплоснабжения (кадастровые номера <<____>>, <<____>>) и водоснабжения (кадастровый номер <<____>>).

В соответствии с пунктом 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае заключения контракта, предметом которого является приобретение для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд нежилого здания, строения, сооружения, нежилого помещения, определенных в соответствии с решением о подготовке и реализации бюджетных инвестиций или о предоставлении субсидий на осуществление капитальных вложений в целях приобретения объектов недвижимого имущества в государственную или муниципальную собственность, принятым в порядке, установленном соответственно Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрацией.

Предусмотренная данной нормой возможность осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) предполагает, что на момент проведения закупки соответствующий объект уже должен существовать как таковой (Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 14.12.2017 по делу №А76-27590/2016, Определение Верховного Суда Российской Федерации от 27.12.2019 №308-ЭС19-23243 по делу №А15-5189/2018).

В ходе рассмотрения дела №086/01/16-1284/2020 Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что по результатам проведенного аукциона на право заключения договора аренды земельного участка для комплексного освоения территории между Администрацией г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» заключен договор аренды земельного участка №144-А от 16.09.2015, по условиям которого обществу передан в аренду земельный участок, расположенный в микрорайоне №1 «Центральный» г.Пыть-Ях, относящийся к категории земель «земли населенных пунктов», площадью <<____>> кв.м., кадастровый номер <<____>>, для комплексного освоения в целях жилищного строительства.

На основании указанного договора 28.09.2015 между Администрацией города Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» заключен договор комплексного освоения территории №1-К (далее – Договор №1-К от 28.09.2015).

В соответствии с пунктом 1.2 Договора №1-К от 28.09.2015 освоением участка является обеспечение в соответствии с проектом планировки и межевания микрорайона №1 «Центральный» города Пыть-Яха, утвержденным постановлением администрации г.Пыть-Яха от 12.03.2014 №38-па, проведение необходимых кадастровых работ и государственного кадастрового учета образуемых участков в границах участка, в отношении которого осуществляется раздел в соответствии с документацией по планировке.

Согласно пункту 3.1.2 Договора №1-К от 28.09.2015 первым этапом освоения участка является обеспечение проектирования, строительства (создания), ввода в эксплуатацию объекта: «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» с развивающей средой и возможностью трансформации групп под начальную школу»; обеспечение проектирования, строительства (создания), ввода в эксплуатацию и передачи безвозмездно в установленном порядке в муниципальную или государственную собственность объектов коммунального, транспортного

обслуживания и инженерно-технического обеспечения, необходимых для эксплуатации детского сада, в срок – в течение 3-х лет с момента государственной регистрации договора аренды земельного участка, общей площадью <<____>> кв.м. с кадастровым номером – <<____>>, расположенного по адресу: ХМАО-Югра, г.Пыть-Ях, мкр. №1 «Центральный».

Перечень объектов коммунального, транспортного обслуживания и инженерно-технического обеспечения, а также образовательного назначения устанавливается в соответствии с утвержденной администрацией города Пыть-Яха документацией по планировке территории.

Согласно пункту 1.4.2 раздела «Характеристики планируемого развития территории», утвержденного постановлением администрации г.Пыть-Яха от 12.03.2014 №38-па «Об утверждении проекта планировки и межевания микрорайона №1 «Центральный города Пыть-Яха» в зоне учебно-образовательного назначения предполагается размещение детского дошкольного учреждения на 260 мест.

05.07.2017 в Проект планировки и межевания микрорайона №1 «Центральный города Пыть-Яха» внесена корректировка (постановление администрации г.Пыть-Яха от 05.04.2017 №81-па).

В соответствии с изменениями в зоне учебно-образовательных объектов должен быть размещен «Комплекс «Школа-детский сад на 550 мест» (330 учащ./220 мест)».

После указанной корректировки 26.09.2017 АО «ДСК «Автобан» получено разрешение №86-15-58-2017 на строительство «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой), согласно которому строительство объекта предполагается в пределах земельных участков с кадастровыми номерами <<____>>, <<____>>.

Пунктом 7.1 Договора №1-К от 28.09.2015 предусмотрены основания его досрочного расторжения, в том числе, нарушение сроков, предусмотренных пунктами 3.1 Договора.

Пунктом 3.1 Договора №1-К от 28.09.2015 определены порядок и сроки освоения Участка (с кадастровым номером <<____>>).

Согласно подпункту 3.1.1 осуществление образования земельных участков из Участка (с кадастровым номером <<____>>) в соответствии с утвержденным проектом межевания территории, в том числе обеспечение за свой счет выполнения в отношении таких участков в соответствии с требованиями, установленными Федеральным законом от 24.07.2007 №221-ФЗ «О государственном кадастре недвижимости», работ, в результате которых обеспечивается подготовка документов, содержащих необходимые для осуществления государственного кадастрового учета таких земельных участков, в срок – не превышающий 60 (шестьдесят) дней с даты заключения настоящего Договора (то есть не позднее 27.11.2015).

При этом, из пункта 4.4.4 Договора №1-К от 28.09.2015 следует, что обязанность по обеспечению в соответствии с документацией по планировке проведения

необходимых кадастровых работ и государственного кадастрового учета образуемых земельных участков в границах Участка (с кадастровым номером <<____>>), в отношении которого осуществляется раздел в соответствии с документацией по планировке территории в срок, указанный в пункте 3.1.1 Договора, лежит на застройщике (АО «ДСК «Автобан»).

Из письменных пояснений Администрации г.Пыть-Яха №23-Исх-УД-2725 от 29.04.2022 (вх.№4507-ЭП/22 от 04.05.2022) следует, что договор аренды земельного участка № 144-А от 16.09.2015 с кадастровым номером земельного участка <<____>> прекращен на основании распоряжения администрации города от 09.04.2019 № 664-ра «О расторжении и заключении новых договоров аренды земельных участков без проведения торгов», в связи с проведением работ по разделу земельного участка АО «ДСК «Автобан» в соответствии с проектом межевания территории, утвержденным постановлением администрации города Пыть-Ях от 05.04.2017 № 81-па «Об утверждении проекта планировки и межевания микрорайона №1 «Центральный» города Пыть-Яха. Корректировка».

Таким образом, из материалов дела следует, что образование земельных участков осуществлено АО «ДСК «Автобан» по прошествии более трех лет после заключения Договора №1-К от 28.09.2015.

Указанные обстоятельства подтверждаются также разрешением №86-15-58-2017 от 26.09.2017 на строительство «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой), где в графе «Кадастровый номер земельного участка (земельных участков), в пределах которого (которых) расположен или планируется расположение объекта капитального строительства» указан, в том числе кадастровый номер <<____>>.

Также в разрешении №86-ru86308000-13-2019 от 17.10.2019 на ввод объекта в эксплуатацию указано, что «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой) расположен на земельном участке с кадастровым номером <<____>>, который согласно выписке из Единого государственного реестра недвижимости от 30.03.2022 №КУВИ-001/2022-45282662 образован из земельного участка с кадастровым номером <<____>>, и ему присвоен кадастровый номер 12.03.2019.

В соответствии с пунктом 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно части 3 статьи 46.4 Градостроительного кодекса Российской Федерации (в редакции, действовавшей в период заключения Договора №1-К от 28.09.2015) (далее – ГрК РФ) по договору о комплексном освоении территории (далее также в настоящей статье - договор) одна сторона в установленный договором срок своими силами и за свой счет и (или) с привлечением других лиц и (или) средств

других лиц обязуется выполнить обязательства, предусмотренные пунктами 2 - 4 и 7 части 5 настоящей статьи, а другая сторона (исполнительный орган государственной власти или орган местного самоуправления) обязуется создать необходимые условия для выполнения этих обязательств в соответствии с пунктами 5 и 7 части 5 настоящей статьи. Договором также предусматривается выполнение одной из сторон в установленный договором срок своими силами и за свой счет и (или) с привлечением других лиц и (или) средств других лиц обязательств, предусмотренных пунктом 6 части 5 настоящей статьи, в том числе на условиях, указанных в пункте 2 части 6 настоящей статьи. Договором могут быть предусмотрены иные обязательства сторон в соответствии с частью 6 настоящей статьи.

Частью 5 статьи 46.4 ГрК РФ определены условия договора о комплексном освоении территории, в том числе, обязательство лица, заключившего договор, осуществить образование земельных участков из земельного участка, в отношении которого заключен договор о комплексном освоении территории, в соответствии с утвержденным проектом межевания территории (пункт 4), а также ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора (пункт 9).

В силу части 9 статьи 46.4 ГрК РФ договор может быть расторгнут по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством, исключительно по решению суда.

Пунктом 2 статьи 450 ГК РФ установлено, что по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только при существенном нарушении договора другой стороной (подпункт 1), а также в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором (подпункт 2).

Как отмечалось выше, в соответствии с пунктами 3.1.1, 4.4.4, 7.1 Договора №1-К от 28.09.2015 нарушение АО «ДСК «Автобан» 60 дневного срока образования земельных участков из Участка (с кадастровым номером <<___>>) с даты заключения Договора №1-К от 28.09.2015 является основанием для его досрочного расторжения в судебном порядке.

Таким образом, в соответствии с условиями Договора №1-К от 28.09.2015, а также положениями подпункта 2 пункта 2 статьи 450 ГК РФ основания для досрочного расторжения Договора №1-К от 28.09.2015 возникли уже 28.11.2015, однако несмотря на значительное нарушение АО «ДСК «Автобан» сроков исполнения обязанности по образованию земельных участков из участка с кадастровым номером <<___>> и их государственному кадастровому учету, предусмотренных пунктами 3.1.1, 4.4.4 Договора №1-К от 28.09.2015, Администрация г.Пыть-Яха мер по досрочному расторжению указанного договора не приняла, предоставив АО «ДСК «Автобан» преимущественные условия для строительства объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)».

Кроме того, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России установила, что 26.09.2017 между АО «ДСК «Автобан» и ООО <<___>> (далее – ООО <<___>>) заключен договор №1/ШС-550-ПЯ-17-ХМФ генерального подряда на строительство объекта: Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой) (далее – Договор Генподряда №1/ШС-550-

ПЯ-17-ХМФ от 26.09.2017).

По условиям Договора Генподряда №1/ШС-550-ПЯ-17-ХМФ от 26.09.2017 Заказчик (АО «ДСК «Автобан») поручает, а Генподрядчик (ООО <<____>>) принимает на себя выполнение строительно-монтажных работ, предусмотренных проектной, рабочей документацией строительства объекта: Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой) в соответствии с Приложением №1, а Заказчик обязуется принять надлежащим образом выполненные работы и оплатить их на условиях, предусмотренных настоящим Договором (пункт 1.1).

В соответствии с пунктом 1.2 Договора Генподряда №1/ШС-550-ПЯ-17-ХМФ от 26.09.2017 Генподрядчик (ООО <<____>>) в счет установленной настоящим Договором общей цены, определяемой согласно пункта 2.1 раздела 2 настоящего Договора, своими и/или привлеченными силами и средствами обязуется выполнить все работы, предусмотренные Приложением №1 по строительству Объекта в соответствии с законодательством Российской Федерации, с действующими строительными нормами и правилами Российской Федерации, санитарными правилами и нормами, техническими регламентами, условиями настоящего Договора.

Общая цена Договора Генподряда №1/ШС-550-ПЯ-17-ХМФ от 26.09.2017 составляет <<____>> рублей, в том числе НДС 18% – <<____>> рублей (пункт 2.1).

Дополнительными соглашениями №1 от 14.09.2018, №3 от 21.01.2019, №4 от 11.03.2019 общая цена Договора Генподряда №1/ШС-550-ПЯ-17-ХМФ от 26.09.2017 увеличена до <<____>> рублей.

01.07.2019 между АО «ДСК «Автобан» и ООО <<____>> подписано соглашение о расторжении Договора Генподряда №1/ШС-550-ПЯ-17-ХМФ от 26.09.2017, согласно которому на дату подписания соглашения Генподрядчиком (ООО <<____>>) выполнены строительно-монтажные работы и приняты Заказчиком (АО «ДСК «Автобан») на общую сумму <<____>> рублей, включая НДС.

01.07.2019 АО «ДСК «Автобан» заключило с ООО <<____>> договор №ХМФ-34-ГП-07.19 генерального подряда на строительство объекта: Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой) (далее – Договор Генподряда №ХМФ-34-ГП-07.19 от 01.07.2019).

По условиям Договора Генподряда №ХМФ-34-ГП-07.19 от 01.07.2019 Заказчик (АО «ДСК «Автобан») поручает, а Генподрядчик (ООО <<____>>) принимает на себя выполнение строительно-монтажных работ, предусмотренных проектной, рабочей документацией строительства объекта: Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой) в соответствии с Приложением №1, а Заказчик обязуется принять надлежащим образом выполненные работы и оплатить их на условиях, предусмотренных настоящим Договором (пункт 1.1).

В соответствии с пунктом 1.2 Договора Генподряда №ХМФ-34-ГП-07.19 от 01.07.2019

Генподрядчик (ООО <<____>>) в счет установленной настоящим Договором общей цены, определяемой согласно пункта 2.1 раздела 2 настоящего Договора, своими и/или привлеченными силами и средствами обязуется выполнить все работы, предусмотренные Приложением №1 по строительству Объекта в соответствии с законодательством Российской Федерации, с действующими строительными нормами и правилами Российской Федерации, санитарными правилами и нормами, техническими регламентами, условиями настоящего Договора.

