

РЕШЕНИЕ

по делу №086/01/16-1284/2020

резюлютивная часть решения оглашена 10 марта 2021 года

решение в полном объеме изготовлено 24 марта 2021 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:

– <<___>> – заместитель руководителя Управления;

Члены Комиссии:

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

– <<___>> – заместитель начальника 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 присутствии посредством видеоконференцсвязи представителя заявителя от прокуратуры г.Пыть-Яха <<___>>,

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителя ответчика по делу от Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры <<___>>, действующего по доверенности №13-Д-55 от 25.06.2020,

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителей ответчика по делу от Акционерного общества «Дорожно-Строительная компания

«Автобан» <<__>>, действующей по доверенности от 18.08.2020 №21-20, <<__>>, действующего по доверенности от 01.04.2020 №06-20, <<__>>, действующего по доверенности от 09.03.2021 №03-21, <<__>>, действующего по доверенности от 09.03.2021 №04-21, <<__>>, действующей по доверенности от 09.03.2021 №04-21, <<__>>, действующей по доверенности от 09.03.2021 №04-21,

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

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителя ответчика от Администрации города Пыть-Яха <<__>>, действующей по доверенности от 30.12.2020 №121,

в отсутствие представителя лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Прогимназия «Созвездие», надлежащим образом уведомленного о времени и месте 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 учаш./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.

Определением о назначении дела к рассмотрению (исх.№05/ЕК-7960 от 12.08.2020) рассмотрение дела назначено на 24.09.2020, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

Определением об отложении рассмотрения дела (исх.№05/ЕК-9987 от 25.09.2020) рассмотрение дела отложено на 26.10.2020, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы (информация).

Определением о продлении срока рассмотрения дела (исх.№05/ЕК-11239 от 27.10.2020) срок рассмотрения дела продлен на три месяца – до 12.02.2021.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России вынесено определение об отложении рассмотрения дела (исх.№05/ЕК-11238 от 27.10.2020), в соответствии с которым рассмотрение дела назначено на 28.12.2020.

Кроме того, в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции в адрес лиц участвующих в деле направлено заключение об обстоятельствах дела (исх.№05/ЕК-11441 от 02.11.2020).

28.12.2020 в связи с отсутствием кворума для рассмотрения дела Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России вынесено определение об отложении рассмотрения дела (исх.№05/ЕК-13544 от 29.12.2020), рассмотрение дела назначено на 29.01.2021.

В связи с отсутствием сведений о надлежащем извещении Муниципального автономного общеобразовательного учреждения «Прогимназия «Созвездие» о времени и месте рассмотрения дела, Комиссией Ханты-Мансийского УФАС России вынесено определение об отложении рассмотрения дела (исх. №05/ЕК-642 от 29.01.2021), рассмотрение дела назначено на 10.03.2021.

Определением о продлении срока рассмотрения дела (исх.№05/ЕК-643 от 29.01.2021) срок рассмотрения дела продлен до 12.05.2021.

Изучив материалы дела, письменные пояснения ответчиков по делу, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России пришла к следующим выводам.

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 Пыть-Ях «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».

По адресу, указанному в извещении о проведении закупок (Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, г.Пыть-Ях, мкр.№1 «Центральный», ул. Первопроходцев, здание 4 (стр.№1), находится здание Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест).

Строительство указанного здания вело АО «ДСК «Автобан».

Разрешение на ввод объекта Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест) в эксплуатацию получено АО «ДСК «Автобан» 17.10.2019.

Государственный контракт на приобретение объектов недвижимого имущества №219090443 заключен между Департаментом по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа – Югры 18.12.2019 (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).

Согласно передаточному акту от 20.12.2019 в соответствии с Государственным контрактом №219090443 от 18.12.2019 государственный заказчик принимает 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 <<___>>.

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, бытовой канализации, тепло- и водоснабжения.

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).

Ранее Ханты-Мансийским УФАС России рассмотрено дело о нарушении антимонопольного законодательства №086/01/16-381/2019, возбужденное в отношении Администрации города Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» по признакам нарушения части 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №086/01/16-381/2019 установлено, что 28.09.2015 между Администрацией города Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» заключен договор комплексного освоения территории №1-К (далее – договор №1-К).

В соответствии с пунктом 1.2 договора №1-К 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 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, <<__>>.

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 п. 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).

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 учащ./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 учащ./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 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).

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 учащ./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» для проведения 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 на постановлением Администрации г.Пыть-Яха от 05.04.2017 №81-па на Комплекс «Школа-детский сад на 550 мест» (330 учащ./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) свидетельствует 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 города 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 изменения не вносились, дополнительные соглашения не заключались.

