

Ответчики:

УФСИН России по Тамбовской области
392021 г. Тамбов, ул. Клубная д. 2
Факс 53-31-41

ФКУ "Колония-поселение №2
УФСИН по Тамбовской области"
393355 п. Садовый, ул. Зеленая, д. 11,
Кирсановский район, Тамбовская область
kr2.tmb@mail.ru

Заявитель:

УФСБ России по Тамбовской области
392002 г. Тамбов,
ул. Сергеева-Ценского, д. 26

Р Е Ш Е Н И Е № А4-7/18

Резолютивная часть решения объявлена 27 декабря 2018 года
Решение в полном объеме изготовлено 29 декабря 2018 года г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

Гречишникова Е.А. – руководитель управления,

члены Комиссии:

Мазаева С.В. – заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов;

Дедова Е.Н. – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

рассмотрев дело по признакам нарушения Управлением Федеральной службы исполнения наказаний России по Тамбовской области (далее - УФСИН России по Тамбовской области), (ОГРН 1026801231060, ИНН 6831005295, адрес: 392021, г. Тамбов, ул. Клубная д. 2) и Федеральным казенным учреждением «Колония-поселение №2 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Тамбовской области» (далее - ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области, Учреждение), (ОГРН 1026801004120, ИНН 6806003544, адрес: 393355 Тамбовская область, Кирсановский район, п.

Садовый, ул. Зеленая, д. 11) пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии представителей ответчиков:

- УФСИН России по Тамбовской области – <...> (доверенность от 31.07.2018 № 13/1-148);

- ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области – <...> (доверенность от 31.07.2018 № 5),

в отсутствие заявителя - доказательства надлежащего извещения имеются в материалах дела,

руководствуясь [статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41](#), статьи 49, статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В Тамбовское УФАС России поступило заявление и материалы проверки Управления Федеральной службы безопасности России по Тамбовской области (вх. от 11.04.2018 № 2177) о признаках нарушения антимонопольного законодательства при заключении Управлением Федеральной службы исполнения наказаний по Тамбовской области государственного контракта № 42 от 16.02.2017 на поставку масла подсолнечного нерафинированного первого сорта как с единственным поставщиком - Федеральным казенным учреждением «Колония поселение № 2 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Тамбовской области».

В связи с наличием признаков нарушения антимонопольного законодательства приказом Тамбовского УФАС России от 27.06.2018 № 36 возбуждено настоящее дело.

Рассмотрение дела неоднократно откладывалось с целью получения дополнительных доказательств, необходимых для рассмотрения данного дела.

На рассмотрении дела представители УФСИН России по Тамбовской области сообщили, что при заключении государственного контракта № 42 от 16.02.2017 у управления была договоренность, что ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области возьмет в аренду оборудование для дальнейшей переработки собственного сырья (семечек подсолнечника) с использованием труда осужденных. Но после заключения государственного контракта это оборудование так и не было арендовано. Управлению было известно точно, что у ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области имелись собственные семена подсолнечника для их дальнейшей переработки, а также то, что снова предполагалась посадка семян. При проверке УФСБ России по Тамбовской области уже после поставки подсолнечного масла ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области в адрес Управления, стало известно, что учреждение не являлось фактическим производителем масла, его произвело ООО «Тамбовский Завод Растительных Масел» (далее – ООО «ТЗРМ»).

- рассмотрении дела представитель ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области пояснил, что Учреждение считает себя производителем масла, поскольку оно было произведено из собственного сырья, поставленного ООО «ТЗРМ» в рамках государственного контракта № 02/05.17/М от 15.05.2017 на переработку давальческого сырья (семечек подсолнечника) и производство подсолнечного нерафинированного масла первого сорта в целях исполнения ранее заключенного государственного контракта № 42 с УФСИН России по Тамбовской области. У учреждения не было собственного оборудования для производства подсолнечного масла. При этом, на протяжении нескольких лет ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области выращивало семена подсолнечника. 15.05.2017 был заключен государственный контракт № 02/05.17/М с ООО «ТЗРМ» на поставку семечек подсолнечника урожая 2017 года. Завод досрочно исполнил обязательства по договору, сделав масло из своего имеющегося сырья. Семена подсолнечника Учреждение поставило позже после сбора урожая исходя из объема полученного масла. Услуги по отжиму оплачены были отдельно. Полученное от ООО «ТЗРМ» подсолнечное масло поставлено на баланс как собственное и в качестве изготовителя масла в Декларации соответствия указано ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области. В связи с чем, Учреждение считает себя производителем масла подсолнечного нерафинированного первого сорта, поставленного УФСИН России по Тамбовской области в рамках государственного контракта № 42 от 16.02.2017.