Общая цена Договора Генподряда №ХМФ-34-ГП-07.19 от 01.07.2019 составляет <<____>> рублей, в том числе НДС 20% – <<____>> рублей (пункт 2.1).

Дополнительными соглашениями №1 от 23.08.2019, №2 от 26.08.2019 общая цена Договора Генподряда №ХМФ-34-ГП-07.19 от 01.07.2019 увеличена до <<____>> рублей, в том числе НДС 20% – <<____>> рубля.

Таким образом, фактически АО «ДСК «Автобан» выступало техническим заказчиком по объекту «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой)», строительные же работы по указанному объекту осуществляли иные организации – ООО <<____>>, ООО <<____>>.

Указанные обстоятельства также подтверждаются представленными АО «ДСК «Автобан» общими журналами работ №1 (11.10.2017 – 31.07.2018), №2 (01.08.2018 – 13.12.2018), №3 (14.12.2018 – 02.09.2019) (вх.№10588/21 от 25.10.2021).

Из общих журналов работ №1 (11.10.2017 – 31.07.2018), №2 (01.08.2018 – 13.12.2018), №3 (14.12.2018 – 02.09.2019) также следует, что непосредственное участие в строительстве объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой)» принимали: ООО <<____>> (забивка свай), ООО <<____>> (общестроительные работы), ООО <<____>> (внутренние и наружные электромонтажные работы), ООО <<____>> (общестроительные работы), ООО <<____>> (вентиляция), ООО <<____>> (слаботочные системы), ООО <<____>> (монтаж окон), ООО <<____>> (монтаж и пусконаладка грузового лифта), ИП <<____>> (поставка и монтаж системы водоочистки), ООО <<____>> (поставка и монтаж оборудования для бассейна).

Согласно положительному заключению №86-1-1-3-0159-17 от 31.07.2017 государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий по объекту «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой)», подготовленному Автономным учреждением Ханты-Мансийского автономного округа – Югры «Управление государственной экспертизы проектной документации и ценообразования в строительстве», подготовку проектной документации осуществило ООО <<____>>, инженерные изыскания выполнены ООО <<____>>.

Указанное также подтверждается содержанием представленной АО «ДСК Автобан» (вх.№11363/21 от 15.11.2021) проектной документации по объекту «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой)» (Раздел 1 Пояснительная записка 330-16-

ПЗ Том 1).

Таким образом, работы по проектированию и строительству объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой)», АО «ДСК «Автобан» осуществляло не собственными силами, а с привлечением третьих лиц, которые могли быть потенциальными поставщиками работ по строительству спорного объекта при объявлении уполномоченными органами конкурентной закупки в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России также установила, что 17.01.2019 Департамент образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (№10-Исх-268) в ответ на письмо Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (№13-Исх-127 от 14.01.2019) сообщил о планируемых к приобретению в 2019 году объектах недвижимого имущества, в том числе Комплекс «Школа-Детский сад (330 учащ./220 мест) (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой) в г.Пыть-Ях, микрорайон «Центральный».

Из приложения 1 к указанному письму следует, что степень готовности объекта «Комплекс «Школа-Детский сад (330 учащ./220 мест)» на 17.01.2019 составляла 50,9%.

Согласно письму АО «ДСК «Автобан» от 25.03.2019 (№ХМФ-Исх-298) общество получило информацию от Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры о том, что объект Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой) планируется к приобретению за счет средств программы «Сотрудничество».

Письмом от 12.04.2019 (№13-Исх-3864) Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры в адрес АО «ДСК «Автобан» сообщил, что приобретение объектов недвижимого имущества для государственных нужд осуществляется у единственного поставщика на основании пункта 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Также Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры указал, что при приобретении социально значимых объектов недвижимости, таких как дошкольные образовательные и общеобразовательные организации у единственного поставщика в соответствии с пунктом 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе возникают вопросы, связанные с наличием в составе объекта недвижимости мебели, оборудования, инвентаря и пр., ввод объекта в эксплуатацию без данного наполнения не представляется возможным.

Из письма Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 25.04.2019 (№13-Исх-4339) следует, что в 2019 году планируется к приобретению объект Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) (общеобразовательная организация с

универсальной безбарьерной средой) в г.Пыть-Ях.

При этом согласно письму Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 08.05.2019 (№10-Исх-4506) степень готовности указанного объекта по состоянию на 08.05.2019 составляла только 70%.

10.10.2019 Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры направил запрос о предоставлении ценовой информации застройщикам г.Пыть-Яха, в ответ на который АО «ДСК «Автобан» направило ценовое предложение (№ХМФ-Исх-959 от 10.10.2019), в котором также указало, что здание Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест) введено в эксплуатацию в 2019 году.

Вместе с тем, как указывалось ранее разрешение на ввод объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)» в эксплуатацию получено АО «ДСК «Автобан» 17.10.2019.

Кроме того, распоряжением Администрации г.Пыть-Яха от 29.10.2018 №1715-ра «Об утверждении дорожной карты по повышению действующей сети муниципальных учреждений по муниципальному образованию городской округ город Пыть-Ях на 2019-2021 годы» утвержден План мероприятий («дорожная карта») по повышению эффективности действующей сети муниципальных учреждений по муниципальному образованию городской округ город Пыть-Ях на 2019-2021 годы, которым предусмотрено слияние д/с «Улыбка» с вновь строящейся школой-детским садом на 550 мест, а также слияние <<___>> с комплексом школой-детским садом, включающим в себя д/с «Улыбка» и школа-детский сад на 550 мест (пункты 1, 4 Плана мероприятий).

Из представленного Администрацией г.Пыть-Яха письма от 03.10.2019 (№16-Исх-УД-6083) следует, что в ответ на письмо Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (№10-Исх-8566 от 06.09.2019) Администрация г.Пыть-Яха направила перечень средств обучения и воспитания для реализации образовательных программ, соответствующий современным условиям обучения для заключения соглашений о предоставлении субсидии из бюджета Ханты-Мансийского автономного округа – Югры по строящемуся объекту Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест) (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой).

Впоследствии соответствующая субсидия была предоставлена Администрации г.Пыть-Яха по Соглашению №10/19.0246 от 24.10.2019 в размере <<___>> рублей, и в полном объеме передана МДОАУ д/с «Улыбка» на проведение закупок товаров для оснащения объекта капитального строительства средствами обучения и воспитания, необходимыми для реализации образовательных программ.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции 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.

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

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

В соответствии с пунктом 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 ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласно разъяснениям ФАС России, содержащимся в письме от 04.07.2018 №ИА/50875/18 доказательствами наличия антиконкурентного соглашения антимонопольными органами и судами рассматриваются, в том числе, такие обстоятельства, когда объект фактически построен по заказу заинтересованных в этом лиц до принятия соответствующего решения, предусмотренного пунктом 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Заключение Администрацией г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» договора комплексного освоения территории №1-К от 28.09.2015, предусматривающего строительство детского дошкольного учреждения на 260 мест, впоследствии измененного постановлением Администрации г.Пыть-Яха от 05.04.2017 №81-па на Комплекс «Школа-детский сад на 550 мест» (330 учаш./220 мест), письма Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры и Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, свидетельствующие о планировании приобретения указанного объекта на этапе его строительства, планируемое Администрацией г.Пыть-Яха слияние МДОАУ д/с «Улыбка» с указанным объектом, предоставление субсидий МДОАУ д/с «Улыбка» из бюджета Ханты-Мансийского автономного округа – Югры и бюджета города Пыть-Яха на оснащение средствами обучения и воспитания, необходимыми для реализации образовательных программ объекта Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест

(330 учащ./220 мест), а также проведение МДОАУ д/с «Улыбка» закупок товаров на соответствующие цели до передачи данного объекта в государственную собственность (впоследствии в муниципальную собственность) свидетельствуют о заключении Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Администрацией города Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» соглашения, запрет на который установлен статьей 16 Закона о защите конкуренции.

Фактически АО «ДСК «Автобан» осуществило строительство объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» по согласованию с Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры и Администрацией г.Пыть-Яха.

Таким образом, материалами подтверждается наличие между Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры и Администрацией города Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» соглашения, которое привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Следовательно, в действиях Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Администрации города Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» усматриваются признаки нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, что выразилось в осуществлении обществом строительства объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» по согласованию с органами государственной власти и местного самоуправления в обход конкурентных процедур.

В своих письменных объяснениях (вх.№02-8417 от 12.10.2020) АО «ДСК «Автобан» указало, что в его действиях отсутствует нарушение статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Согласно письменным объяснениям АО «ДСК «Автобан» строительство объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» осуществлено в рамках исполнения договорных обязательств по договору комплексного освоения с учетом государственной программы Ханты-Мансийского автономного округа – Югры «Развитие образования в Ханты-Мансийском автономном округе – Югре», утвержденной постановлением Правительства Ханты-Мансийского автономного округа – Югры от 09.10.2013 №413-п (далее – Государственная программа «Развитие образования»), а также Проектом планировки и межевания микрорайона №1 «Центральный» города Пыть-Яха, утвержденный постановлением администрации г.Пыть-Яха от 12.03.2014 №38-па.

Однако в ходе рассмотрения дела Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что договор комплексного освоения №1-К заключен 28.09.2015 между Администрацией и АО «ДСК «Автобан» и предусматривает строительство объекта «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» с развивающей средой и возможностью трансформации групп под начальную школу».

Из письменных пояснений Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (вх.№02-8734 от 20.10.2020), а также пояснений представителя в ходе рассмотрения дела следует, что объект «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» включен в Государственную программу «Развитие образования» постановлением Правительства Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 29.01.2016 №11-п взамен объекта «Детский сад, мкр.1 «Центральный» с развивающей средой и возможностью трансформации групп под начальную школу» по инициативе Администрации г.Пыть-Яха.

При этом согласно пояснениям представителей Администрации г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» в Договор №1-К от 28.09.2015 изменения не вносились, дополнительные соглашения не заключались.

Таким образом, Договор №1-К от 28.09.2015 предусматривал строительство иного объекта, чем тот, который был выкуплен у АО «ДСК «Автобан».

Также Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России обращает внимание, что Договор №1-К от 28.09.2015 предусматривал безвозмездную передачу в муниципальную или государственную собственность объектов коммунального, транспортного обслуживания и инженерно-технического обеспечения, необходимых для эксплуатации детского сада.

Однако Государственный контракт №219090443 от 18.12.2019, кроме нежилого здания (Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» включает также сооружения коммунального хозяйства: сети бытовой канализации с кадастровым номером <<____>> (<<____>> рублей), сети водоснабжения с кадастровыми номерами <<____>> (<<____>> рублей), <<____>> (<<____>> рублей), сети теплоснабжения с кадастровым номером <<____>> (<<____>> рублей), сети связи с кадастровым номером <<____>> (<<____>> рублей) на общую сумму <<____>> рублей.

Согласно пояснениям Администрации г.Пыть-Яха (вх.№2385-ЭП/22 от 14.03.2022) указанные сооружения коммунального хозяйства переданы в оперативное управление МАОУ «Прогимназия «Созвездие» по договору от 16.01.2020 №03-21, для обеспечения коммунальными ресурсами здания образовательного учреждения.

При этом из пояснений Департамента имущественных отношений Ханты-Мансийского автономного округа – Югры (вх.№2337-ЭП/22 от 11.03.2022) следует, что приобретенные по Государственному контракту №219090443 от 18.12.2019 инженерные сети входят в состав здания Комплекса «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)», что также подтверждается разрешением на ввод объекта в эксплуатацию №86-ру86308000-13-2019 от 17.10.2019.

Согласно письменным объяснениям Администрации г.Пыть-Яха (вх.№02-8025 от 29.09.2020) распоряжение Администрации г.Пыть-Яха от 29.10.2018 №1715-ра «Об утверждении дорожной карты по повышению действующей сети муниципальных учреждений по муниципальному образованию городской округ город Пыть-Ях на 2019-2021 годы», которым предусмотрено слияние д/с «Улыбка» с вновь строящейся школой-детским садом на 550 мест, а также слияние МБОУ СОШ №2 с комплексом школой-детским садом, включающим в себя д/с «Улыбка» и школа-

детский сад на 550 мест, подготовлено на основании Государственной программы «Развитие образования».

Также Администрация г.Пыть-Яха в письменных пояснениях указала, что субсидия на оснащение объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» получена Администрацией г.Пыть-Яха по Соглашению №10/19.0246 от 24.10.2019 после ввода указанного объекта в эксплуатацию, а передача средств субсидии МДОАУ д/с «Улыбка» обусловлена необходимостью освоения данных средств в срок до 31.12.2019.

Вместе с тем, на момент получения субсидии и расходования средств субсидии на оснащение объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» (закупки проведены в период с 22.11.2019 по 17.12.2019) не находился ни в муниципальной собственности г.Пыть-Яха, ни в государственной собственности Ханты-Мансийского автономного округа - Югры (Государственный контракт №219090443 от 18.12.2019, распоряжение Администрации г.Пыть-Яха от 31.12.2019 №3085-ра «О приеме имущества в муниципальную собственность и его закреплении на праве оперативного управления»).

