**РЕШЕНИЕ**

**по жалобе № 05-13-01/13-18.1-18**

|  |  |
| --- | --- |
|  *Резолютивная часть решения объявлена 06.09.2018 года* |  |

 *Решение в полном объеме изготовлено 11.09.2018 года*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее - Тывинское УФАС России) по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии: «\_\_» – руководитель Тывинского УФАС России.

Члены Комиссии:

«\_\_» – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

«\_\_» – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти.

При участии в рассмотрении жалобы:

от подателя жалобы – ООО «Охотничье Промысловое Хозяйство «ЭкспоСервис»:

- «\_\_» – директор ООО «Охотничье Промысловое Хозяйство «ЭкспоСервис», действующий на основании приказа № 1 от 26.12.2016 г.;

от организатора торгов – Государственного комитета по охране объектов животного мира и водных биологических ресурсов Республики Тыва (далее – Госкомохотнадзор Республики Тыва):

- «\_\_», действующий на основании доверенности от 06.0.97.2018 г. № 1-УФАС;

- «\_\_», действующий на основании доверенности от 06.0.97.2018 г. № 1-УФАС;

- «\_\_», и.о. председателя Госкомохотнадзора Республики Тыва, действующего на основании выписки из ЕГРЮЛ,

рассмотрев жалобу (вх. № 3209 от 29.08.2018 года) ООО «Охотничье Промысловое Хозяйство «ЭкспоСервис» на положения аукционной документации при проведении аукциона № 190718/6638668/01 на право заключения охотхозяйственных соглашений в отношении охотничьих угодий, расположенных на территории Каа-Хемского муниципального района Республики Тыва», лот № 1 - местоположение охотничьего угодья: Каа-Хемский район Республики Тыва, общая площадь 132267 га, начальная цена предмета аукциона: 106560 рублей, лот № 2 - местоположение охотничьего угодья: Каа-Хемский район Республики Тыва, общая площадь 136571 га, начальная цена предмета аукциона: 110900 рублей и в порядке, установленном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Жалоба подана в Тывинское УФАС России в срок, установленный частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции. Подготовлена в соответствии с требованиями части 6 статьи 18.1 указанного закона, в связи с чем, принята к рассмотрению.

Тывинским УФАС России в адрес организатора торгов и подателя жалобы были направлены уведомления о содержании жалобы, сообщение о месте и времени ее рассмотрения.

Согласно письменным доводам жалобы ООО «Охотничье Промысловое Хозяйство «ЭкспоСервис» права и законные интересы общества нарушены действиями организатора торгов:

**1**. В документации аукциона № 190718/6638668/01 неправомерно установлен размер обеспечения заявки, превышающий начальную цену предмета аукциона;

**2.** В пунктах 8.2.8, 8.2.9 проекта охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01 установлены завышенные требования к затратам на создание охотничьей инфраструктуры и норм материально-технического обеспечения охотоведов и егерей;

**3.** В пунктах 8.2.7, 8.2.24 проекта охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01 установлены дополнительные требования к «Охотпользователю» по согласованию схему использования и охраны охотничьего угодья с «Ведомством», а также ограничивает конкуренцию при осуществлению деятельности по установлению тарифов на коммерческие услуги;

**4.** Пункт 10.6 проекта охотхозяйственного соглашения противоречит требованиям части 28 статьи 28 Федерального закона от 24.07.2009 N 209-ФЗ

«Об охоте и о сохранении охотничьих ресурсов и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

В ходе рассмотрения жалобы представитель подателя жалобы поддержал письменные доводы жалобы.

Представитель организатора торгов в ходе рассмотрения жалобы не согласился с доводами жалобы и пояснил, что проект охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01 соответствует требованиям форме охотхозяйственного соглашения, одобренной Постановлением Правительства Республики Тыва от 21.12.2017 г. № 557.

19.07.2018 г. организатором торгов – Госкомохотнадзором Республики Тыва на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" для размещения информации о проведении торгов по адресу [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru) (далее - официальный сайт [www.torgi.gov.ru](http://www.torgi.gov.ru)) размещено извещение о проведении открытого аукциона № 190718/6638668/01 на право заключения охотхозяйственных соглашений в отношении охотничьих угодий, расположенных на территории Каа-Хемского муниципального района Республики Тыва», лот № 1 - местоположение охотничьего угодья: Каа-Хемский район Республики Тыва, общая площадь 132267 га, начальная цена предмета аукциона: 106560 рублей, лот № 2 - местоположение охотничьего угодья: Каа-Хемский район Республики Тыва, общая площадь 136571 га, начальная цена предмета аукциона: 110900 рублей.