Рассмотрев материалы дела, выслушав пояснения ответчиков, Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства установила следующие фактические обстоятельства и пришла к следующим выводам.

10 февраля 2017 года УФСИН России по Тамбовской области разместило в единой информационной системе в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> информацию о закупке у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) (извещение № 0164100008517000020).

16 февраля 2017 года УФСИН России по Тамбовской области заключило с единственным поставщиком - ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области государственный контракт № 42 на поставку продуктов питания (масла подсолнечного нерафинированного 1 сорта) на сумму 2 730 000 рублей.

Согласно пункту 1.1 данного государственного контракта, Поставщик обязуется произвести и передать грузополучателям Государственного заказчика качественную и безопасную пищевую продукцию – масло подсолнечное нерафинированное 1 сорта российского производства в количестве, по цене и в сроки, предусмотренные ведомостью поставки (приложение № 1) и отгрузочной разрядкой (приложение № 2), а Государственный заказчик обязуется обеспечить приемку и оплату согласно условиям контракта.

Данный государственный контракт был заключен на основании пункта 11 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) - закупка у единственного поставщика, которая может осуществляться заказчиком в случае, если *производство товара, выполнение работы, оказание услуги осуществляются учреждением и предприятием уголовно-исполнительной системы* в соответствии с [перечнем](#) товаров, работ, услуг, утвержденным Правительством Российской Федерации от 26.12.2013 № 1292 «Об утверждении перечня товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) учреждениями и предприятиями уголовно-исполнительной системы, закупка которых может осуществляться заказчиком у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя)» (далее – Перечень).

Предметом государственного контракта от 16.02.2017 № 42 является поставка масла подсолнечного нерафинированного первого сорта (код ОКПД-2 10.41.24.000), которое входит в указанный Перечень.

Отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся, в том числе определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) и контроля соблюдения законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, регулируются [Законом](#) о контрактной системе.

Так, согласно [статье 3](#) Закона о контрактной системе под закупкой товара, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд понимается совокупность действий, осуществляемых в установленном названным Федеральным [законом](#) порядке заказчиком и направленных на обеспечение государственных или муниципальных нужд. Участником закупки может быть любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя (часть 5 статьи 3 Закона о контрактной системе).

К целям контрактной системы в силу [статей 1, 6 и 8](#) Закона о контрактной системе отнесены повышение эффективности, результативность осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращение коррупции и других злоупотреблений, создание равных условий для участников.

В соответствии со [статьей 8](#) Закона о контрактной системе контрактная система в сфере закупок направлена на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок. Любое заинтересованное лицо имеет возможность в соответствии с

законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок стать поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

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

Согласно статье 13 Закона о контрактной системе заказчиками осуществляются закупки для обеспечения федеральных нужд, нужд субъектов Российской Федерации и муниципальных нужд, в том числе для достижения целей и реализации мероприятий, предусмотренных государственными программами Российской Федерации (в том числе федеральными целевыми программами, иными документами стратегического и программно-целевого планирования Российской Федерации), государственными программами субъектов Российской Федерации (в том числе региональными целевыми программами, иными документами стратегического и программно-целевого планирования субъектов Российской Федерации), муниципальными программами.

Согласно [частям 1, 2 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).

В силу [части 5 статьи 24](#) Закона о контрактной системе заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями [главы 3](#) указанного Федерального закона. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки.

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

Частью 1 статьи 93 Закона о контрактной системе установлен исчерпывающий перечень случаев осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

В силу пункта 11 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе одним из случаев осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) является **производство** товара, выполнение работы, оказание услуги, которые осуществляются учреждением и предприятием уголовно-исполнительной системы в соответствии с [Перечнем](#) товаров, работ, услуг,

утвержденным Правительством Российской Федерации.

Комиссией Тамбовского в ходе рассмотрения дела установлено, что ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области фактически не являлось производителем масла подсолнечного, поставленного по государственному контракту № 42 от 16.02.2017, что подтверждается следующим.

- информации, представленной в материалы дела УФСИН России по Тамбовской области (исх. от 08.05.2018 № 70/ТО/13/1-5500; исх. от 25.07.2018 № 70/ТО/13/1-9413; вх. от 23.08.2018 № 5050н), ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области в соответствии с Уставом является учреждением уголовно-исполнительной системы, исполняющим уголовные наказания в виде лишения свободы, имеет гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и несет связанные с этой деятельностью обязанности. Учреждение вправе производить и реализовывать пищевые масла и жиры, продукцию выращивания и переработки масличных культур.