Из материалов дела также следует, что после заключения Договора №1-К от 28.09.2015 Администрация г.Пыть-Яха инициировала внесение изменений в Государственную программу «Развитие образования» путем включения в программу объекта «Средняя общеобразовательная школа в г.Пыть-Яхе на 500 мест» вместо объекта «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» с развивающей средой и возможностью трансформации групп под начальную школу» (исх. №166496 от 23.10.2015), а в последующем в ответ на письмо Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (№10-Исх-11667 от 10.11.2015) сообщила о возникновении потребности в строительстве комплекса «Школа-детский сад на 550 мест» (письмо Администрации г.Пыть-Яха №16-7936 от 29.12.2015).

После указанных действий и были внесены изменения в Государственную программу «Развитие образования» постановлением Правительства Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 29.01.2016 №11-п: объект «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» заменен на объект «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» (пояснения Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры вх.№02-8734 от 20.10.2020).

Таким образом, из материалов дела (в частности письмами самой Администрации г.Пыть-Яха) следует, что потребность в строительстве объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» возникла за несколько лет до выкупа указанного объекта (не позднее декабря 2015 года).

Указанные обстоятельства также подтверждены Администрацией г.Пыть-Яха в письменных пояснениях (вх.№239-ЭП/22 от 13.01.2022), направленным в ответ на определение от 16.12.2021 (исх.№АМ/10094/21 от 17.12.2021), которым были запрошены объяснения о том, когда у муниципального образования возникла потребность в объекте «Комплекс школа-детский сад на 550 мест (330 учащихся/220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Яха».

Кроме того, Государственная программа «Развитие образования» в редакции постановления Правительства Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от

29.01.2016 №11-п от 29.01.2016 предусматривала строительство объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» в 2016-2018 годах.

Несмотря на возникновение потребности в строительстве указанного объекта еще в 2015 году уполномоченными органами действия, направленные на проведение конкурентных процедур в целях удовлетворения указанной выше муниципальной нужды до октября 2019 года не предпринимались, документов, подтверждающих обратное, в материалы дела сторонами не представлено.

Указанное свидетельствует о достижении между ответчиками по делу договоренности о приобретении объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» у АО «ДСК «Автобан».

Данные выводы Комиссии Ханты-Мансийского УФАС Подтверждаются судебной практикой: Постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 03.06.2019 по делу №А23-5774/2018, Постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 14.05.2018 по делу №А28-10990/2017.

Из содержания письма Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры от 06.09.2019 (№10-Исх-8566) следует, что объект «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» планировался к приобретению еще до завершения его строительства.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о том, что Администрации г.Пыть-Яха, а также Департаменту образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры было достоверно известно о том, что объект «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» будет выкуплен у АО «ДСК «Автобан» и передан Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры в собственность муниципального образования г.Пыть-Ях.

Кроме того, как пояснил представитель АО «ДСК «Автобан» строительство объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» общество вело на основании технического задания, утвержденного Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, что также подтверждается письмом АО «ДСК «Автобан» №169 от 21.03.2017, которым общество просило Департамент образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры утвердить откорректированное техническое задание по указанному объекту в связи с выявленной технической ошибкой.

Также из материалов дела следует, что АО «ДСК «Автобан» информировало Департамент образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры о ходе строительных работ (исх.№899 от 14.11.2017), а Департамент образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры в свою очередь согласовывал обществу изменения в проекте объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» (№10- Исх-13312 от 26.12.2018, №10-Исх-55 от 10.01.2019).

Согласно письменным пояснениям (вх.№02-7639 от 16.09.2020) Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры считает, что в материалах дела отсутствуют доказательства того, что

строительство объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» фактически осуществлялось по заказу департамента.

Однако из переписки между Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (№13-Исх-127 от 14.01.2019, №13-Исх-4339 от 25.04.2019) и Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры (№10-Исх-268 от 17.01.2019, №10-Исх-4506 от 08.05.2019) следует, что о планируемом приобретении объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» Департаменту по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры было известно уже в январе 2019 года, тогда как строительство объекта завершено только в октябре 2019 года (разрешение на ввод в эксплуатацию получено АО «ДСК «Автобан» 17.10.2019).

В ходе рассмотрения дела АО «ДСК «Автобан» (вх.№02-1193 от 28.12.2020) и Администрация г.Пыть-Яха (вх.№02-860 от 02.02.2021, вх.№02-1138 от 10.02.2021), ссылаясь на положения постановления Правительства Российской Федерации от 05.05.2007 №265 «Об экспериментальных инвестиционных проектах комплексного освоения территорий в целях жилищного строительства», указывали, что выкуп социальных объектов является обычной практикой.

В силу пункта 5 указанного постановления органам государственной власти субъектов Российской Федерации и органам местного самоуправления рекомендовано в рамках реализации проектов и в соответствии с их компетенцией:

- предусматривать за счет средств бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов финансирование строительства объектов социального и коммунально-бытового назначения, здравоохранения, дошкольного, начального и среднего общего образования, инженерной и транспортной инфраструктуры, а также иных объектов, строительство которых связано с реализацией указанными органами полномочий по вопросам, относящимся к их ведению;

- осуществлять в установленном законодательством Российской Федерации порядке выкуп объектов, указанных в абзаце втором настоящего пункта, построенных за счет средств юридических лиц, осуществляющих реализацию проектов.

Из буквального толкования приведенной нормы следует, что выкуп должен осуществляться в соответствии с установленным законом порядком.

Закупка товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд осуществляется в соответствии Законом о контрактной системе.

Закон о контрактной системе 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.

Заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы

определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) (часть 1 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (часть 2 статьи 24 Закона о контрактной системе в редакции, действующей на дату заключения муниципального контракта).

Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 названного Федерального закона, при этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки (часть 5 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Таким образом, размещение заказа на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд по общему правилу осуществляется путем проведения торгов.

Применение норм законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд является обязательным в ситуации использования средств бюджета, которые направляются на оплату работ (услуг) для государственных и муниципальных нужд.

Закупка у единственного поставщика не относится к конкурентным способам закупки, а, следовательно, применение такого метода закупок должно осуществляться исключительно в случаях, установленных законом.

В статье 93 Закона о контрактной системе определены случаи осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), имеющие исключительный характер, когда применение процедур конкурентного отбора невозможно либо нецелесообразно.

В соответствии с пунктом 31 части 1 статьи 93 указанного Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае заключения контракта, предметом которого является приобретение для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд нежилого здания, строения, сооружения, нежилого помещения, определенных в соответствии с решением о подготовке и реализации бюджетных инвестиций или о предоставлении субсидий на осуществление капитальных вложений в целях приобретения объектов недвижимого имущества в государственную или муниципальную собственность, принятым в порядке, установленном соответственно Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрацией.

Предусмотренная данной нормой возможность осуществления закупки у

единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) предполагает, что на момент проведения закупки соответствующий объект уже должен существовать как таковой (Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 14.12.2017 по делу №А76-27590/2016, Определение Верховного Суда Российской Федерации от 27.12.2019 №308-ЭС19-23243 по делу №А15-5189/2018).

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию. Только лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие поставлять товары, выполнять работы, оказывать услуги, получив доступ к соответствующему товарному рынку.

Данная правовая позиция содержится в Определении Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2015 №307-КГ15-1408, Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 №8799/11, а также в пункте 24 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации №3 (2017), утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 12.07.2017.

В силу пункта 3 статьи 3 Закона о контрактной системе закупкой товара, работы, услуги для обеспечения государственных или муниципальных нужд признается совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим Федеральным законом порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Целями осуществления закупок, среди прочего, являются достижение целей и реализация мероприятий, предусмотренных государственными программами Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальными программами; выполнение функций и полномочий государственных органов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных органов (пункты 1, 3 статьи 13 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 (статья 6 Закона о контрактной системе).

В соответствии со статьей 8 Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок.

В части 2 статьи 8 Закона о контрактной системе содержится явно выраженный законодательный запрет совершения заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Положениями частей 1, 2 статьи 24 Закона о контрактной системе предусмотрено,

что заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя). Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями главы 3 названного Федерального закона, при этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки (часть 5 статьи 24 Закона о контрактной системе).

Следовательно, строительство объекта Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)» должно было быть осуществлено путем проведения конкурентной процедуры способом, указанным в части 2 статьи 24 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции 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.

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

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

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

Понятие соглашения приведено в пункте 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции,

согласно которому оно представляет собой договоренность в письменной форме, содержащуюся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В пункте 9 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденного Постановлением Президиума Верховного суда Российской Федерации от 16.03.2016, разъяснено, что факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан, в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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.

Признаками ограничения конкуренции являются любые обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке (пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Согласно разъяснениям ФАС России, содержащимся в письме от 04.07.2018 №ИА/50875/18, доказательствами наличия антиконкурентного соглашения антимонопольными органами и судами рассматриваются, в том числе, такие обстоятельства, когда объект фактически построен по заказу заинтересованных в этом лиц до принятия соответствующего решения, предусмотренного пунктом 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Как отмечают антимонопольные органы при рассмотрении соответствующих дел о нарушении антимонопольного законодательства, а также суды, искусственное (в обход закона) отступление от необходимости осуществления публичных процедур при возведении (строительстве) объекта не соответствует целям введения такой возможности заключения контракта без проведения конкурентного отбора поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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

Указанной позиции придерживаются и суды при рассмотрении аналогичных дел: Определение Верховного Суда РФ от 27.12.2019 по делу №А15-5189/2018, постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 22.12.2020 по делу №А15-3498/2019, постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 04.06.2021 по делу №А58-2420/2020, постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 05.04.2021 по делу №А39-5821/2020, постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 10.03.2021 по делу №А24-3030/2020.

Аналогичные выводы также содержатся в письме Минпросвещения России от 26.12.2018 №09-581.

В соответствии с письмом ФАС России от 18.05.2021 №ПИ/39398/21 выкуп готового здания не должен быть следствием сговора между органом власти и хозяйствующим субъектом, когда орган власти заранее договорился с хозяйствующим субъектом о строительстве такого здания и его последующем выкупе.

Кроме того, согласно позиции ФАС России, изложенной в письме от 24.10.2019 №ИА/93181/19, при наличии обстоятельств, свидетельствующих о намеренном «обходе» Закона о контрактной системе (предоставление земельного участка, строительство объекта по заказу заинтересованных в этом лиц до принятия соответствующего решения, предусмотренного пунктом 31 части 9 статьи 31 Закона о контрактной системе), ФАС России квалифицирует указанные действия органов государственной власти как сговор заказчика и хозяйствующего субъекта, приводящего к обходу конкурентных процедур по закупке у «своего» подрядчика работ по строительству объекта недвижимости и, как следствие, устранению конкуренции на рынке строительного подряда.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России установлено, что заключению Государственного контракта №219090443 от 18.12.2019 на приобретение объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)» предшествовали следующие действия:

- 28.09.2015 между Администрацией г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» заключен договор комплексного освоения территории №1-К, которым предусмотрено строительство объекта «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» с развивающей средой и возможностью трансформации групп под начальную школу» (в соответствии с Проектом планировки и межевания микрорайона №1 «Центральный» города Пыть-Яха, утвержденным постановлением администрации г.Пыть-Яха от 12.03.2014 №38-па);

- 23.10.2015 Администрация г.Пыть-Яха направила в адрес Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры предложение о включении в Государственную программу «Развитие образования» объекта «Средняя общеобразовательная школа в г.Пыть-Яхе на 500 мест» вместо объекта «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» с развивающей средой и возможностью трансформации групп под начальную школу» (исх. №166496 от 23.10.2015);

- 10.11.2015 Департамент образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры предложил Администрации г.Пыть-Яха рассмотреть возможность строительства комплекса «Школа-детский сад» (№10-Исх-11667 от 10.11.2015);

- 29.12.2015 Администрация г.Пыть-Яха направила в адрес Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры письмо о возникновении потребности в строительстве комплекса «Школа-детский сад на 550 мест» (письмо Администрации г.Пыть-Яха №16-7936 от 29.12.2015);

- 29.01.2016 постановлением Правительства Ханты-Мансийского автономного округа-Югры №11-п в Государственную программу «Развитие образования» вместо объекта «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» с развивающей средой и возможностью трансформации групп под начальную школу» включен объект «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» по предложению Администрации г.Пыть-Яха (пояснения Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры вх.№02-8734 от 20.10.2020);

- 10.03.2016 Администрацией г.Пыть-Яха в адрес АО «ДСК «Автобан» направлено письмо, в котором Администрацией г.Пыть-Яха просила при проектировании объекта школа-детского сада на 550 мест предусмотреть строительство общеобразовательной школы с начальными классами на 330 учащихся и детского сада с возможностью трансформации групп под учебные классы начальной школы на 220 мест (исх.№16-1235 от 10.03.2016, представлено в составе проектной документации по объекту «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» Раздел 1 Пояснительная записка 330-16-ПЗ Том 1);

- 02.03.2017 Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры утверждено техническое задание по объекту «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» (письмо №10-Исх-2041);