Документация открытого аукциона № 190718/6638668/01 на право заключения охотхозяйственных соглашений (лот № 1 и 2) утверждена приказом Госкомохотнадзора Республики Тыва № 103-ОС от 19.07.2018 г., в лице председателя «\_\_».

Порядок организации и проведения аукциона на право заключения охотхозяйственного соглашения регламентирован Федеральным законом от 24.07.2009 N 209-ФЗ "Об охоте и о сохранении охотничьих ресурсов и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее – Закон об охоте).

**1.** Согласно части 3 статьи 28 Закона об охоте орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, принявший решение о проведении аукциона, определяет начальную цену предмета аукциона (начальную цену права на заключение охотхозяйственного соглашения), а также размер денежных средств, вносимых в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе (далее также - обеспечение заявки на участие в аукционе), и существенные условия охотхозяйственного соглашения.

Пунктом 6 части 6 статьи 28 Закона об охоте извещение о проведении аукциона должно содержать сведения о начальной цене предмета аукциона (начальной цене права на заключение охотхозяйственного соглашения), которая определяется как сумма годового размера арендной платы за предоставляемые в аренду земельные участки и лесные участки, рассчитанного исходя из минимальных размеров арендной платы по договорам аренды земельных участков и лесных участков, и годового размера сборов за пользование объектами животного мира.

В соответствии с пунктом 4 части 7 статьи 28 Закона об охоте организатор аукциона обязан подготовить документацию об аукционе, которая наряду со сведениями, указанными в извещении о проведении аукциона, должна содержать размер обеспечения заявки на участие в аукционе, срок и порядок внесения соответствующих средств, реквизиты счета для перечисления денежных средств, вносимых в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе в случае установления организатором аукциона требования о внесении денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в аукционе (далее - требование обеспечения заявки на участие в аукционе).

Разделом № 6 извещения о проведении аукциона № 190718/6638668/01 определена начальная цена предмета аукциона по лоту № 1 в размере 106 560, 00 рублей, по лоту № 2 в размере 110 900, 00 рублей.

Разделом № 5 документации аукциона № 190718/6638668/01 установлен размер обеспечения заявки на участие в аукционе по лоту № 1 и 2 в размере 600 000, 00 рублей.

Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что минимальный и максимальный размер денежных средств, вносимых в качестве обеспечения заявки на участие в открытом аукционе, Законом об охоте не установлен.

Таким образом, довод подателя жалобы о неправомерном установлении размера обеспечения заявок, превышающий начальную цену предмета аукциона, не нашел своего подтверждения.

**2.** Правовое регулирование в области охоты и сохранения охотничьих ресурсов осуществляется названным Законом, другими федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принимаемыми в соответствии с ними законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации (статья 3 Федерального закона об охоте).

В соответствии с частью 1 статьи 27 Закона об охоте в целях привлечения инвестиций в охотничье хозяйство с юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями заключаются охотхозяйственные соглашения на срок от двадцати до сорока девяти лет.

Согласно части 2 статьи 27 Закона об охоте по охотхозяйственному соглашению одна сторона (юридическое лицо или индивидуальный предприниматель) обязуется обеспечить проведение мероприятий по сохранению охотничьих ресурсов и среды их обитания и создание охотничьей инфраструктуры, а другая сторона (орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации) обязуется предоставить в аренду на срок, равный сроку действия охотхозяйственного соглашения, земельные участки и лесные участки и право на добычу охотничьих ресурсов в границах охотничьих угодий.

В соответствии с частью 6 статьи 27 Федерального закона об охоте, примерная форма охотхозяйственного соглашения утверждается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Приказом Министерства природных ресурсов и экологии Российской Федерации от 31.03.2010 N 93 (зарегистрированном в Минюсте России 30.04.2010 за N 17069) утверждена примерная форма охотхозяйственного соглашения.

Перечень условий, включаемых в охотхозяйственные соглашения, приведен в части 4 статьи 27 Закона об охоте.

Пунктом 6 части 4 статьи 27 Закона об охоте установлено, что охотхозяйственное соглашение включает в себя обязательства юридического лица или индивидуального предпринимателя, заключивших охотхозяйственное соглашение, проводить мероприятия по сохранению охотничьих ресурсов и среды их обитания, создавать охотничью инфраструктуру, обеспечивать внутрихозяйственное охотустройство.