При заключении государственного контракта на поставку подсолнечного масла от 16.02.2017 № 42 с ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области подразумевалось, что Учреждение из собственного сырья на арендованном оборудовании произведет товар, осуществит розлив и упаковку подсолнечного масла на своих площадях с использованием труда осужденных. Учреждением при поставке масла грузополучателям вместе с товаром были переданы документы, подтверждающие качество товара, в которых изготовителем масла было указано ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области.

По данным ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области (исх. от 30.05.2018 № 70/ТО/41/2775) при заключении государственного контракта № 42 от 16.02.2017 на поставку масла подсолнечного нерафинированного 1 сорта Учреждение руководствовалось уставом, утвержденным приказом ФСИН России от 26.04.2011 № 254, и пунктом 11 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе. С целью исполнения государственного контракта № 42 от 16.02.2017, заключенного между УФСИН России по Тамбовской области и ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области на поставку 42 тонн масла подсолнечного нерафинированного первого сорта, Учреждением были произведены посевы подсолнечника, тем самым обеспечено производство сырья. На основании п. 12 ч.1 ст. 93 Закона о контрактной системе Учреждение заключило с ООО «ТЗРМ» государственный контракт № 02/05.17/М от 15.05.2017 на переработку давальческого сырья (семечек подсолнечника) и производство подсолнечного нерафинированного масла первого сорта в целях исполнения ранее заключенного государственного контракта № 42 с УФСИН России по Тамбовской области.

- ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области (исх. от 24.08.2018 № 70/ТО/41/7/6805) дополнительно представило письменные пояснения, в которых указало следующее: *«руководствуясь п. 3.3 государственного*

контракта № 02/05.17/М от 15.05.2017 «По соглашению сторон Исполнитель имеет право на досрочное исполнение своих обязательств, а именно досрочная поставка масла подсолнечного, произведенного из собственного сырья», стороны заключили дополнительное соглашение № 1 от 18 мая 2017 года о том, что Исполнитель производит отгрузку масла подсолнечного нерафинированного прессового «Янтарь Тамбова», объем 1 л, первого сорта по ГОСТ 1129-2013 в количестве 25652 бутылки. 21 июня 2017 года было заключено дополнительное соглашение № 2 на отгрузку, масла подсолнечного нерафинированного прессового «Янтарь Тамбова», объемом 5 л, первого сорта по ГОСТ 1129-2013 в количестве 4000 бутылок. Передача масла подсолнечного в адрес ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области от ООО «ТЗРМ» подтверждается товарными накладными № 317 от 25.05.2017; № 325 от 01.06.2017; № 401 от 19.06.2017; № 403 от 19.06.2017; № 413 от 21.06.2017; № 418 от 22.06.2017. Исходя из того, что предмет контракта не менялся, а были увеличены объемы товара, 16 августа 2017 года стороны заключили дополнительное соглашение № 3, согласно которому, оплата за произведенное масло (услуги) составила 723 096 руб. (платежные поручения № 585885 от 08.05.2018 и № 621256 от 14.05.2018)».

В целях исполнения данного государственного контракта ООО «ТЗРМ» обязательства были выполнены в полном объеме, а ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области взамен поставленного масла осуществило поставку Обществу семян подсолнечника в количестве 108 642 кг, что подтверждается товарно-транспортными накладными от 27.10.2017 № 170; от 30.10.2017 № 171; от 31.10.2017 № 174; от 31.10.2017 № 175; от 01.11.2017 № 176; от 14.11.2017 № 180, от 16.11.2017 № 182, от 15.11.2017 № 181.

В процессе рассмотрения настоящего дела Комиссия Тамбовского УФАС России определением о привлечении лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела № А4-7/18 (исх. от 06.08.2018 № 58-4-09/3383) запросила у ООО «ТЗРМ» необходимую информацию.

ООО «ТЗРМ» (вх. от 24.08.2018 № 5078) сообщило, что на основании государственного контракта № 02/05.17М от 15.05.2017 произвело и поставило в адрес ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области подсолнечное нерафинированное масло первого сорта. На маркировке в качестве производителя масла указано ООО «ТЗРМ».

ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области во исполнение государственного контракта от 16.02.2017 № 42 осуществило отгрузку подсолнечного нерафинированного масла 1 сорта, произведенного ООО «ТЗРМ», учреждениям, подведомственным УФСИН России по Тамбовской области, что подтверждается следующими сопроводительными документами:

- 1) акт приема-передачи от 14.06.2017, товарная накладная № 00000034 на 900 кг, получатель ФКУ ИК-5 УФСИН России по Тамбовской области;
- 2) акт приема-передачи от 16.06.2017, товарная накладная № 00000036 на

- 1500,3 кг, получатель ФКУ ЛИУ-7 УФСИН России по Тамбовской области;
- 3) акт приема-передачи от 14.06.2017, товарная накладная № 00000037, на 1749,6 кг, получатель ФКУ СИЗО-3 УФСИН России по Тамбовской области;
- 4) акт приема-передачи от 19.06.2017, товарная накладная № 00000038 на 5850 кг, получатель ФКУ ИК-5 УФСИН России по Тамбовской области;
- 5) акт приема-передачи от 19.06.2017, товарная накладная № 00000039 на 349,2 кг, получатель ФКУ СИЗО-2 УФСИН России по Тамбовской области;
- 6) акт приема-передачи от 20.06.2017, товарная накладная № 00000041 на 486 кг, получатель ФКУ ИК-1 УФСИН России по Тамбовской области;
- 7) акт приема-передачи от 20.06.2017, товарная накладная № 00000042 на 2 991 кг, получатель ФКУ ИК-3 УФСИН России по Тамбовской области;
- 9) акт приема-передачи от 20.06.2017, товарная накладная № 00000047 на 180 кг, получатель ФКУ ИК-4 УФСИН России по Тамбовской области;
- 10) акт приема-передачи от 23.06.2017, товарная накладная № 00000048 на 1 398 кг, получатель ФКУ СИЗО-1 УФСИН России по Тамбовской области;
- 11) акт приема-передачи от 23.06.2017, товарная накладная № 00000052 на 6 964 кг, получатель ФКУ ИК-1 УФСИН России по Тамбовской области;
- 12) акт приема-передачи от 23.06.2017, товарная накладная № 00000049 на 4 808 кг, получатель ФКУ ИК-3 УФСИН России по Тамбовской области;
- 13) акт приема-передачи от 23.06.2017, товарная накладная № 00000051 на 150 кг, получатель ФКУ ИК-5 УФСИН России по Тамбовской области;
- 14) акт приема-передачи от 23.06.2017, товарная накладная № 00000054 на 2 313,8 кг, получатель ФКУ ЛИУ-7 УФСИН России по Тамбовской области;
- 15) акт приема-передачи от 16.06.2017, товарная накладная № 00000044 на 33,340 кг, получатель ФКУ ЛИУ-7 УФСИН России по Тамбовской области;
- 16) акт приема-передачи от 19.06.2017, товарная накладная № 00000050 на 7 760 кг, получатель ФКУ СИЗО-2 УФСИН России по Тамбовской
- 17) акт приема-передачи от 20.06.2018, товарная накладная № 00000040 на 8 100 кг, получатель ФКУ ИК-4 УФСИН России по Тамбовской области;
- 18) акт приема-передачи от 23.06.2017, товарная накладная № 00000054 на 2 313,8 кг, получатель ФКУ ЛИУ-7 УФСИН России по Тамбовской области;
- 19) акт приема-передачи от 15.06.2017 товарная накладная № 00000035 на 3 849,3 кг, получатель ФКУ ИК-8 УФСИН России по Тамбовской области;
- 20) акт приема-передачи от 15.06.2017 и акт приема-передачи от 26.06.2017, товарная накладная № 00000043 на 85 540 кг, получатель ФКУ ИК-8 УФСИН России по Тамбовской области.

При поставке подсолнечного масла к сопроводительным документам прилагалась Декларация о соответствии выпускаемой продукции (масло подсолнечное растительное) от 20.06.2017 (рег № ЕАЭС № RU Д-RU.АД44.В.02815). В указанной Декларации в качестве изготовителя масла было указано ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области.

- КП-2 УФСИН России по Тамбовской области, не являясь производителем подсолнечного масла, заключило с ООО «Стандарт-Тест-Групп» (г.Псков, пр-т Рижский, д.16, ком.7) договор на оказание услуг по сертификации продукции № 7 414-06-2017 от 06.06.2017. В заявлении о

государственной регистрации продукции (масло подсолнечное растительное) Учреждение указало себя в качестве производителя. Несмотря на то, что масло подсолнечное нерафинированное пресловое «Янтарь Тамбова» было приобретено у ООО «ТЗРМ» (товарные накладные № 317 от 25.05.2017; № 325 от 01.06.2017; № 401 от 19.06.2017; № 403 от 19.06.2017; № 413 от 21.06.2017; № 418 от 22.06.2017).