- 05.04.2017 в Проект планировки и межевания микрорайона №1 «Центральный города Пыть-Яха» внесена корректировка, в соответствии с которой планируется строительство объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» (постановление администрации г.Пыть-Яха от 05.04.2017 №81-па);

- 26.09.2017 АО «ДСК «Автобан» получено разрешение №86-15-58-2017 на строительство объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой);

- 29.10.2018 распоряжением Администрации г.Пыть-Яха №1715-ра утвержден План мероприятий («дорожная карта») по повышению эффективности действующей сети муниципальных учреждений по муниципальному образованию городской округ город Пыть-Ях на 2019-2021 годы, которым предусмотрено слияние д/с «Улыбка» с вновь строящейся школой-детским садом на 550 мест, а также слияние МБОУ СОШ №2 с комплексом школой-детским садом, включающим в себя д/с «Улыбка» и школа-детский сад на 550 мест (пункты 1, 4 Плана мероприятий);

- 17.01.2019 Департамент образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры сообщил Департаменту по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры о планируемом приобретении объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» в 2019 году (№10-Исх-268 от 17.01.2019);

- 25.04.2019 Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры запросил у Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры информацию о степени готовности планируемых к приобретению в 2019 году объектов, в том числе объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» (№13-Исх-4339 от 25.04.2019);

- 06.09.2019 Департамент образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры направил в адрес глав муниципальных образований письмо (№10-Исх-8566) о подготовке соглашений о предоставлении субсидии местным бюджетам на оснащение приобретаемых объектов, в том числе объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)»;

- 24.10.2019 между Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры и Администрацией г.Пыть-Яха заключено соглашение №10/19.0246 о предоставлении субсидии местному бюджету из бюджета Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, размер субсидии составил <<___>> рублей;

- 21.11.2019 между Администрацией г.Пыть-Яха и МДОАУ д/с «Улыбка» заключено дополнительное соглашение №5 к соглашению №15 от 10.01.2019 о предоставлении субсидии из городского бюджета муниципального образования городской округ город Пыть-Ях на иные цели МДОАУ д/с «Улыбка», размер субсидии на оснащение объектов капитального строительства, реконструкции средствами обучения и воспитания, необходимыми для реализации образовательных программ, соответствующими современными условиями обучения общего образования, включая дошкольное составил <<___>> рублей, а также за счет средств бюджета города – <<___>> рублей (всего <<___>> рублей);

- в период с 22.11.2019 по 17.12.2019 МДОАУ д/с «Улыбка» проведено 15 закупок товаров для оснащения объекта капитального строительства средствами обучения и воспитания, необходимыми для реализации образовательных программ на общую сумму 53 011 312,48 рублей, место поставки: Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, г.Пыть-Ях, <<___>>, по которому располагается здание объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)».

В целях реализации полномочий в рамках пункта 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе соответствующий объект уже должен существовать как таковой, тогда как в рассматриваемой ситуации, исходя из последовательности действий ответчиков, объект был фактически построен по заказу заинтересованных в этом лиц, в частности Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры и Администрации г.Пыть-Яха.

Таким образом, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к выводу, что Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департамент образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Администрация г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» заключили соглашение, определение которого содержится в пункте 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, а итогом такого соглашения явилось ограничение доступа на товарный рынок и устранение с товарного рынка хозяйствующих субъектов, что запрещено пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Заключение государственного контракта с единственным поставщиком и отсутствие конкурентных процедур на строительство способствовало созданию преимущественного положения единственного поставщика и лишило возможности

иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение контракта на строительство.

С учетом разъяснений Президиума Федеральной антимонопольной службы от 11.10.2017 № 11 «По определению размера убытков, причиненных в результате нарушения антимонопольного законодательства», утвержденных протоколом Президиума Федеральной антимонопольной службы от 11.10.2017 № 20, размер дохода, полученного АО «ДСК «Автобан», составил <<___>> рублей.

В силу абзаца 8 подпункта «в» пункта 1.3 Приказа ФАС России от 28.04.2010 №220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Порядок) по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.9 Порядка.

Согласно пункту 10.9 Порядка по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка. При определении таких границ может приниматься во внимание предмет соглашения, заключенного 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, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства;

в) определение географических границ товарного рынка. При определении таких границ могут приниматься во внимание, в частности:

- предмет соглашения, заключенного 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, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства;

- границы территории, на которой осуществляют свои полномочия участвующие в соглашении федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации;

- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты - участники рассматриваемого соглашения;

- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых рассматриваемое соглашение оказало или могло оказать негативное влияние.

В соответствии с пунктом 11.3 Порядка с учетом изменений, внесенных Приказом ФАС России от 20.07.2016 №1000/16, в случае если в соответствии с пунктами 1.3, 10.3 - 10.10 настоящего Порядка отдельные этапы анализа состояния конкуренции не проводились, по итогам анализа составляется краткое описание полученных результатов (краткий отчет (обзор)).

При рассмотрении дела антимонопольным органом составлен краткий обзор об исследовании товарного рынка.

На основании пунктов 2.1, 2.2 Порядка временным интервалом исследования целесообразно принять 2015 – 2019 годы – период, в который были проанализированы сложившиеся рыночные отношения на товарном рынке, на котором усматриваются признаки нарушения в действиях ответчиков, а также период, в который ответчики заключили соглашение, которое привело к устранению конкуренции на рынке.

Предметом соглашения между Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Администрацией г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» является строительство и дальнейшее приобретение объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)» в целях удовлетворения потребностей муниципальных нужд.

Согласно подпункту «в» пункта 10.9 Порядка при определении продуктовых и географических границ могут приниматься во внимание, среди прочего, границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых рассматриваемое соглашение оказало или могло оказать негативное влияние.

Исходя из обстоятельств настоящего дела, продуктовыми и географическими границами товарного рынка целесообразно определить г.Пыть-Ях.

Как подтверждается материалами дела, рынок строительства нежилых зданий (ОКВЭД - 41.20) является конкурентным.

В рамках рассмотрения дела Ханты-Мансийским УФАС России направлен запрос (исх.№АМ/7848/21 от 07.10.2021) в Управление Федеральной службы государственной статистики по Тюменской области, Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре и Ямало-Ненецкому автономному округу (далее – Тюменьстат) о представлении перечня хозяйствующих субъектов, расположенных на территории Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, в том числе в г.Пыть-Яхе, осуществлявших (осуществляющих) хозяйственную деятельность по строительству жилых и нежилых зданий (ОКВЭД - 41.20).

Согласно полученной информации (письмо Тюменьстата от 12.10.2021 №АД-74-10/766-ТС) на территории Ханты-Мансийского автономного округа – Югры деятельность по строительству жилых и нежилых зданий (ОКВЭД - 41.20) по состоянию на 31.12.2016 осуществляло 2 672 хозяйствующих субъекта, из которых

31 зарегистрирован в г.Пыть-Яхе, по состоянию на 31.12.2017 – 2 113 хозяйствующих субъектов, из которых 25 зарегистрировано в г.Пыть-Яхе, по состоянию на 31.12.2018 – 2 083 хозяйствующих субъекта, из которых 22 зарегистрировано в г.Пыть-Яхе, по состоянию на 31.12.2019 – 1 926 хозяйствующих субъектов, из которых 22 зарегистрировано в г.Пыть-Яхе.

Все приведенные хозяйствующие субъекты являются прямыми конкурентами АО «ДСК «Автобан», а значит могли быть потенциальными поставщиками услуг по строительству объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)» в рамках конкурентных процедур, предусмотренных Законом о контрактной системе.

Кроме того, о наличии конкуренции на рассматриваемом рынке свидетельствует и представленная АО «ДСК Автобан» (вх.№11363/21 от 15.11.2021) проектная документация по объекту «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой)», где указано, что в г.Пыть-Яхе создана крупная база производственной индустрии: строительные организации, ремонтные фирмы, предприятия материально-технического снабжения, в г.Пыть-Яхе находятся строительные организации с наличием квалифицированных специалистов (Раздел 6 Проект организации строительства 330-16-ПОС Том 6), а также заключенные АО «ДСК «Автобан» договоры генерального подряда на строительство спорного объекта (Договор Генподряда №1/ШС-550-ПЯ-17-ХМФ от 26.09.2017 и Договор Генподряда №ХМФ-34-ГП-07.19 от 01.07.2019) и общие журналы работ №1 (11.10.2017 – 31.07.2018), №2 (01.08.2018 – 13.12.2018), №3 (14.12.2018 – 02.09.2019), в которых указаны лица, непосредственно осуществлявшие строительные работы по объекту «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)».

При этом исследуемый в настоящем деле перечень хозяйствующих субъектов не является закрытым, поскольку в случае объявления и проведения уполномоченными органами конкурентной процедуры в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе, любой хозяйствующий субъект, осуществляющий деятельность на исследуемом товарном рынке на территории другого муниципального образования автономного округа, а также на территории других субъектов Российской Федерации, мог стать участником такой процедуры и бороться за право оказания услуг для муниципальных нужд по строительству объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)».

Таким образом, учитывая, что данный рынок является открытым для вхождения любого лица, осуществляющего деятельность по строительству нежилых зданий, осуществление АО «ДСК «Автобан» строительства объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)» по согласованию с Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры и Администрацией г.Пыть-Яха без проведения конкурентных процедур ограничивают доступ на рынок иных лиц, осуществляющих аналогичную деятельность.

Данные выводы Комиссии Ханты-Мансийского УФАС подтверждаются судебной практикой: постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 03.06.2019 по делу №А23-5774/2018, постановление Второго арбитражного

апелляционного суда от 14.05.2018 по делу №А28-10990/2017, постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 05.04.2021 по делу №А39-5821/2020.

Вышеуказанные действия Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Администрации г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» ставят АО «ДСК «Автобан» в преимущественное положение по сравнению с другими участниками рынка – конкурентами.

Таким образом, действия Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Администрации г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» по строительству и последующему выкупу объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» без проведения конкурентных процедур свидетельствуют о достигнутом соглашении, целью которого являлось предоставление АО «ДСК «Автобан» преимущественных условий для осуществления деятельности по строительству нежилых зданий.

Учитывая совокупность имеющихся доказательств, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Администрации г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» по пункту 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Согласно части 2 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции заключение об обстоятельствах дела оформляется в виде отдельного документа, подписывается председателем и членами комиссии и должно содержать:

1) фактические и иные обстоятельства дела, установленные комиссией, в том числе обстоятельства, установленные в ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции, и обстоятельства, установленные в ходе проведения проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства;

2) доказательства, на которых основаны выводы комиссии об обстоятельствах дела, мотивы, по которым комиссия отвергла те или иные доказательства, приняла или отклонила приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле.

Указанное заключение подлежит направлению лицам, участвующим в деле (в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, при этом дата очередного рассмотрения дела не может быть назначена ранее чем через

пять рабочих дней со дня направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела), а само дело подлежит отложению для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы (часть 3 и 4 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частями 5 и 6 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии. В случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы свидетельствуют о наличии в действиях (бездействии) ответчика по делу признаков иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого принято заключение об обстоятельствах дела, комиссия на основании пункта 1 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции принимает решение об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. В этом случае рассмотрение дела продолжается по правилам, предусмотренным главой 9 Закона о защите конкуренции.

Комиссия на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства (часть 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России было направлено заключение об обстоятельствах дела (исх.№03/4750/22 от 17.06.2022) в адрес лиц, участвующих в деле для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы.

27.06.2022 (вх.№6677-ЭП/22) в адрес Ханты-Мансийского УФАС России от Администрации г.Пыть-Яха поступили пояснения к заключению об обстоятельствах дела (исх.№03/4750/22 от 17.06.2022).

Согласно указанным пояснениям Администрация г.Пыть-Яха, ссылаясь на решение Апелляционной коллегии ФАС России от 29.07.2021, считает, что в заключении об обстоятельствах дела не описана причинно-следственная связь между действиями каждого из участников и негативными последствиями для конкуренции в г.Пыть-Яхе. При этом, по мнению Администрации г.Пыть-Яха, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России не могут быть приняты в качестве доказательств по делу действия, направленные на изменение объекта строительства, а именно: заключение Договора №1-К от 28.09.2015, направление Администрацией г.Пыть-Яха в Департамент образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры предложения о включении в Государственную программу «Развитие образования» вместо объекта «детское дошкольное учреждение» объекта «средняя общеобразовательная школа», ответ Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского

автономного округа – Югры на такое предложение, письмо Администрации г.Пыть-Яха о возникновении потребности в строительстве комплекса «Школа-детский сад на 550 мест», постановление Правительства Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 29.01.2016 №11-п о внесении изменений в Государственную программу «Развитие образования», письмо Администрации г.Пыть-Яха в адрес АО «ДСК «Автобан» о проектировании объекта, утверждение Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры технического задания по спорному объекту, изменение постановлением Администрации г.Пыть-Яха от 05.04.2017 №81-па проекта планировки и межевания микрорайона №1 «Центральный» г.Пыть-Яха.

