РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ №008/01/15-174/2021

Резолютивная часть решения объявлена 16.07.2021 г. г. Элиста

В полном объеме решение изготовлено 21.07.2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

– руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия;

Члены комиссии:

– старший государственный инспектор Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия;

– старший государственный инспектор Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия;

в отсутствие представителей Ответчика - Министерства спорта и молодежной политики Республики Калмыкия, представителей заинтересованного лица ООО «Вымпел»

рассмотрев дело №008/01/15-174/2021 по признакам нарушения Министерством спорта и молодежной политики Республики Калмыкия (адрес: 358007 Республика Калмыкия, г. Элиста, ул. Буденного, 5) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

руководствуясь ст. 23, ч.1 ст.39, ч.1-4 ст.41, ч.1 ст.49, ст.50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В связи с наличием признаков нарушения ч. 1 ст.15 Закона о защите конкуренции в действиях Министерства спорта и молодежной политики Республики Калмыкия выразившееся в заключении 18.12.2019г. дополнительного соглашения к концессионному соглашению о создании и эксплуатации объекта спорта - «Каток с искусственным льдом для тренировочных и оздоровительных занятий населения в г.Элиста» от 17.12.2019г. №1 содержащее изменение существенных условий концессионного соглашения и заключенное без согласования с антимонопольным

органом, Калмыцкое УФАС России выдало 12.03.2021г. Министерству спорта и молодежной политики Республики Калмыкия предупреждение №08-04 о прекращении действий (бездействия) которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства в срок до 01.05.2021г.

О выполнении предупреждения необходимо было сообщить в Калмыцкое УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, то есть до 14.05.2021г.

Документов, подтверждающих исполнение предупреждения в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия не поступило.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия от 21.05.2021г. №49 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Министерством спорта и молодежной политики Республики Калмыкия (адрес: 358007 Республика Калмыкия, г. Элиста, ул. Буденного, 5) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

10.09.2020г. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Калмыкия поступило заявление Министерства спорта и молодежной политики Республики Калмыкия о согласовании изменения условий концессионного соглашения о создании и эксплуатации объекта спорта - «Каток с искусственным льдом для тренировочных и оздоровительных занятий населения в г.Элиста» от 17.12.2019г.

Решением от 05.10.2020г. в согласовании изменений условий концессионного соглашения отказано, однако в ходе рассмотрения заявления установлено, что 18.12.2019г. заключено дополнительное соглашение №1 к концессионному соглашению.

Калмыцкое УФАС России запросило у Министерства спорта и молодежной политики Республики Калмыкия:

1. Письменные пояснения по основаниям заключения дополнительного соглашения №1 от 18.12.2019г. к концессионному соглашению о создании и эксплуатации объекта спорта - «Каток с искусственным льдом для тренировочных и оздоровительных занятий населения в г.Элиста» от 17.09.2019г.
2. Копии документов на основании которых изменен земельный участок предоставляемый в аренду в целях реализации концессионного соглашения.
3. Копии правоустанавливающих документов (выписки из ЕГРН, акты об утверждении схем расположения земельных участков и т.д.) на земельные участки 08:14:030501:10190, 08:14:030501:10399.
4. Копии документов на основании которых изменен порядок и график финансирования концессионного соглашения от 17.12.2019г.

Согласно п.1 дополнительного соглашению №1 в подпункте 9.13.1 концессионного соглашения изменен кадастровый номер земельного участка с 08:14:030501:10190 на 08:14:030501:10399, а также площадь участка с 31258 кв. м. на 10025 кв.м.

В письменных пояснениях Министерство указало: «Строительство объекта "Каток с искусственным льдом для тренировочных и оздоровительных занятий населения в г. Элиста" (далее - Объект) планировалось осуществить на земельном участке с кадастровым номером 08:14:030501:10190 площадью 31258 кв.м. В последствии в соответствии с представленным ООО «Вымпел» проектом Объекта необходимо было изменить параметры земельного участка с кадастровым номером 08:14:030501:10190, в связи с чем был образован земельный участок с кадастровым номером 08:14:030501:10399 площадью 10025 кв.м путем раздела земельного участка с кадастровым номером 08:14:030501:10190 и объединением с земельным участком 08:14:030501:ЗУ1 что повлекло необходимость внесения изменений в концессионное соглашение».