Согласно пункту 6 части 7 статьи 27 Закона об охоте организатор аукциона обязан подготовить документацию об аукционе, которая наряду со сведениями, указанными в извещении о проведении аукциона, должна содержать проект охотхозяйственного соглашения.

Таким образом, проект охотхозяйственного соглашения является неотъемлемой частью документации аукциона № 190718/6638668/01.

Пунктом 8.2.8 проекта охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01 предусмотрено, что «Охотпользователь» обязуется в порядке, предусмотренном действующим законодательством, создавать и содержать охотничью инфраструктуру, проводить мероприятия по сохранению охотничьих ресурсов и среды их обитания. В этих целях, в течение 2 (двух) лет с момента утверждения Схемы использования и охраны охотничьего угодья обеспечить создание основной охотничьей инфраструктуры в границах предоставленных охотничьих угодий: охотничью базу, дома охотников и егерские кордоны (не менее 1 (одного) на каждые 50 тыс. га охотничьих угодий) и иные остановочные пункты, лодочные пристани, подкормочные сооружения и площадки, стрелковые вышки (около подкормочных полей, солонцов и т. д.), тир, кормохранилище, иные постройки и объекты, предназначенные для осуществления видов деятельности в сфере ведения охотничьего хозяйства и охотничье-рыболовного туризма.

 С приложением таблицы № 1 «Примерные затраты на создание охотничьей инфраструктуры»:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
|  п/п | Наименование охотничьей инфраструктуры | Количество, ед. | Цена за единицу, тыс. руб. | Стоимость, тыс. руб. |
| 11 | 2 | 3 | 4 | 5 |
|  | Егерский кордон | 2 | 200-260 | 400-520 |
|  | Охотничья база | 1 | 4000-6000 | 4000-6000 |
|  | Иные хозяйственный постройки (лодочные пристани, подкормочные сооружения, стрелковые вышки и др.) |  | 100-150 | 100-150 |
|  | Обустройство территории (расчистка дорог, строительство КПП со шлагбаумом и др.) |  | 150-200 | 150-200 |
|  | Проведение внутрихозяйственного охотустройства |  | 170-250 | 170-250 |
| ИТОГО: | 4820-7120 |

Таблица № 1

Пунктом 8.2.9 проекта охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01 предусмотрено, что «Охотпользователь» обязуется проводить мероприятия, обеспечивающие охрану и воспроизводство охотничьих ресурсов, а также редких и находящихся под угрозой исчезновения объектов животного мира. В этих целях, в течение 3 (трех) месяцев с момента заключения Соглашения предусмотреть в штате охотхозяйства и принять на работу дипломированных специалистов – охотоведа и егерей. Нагрузка на каждого егеря должна составлять не более 50 тыс. га закрепленной за ним территории. Оплату труда работников производить в порядке, предусмотренным действующим трудовым законодательством. При этом, месячная заработная плата работника, полностью отработавшего норму рабочего времени и выполнившего нормы труда (трудовые обязанности), не может быть ниже минимального размера оплаты труда, установленного федеральным и региональным законодательством. В течение 3 (трех) месяцев с момента формирования штата охотхозяйства обеспечить охотоведа и егерей необходимой техникой для выполнения охранных, биотехнических и воспроизводственных мероприятий (вездеходная техника, снегоходы и квадроциклы, маломерные плавательные суда и необходимое снаряжение – форменное обмундирование, радиостанции, бинокли, средства индивидуальной защиты и т. д.).

С приложением таблицы № 2 «Нормы материально-технического обеспечения охотоведов и егерей, примерные затраты на их приобретение»:

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| № п/п | Наименование | Количество, ед. | Цена за единицу, тыс. руб. | Стоимость, тыс. руб. |
| 1 | 2 | 3 | 4 | 5 |
|  | Вездеходная техника (автомобили высокой проходимости) | 2 | 400-900 | 800-1800 |
|  | Спутниковый телефон | 2 | 90 | 180 |
|  | Снегоход | 2 | 350-600 | 700-1200 |
|  | Квадроцикл | 2 | 500-800 | 1000-1600 |
|  | Лошади | 3 | 40 | 120 |
|  | Форменное обмундирование | 3 | 30 | 90 |
|  | Радиостанции | 3 | 5 | 15 |
|  | Бинокли | 3 | 8 | 24 |
|  | Спутниковый навигатор | 3 | 25 | 75 |
|  | Фотоаппарат | 2 | 20 | 40 |
|  | Видеорегистратор | 3 | 15 | 45 |
| ИТОГО: | 3089-5189 |