Также в пояснениях Администрация г.Пыть-Яха указала, что в аукционе на право заключения договора аренды земельного участка для комплексного освоения приняло участие только АО «ДСК «Автобан», в связи с чем полагает, что конкуренция в сфере строительства жилых и нежилых зданий в необходимых объемах на территории г.Пыть-Яха отсутствует, и при досрочном расторжении Договора №1-К от 28.09.2015 Администрация г.Пыть-Яха не могла удовлетворить потребности населения по обеспечению жилыми помещениями, а нарушение сроков по образованию земельных участков не могло повлечь сопоставимый ущерб для Администрации г.Пыть-Яха, как отсутствие жилых помещений, отвечающих санитарным требованиям.

Кроме того, Администрация г.Пыть-Яха со ссылкой на положения статьи 11.4 Земельного кодекса Российской Федерации (далее – ЗК РФ) указывает, что образование земельных участков было возможно только после утверждения проекта межевания территории, то есть после 05.04.2017.

По мнению Администрации г.Пыть-Яха также не может быть принято в качестве доказательства по делу распоряжение Администрации г.Пыть-Яха от 29.10.2018 №1715-ра «Об утверждении дорожной карты по повышению действующей сети муниципальных учреждений по муниципальному образованию городской округ город Пыть-Ях на 2019-2021 годы», поскольку оно было подготовлено на основании Государственной программы «Развитие образования», а предусмотренные указанным распоряжением мероприятия реализованы только частично.

Администрация г.Пыть-Яха полагает, что в заключении об обстоятельствах дела неверно определены временной интервал исследования рынка и географические границы товарного рынка.

Также Администрация г.Пыть-Яха полагает, поскольку ни Государственной программой «Развитие образования», ни Договором №1-К от 28.09.2015 не устанавливались условия приобретения объекта в государственную собственность, его приобретение осуществлено после ввода в эксплуатацию, на этапе строительства финансирование осуществлялось за счет средств АО «ДСК «Автобан» и привлеченных кредитных средств, а Администрация г.Пыть-Яха не выделяла финансирование на строительство спорного объекта, соответственно указанное свидетельствует об отсутствии в действиях участников нарушения антимонопольного законодательства.

Поскольку на момент приобретения объекта другие нежилые помещения, подходящие по параметрам под эксплуатацию комплекса «Школа-детский сад» в 1 микрорайоне, это, по мнению Администрации г.Пыть-Яха, является объективным

основанием для приобретения объекта у АО «ДСК «Автобан».

С учетом изложенного, Администрация г.Пыть-Яха возражает против доводов Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

28.06.2022 (вх.№6706/22) в адрес Ханты-Мансийского УФАС России поступили возражения Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры на заключение об обстоятельствах дела (исх.№03/4750/22 от 17.06.2022).

В своих возражениях Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, ссылаясь на положения подпункта 1 части 1 статьи 11.3 ЗК РФ, выводы судов по делу №А75-15239/2020 о законности внесения изменений в проект планировки и межевания территории, утвержденный постановлением Администрации г.Пыть-Яха от 12.03.2014 №38-па, указал, что не принятие Администрацией г.Пыть-Яха мер по расторжению Договора №1-К от 28.09.2015 в связи с просрочкой образования земельных участков не может рассматриваться в качестве нарушения требований антимонопольного законодательства.

По мнению Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры то обстоятельство, что Договор №1-К от 28.09.2015 предусматривал строительство иного объекта, чем тот, который был приобретен у АО «ДСК «Автобан», не имеет правового значения и не может толковаться как нарушение антимонопольного законодательства.

Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры также указывает, что в заключении об обстоятельствах дела не приводится ссылок на предусмотренный пунктом 2 части 6 статьи 46.4 ГрК РФ перечень подлежащих передаче безвозмездно в муниципальную собственность объектов, без которого не представляется возможным установить, какие именно объекты подлежали передаче.

Согласно возражениям Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры вывод Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России о том, что строительство и приобретение объекта возможно исключительно конкурентными способами, предусмотренными Законом о контрактной системе, сделан без учета положений иных федеральных законов, в частности Федерального закона от 13.07.2015 №224-ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон №224-ФЗ) и Федерального закона от 21.07.2005 №115-ФЗ «О концессионных соглашениях» (далее – Закон о концессионных соглашениях).

Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры в возражениях указал, что в собственности автономного округа не имелось и не имеется необходимых для строительства объекта образования земельных участков, что исключает возможность проведения органами власти автономного округа закупки по проектированию и строительству объекта, а муниципальное образование не располагало необходимыми для

строительства денежными ресурсами, что также исключало проведение закупки для муниципальных нужд. Кроме того, спорный объект приобретался за счет средств программы «Сотрудничество», условия которой предполагали исключительно приобретение готового объекта.

При этом, Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры полагает, что указанные в заключении хозяйствующие субъекты не были лишены возможности участвовать в аукционе на право заключения договора аренды земельного участка для комплексного освоения территории, проведенного в 2015 году.

В связи с изложенным полагает необоснованными выводы о наличии антиконкурентного соглашения, ограничении действиями ответчиков конкуренции на рынке строительства жилых и нежилых зданий.

28.06.2022 в адрес Ханты-Мансийского УФАС России поступили письменные пояснения АО «ДСК «Автобан» (вх.№6712/22) на заключение об обстоятельствах дела (исъ.№03/4750/22 от 17.06.2022).

В своих пояснениях АО «ДСК «Автобан» полагает, что вывод о наличии в действиях общества нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции не соответствует действительности, противоречит фактическим обстоятельствам и не подтверждается доказательствами.

В обоснование своей позиции АО «ДСК «Автобан», ссылаясь на судебные акты по делу №А75-15239/2020, указывает, что несмотря на отсутствие дополнительного соглашения, объект был построен на основании Договора №1-К от 28.09.2015, заключенного по результатам конкурентной процедуры, что не может свидетельствовать об «обходе» конкурентных процедур. Полагает, что рассматриваемые в настоящем деле обстоятельства не могли являться предметом рассмотрения согласно решению Апелляционной коллегии ФАС России.

По мнению АО «ДСК «Автобан» Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры и Администрация г.Пыть-Яха, приобретая объект и передавая его в муниципальную собственность, действовали законно.

АО «ДСК «Автобан» полагает, что потребность в строительстве Комплекса «Школа-Детский сад на 550 мест» окончательно определена 29.01.2016, когда объект был внесен в Государственную программу «Развитие образования». К этому моменту общество уже обладало правом застройки территории на основании Договора №1-К от 28.09.2015, заключенного по результатам аукциона, что исключало заказ строительства такого объекта на переданном обществу земельном участке.

В пояснениях АО «ДСК «Автобан» указывает, что Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России не исследовался вопрос о том, обладала ли Администрация г.Пыть-Яха достаточными финансовыми ресурсами для проведения закупки строительных работ по Закону о контрактной системе.

Из пояснений АО «ДСК «Автобан» следует, что выкуп объекта, построенного в рамках комплексного освоения территории, полностью соответствует

действующему законодательству, а переписка между ответчиками обусловлена объективной необходимостью контролировать процесс исполнения Договора №1-К от 28.09.2015 и вести переговоры по вопросу выкупа социального объекта.

АО «ДСК «Автобан» полагает, что при повторном рассмотрении дела Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России не выполнила указания Апелляционной коллегии ФАС России, в заключении отсутствуют ссылки на новые доказательства, которые свидетельствовали бы о наличии вменяемого нарушения.

Общество указывает, что в случае расторжения Договора №1-К от 28.09.2015, кроме длительности самой процедуры расторжения договора в судебном порядке, это привело бы к неизбежному затягиванию процесса комплексного освоения территории, а с учетом отсутствия иных участников аукциона на право заключения договора аренды земельного участка для комплексного освоения территории строительство микрорайона №1 «Центральный» могло быть полностью заморожено в связи с отсутствием инвесторов. При этом, по мнению АО «ДСК «Автобан» Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России не учтено, что строительство объекта вне проекта комплексного освоения территории требует финансирования Администрацией г.Пять-Яха, наличие у которой финансовых ресурсов не доказано.

АО «ДСК «Автобан» со ссылкой на положения ГрК РФ также выражает несогласие с выводами Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России о том, что общество являлось техническим заказчиком.

По мнению общества выполнение части работ по строительству силами других лиц не означает, что эти лица могли самостоятельно реализовать проект комплексного освоения территории, поскольку такие лица выполняли лишь часть работ в качестве подрядчика, не организовывали строительство в целом и не финансировали комплексное освоение территории.

АО «ДСК «Автобан» полагает, что при повторном рассмотрении дела Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России не исследовала вопрос о надлежащем составе ответчиков по делу, поскольку состав ответчиков не изменился, а дополнительных обоснований, позволяющих однозначно заключить, что именно между этими субъектами существовало антиконкурентное соглашение, заключение об обстоятельствах дела не содержит.

Согласно пояснениям АО «ДСК «Автобан», ссылаясь на решение Апелляционной коллегии ФАС России от 29.07.2021, считает, что в заключении об обстоятельствах дела не описана причинно-следственная связь между действиями общества и предполагаемыми антиконкурентными последствиями.

На основании изложенного АО «ДСК «Автобан» считает, что его действия не нарушают антимонопольное законодательство, доказательства обратного в заключении об обстоятельствах дела отсутствуют, в связи чем просило прекратить рассмотрение дела.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России рассмотрев возражения Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, Администрации г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан», проанализировав документы, имеющиеся в материалах дела, считает доводы

ответчиков необоснованными по следующим основаниям.

В первую очередь, вопреки мнению ответчиков, Договор №1-К от 28.09.2015, равно как и законность изменения его условий, предметом рассмотрения дела не является и рассматривается Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России не в качестве доказательства по делу, а в качестве обстоятельств, при которых происходило взаимодействие ответчиков.

Кроме того, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России не может игнорировать наличие Договора №1-К от 28.09.2015, поскольку сами же ответчики ссылаются на указанный договор в обоснование своих доводов.

При этом указанная в возражениях Администрации г.Пыть-Яха (вх.№6677-ЭП/22 от 27.06.2022) переписка между Администрацией г.Пыть-Яха и Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры по вопросу включения в Государственную программу «Развитие образования» объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест», постановление Правительства Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 29.01.2016 №11-п о внесении изменений в Государственную программу «Развитие образования», письмо Администрации г.Пыть-Яха в адрес АО «ДСК «Автобан» о проектировании объекта, утверждение Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры технического задания по спорному объекту, изменение постановлением Администрации г.Пыть-Яха от 05.04.2017 №81-па проекта планировки и межевания микрорайона №1 «Центральный» г.Пыть-Яха в настоящем деле также рассматриваются не в качестве доказательств изменения условий Договора №1-К от 28.09.2015, а в качестве доказательств взаимодействия ответчиков по вопросу проектирования и строительства спорного объекта.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России отмечает, что сам по себе факт реализации права аренды земельного участка на основании конкурентной процедуры в рассматриваемой ситуации не имеет определяющего значения, ввиду того, что на момент ее проведения существовала нужда в строительстве здания образовательного учреждения.

Так, определением от 16.12.2021 (исх.№АМ/10094/22 от 17.12.2021) у Администрации г.Пыть-Яха были запрошены письменные объяснения о том, когда у муниципального образования возникла потребность в объекте «Комплекс школа-детский сад на 550 мест (330 учащихся/220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Яха».

В ответ на указанное определение Администрацией г.Пыть-Яха представлена переписка с Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры:

- письмо исх.№166496 от 23.10.2015, которым Администрация г.Пыть-Яха сообщала, что с учетом принятого решения о комплексной застройки микрорайона №1 «Центральный», которое способствует увеличению жилых площадей данной территории ориентировочно 55 тыс. кв.м. и соответственно влечет за собой увеличение численности населения данного микрорайона, в том числе детей, в связи с чем просила рассмотреть вопрос включения в Государственную программу «Развитие образования» объекта «Средняя общеобразовательная школа в г.Пыть-Яхе на 500 мест» вместо объекта «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» с развивающей средой и возможностью трансформации групп под

начальную школу»;

- письмо №10-Исх-11667 от 10.11.2015, которым Департамент образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры просил представить обоснованный вариант расчета потребности, указывающий на отсутствие необходимости строительства дошкольных организаций, либо определить другой участок под строительство детского сада, а также предложил Администрации г.Пыть-Яха рассмотреть возможность строительства комплекса «Школа-детский сад»;

- письмо №16-7936 от 29.12.2015, которым Администрация г.Пыть-Яха вновь сообщала о принятом решении о комплексной застройке микрорайона №1 «Центральный», которое способствует увеличению жилых площадей данной территории ориентировочно 55 тыс. кв.м. и соответственно влечет за собой увеличение численности населения данного микрорайона, в том числе детей, с учетом которого просила рассмотреть вопрос внесения в Государственную программу «Развитие образования» возможность строительства комплекса «Школа-детский сад на 550 мест».

При этом из пояснений Администрации г.Пыть-Яха (вх.№4507-ЭП/22 от 04.05.2022) следует, что решение о комплексной застройке микрорайона №1 «Центральный» принято 14.07.2014.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее – Закон №131-ФЗ) под вопросами местного значения понимаются вопросы непосредственного обеспечения жизнедеятельности населения муниципального образования, решение которых в соответствии с Конституцией Российской Федерации и настоящим Федеральным законом осуществляется населением и (или) органами местного самоуправления самостоятельно.