Министерство представило копию распоряжения Министерства по земельным и имущественным отношениям Республики Калмыкия от 21.06.2019г. №1271-р о предоставлении в постоянное бессрочное пользование Министерству спорта и молодежной политики Республики Калмыкия земельного участка КН 08:14:030501:10190, площадью 31258 кв. м.

Распоряжением Министерства по земельным и имущественным отношениям Республики Калмыкия от 08.10.2019г. № 2011-р по заявлению Минспорта РК от 03.10.2019г. №013/ДШ-03-05-3182 утверждена схема расположения земельного участка площадью 5087 кв.м. образуемого путем раздела земельного участка с кадастровым номером 08:14:030501:10190

30.10.2019г. распоряжением №2139-р по заявлению Минспорта РК утверждена схема расположения земельного участка площадью 4938 кв.м.

27.11.2019г. распоряжением №2320-р утверждена схема расположения земельного участка, образуемого путем объединения земельного участка 08:14:030501:10398 S-5087 кв.м. и земельного участка 08:14:030501:10332 S - 4938 кв.м. на основании заявления Министерства спорта и молодежной политики Республики Калмыкия от 27.11.2019г. №013/ДШ-03-05-3812

24.11.2020г. распоряжением № 57-р данный участок предоставлен в аренду концессионеру ООО «Вымпел» для создания объекта спорта «Каток с искусственным льдом для тренировочных и оздоровительных занятий населения в г.Элиста».

Дата истечения срока действия Концессионного соглашения в приложении 1 «Термины и определения» как указано п.3 дополнительного соглашения изменена в связи с технической ошибкой.

Пунктом 4 дополнительного соглашения изменены срок и суммы финансирования.

было:

Срок платежа (не позднее указанной календарной даты*)	Сумма платежа (руб.)
30.11.2019	52 192 550,00
31.12.2019	52 192 550,00
31.03.2020	22 011 923,00
30.04.2020	22 011 923,00

31.05.2020	22 011 923,00

стало:

Срок платежа (не позднее указанной календарной даты*)	Сумма платежа (руб.)
25.12.2019	96 009 284,50
31.03.2020	24 803 861,50
30.04.2020	24 803 861,50
31.05.2020	24 803 861,50

Министерство в пояснениях указало: «Необходимость данного изменения была вызвана тем обстоятельством, что концессионное соглашение было подписано 17 декабря 2019 года, соответственно, сроки выплаты капитального гранта, подлежащего выплате в 2019 году, были откорректированы и согласованы с Концессионером. Суммы, подлежащие выплате в два этапа - до 30.11.2019 года и до 31.12.2019 года, были объединены в один этап - до 25.12.2019 года. В данном случае, без внесения изменений в сроки выплаты капитального гранта, имело бы место нарушение условий концессионного соглашения по выплате капитального гранта со стороны концедента, что повлекло бы применение штрафных санкций, предусмотренных концессионным соглашением».

Согласно графика в 2019 году концденту надлежало выплатить 104 385 100,00 руб., однако в соответствии с дополнительным соглашением №1 от 18.12.2019г. сумма составила 96 009 284,5 руб., также увеличились суммы выплат в марте, апреле и мае 2020 года.

Минспорта РК в письме от 02.11.2020г. пояснило: «Также в связи с подписанием концессионного соглашения 17 декабря 2019 года было исключено примечание к пункту 1.2. приложения 7, поскольку им было предусмотрено, что выплата капитального гранта осуществляется при условии финансового закрытия не позднее 01.11.2019 года. Учитывая дату подписания концессионного соглашения, осуществление финансового закрытия в сроки, установленные Приложением 7, было невозможным».