Охотхозяйственное соглашение является гражданско-правовым договором (решение Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.10.2012 N ВАС-5244/12), заключаемым в целях привлечения инвестиций в охотничье хозяйство. По такому договору исполнительный орган власти субъекта Российской Федерации принимает на себя обязательство предоставить юридическому лицу либо предпринимателю в аренду лесные и земельные участки, указанные в соглашении, а также право на добычу охотничьих ресурсов в порядке, установленном законом. Охотпользователь обязуется платить обусловленную соглашением арендную плату за пользование такими участками, а также проводить мероприятия по сохранению охотничьих ресурсов и среды их обитания, создавать охотничью инфраструктуру, обеспечивать внутрихозяйственное охотустройство.

Таким образом, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что требования в пунктах 8.2.8 и 8.2.9 проекта охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01 установлены в целях реализации пункта 6 части 4 статьи 27 Закона об охоте, то есть для проведения мероприятий по сохранению охотничьих ресурсов и среды их обитания, созданию охотничьей инфраструктуры, обеспечению внутрихозяйственного охотустройства.

Кроме того, таблицы № 1 и № 2, отраженные в пунктах 8.2.8 и 8.2.9 проекта охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01, носят примерный характер.

Следовательно, довод подателя жалобы об установлении в пунктах 8.2.8, 8.2.9 проекта охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01 завышенных требованиях к затратам на создание охотничьей инфраструктуры и норм материально-технического обеспечения охотоведов и егерей, является необоснованным.

**3.1** Пунктом 8.2.7 проекта охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01 установлено, что «Охотпользователь» обязуется провести в течение 9 (девяти) месяцев с момента заключения Соглашения внутрихозяйственное охотустройство и утвердить Схему использования и охраны охотничьего угодья, предварительно согласовав ее с «Ведомством». После проведения внутрихозяйственного устройства в течение одного месяца представить один экземпляр в «Ведомство», в последующем проводить внутрихозяйственное охотустройство не реже 1 раза в 10 лет.

В силу пункта 16 статьи 32 Закона об охоте к полномочиям органов государственной власти Российской Федерации в области охоты и сохранения охотничьих ресурсов относятся установление порядка составления схемы размещения, использования и охраны охотничьих угодий на территории субъекта Российской Федерации, а также требований к ее составу и структуре.

Согласно пункту 1 статьи 32 Закона об охоте к полномочиям органов государственной власти субъекта Российской Федерации в области охоты и сохранения охотничьих ресурсов относятся утверждение схемы размещения, использования и охраны охотничьих угодий на территории субъекта Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что требования пункта 8.2.7 проекта охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01 установлены в соответствии с Законом об охоте.

Следовательно, довод подателя жалобы о том, что пункт 8.2.7 проекта охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01 является неправомерным, не нашел своего подтверждения.

**3.2** Перечень условий, включаемых в охотхозяйственные соглашения, приведен в части 4 статьи 27 Закона об охоте.

Пунктом 8.2.24 проекта охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01 предусмотрено, что «Охотпользователь» обязуется устанавливать, по согласованию с «Ведомством», стоимость оказания услуг при организации коммерческой охоты по добыче охотничьих ресурсов, указанных в пункте 3.1. настоящего Соглашения.

Согласно пункту 3.1 проекта охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01 установлены сведения об охотничьих ресурсах в границах охотничьего угодья в табличном виде.

В соответствии со статьей 53 Закона об охоте к охотничьей инфраструктуре относятся предназначенные для осуществления видов деятельности в сфере охотничьего хозяйства объекты, в том числе охотничьи базы, питомники диких животных, вольеры, другие временные постройки, сооружения, объекты благоустройства, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации.

Согласно статье 54 Закона об охоте содержание охотничьей инфраструктуры в закрепленных охотничьих угодьях обеспечивается юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, заключившими охотхозяйственные соглашения.