Частью 1 статьи 16 Закона №131-ФЗ к вопросам местного значения городского округа отнесены, в частности, организация предоставления общедоступного и бесплатного дошкольного, начального общего, основного общего, среднего общего образования по основным общеобразовательным программам в муниципальных образовательных организациях (пункт 13), утверждение генеральных планов городского округа, правил землепользования и застройки, утверждение подготовленной на основе генеральных планов городского округа документации по планировке территории, выдача градостроительного плана земельного участка, расположенного в границах городского округа (пункт 26).

В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона №131-ФЗ полномочиями по решению вопросов местного значения наделяется уставом муниципального образования местная администрация (исполнительно-распорядительный орган муниципального образования).

Пунктом 4 Устава города Пыть-Яха, принятого решением Думы города Пыть-Яха от 25.06.2005 №516 (далее – Устав г.Пыть-Яха), определены полномочия Администрации г.Пыть-Яха в области строительства, транспорта, жилищного хозяйства, коммунально-бытового обслуживания населения, в частности, подготовка документов территориального планирования города Пыть-Яха.

Организация в соответствии с федеральным законом выполнения комплексных кадастровых работ и утверждение карты-плана территории.

Пунктом 5 Устава г.Пыть-Яха определены полномочия Администрации г.Пыть-Яха в области образования, культуры, охраны здоровья, физической культуры и спорта, защиты прав потребителей, в том числе, осуществление организации предоставления общедоступного и бесплатного дошкольного, начального общего, основного общего, среднего общего образования по основным общеобразовательным программам в муниципальных образовательных организациях (за исключением полномочий по финансовому обеспечению реализации основных общеобразовательных программ в соответствии с федеральными государственными образовательными стандартами), а также организация ведения учета детей, подлежащих обучению по образовательным программам дошкольного, начального общего, основного общего и среднего общего образования, закрепляет муниципальные образовательные организации за конкретной территорией города Пыть-Яха.

Таким образом, исходя из вышеприведенных положений нормативных актов, а также с учетом того, что на момент принятия решения о комплексной застройке микрорайона №1 «Центральный» (14.07.2014) действовал проект планировки и межевания микрорайона №1 «Центральный» города Пыть-Яха, утвержденный постановлением Администрации г.Пыть-Яха от 12.03.2014 38-па, в разделе 6 которого указаны основные направления развития территории, в частности, размещение жилой застройки и объектов обслуживания микрорайонного значения, а в разделе 12 приведены технико-экономические показатели, в том числе, численность населения и объем жилищного фонда, Администрация г.Пыть-Яха при надлежащем исполнении возложенных на нее полномочий, принимая решение о комплексной застройке микрорайона №1 «Центральный» (14.07.2014), должна была предусмотреть увеличение численности населения данного микрорайона, в том числе детей, оценить муниципальную нужду в местах в детских садах и школах и своевременно принять меры для ее удовлетворения в порядке, предусмотренном законодательством.

Кроме того, по мнению Администрации г.Пыть-Яха (вх.№02-1138 от 10.02.2021) строительство объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест» было запланировано еще в 2013 году.

Однако несмотря на наличие потребности, поиск объекта недвижимости, в котором предполагалось размещение соответствующего объекта, не велся.

Несмотря на проведение Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры запроса ценовой информации у застройщиков г.Пыть-Яха (№13-Исх-10157 от 10.10.2019), возможность участия иных хозяйствующих субъектов, кроме АО «ДСК «Автобан», в поставке готового объекта для размещения образовательной организации была заведомо исключена, поскольку изначально земельный участок для размещения необходимого муниципальному образованию объекта был предоставлен конкретному хозяйствующему субъекту – АО «ДСК «Автобан».

Таким образом, предоставление АО «ДСК «Автобан» земельного участка в аренду на основании конкурентной процедуры в настоящем случае не имеет определяющего значения, ввиду того, что на момент ее проведения существовала

нужда в строительстве здания образовательного учреждения.

Указанный вывод содержится в постановлении Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 07.09.2018 по делу №А28-10990/2017, постановлении Первого арбитражного апелляционного суда от 05.04.2021 по делу №А39-5821/2020.

Частью 1 статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации предусмотрено, что закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с учетом положений настоящего Кодекса.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе настоящий Федеральный 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.

В силу части 1 статьи 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс), аукционы (аукцион в электронной форме (далее также - электронный аукцион), закрытый аукцион), запрос котировок, запрос предложений (часть 2 статьи 24 Закона о контрактной системе).

В соответствии с пунктом 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае заключения контракта, предметом которого является приобретение для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации, муниципальных нужд нежилого здания, строения, сооружения, нежилого помещения, определенных в соответствии с решением о подготовке и реализации бюджетных инвестиций или о предоставлении субсидий на осуществление капитальных вложений в целях приобретения объектов недвижимого имущества в государственную или муниципальную собственность, принятым в порядке, установленном соответственно Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрацией.

Согласно сложившейся судебной практике, предусмотренная данной нормой возможность осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) предполагает, что на момент проведения закупки соответствующий объект уже должен существовать как таковой (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 27.12.2019 №308-ЭС19-23243 по делу №А15-5189/2018, Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 14.12.2017 по делу №А76-

27590/2016, Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 15.03.2019 по делу №А28-7047/2017).

Материалами дела подтверждается, что Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры еще до принятия решения о выкупе указанного объекта образования на основании пункта 31 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе знал наряду со всеми ответчиками, что объект еще не достроен, а наличие переписки между ответчиками лишь подтверждает, что АО «ДСК «Автобан» изначально определено в качестве единственного продавца, не построенного на тот момент объекта образования.

По состоянию на период ведения переписки между Администрацией г.Пыть-Яха и Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры о внесении изменений в Государственную программу «Развитие образование» (23.10.2015 – 29.12.2015) указанная государственная программа предусматривала строительство объекта «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» с развивающей средой и возможностью трансформации групп под начальную школу» (источник финансирования бюджет автономного округа, местный бюджет), для строительства которого Администрацией г.Пыть-Яха уже был предоставлен земельный участок АО «ДСК «Автобан» (Договор №1-К от 28.09.2015, договора аренды земельного участка №144-А от 16.09.2015).

29.01.2016 постановлением Правительства Ханты-Мансийского автономного округа-Югры №11-п внесены изменения в Государственную программу «Развитие образования»: объект «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» заменен на объект «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)», причем из таблицы 10 следует, что данный объект планируется к приобретению.

Таким образом, вопреки доводам Администрации г.Пыть-Яха, с 29.01.2016 Государственной программой «Развитие образования» предусмотрено приобретение конкретного объекта недвижимости, которого в указанный период еще не существовало, расположенного на земельном участке, предоставленном в аренду конкретному хозяйствующему субъекту – АО «ДСК «Автобан».

Указанное, а также заявление АО «ДСК «Автобан» о том, что переписка между ответчиками обусловлена объективной необходимостью контролировать процесс исполнения Договора №1-К от 28.09.2015 и вести переговоры по вопросу выкупа социального объекта, свидетельствует о том, что решение о выкупе объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» у АО «ДСК «Автобан» принято не после его ввода в эксплуатацию, как утверждает Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, а за долго до завершения его строительства, когда строительство объекта фактически еще даже не было начато.

Также у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России не имеется оснований полагать, что при наличии сформированной муниципальной нужды (сначала в объекте «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» с развивающей средой и возможностью трансформации групп под начальную школу», позднее измененного на «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)») АО «ДСК «Автобан» имел иной интерес, кроме как в строительстве здания и последующей продаже построенного здания муниципальному/государственному заказчику, тем более, что в ходе рассмотрения дела общество данное обстоятельство не

отрицало.

В силу пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещается соглашение между органами государственной власти субъекта Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями 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 к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласно правовым позициям, содержащимся в Определении Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2015 №307-КГ15-1408, Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 №8799/11, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию. Только лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие поставлять товары, выполнять работы, оказывать услуги, получив доступ к соответствующему товарному рынку.

Несмотря на возникновение потребности в строительстве указанного объекта за долго до его выкупа уполномоченными органами, действия, направленные на проведение конкурентных процедур в целях удовлетворения указанной выше государственной или муниципальной нужды до октября 2019 года не предпринимались, документов, подтверждающих обратное, в материалы дела сторонами не представлено.

Указанное свидетельствует о достижении между ответчиками по делу договоренности о приобретении объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест».

Данные выводы Комиссии Ханты-Мансийского УФАС подтверждаются судебной практикой: Постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 03.06.2019 по делу №А23-5774/2018, Постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 14.05.2018 по делу №А28-10990/2017.

Поскольку комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест» являлся муниципальной нуждой, а целями Закона №224-ФЗ и Закона о концессионных соглашениях является создание правовых условий для привлечения инвестиций в экономику Российской Федерации и повышения качества товаров, работ, услуг, организация обеспечения которыми потребителей относится к вопросам ведения органов государственной власти, органов местного самоуправления (часть 1 статьи 1 Закона №224-ФЗ) и 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 (часть 1 статьи 1 Закона о концессионных соглашениях), а не удовлетворение муниципальных нужд, доводы Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры о том, что строительство и приобретение объекта образования, являющегося

муниципальной нуждой, возможно не только в соответствии с Законом о контрактной системе отклоняются Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России.

В соответствии с пунктом 5 статьи 11.4 ЗК РФ (в редакции, действовавшей в период заключения Договора №1-К от 28.09.2015) раздел земельного участка, предоставленного для комплексного освоения, осуществляется лицом, с которым заключен договор о комплексном освоении территории в отношении такого земельного участка, в соответствии с проектом межевания территории, утвержденным в порядке, установленном законодательством о градостроительной деятельности.

Законность издания Администрацией г.Пыть-Яха постановления от 05.04.2017 №81-па «Об утверждении проекта планировки и межевания микрорайона №1 «Центральный» города Пыть-Яха. Корректировка» в данном случае правового значения не имеет, поскольку на момент возникновения оснований для расторжения Договора №1-К от 28.09.2015 (28.11.2015) действовал проект планировки и межевания микрорайона №1 «Центральный» города Пыть-Яха, утвержденный постановлением Администрации г.Пыть-Яха от 12.03.2014 №38-п.

В этой связи доводы ответчиков о законности внесения изменений в проект планировки и межевания территории, утвержденный постановлением Администрации г.Пыть-Яха от 12.03.2014 №38-па, в качестве обоснования не принятия Администрацией г.Пыть-Яха мер по расторжению Договора №1-К от 28.09.2015 в связи с нарушением АО «ДСК «Автобан» установленного договором 60 дневного срока образования земельных участков из Участка (с кадастровым номером 86:15:0101010:292), не могут быть приняты во внимание.

При наличии оснований для расторжения Договора №1-К от 28.09.2015 Администрация г.Пыть-Яха мер по расторжению договора и освобождению земельного участка, предназначенного для размещения необходимого объекта образования, не приняла, предоставив тем самым АО «ДСК «Автобан» возможность и далее пользоваться соответствующим земельным участком.

Указание ответчиков на отсутствие у Администрации г.Пыть-Яха финансовых ресурсов для проведения закупки на строительство комплекса «Школа-Детский сад на 550 мест» не соответствует действительности.

Государственная программа «Развитие образования» в редакции, действовавшей в период возникновения оснований для расторжения Договора №1-К от 28.09.2015 (29.11.2015), предусматривала предоставление субсидии из бюджета Ханты-Мансийского автономного округа – Югры бюджетам муниципальных образований (городских округов, муниципальных районов) на софинансирование мероприятий не только по приобретению объектов общего образования (Приложение 3), но и на софинансирование строительства и реконструкции объектов образования муниципальной собственности (Приложение 2).

Согласно пункту 8 Приложения 3 заявка на выделение субсидии (на софинансирование мероприятий по приобретению объектов) подается на каждый объект, перечень которых предусмотрен государственной программой (таблица 6), по форме, утвержденной приказом ответственного исполнителя государственной программы.

Из пункта 4 Приложения 2 Государственной программы «Развитие образования» следует, что органы местного самоуправления муниципальных образований автономного округа, объекты которых включены в перечень, приведенный в таблице 6 пользуются первоочередным правом предоставления субсидии (на софинансирование строительства и реконструкции).

В таблице 6 приведен перечень объектов капитального строительства на 2014 - 2020 годы, предназначенных для размещения муниципальных образовательных организаций, в том числе в г.Пыть-Яхе Детский сад, мкр. 1 «Центральный» с развивающей средой и возможностью трансформации групп под начальную школу (пункт 38).

Таким образом, при расторжении Договора №1-К от 28.09.2015 Администрация г.Пыть-Яха имела возможность получить субсидию на строительство необходимого объекта образования.

Ссылка ответчиков на то обстоятельство, что в аукционе на право заключения договора аренды земельного участка для комплексного освоения принял участие только один участник – АО «ДСК «Автобан», в связи с чем, по их мнению, конкуренция на соответствующем рынке не ограничена, а хозяйствующие субъекты не были лишены возможности принять участие в указанном аукционе, отклоняется Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России ввиду следующего.

Предметом рассмотрения настоящего дела являются действия Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Администрации г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» по строительству и последующему выкупу объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» без проведения конкурентных процедур.