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 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).

На основании пункта 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.

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 учащ./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);

- 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);

- 05.07.2017 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 учащ./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 <<___>>;

- 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 <<__>> рублей, место поставки: Ханты-Мансийский автономный округ – Югра, г.Пыть-Ях, <<__>>, по которому располагается здание объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./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, 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.

При рассмотрении настоящего дела антимонопольным органом проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения, в порядке, предусмотренном частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции и Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке».

Рассматриваемые 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» привели к нарушению законодательства на рынке строительства нежилых зданий (ОКВЭД – 41.20).

На рынке строительства нежилых зданий имеет место конкуренция, поскольку данный рынок является открытым для вхождения любого лица, осуществляющего указанную деятельность, как расположенного на территории города Пыть-Ях, так и на территории других городов и районов, то есть имеет неограниченный круг потенциальных участников (претендентов).

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 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 без проведения конкурентных процедур ограничивают доступ на рынок иных лиц, осуществляющих аналогичную деятельность.

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.

Временной интервал исследования товарного рынка – 2015 – 2019 годы.

Географические границы рынка строительства нежилых зданий в рассматриваемом случае определены территорией, на которой необходимо осуществление такой деятельности – город Пыть-Ях.

Продуктовыми границами товарного рынка является предоставление прав на осуществление строительства нежилых зданий.

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.№05/ЕК-11441 от 02.11.2020) в адрес лиц, участвующих в деле для представления таким лицам возможности проанализировать выводы комиссии, представить пояснения и привести комиссии свои доводы.

В своих возражениях (вх.№02-11096 от 24.12.2020) Департамент по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры указал, что выводы Ханты-Мансийского УФАС об осуществлении строительства объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)» по заказу ответчиков являются неверными. Считает, что обязанность АО «ДСК «Автобан» построить указанный объект возникла на основании договора комплексного освоения в 2015 году.

Вместе с тем, как указывалось выше, договор комплексного освоения №1-К заключен между Администрацией г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» 28.09.2015 и предусматривает строительство объекта «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» с развивающей средой и возможностью трансформации групп под начальную школу» (пункт 3.1.2 Договора №1-К).

При этом согласно пояснениям представителей Администрации г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан» в договор №1-К изменения не вносились, дополнительные соглашения не заключались, доказательств обратного в материалы дела не представлено.

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

В этой связи ссылка Департамента по управлению государственным имуществом Ханты-Мансийского автономного округа-Югры на нормы земельного и градостроительного законодательства, а также на договор комплексного освоения №1-К от 28.09.2015 является несостоятельной.

В представленных пояснениях на заключение об обстоятельствах дела (вх. №02-860 от 02.02.2021, вх.№02-1138 от 10.02.2021) Администрация г.Пыть-Яха указывает, что в ее действиях отсутствуют нарушения антимонопольного законодательства. Ссылаясь на Государственную программу «Развитие образования» с учетом изменений, внесенных постановлением Правительства Ханты-Мансийского автономного округа-Югры от 29.01.2016 №11-п, полагает, что строительство объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учаш./220 мест)» было запланировано еще в 2013 году.

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России не может согласиться с указанными доводами Администрации г.Пыть-Яха ввиду нижеследующего.

Согласно первоначальной редакции Государственная программа «Развитие образования» предусматривала строительство объекта «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» на 260 мест».

Строительство этого же объекта предусматривалось договором комплексного освоения №1-К, заключенным 28.09.2015 года между Администрацией г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан».

При этом 23.10.2015, то есть уже после заключения вышеуказанного договора, 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 (в конце 2015 года).

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.

Также Администрация г.Пыть-Яха в письменных пояснениях (вх.№02-860 от 02.02.2021, вх.№02-1138 от 10.02.2021) 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) указанный объект 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»).

Также из письма Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа – Югры от 06.09.2019 №10-Исх-8566 следует, что подготовка соглашения о предоставлении субсидии местному бюджету велась еще до завершения строительства объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)». При этом согласно указанному письму средства субсидии предусмотрены на оснащение приобретаемых объектов, в том числе объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)».

Приведенные обстоятельства, свидетельствуют о том, что приобретение объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» планировалось до завершения строительства указанного объекта, что противоречит положениям пункта 31 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

В пояснениях АО «ДСК «Автобан» (вх.№02-1193 от 28.12.2020) изложены доводы, аналогичные доводам Администрации г.Пыть-Яха (вх.№02-860 от 02.02.2021, вх.№02-1138 от 10.02.2021).