Согласно представленным копиям платёжных поручений оплата Министерством спорта и молодежной политики Республики Калмыкия произведена:

30.12.2019г. платежное поручение №76837 сумма – 96 009 284,50 руб.;

30.09.2020г. платежное поручение №881722 сумма- 24 803861,50 руб.;

30.09.2020г. платежное поручение №881723 сумма 143,75 руб.;

30.11.2020г. платежное поручение№186674 сумма – 24 803717,75 руб.;

30.11.2020г. платежное поручение №186675 сумма – 24 803 861,50 руб.;

В соответствии с частью 4.10 статьи 37 Федерального закона N 115-ФЗ в случае,

если в 45-дневный срок заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения от иных лиц, соответствующих требованиям Федерального закона N 115-ФЗ, не поступило, концессионное соглашения заключаются с лицом, выступившим с инициативой заключения концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложениях о заключении концессионных соглашений и проектах концессионных соглашений, без проведения конкурса в порядке, установленном Федеральным законом N 115-ФЗ.

Согласно п.1 ч. 4.10 ст.37 Федерального закона от 21.07.2005 N 115-ФЗ "О концессионных соглашениях" решение о заключении концессионного соглашения, предусмотренное статьей 22 настоящего Федерального закона, принимается в течение тридцати календарных дней после истечения срока, установленного настоящей частью;

Сообщение о предложении инвестора №300919/32586441/01 опубликовано 30.09.2019г., 45-дневный срок истек 14.11.2019г.

30 календарных дней для принятия решения о заключении концессионного соглашения истекли 14.12.2019г.

Решение о заключении принято 17.12.2019г. распоряжением председателя Правительства Республики Калмыкия №408-р, таким образом нарушен 30-дневный срок для принятия решения о заключении концессионного соглашения.

В соответствии с частью 3.8 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях изменение существенных условий концессионного соглашения, концедентом в котором является субъект Российской Федерации или муниципальное образование, осуществляется по согласованию с антимонопольным органом.

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

Пунктом 1 статьи 451 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

Перечень существенных условий, которые должно включать в себя концессионное соглашение установлен п.1 ст.10 Федерального закона от 21.07.2005г. №115-ФЗ "О

концессионных соглашениях"

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

В соответствии с частью 3.8 статьи 13 Закона о концессионных соглашениях изменение существенных условий концессионного соглашения, концедентом в котором является субъект Российской Федерации или муниципальное образование, осуществляется по согласованию с антимонопольным органом.

Правила предоставления антимонопольным органом согласия на изменение условий концессионного соглашения" утверждены Постановлением Правительства РФ №368 от 24.04.2014г.

Учитывая изложенное, действия по заключению дополнительного соглашения к концессионному соглашению без согласования с антимонопольным органом могут содержать признаки нарушения статьи 15 Закона о защите конкуренции, если таким дополнительным соглашением изменяются существенные условия договора.

Согласно п.9.1 Концессионного соглашения в целях разработки проектной документации, создания и эксплуатации объекта концессионного соглашения Концендент в соответствии с действующим законодательством и настоящим пунктом предоставляет Концессионеру земельный участок, соответствующий требованиям, установленным подпунктом 9.13.1.

В пп.в п.9.13.1 Соглашения указаны следующие характеристики:

Кадастровый номер	08:14:030501:10190
Площадь земельного участка	31 258 кв. м.
Местоположение земельного участка	Республика Калмыкия г.Элиста 1 микрорайон
Категория земель	Земли населенных пунктов
Вид разрешенного использования	Для размещения объектов физической культуры и спорта

Сообщение о предложении инвестора на создание объекта спорта – катка с искусственным льдом размещено на официальном сайте torgi.gov.ru 30.09.2019г.

В проекте концессионного соглашения размещенном на официальном сайте

torgi.gov.ru в пп.в п.9.13.1указаны указаны следующие характеристики:

Кадастровый номер	08:14:030501:10190
Площадь земельного участка	31 258 кв. м.
Местоположение земельного участка	Республика Калмыкия г.Элиста 1 микрорайон
Категория земель	Земли населенных пунктов
Вид разрешенного использования	Для размещения объектов физической культуры и спорта

В соответствии с частью 4.7 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в случае принятия решения о возможности заключения концессионного соглашения на предложенных инициатором условиях уполномоченный орган, в десятидневный срок со дня принятия указанного решения размещает на официальном сайте, предложение о заключении концессионного соглашения в целях принятия заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, определенных в предложении о заключении концессионного соглашения в отношении объекта концессионного соглашения, предусмотренного в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях к лицу, выступающему с инициативой заключения концессионного соглашения.