Тогда как предметом вышеназванного аукциона являлось право заключения договора аренды земельного участка для комплексного освоения территории, по условиям которого на земельном участке в микрорайоне №1 «Центральный» г.Пыть-Ях необходимо было построить не только объект образования, но и жилые дома, объекты коммунального, транспортного обслуживания и инженерно-технического обеспечения, осуществить мероприятия по благоустройству, в том числе озеленению, то есть предмет закупки был намного шире, чем строительство объекта образования.

Строительство всего микрорайона №1 «Центральный», в том числе строительство жилых домов для удовлетворения потребности населения г.Пыть-Яха по обеспечению жилыми помещениями, предметом рассмотрения дела №086/01/16-1284/2020 не является.

Таким образом, иные хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность по строительству нежилых зданий, которые могли быть заинтересованы в заключении муниципального контракта на строительство объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)», были лишены такой возможности, поскольку договор комплексного освоения возлагает на застройщика обязанности по строительству также иных объектов.

Довод Администрации г.Пыть-Яха о том, что распоряжение от 29.10.2018 №1715-ра, которым утвержден План мероприятий («дорожная карта») по повышению эффективности действующей сети муниципальных учреждений по муниципальному образованию городской округ город Пыть-Ях на 2019-2021 годы, предусматривающий слияние д/с «Улыбка» с вновь строящейся школой-детским садом на 550 мест, а также слияние <<____>> с комплексом школой-детским садом, включающим в себя д/с «Улыбка» и школа-детский сад на 550 мест (пункты 1, 4 Плана мероприятий), не может быть принято в качестве доказательства по делу, поскольку оно было подготовлено на основании Государственной программы «Развитие образования», а предусмотренные указанным распоряжением мероприятия реализованы только частично Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России признается необоснованным.

Так, Государственная программа «Развитие образования» не содержит положений, предусматривающих слияние комплекса «Школа-Детский сад на 550 мест» с существующими на территории г.Пыть-Яха образовательными учреждениями, а исполнение только части мероприятий, предусмотренных планом не опровергает выводов Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России о том, что Администрация г.Пыть-Яха запланировала приобретение в муниципальную собственность комплекса «Школа-Детский сад на 550 мест» еще до завершения его строительства.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России обращает внимание, что Договор №1-К от 28.09.2015 предусматривал безвозмездную передачу в муниципальную или государственную собственность объектов коммунального, транспортного обслуживания и инженерно-технического обеспечения, необходимых для эксплуатации детского сада.

Однако Государственный контракт №219090443 от 18.12.2019, кроме нежилого здания (Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ/220 мест)») включает также сооружения коммунального хозяйства: сети бытовой канализации с кадастровым номером <<____>> (<<____>> рублей), сети водоснабжения с кадастровыми номерами <<____>> (<<____>> рублей), <<____>> (<<____>> рублей), сети теплоснабжения с кадастровым номером <<____>> (<<____>> рублей), сети связи с кадастровым номером <<____>> (<<____>> рублей) на общую сумму <<____>> рублей.

Согласно пояснениям Администрации г.Пыть-Яха (вх.№2385-ЭП/22 от 14.03.2022) указанные сооружения коммунального хозяйства переданы в оперативное управление МАОУ «Прогимназия «Созвездие» по договору от 16.01.2020 №03-21, для обеспечения коммунальными ресурсами здания образовательного учреждения.

При этом сам же Департамент имущественных отношений Ханты-Мансийского автономного округа – Югры указывал, что приобретенные по Государственному контракту №219090443 от 18.12.2019 инженерные сети входят в состав здания Комплекса «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ/220 мест)», что также подтверждается разрешением на ввод объекта в эксплуатацию №86-ру86308000-13-2019 от 17.10.2019 (вх.№2337-ЭП/22 от 11.03.2022, вх.№6706/22 от 28.06.2022).

В связи с изложенным Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России приходит к выводу, что приобретенные по Государственному контракту №219090443 от

18.12.2019 инженерные сети необходимы для эксплуатации Комплекса «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)».

Отсутствие в заключении об обстоятельствах дела предусмотренного пунктом 2 части 6 статьи 46.4 ГрК РФ перечня объектов, подлежащих передаче безвозмездно в муниципальную собственность, на которое указывает Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, не означает правомерность приобретения объектов, которые должны были передаваться в муниципальную или государственную собственность безвозмездно.

Кроме того, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России отмечает, что указанные действия Департамента имущественных отношений Ханты-Мансийского автономного округа – Югры и АО «ДСК «Автобан» по покупке (продаже) инженерных сетей хоть и не соответствуют условиям Договора №1-К от 28.09.2015, однако предметом рассмотрения дела №086/01/16-1284/2020 не являлись, и рассмотрены Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России в качестве дополнительных доказательств неправомерности действий лиц, участвовавших в антиконкурентном соглашении.

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России также отклоняются доводы АО «ДСК «Автобан» о том, что при повторном рассмотрении дела комиссией не учтены содержащиеся в решении Апелляционной коллегии ФАС России от 29.07.2021 выводы, как несоответствующие материалам дела.

В решении Апелляционной коллегии ФАС России от 29.07.2021 рассматриваемые в деле действия требуют дополнительного исследования на предмет установления наличия или отсутствия нарушения антимонопольного законодательства.

Так, в ходе рассмотрения дела Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России у лиц, участвующих в деле, были запрошены дополнительные документы, в том числе: копия заключения государственной экспертизы проектной документации и инженерных изысканий по объекту «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)»; письменные нормативные объяснения о причинах приобретения объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» на основании пункта 31 части 1 статьи Закона о контрактной системе, а также о невозможности применения конкурентных способов определения поставщика (необходимо указать конкретные обстоятельства, приложить подтверждающие документы); копии исполнительной документации по объекту «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» (акты выполненных работ, журналы производства работ и др.); копия договора аренды земельного участка с кадастровым номером <<___>>; сведения в письменном виде о составе движимого имущества, обнаруженного администрацией после приемки объекта «Комплекс школа-детский сад на 550 мест (330 учащихся/220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Яха» в здании согласно письму №10-Исх-УД-1358 от 02.03.2020 с подтверждающими документами; сведения о заключении (не заключении) договор купли-продажи вышеуказанного имущества между Администрацией г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан»; проектная документация по объекту «Комплекс школа-детский сад на 550 мест» в электронном виде, а также копия подраздела 7 раздела 5 «Сведения об инженерном оборудовании. О сетях инженерно-технического обеспечения, перечень инженерно-технических мероприятий, содержание технологических решений» такой документации на

бумажном носителе; сведения в письменном виде о том, когда Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры направлена заявка в адрес Департамента имущественных отношений Ханты-Мансийского автономного округа-Югры на приобретение в государственную собственность объекта «Комплекс школа-детский сад на 550 мест (330 учащихся/220 мест)»; копии всех договоров, заключенных АО «ДСК «Автобан» с третьими лицами на выполнение работ по строительству объекта «Комплекс школа-детский сад на 550 мест (330 учащихся/220 мест)»; сведения о правовых основаниях пользования МАОУ «Прогимназия «Созвездие» движимым имуществом, расположенном в объекта «Комплекс школа-детский сад на 550 мест (330 учащихся/220 мест)» и переданном учреждению на праве оперативного управления согласно распоряжениям Администрации г.Пыть-Яха от 24.11.2020 №2196-ра, от 31.05.2021 №994-ра, в период с 16.01.2020 до вынесения соответствующих распоряжений; письменные объяснения о том, когда у муниципального образования возникла потребность в объекте «Комплекс школа-детский сад на 550 мест (330 учащихся/220 мест)»; копии муниципальных программ, предусматривающих строительство/приобретение объектов социального назначения, действовавших на территории г.Пыть-Яха в период с 2009 по 2015 годы; копия генерального плана г.Пыть-Яха, действовавшего по состоянию на 28.09.2015; сведения о заключении между Администрацией г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» договоров аренды земельных участков с кадастровыми номерами <<____>>, <<____>>, а также копии таких договоров; письменные объяснения о том, для каких целей используются сооружения коммунального хозяйства: сети бытовой канализации с кадастровым номером <<____>>, сети водоснабжения с кадастровыми номерами <<____>>, <<____>>, сети теплоснабжения с кадастровым номером <<____>>, сети связи с кадастровым номером <<____>>; копия постановления Администрации г.Пыть-Яха от 19.12.2014 №315-па «Об утверждении Стратегии социально-экономического развития муниципального образования городской округ город Пыть-Ях до 2020 года и на период до 2030 года» с приложениями; письменные объяснения о правовых основаниях включения в государственный контракт №219090443 от 18.12.2019 сооружений коммунального хозяйства: сетей бытовой канализации с кадастровым номером <<____>>, сетей водоснабжения с кадастровыми номерами <<____>>, <<____>>, сетей теплоснабжения с кадастровым номером <<____>>, сетей связи с кадастровым номером <<____>>; сведения в письменном виде о том, когда и в связи с чем прекращены договоры аренды земельных участков с кадастровыми номерами <<____>>, <<____>>; сведения в письменном виде о дате выделения земельного участка с кадастровым номером <<____>> из земельного участка с кадастровым номером <<____>>; письменные объяснения о том, когда Администрацией города Пыть-Яха принято решение о комплексной застройке территории микрорайона №1 «Центральный»; копии карт планируемого размещения объектов местного значения городского округа и предложений по территориальному планированию города Пыть-Яха, являющихся приложениями к решению Думы города Пыть-Яха от 13.05.2015 №331, а также аналогичных карт, утверждаемых в последующий период до 18.12.2019; письменные объяснения о причинах, по которым местом поставки по закупкам товаров для оснащения объекта капитального строительства средствами обучения и воспитания, необходимыми для реализации образовательных программ, проводимым МДОАУ д/с «Улыбка» в период с 22.11.2019 по 17.12.2019 (извещения на сайте www.estp.ru №E110489 от 22.11.2019, №E110487 от 22.11.2019, №E110485 от 22.11.2019, №E110483 от 22.11.2019, №E110481 от 22.11.2019, №E110479 от 22.11.2019, №E110477 от 22.11.2019, №E110475 от 22.11.2019,

№Е110471 от 22.11.2019, №Е110461 от 22.11.2019, №Е110457 от 22.11.2019, №Е110451 от 22.11.2019, №Е110439 от 22.11.2019, №Е110491 от 22.11.2019, №Е112297 от 203.12.2019) определено здание, расположенное по адресу: Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, г.Пыть-Ях, <<____>>), не являющееся собственностью муниципального образования.

Также были запрошены сведения о всех совещаниях, проводимых с участием Департамента строительства Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Администрации города Пыть-Яха, Акционерного общества «Дорожно-строительная компания «Автобан», связанных со строительством и выкупом объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» в Департаменте строительства Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, перечень хозяйствующих субъектов, расположенных на территории Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, а также отдельно на территории города Пыть-Яха, осуществляющих хозяйственную деятельность по строительству жилых и нежилых зданий (ОКВЭД – 41.20) – в Управлении Федеральной службы государственной статистики по Тюменской области, Ханты-Мансийскому автономному округу-Югре и Ямало-Ненецкому автономному округу.

Изложенное не может не свидетельствовать о дополнительном исследовании комиссией вопроса об установлении наличия или отсутствия нарушения антимонопольного законодательства, а также опровергает доводы АО «ДСК «Автобан» об отсутствии в заключении об обстоятельствах дела ссылок на новые доказательства, которые свидетельствовали бы о наличии вменяемого нарушения.

Кроме того, отсутствие изменений в составе ответчиков по делу, вопреки доводам АО «ДСК «Автобан», не свидетельствует о несоответствии выводов Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России решению Апелляционной коллегии ФАС России от 29.07.2021, поскольку указанное решение выводов о неверном определении состава ответчиков не содержит, а указывает лишь на необходимость дополнительного исследования на предмет установления надлежащего состава лиц, в действиях которых может содержаться нарушение антимонопольного законодательства.

Материалами дела подтверждается, что ответчики по делу еще на этапе строительства комплекса «Школа-Детский сад на 550 мест» определили, что указанный объект будет выкуплен: Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры планировал приобретение объекта уже в январе 2019 года, еще до завершения его строительства (разрешение на ввод в эксплуатацию получено АО «ДСК «Автобан» 17.10.2019) (№13-Исх-127 от 14.01.2019, №13-Исх-4339 от 25.04.2019, №10-Исх-268 от 17.01.2019, №10-Исх-4506 от 08.05.2019); Департамент образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры вел переписку с Администрацией г.Пыть-Яха о потребности в спорном объекте (исх.№166496 от 23.10.2015, №10-Исх-11667 от 10.11.2015, №16-7936 от 29.12.2015), утвердил техническое задание по объекту (письмо №10-Исх-2041 от 02.03.2017), вел переписку с Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры о приобретении объекта еще до завершения строительства (№13-Исх-127 от 14.01.2019, №13-Исх-4339 от 25.04.2019, №10-Исх-268 от 17.01.2019, №10-Исх-4506 от 08.05.2019); АО «ДСК «Автобан», заключив Договор №1-К от 28.09.2015, предусматривающий строительство объекта,

являющегося муниципальной нуждой, изначально был определен в качестве продавца будущего объекта недвижимости, Администрация г.Пыть-Яха при наличии оснований для расторжения Договора №1-К от 28.09.2015 мер по его расторжению и освобождению земельного участка, предназначенного для размещения необходимого объекта образования, не приняла, предоставив тем самым АО «ДСК «Автобан» возможность и далее пользоваться соответствующим земельным участком.