Также АО «ДСК «Автобан» (вх.№02-1193 от 28.12.2020, вх.№02-2020 от 10.03.2020) как и Администрация г.Пыть-Яха, ссылаясь на положения постановления Правительства Российской Федерации от 05.05.2007 №265 «Об экспериментальных инвестиционных проектах комплексного освоения территорий в целях жилищного строительства», указывает, 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.

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 (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), тогда как в настоящем случае, исходя из последовательности действий 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, объект был фактически построен по заказу заинтересованных в этом лиц.

Ссылка АО «ДСК «Автобан» (вх.№02-2043 от 10.03.2021, вх.№02-2020 от 10.03.2021) на договор комплексного освоения №1-К от 28.09.2015 как обоснование отсутствия в его действиях нарушения Закона о защите конкуренции, является несостоятельной, поскольку, как уже отмечалось ранее, указанный договор предусматривает строительство иного объекта, а именно «Детский сад, мкр. № 1 «Центральный» с развивающей средой и возможностью трансформации групп под начальную школу» (пункт 3.1.2 Договора №1-К).

Также, по мнению АО «ДСК «Автобан» (вх.№02-2020 от 10.03.2021), действия ответчиков по вопросу строительства объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» ранее уже были предметом рассмотрения Комиссии Ханты-Мансийского УФАС России в рамках дела №086/01/16-381/2020.

Однако решением по делу №086/01/16-381/2020 нарушение признано в действиях Администрации г.Пыть-Яха и АО «ДСК «Автобан», выразившихся в изменении условий договора комплексного освоения территории №1-К от 28.09.2015 и предоставлении обществу земельного участка без проведения торгов, а не в предоставлении АО «ДСК «Автобан» возможности осуществить строительство объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)», как полагает общество.

В письменных пояснениях АО «ДСК «Автобан» (вх.№02-2043 от 10.03.2021) указывает, что действия общества не привели к ограничению конкуренции, поскольку хозяйствующие субъекты, которые могли бы реализовать нежилое помещение, схожее по техническим и функциональным характеристикам с тем, что предлагало АО «ДСК «Автобан».

Комиссия Ханты-Мансийского УФАС России, рассмотрев указанные доводы АО «ДСК «Автобан», считает их несостоятельными, поскольку материалами дела подтверждается, что застройщик объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./220 мест)» был определен сторонами не позднее 2017 года, о чем свидетельствует разрешение №86-15-58-2017 от 26.09.2017,

выданное АО «ДСК «Автобан» 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), утвержденного Департаментом образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры технического задания, на основании которого общество вело строительство (письмо Департамента образования и молодежной политики Ханты-Мансийского автономного округа-Югры №10-Исх-2041 от 02.03.2017, письмо АО «ДСК «Автобан» №169 от 21.03.2017).

Кроме того, в период возведения указанного объекта 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).

Указанное свидетельствует о достижении между ответчиками по делу договоренности, целью которой являлось предоставление АО «ДСК «Автобан» преимущественных условий для осуществления строительства объекта «Комплекс «Школа-Детский сад на 550 мест (330 учащ./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 Закона о защите конкуренции.

Также АО «ДСК «Автобан» в своих пояснениях (вх.№02-2043 от 10.03.2021, вх. №02-2020 от 10.03.2021) указывает, что анализ рынка проведен с нарушениями Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (далее – Порядок).

На основании части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 утвержден Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (далее – Порядок), согласно пункту 1.3 которого 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 названного Порядка.

В соответствии с пунктом 11.3 Порядка 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)).

В силу пункта 10.9 Порядка для квалификации действий по статье 16 Закона о защите конкуренции не требуется проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке или положения на нем хозяйствующих субъектов, достаточно определить временной интервал, продуктовые и географические границы товарного рынка.

При рассмотрении настоящего дела анализ состояния конкуренции проведен в объеме, установленном пунктом 10.9 Порядка и необходимым для рассмотрения дела.

Доводы АО «ДСК «Автобан» об отсутствии доказательств наличия между ответчиками соглашения и его влияния на состояние конкуренции опровергаются материалами настоящего дела.

Иные лица, участвующие в деле, свои пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, не представили.

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, что доводы 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» об отсутствии в их действиях нарушения антимонопольного законодательства несостоятельными и приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия указанных лиц как нарушающие пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, 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», выразившиеся 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, нарушают требования пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, приводят, а также способны привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке строительства нежилых зданий.

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 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».

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

<<__>>

<<__>>

<<__>>

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