Частью 1 статьи 55 Закона об охоте установлено, что услуги в сфере охотничьего хозяйства оказываются на основании договоров возмездного оказания услуг в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с частью 2 статьи 55 Закона об охоте туристская деятельность (в том числе туризм въездной), при осуществлении которой в туристский продукт включаются услуги в сфере охотничьего хозяйства, осуществляется в соответствии с настоящим Федеральным законом и Федеральным законом от 24 ноября 1996 года N 132-ФЗ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации".

Правовой формой реализации туристского продукта также является договор возмездного оказания услуг, что прямо закреплено в части 2 статьи 779 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 781 Гражданского кодекса Российской Федерации заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг.

Отсюда следует, что стоимость оказания услуг при организации коммерческой охоты по добыче охотничьих ресурсов не подлежит согласованию третьими лицами, кроме сторон заключаемого договора возмездного оказания услуг.

Таким образом, в действиях организатора торгов - Государственного комитета по охране объектов животного мира и водных биологических ресурсов Республики Тыва установлено нарушение части 4 статьи 27 Закона об охоте, в части неправомерного установления в пункте 8.2.24 проекта охотхозяйственного соглашения, являющегося приложением к документации аукциона № 190718/6638668/01, требования о согласовании с «Ведомством» стоимости оказания услуг при коммерческой охоте по добыче охотничьих ресурсов, указанных в пункте 3.1 проекта охотхозяйственного соглашения.

**4.** Пунктом 10.6 проекта охотхозяйственного соглашения документации аукциона № 190718/6638668/01 предусмотрено, что в случае изменения законодательства Российской Федерации в области охраны и использовании объектов животного мира, а также по соглашению сторон Соглашение может быть изменено или дополнено.

При этом согласно части 5 статьи 27 Закона об охоте Охотхозяйственное соглашение прекращается в следующих случаях:

1) по истечении срока его действия;

2) по соглашению сторон этого соглашения;

3) на основании решения суда.

Согласно части 28 статьи 28 Закона об охоте охотхозяйственное соглашение заключается на условиях, указанных в извещении о проведении аукциона. При заключении и исполнении охотхозяйственного соглашения изменение условий аукциона на основании согласия сторон такого соглашения или по требованию одной из его сторон **не допускается**.

Таким образом, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что охотхозяйственное соглашение заключается на условиях, определенных в документации (извещении) о проведении аукциона, то есть, изменение его условий впоследствии запрещено законом, то есть частью 28 статьи 28 Закона об охоте.

Следовательно, в действиях организатора торгов - Государственного комитета по охране объектов животного мира и водных биологических ресурсов Республики Тыва установлено нарушение части 28 статьи 28 Закона об охоте, в части неправомерного установления в пункте 10.6 проекта охотхозяйственного соглашения, являющегося приложением к документации аукциона № 190718/6638668/01, возможности внесения изменений в охотхозяйственного соглашения по соглашению сторон.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России,

 РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Общества с ограниченной ответственностью «Охотничье Промысловое Хозяйство «ЭкспоСервис» обоснованной.

2. Установить в действиях организатора торгов - Государственного комитета по охране объектов животного мира и водных биологических ресурсов Республики Тыва нарушение:

2.1 части 4 статьи 27 Федерального закона от 24.07.2009 г. N 209-ФЗ "Об охоте и о сохранении охотничьих ресурсов и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", в части неправомерного установления в пункте 8.2.24 проекта охотхозяйственного соглашения, являющегося приложением к документации аукциона № 190718/6638668/01, требования о согласовании с «Ведомством» стоимости оказания услуг при коммерческой охоте по добыче охотничьих ресурсов, указанных в пункте 3.1 проекта охотхозяйственного соглашения;

2.2 части 28 статьи 28 Федерального закона от 24.07.2009 г. N 209-ФЗ "Об охоте и о сохранении охотничьих ресурсов и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", в части неправомерного установления в пункте 10.6 проекта охотхозяйственного соглашения, являющегося приложением к документации аукциона № 190718/6638668/01, возможности внесения изменений в охотхозяйственного соглашения по соглашению сторон.

3. Выдать организатору торгов - Государственному комитету по охране объектов животного мира и водных биологических ресурсов Республики Тыва предписание об устранении допущенных нарушений законодательства.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Тывинского УФАС России для принятия решения о проверки соответствия Постановления Правительства Республики Тыва от 21.12.2017 года № 557 требованиям антимонопольного законодательства.

|  |  |
| --- | --- |
| Председатель Комиссии | «\_\_» |
|  |  |
| Члены Комиссии | «\_\_»«\_\_»Ч. |

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.