В соответствии с частью 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях в случае, если в сорокапятидневный срок со дня размещения на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов, определенном Правительством Российской Федерации, предложения о заключении концессионного соглашения не поступило заявок о готовности к участию в конкурсе на заключение концессионного соглашения на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения, от иных лиц, отвечающих требованиям, предъявляемым настоящим Федеральным законом к концессионеру, а также требованиям, предъявляемым частью 4.1 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях, и в случае, если в ценовых зонах теплоснабжения инициатором заключения концессионного соглашения, объектом которого являются объекты теплоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, отдельные объекты таких систем, выступает единая теплоснабжающая организация с лицом, выступившим с инициативой о заключении концессионного соглашения, концессионное соглашение заключается на условиях, предусмотренных в предложении о заключении концессионного соглашения и проекте концессионного соглашения (проекте концессионного соглашения с внесенными изменениями), без проведения конкурса в порядке, установленном Законом о концессионных соглашениях, с учетом следующих особенностей:

1) решение о заключении концессионного соглашения, предусмотренное статьей 22 Закона о концессионных соглашениях, принимается в течение тридцати календарных дней после истечения срока, установленного частью 4.10 статьи 37 Закона о концессионных соглашениях;

2) уполномоченный орган направляет концессионеру проект концессионного

соглашения в течение пяти рабочих дней после принятия решения о заключении концессионного соглашения и устанавливает срок для подписания этого соглашения, который не может превышать один месяц;

3) лицо, выступающее с инициативой заключения концессионного соглашения, до принятия решения о заключении этого соглашения обязано указать источники финансирования деятельности по исполнению концессионного соглашения и представить в уполномоченный орган подтверждение возможности их получения.

Таким образом, Законом о концессионных соглашениях предусмотрен особый порядок заключения концессионного соглашения без проведения конкурса - по инициативе концессионера и указанный Закон, прежде всего направлен на:

- привлечение инвестиций в экономику Российской Федерации;

- обеспечение эффективного использования имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, на условиях концессионных соглашений;

- повышение качества товаров, работ, услуг, предоставляемых потребителям.

Сообщение о предложении инвестора на создание объекта спорта – катка с искусственным льдом размещено на официальном сайте torgi.gov.ru 30.09.2019г.

08.10.2019г. Министерство по земельным и имущественным отношениям Республики Калмыкия издает распоряжение №2011-р об утверждении схемы расположения земельного участка, образуемого путем раздела земельного участка с кадастровым номером 08:14:030501:10190, площадью 31 258 кв.м. на основании заявления Министерства спорта и молодежной политики РК. Образован участок площадью 5087 кв.м.

30.10.2019г. Министерство по земельным и имущественным отношениям Республики Калмыкия на основании заявления Министерства спорта и молодежной политик РК издает распоряжение №2139-р об утверждении схемы расположения земельного участка площадью 4938 кв.м., расположенного по адресному ориентиру г.Элиста 1 микрорайон, код вида разрешенного использования - 5.1 (спорт: Размещение зданий и сооружений для занятия спортом. Содержание данного вида разрешенного использования включает в себя содержание видов разрешенного использования с кодами 5.1.1 - 5.1.7).

27.11.2019г. Министерство по земельным и имущественным отношениям Республики Калмыкия на основании заявления Министерства спорта и молодежной политики РК издает распоряжение №2320-р об утверждении схемы расположения земельного участка путем объединения земельного участка с КН 08:14:030501:10398, площадью 5087 кв.м. и земельного участка с КН 08:14:030501:10332, площадью 4938 кв.м. Образован земельный участок площадью - 10 025 кв.м. с КН 08:14:030501:10399, код вида разрешенного использования - 5.1 (спорт: Размещение зданий и сооружений для занятия спортом. Содержание данного вида разрешенного использования включает в себя содержание видов разрешенного использования с кодами 5.1.1 - 5.1.7).

18.12.2019г. внесены изменения в концессионное соглашение.