В связи с изложенным оснований полагать состав ответчиков по делу определенным неверно у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России не имеется.

АО «ДСК «Автобан» со ссылкой на положения ГрК РФ также выражает несогласие с выводами Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России о том, что общество являлось техническим заказчиком.

Вместе с тем, в силу пункта 22 статьи 1 ГрК РФ под техническим заказчиком понимается юридическое лицо, которое уполномочено застройщиком и от имени застройщика заключает договоры о выполнении инженерных изысканий, о подготовке проектной документации, о строительстве, реконструкции, капитальном ремонте, сносе объектов капитального строительства, подготавливает задания на выполнение указанных видов работ, предоставляет лицам, выполняющим инженерные изыскания и (или) осуществляющим подготовку проектной документации, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства, материалы и документы, необходимые для выполнения указанных видов работ, утверждает проектную документацию, подписывает документы, необходимые для получения разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, осуществляет иные функции, предусмотренные законодательством о градостроительной деятельности.

Застройщик – физическое или юридическое лицо, обеспечивающее на принадлежащем ему земельном участке или на земельном участке иного правообладателя строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов капитального строительства, а также выполнение инженерных изысканий, подготовку проектной документации для их строительства, реконструкции, капитального ремонта (пункт 16 статьи 1 ГрК РФ).

Из материалов дела (Договор Генподряда №1/ШС-550-ПЯ-17-ХМФ от 26.09.2017 Договор Генподряда №ХМФ-34-ГП-07.19 от 01.07.2019, общие журналы работ №1 (11.10.2017 – 31.07.2018), №2 (01.08.2018 – 13.12.2018), №3 (14.12.2018 – 02.09.2019) следует, что фактически работы по строительству объекта были осуществлены силами подрядных организаций, АО «ДСК «Автобан» строительные работы не вело, а фактически осуществляло функции технического заказчика.

Кроме того, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России отмечает, что значение в данном случае имеет не то, как называть АО «ДСК «Автобан» – застройщиком или техническим заказчиком, а то, что строительные работы по спорному объекту осуществляли иные организации, которые могли быть потенциальными поставщиками работ по строительству спорного объекта при объявлении уполномоченными органами конкурентной закупки в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

В этой связи правомерность заключения АО «ДСК «Автобан» договоров

генерального подряда правового значения не имеет, и рассматривается Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России не в качестве доказательства заключения антиконкурентного соглашения, а в качестве доказательства наличия конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Заявляя доводы о том, что выполнение части работ по строительству силами других лиц не означает, что эти лица могли самостоятельно реализовать проект комплексного освоения территории, поскольку такие лица выполняли лишь часть работ в качестве подрядчика, не организовывали строительство в целом и не финансировали комплексное освоение территории, АО «ДСК «Автобан» не учитывает, что предметом рассмотрения настоящего дела является не исполнение Договора №1-К от 28.09.2015, а действия Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Администрации г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» по строительству и последующему выкупу объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)» без проведения конкурентных процедур.

В этой связи указанные доводы признаны Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России необоснованными.

Как уже отмечалось ранее, из материалов дела следует, что ответчики по делу еще на этапе строительства комплекса «Школа-Детский сад на 550 мест» определили, что указанный объект будет выкуплен: Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры планировал приобретение объекта уже в январе 2019 года, еще до завершения его строительства (разрешение на ввод в эксплуатацию получено АО «ДСК «Автобан» 17.10.2019) (№13-Исх-127 от 14.01.2019, №13-Исх-4339 от 25.04.2019, №10-Исх-268 от 17.01.2019, №10-Исх-4506 от 08.05.2019); Департамент образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры вел переписку с Администрацией г.Пыть-Яха о потребности в спорном объекте (исх. №166496 от 23.10.2015, №10-Исх-11667 от 10.11.2015, №16-7936 от 29.12.2015), утвердил техническое задание по объекту (письмо №10-Исх-2041 от 02.03.2017), вел переписку с Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры о приобретении объекта еще до завершения строительства (№13-Исх-127 от 14.01.2019, №13-Исх-4339 от 25.04.2019, №10-Исх-268 от 17.01.2019, №10-Исх-4506 от 08.05.2019); АО «ДСК «Автобан», заключив Договор №1-К от 28.09.2015, предусматривающий строительство объекта, являющегося муниципальной нуждой, изначально был определен в качестве продавца будущего объекта недвижимости, Администрация г.Пыть-Яха при наличии оснований для расторжения Договора №1-К от 28.09.2015 мер по его расторжению и освобождению земельного участка, предназначенного для размещения необходимого объекта образования, не приняла, предоставив тем самым АО «ДСК «Автобан» возможность и далее пользоваться соответствующим земельным участком.

Согласно полученной из Тюменьстата информации (письмо от 12.10.2021 №АД-74-10/766-ТС) на территории Ханты-Мансийского автономного округа – Югры деятельность по строительству жилых и нежилых зданий (ОКВЭД - 41.20) по состоянию на 31.12.2016 осуществляло 2 672 хозяйствующих субъекта, из которых 31 зарегистрирован в г.Пыть-Яхе, по состоянию на 31.12.2017 – 2 113 хозяйствующих

субъектов, из которых 25 зарегистрировано в г.Пыть-Яхе, по состоянию на 31.12.2018 – 2 083 хозяйствующих субъекта, из которых 22 зарегистрировано в г.Пыть-Яхе, по состоянию на 31.12.2019 –

1 926 хозяйствующих субъектов, из которых 22 зарегистрировано в г.Пыть-Яхе.

Все приведенные хозяйствующие субъекты являются прямыми конкурентами АО «ДСК «Автобан», а значит могли быть потенциальными поставщиками услуг по строительству объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)» в рамках конкурентных процедур, предусмотренных Законом о контрактной системе.

О наличии конкуренции на рассматриваемом рынке также свидетельствует и представленная АО «ДСК Автобан» (вх.№11363/21 от 15.11.2021) проектная документация по объекту «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест) в 1-ом микрорайоне «Центральный» г.Пыть-Ях» (общеобразовательная организация с универсальной безбарьерной средой)», где указано, что в г.Пыть-Яхе создана крупная база производственной индустрии: строительные организации, ремонтные фирмы, предприятия материально-технического снабжения, в г.Пыть-Яхе находятся строительные организации с наличием квалифицированных специалистов (Раздел 6 Проект организации строительства 330-16-ПОС Том 6), а также заключенные АО «ДСК «Автобан» договоры генерального подряда на строительство спорного объекта (Договор Генподряда №1/ШС-550-ПЯ-17-ХМФ от 26.09.2017 и Договор Генподряда №ХМФ-34-ГП-07.19 от 01.07.2019) и общие журналы работ №1 (11.10.2017 – 31.07.2018), №2 (01.08.2018 – 13.12.2018), №3 (14.12.2018 – 02.09.2019), в которых указаны лица, непосредственно осуществлявшие строительные работы по объекту «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)».

При этом исследуемый в настоящем деле перечень хозяйствующих субъектов не является закрытым, поскольку в случае объявления и проведения уполномоченными органами конкурентной процедуры в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе, любой хозяйствующий субъект, осуществляющий деятельность на исследуемом товарном рынке на территории другого муниципального образования автономного округа, а также на территории других субъектов Российской Федерации, мог стать участником такой процедуры и бороться за право оказания услуг для муниципальных нужд по строительству объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)».

В связи с изложенным Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России признает несоответствующими материалам дела доводы ответчиков об отсутствии причинно-следственной связи между их действиями и негативными последствиями для конкуренции.

Доводы Администрации г.Пыть-Яха о неверном определении временного интервала исследования рынка и географических границы товарного рынка отклоняются Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России по следующим основаниям.

В соответствии с абзацем 7 пункта 4 Разъяснений ФАС России №17 «Об отдельных вопросах анализа состояния конкуренции», утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 10.04.2019 №3, в случае, если анализ состояния конкуренции проводится в ходе рассмотрения заявления, материалов или дела о

нарушении антимонопольного законодательства, временной интервал исследования по общему правилу должен включать в себя период, в котором были выявлены признаки нарушения, а при длительном нарушении – период, в котором нарушение имело место быть.

Из материалов дела следует, периодом, в который были проанализированы сложившиеся рыночные отношения на товарном рынке, на котором усматриваются признаки нарушения в действиях ответчиков, а также период, в который ответчики заключили соглашение, которое привело к устранению конкуренции на рынке, следует определить именно 2015 – 2019 годы, а не период, когда АО «ДСК «Автобан» приступило к строительству объекта, как утверждает Администрация г.Пыть-Яха.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 10.9 Порядка при определении географических границ товарного рынка могут приниматься во внимание не только предмет соглашения, заключенного 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, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства, но и границы территории, на которой осуществляют свои полномочия участвующие в соглашении федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации; границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты - участники рассматриваемого соглашения; границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых рассматриваемое соглашение оказало или могло оказать негативное влияние.

В данном случае, исходя из совокупности названных в подпункте «в» пункта 10.9 Порядка критериев, географические границы товарного рынка определены территорией г.Пыть-Ях, поскольку именно на указанной территории осуществляют свои полномочия участвующие в соглашении органы государственной власти автономного округа и органы местного самоуправления, предметом антиконкурентного соглашения являлось строительство АО «ДСК «Автобан» на территории г.Пыть-Яха объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)» по согласованию с органами власти автономного округа и органами местного самоуправления с последующим выкупом указанного объекта за счет бюджетных средств в целях удовлетворения муниципальных нужд без проведения конкурентных процедур. При запросе ценовой информации (№13-Исх-10157 от 10.10.2019), а также при запросе цен на сайте <https://zakupki.gov.ru> (№0187200001119000006) Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры также указывал местоположение необходимого объекта – г.Пыть-Ях.

Довод АО «ДСК «Автобан» о недопустимости ссылки на письмо ФАС России от 18.05.2021 №ПИ/39398/21, отсутствующего в открытом доступе, отклоняется

Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России, поскольку изложенная в указанном письме позиция в целом соответствует письму ФАС России от 24.10.2019 №ИА/93181/19, а также приведенной в заключении судебной практике.

Все приведенные доводы лицами, участвующими в деле, в рамках рассмотрения настоящего дела в качестве правомерности и законности своих действий, рассмотрены Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России и отклоняются как противоречащие материалам дела.

Департамент образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, а также иные лица, участвующие в деле, в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции не представил комиссии пояснения, доказательства и не привел доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Таким образом, оснований для прекращения настоящего дела по основаниям, указанным в части 7 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России не имеется.

Учитывая совокупность имеющихся в деле доказательств, в частности, Государственный контракт №219090443 от 18.12.2019, Соглашение №10/19.0246 от 24.10.2019 между Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры и Администрацией г.Пыть-Яха о предоставлении субсидии местному бюджету из бюджета Ханты-Мансийского автономного округа – Югры, дополнительное соглашение №5 от 21.11.2019 к соглашению №15 от 10.01.2019 о предоставлении Администрацией г.Пыть-Яха субсидии МДОАУ д/с «Улыбка», извещения о проведении МДОАУ д/с «Улыбка» закупок в период с 22.11.2019 по 17.12.2019, распоряжение Администрации г.Пыть-Яха от 31.12.2019 №3085-ра «О приеме имущества в муниципальную собственность и его закреплении на праве оперативного управления», договор №03-21 от 16.01.2020 между Администрацией г.Пыть-Яха и МДОАУ д/с «Улыбка» о закреплении имущества на праве оперативного управления, распоряжением Администрации г.Пыть-Яха от 29.10.2018 №1715-ра «Об утверждении дорожной карты по повышению действующей сети муниципальных учреждений по муниципальному образованию городской округ город Пыть-Ях на 2019-2021 годы», письменные объяснения ответчиков, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России считает доводы ответчиков об отсутствии в их действиях нарушения антимонопольного законодательства несостоятельными и приходит к выводу о наличии в действиях нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В связи с изложенным действия Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры и Администрации г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан», выразившихся в заключении и реализации соглашения, целью которого являлось строительство АО «ДСК «Автобан» объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» по согласованию с органами власти автономного округа и органами местного самоуправления с последующим выкупом указанного объекта за счет бюджетных средств в целях удовлетворения муниципальных нужд без проведения конкурентных процедур, что привело, а также могло привести к недопущению,

ограничению, устранению конкуренции на рынке строительства нежилых зданий, нарушают требования пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В силу положений статьи 23 Закона о защите конкуренции у Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России отсутствуют основания для выдачи предписания об устранении нарушений.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела, в соответствии со статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» отсутствуют.

2. Признать в действиях Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры, Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры и Администрации г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан», выразившихся в заключении и реализации соглашения, целью которого являлось строительство АО «ДСК «Автобан» объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)» по согласованию с органами власти автономного округа и органами местного самоуправления с последующим выкупом указанного объекта за счет бюджетных средств в целях удовлетворения муниципальных нужд без проведения конкурентных процедур, что привело, а также могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке строительства нежилых зданий, нарушение пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Обязательное для исполнения предписание не выдавать.

4. Передать уполномоченному должностному лицу материалы настоящего дела для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

<<____>>

Члены Комиссии

<<____>>

<<____>>

<<____>>

Н.Ю. Вегеш

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

Решение может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.