24.01.2020г. распоряжением Министерства по земельным и имущественным отношениям РК №57-р данный земельный участок с КН 08:14:030501:10399 предоставлен в аренду ООО «Вымпел» для использования с целью создания и эксплуатации объекта спорта - «Каток с искусственным льдом для тренировочных и оздоровительных занятий населения в г.Элиста».

На рассмотрении дела 22.06.2021г. представитель Министерства спорта и молодежной политики Республики Калмыкия устно пояснил, что вину в совершении вменяемого нарушения требований ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции не признает, считает, что никаких тяжких последствий изменение условий концессионного соглашения.

Комиссия Калмыцкого УФАС России в силу п.5 ч.1 ст.10, п.3.8 ст.13 Закона о концессионных считает данный довод необоснованным.

Министерство спорта и молодежной политики Республики Калмыкия, опубликовав сообщение на официальном сайте 30.09.2019г. об условиях заключения концессионного соглашения, осуществляла действия по образованию нового участка, то есть уже до окончания срока приема заявок знало, что концессионеру будет предоставлен другой земельный участок, изменений в извещение на официальном сайте не вносило.

При этом действий по согласованию с антимонопольным органом изменения существенного условия не осуществила.

Лицам участвующим в деле направлено заключение о обстоятельствах дела.

Ответчик пояснений, доказательств, доводов в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, не представил.

Рассматриваемые обстоятельства необоснованно ставят концессионера ООО «Вымпел» как одного из участников рынка (потенциальных инвесторов) в преимущественное положение по сравнению с иными участниками рынка, которым создаются необоснованные препятствования осуществлению деятельности, так как потенциальные инвесторы не могли знать о дальнейшем предоставлении другого земельного участка под создание и эксплуатацию объекта спорта.

В рамках рассмотрения дела № 008/01/15-174/2021 Калмыцким УФАС России был проведен анализ состояния конкуренции в необходимом объеме на рынке создания и эксплуатации объекта спорта на территории города Элисты Республики Калмыкия.

Продуктовые границы в определены в соответствии с объектом соглашения – объект спорта - «Каток с искусственным льдом для тренировочных и оздоровительных занятий населения в г. Элиста», состоящий из недвижимого имущества и технологически связанного с ним движимого имущества, в том числе оборудования, необходимого для подготовки льда.

Временной интервал исследования определен периодом с 17.12.2019г. по 30.06.2021г.

Географическими границами рынка являются административные границы Республики Калмыкия.

Комиссия Калмыцкого УФАС России Комиссия Калмыцкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства №008/01/15-174/2021, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия Министерства спорта и молодежной политики Республики Калмыкия выразившееся в изменении существенных условий концессионного соглашения путем заключения 18.12.2019г. дополнительного соглашения к концессионному соглашению о создании и эксплуатации объекта спорта - «Каток с искусственным льдом для тренировочных и оздоровительных занятий населения в г.Элиста» от 17.12.2019г. №1 что могло привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке создания и эксплуатации объекта спорта, по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решая вопрос о необходимости выдачи предписания, комиссия Калмыцкого УФАС России учитывает, что действия по формированию земельного участка произведены, приходит к выводу о нецелесообразности выдачи предписания.

Таким образом, на основании представленных доказательств, Комиссия Калмыцкого 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. Признать Министерство спорта и молодежной политики Республики Калмыкия (адрес: 358007 Республика Калмыкия, г. Элиста, ул. Буденного, 5) нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившееся в заключении 18.12.2019г. дополнительного соглашения к концессионному соглашению о создании и эксплуатации объекта спорта - «Каток с искусственным льдом для тренировочных и оздоровительных занятий населения в г.Элиста» от 17.12.2019г. №1, содержащее изменение существенных условий концессионного соглашения и заключенное без согласования с антимонопольным органом, что могло привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на рынке создания и эксплуатации объекта спорта.
2. Предписание не выдавать.
3. Передать материалы дела должностному лицу Калмыцкого УФАС России для решения вопроса о возбуждении производства по делам об административном правонарушении.

Председатель Комиссии

Члены комиссии

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в

течение трех месяцев со дня принятия решения Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.