УФСИН России по Тамбовской области, получив всю партию подсолнечного масла, маркированного ООО «ТЗРМ», вместе с сопроводительными документами и Декларацией о соответствии выпускаемой продукции от 20.06.2017 (рег № ЕАЭС № RU Д-RU.АД44.В.02815), где в качестве производителя было указано ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области, не предприняло никаких мер по установлению факта выявленных разногласий по производителю масла.

- в нарушение пункта 2.1.7 государственного контракта № 42 от 16.02.2017, которым определено: «привлекать независимых экспертов, экспертные организации выбор которых, осуществлять в соответствии с требованиями законодательства РФ, на основании контрактов, заключенных в соответствии с законодательством Российской Федерации, для оценки (экспертизы) показателей качества и безопасности товара, установленных в нормативных и технических документах и в настоящем Контракте, в ходе приемки товара», а также сроков приемки товара, определенных Законом о контрактной системе, заказало 24.07.2017, т.е. спустя месяц после его приемки (23.06.2017), лабораторные испытания образца поставленного подсолнечного масла в ООО «Центр сертификации» (г.Тамбов).

При этом, в заявке УФСИН России по Тамбовской области в качестве производителя масла указало ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области, достоверно располагая информацией о том, что масло произвело ООО «Тамбовский Завод Растительных Масел».

На основании изложенного Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению настоящего дела считает, что поскольку ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области не являлось производителем масла подсолнечного нерафинированного первого сорта ни на дату заключения государственного контракта № 42 от 16.02.2017, ни на момент исполнения обязательств по нему, ответчики по настоящему делу не вправе были заключать государственный контракт в соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе.

Однако, стороны, зная об отсутствии правовых оснований для заключения государственного контракта, не только заключили его, но и в дальнейшем предпринимали меры по изготовлению (подготовке) документов, в которых производителем подсолнечного масла фиктивно фигурировало ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области, при том, что производителем поставленного масла являлся – ООО «Тамбовский Завод Растительных Масел».

Указанные обстоятельства свидетельствуют о договоренности (соглашении) сторон, целью которой являлось заключение государственного контракта № 42 от 16.02.2017 УФСИН России по Тамбовской области у единственного поставщика - ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области.

Также является неправомерным заключение ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области государственного контракта № 02/05.17М от 15.05.2017 с ООО «Тамбовский Завод Растительных Масел» на переработку давальческого сырья (семена подсолнечника) на основании пункта 12 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе, так как суть и предмет данного контракта не соответствуют указанному основанию.

Пунктом 12 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе установлено, что закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться в случае, если учреждением, исполняющим наказания, при приобретении указанным учреждением сырья, материалов, комплектующих изделий для производства товара, выполнения работы, оказания услуги в целях трудоустройства осужденных на основании договоров, заключенных с юридическими лицами, при условии, что приобретение указанным учреждением таких сырья, материалов, комплектующих изделий осуществляется за счет средств, предусмотренных этими договорами.

Данным условиям контракт № 02/05.17М от 15.05.2017 не отвечает. Кроме того, заключение указанного контракта государственным заказчиком в лице ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области было недопустимо в силу того, что указанная закупка не была предусмотрена планом закупок, планом-графиком закупок указанного заказчика, чем нарушено требование части 11 статьи 21 Закона о контрактной системе, извещение о закупке в ЕИС в нарушение части 2 статьи 93 Закона о контрактной системе не публиковалось, а условия контракта не соответствуют обязательным требованиям статьи 34 Закона о контрактной системе. В нарушение статьи 103 Закона о контрактной системе сведения в реестр контрактов в установленные сроки и порядке не вносились.

Следовательно, ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области допустило нарушение принципа обеспечения конкуренции (статья 8 Закона о контрактной системе) и способа закупки (статья 24 Закона о контрактной системе), а также не обеспечило принципы открытости и прозрачности, закрепленные в статье 7 Закона о контрактной системе.

ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области, заключив государственный контракт № 02/05.17М от 15.05.2017» вне конкурентных процедур с единственным поставщиком - ООО «Тамбовский завод Растительных Масел», а также государственный контракт № 42 от 16.02.2017 с УФСИН России по Тамбовской области, ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области и УФСИН России по Тамбовской области должны были осознавать, что тем самым они устраняют конкуренцию на рынке подсолнечного масла Тамбовской области, и что помимо влияния на конкуренцию такие действия заказчиков негативно скажутся также на стоимости товара, приобретаемого за счет средств соответствующего бюджета.

По смыслу [Закона](#) о контрактной системе наличие конкурентной среды на

товарных рынках предполагается априори, и лишь только в исключительных, специально оговоренных в [Законе](#) случаях, заказчики могут заключить договор с единственным поставщиком.

УФСИН России по Тамбовской области в соответствии с Положением о территориальном органе № 70, утв. Приказом ФСИН России от 11.06.2015 № 518, является федеральным органом исполнительной власти.

ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области на основании раздела 1 Устава является некоммерческой организацией и вправе заниматься деятельностью, приносящей доход, способствующей выполнению основных целей и задач в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно данным сайта <http://zakupki.gov.ru> ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области является поставщиком продовольственных товаров, в том числе по заключенным контрактам: № 1683100529518000061, № 1683100529518000059 и др.

Следовательно, Учреждение в силу положений пункта 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции является хозяйствующим субъектом.

Таким образом, к действиям Ответчиков применимы требования и запреты, установленные статьей 16 Закона о защите конкуренции.

В силу [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 том числе к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов (пункт 4).

Из буквального смысла указанной статьи следует, что запрещаются такие соглашения или согласованные действия, которые 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 (пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции).

При этом, состав правонарушения, предусмотренного статьей 16 Закона о защите конкуренции, носит формальный характер, то есть не требует обязательного наступления неблагоприятных последствий, а сам факт их возможного наступления образует окончательное правонарушение.

Конкуренция – соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Признаки ограничения конкуренции сформулированы в [пункте 17 статьи 4](#)

Закона о защите конкуренции: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации. Данный перечень не является исчерпывающим.

В соответствии с [пунктом 18 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством ([статьи 154, 160, 432, 434](#) ГК РФ).

В тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные участники желающие получить доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Заключив государственный контракт № 42 от 16.02.2017 вне конкурентных процедур, УФСИН России по Тамбовской области и ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области должны были предвидеть, что в указанном случае иные хозяйствующие субъекты (производители и поставщики подсолнечного масла) не смогут стать участниками закупки, претендовать на поставку товаров для государственных нужд, получение оплаты за них, и в результате заключения данного соглашения будет устранена конкуренция на данном товарном рынке.

В свою очередь, Учреждение, как сторона по государственному контракту № 42 от 16.02.2017, зная, что данная закупка должна осуществляться у производителя подсолнечного масла либо путем проведения конкурентных процедур в соответствии с требованиями действующего законодательства, игнорируя вышеуказанное, заключило указанный государственный контракт,

чем обеспечило себе внеконкурентное преимущество на рынке подсолнечного масла, не являясь при этом его производителем.

При рассмотрении дела Тамбовское УФАС России в соответствии с [частью 5.1 статьи 45](#) Закона о защите конкуренции провело анализ состояния конкуренции на рынке масла подсолнечного в объеме, необходимом для принятия решения о наличии нарушения антимонопольного законодательства.

Исследование рынка подсолнечного масла проводилось в соответствии с пунктом 10.8 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220.

Временным интервалом исследования рынка подсолнечного масла Тамбовской области является 2017 год, поскольку дело о нарушении антимонопольного законодательства рассматривается по обстоятельствам заключения и реализации соглашения между УФСИН России по Тамбовской области и ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области в 2017 году.

Продуктовыми границами рассматриваемого товарного рынка является «масло подсолнечное нерафинированное» (код ОКПД2 - 10.41.24.000).

Согласно пункту 10.8 Порядка проведения анализа, по делам, возбужденным по признакам нарушения [статьи 16](#) Закона о защите конкуренции, при определении географических границ могут приниматься во внимание, в частности:

- предмет соглашения, заключенного между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства;
- границы территории, на которой осуществляют свои полномочия участвующие в соглашении федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации;
- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты - участники рассматриваемого соглашения;
- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых рассматриваемое соглашение оказало или могло оказать негативное влияние.

Предметом государственного контракта № 42 от 16.02.2017, как указывалось выше, является производство и поставка масла подсолнечного нерафинированного 1 сорта ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области в УФСИН России по Тамбовской области, которое осуществляет свои полномочия в границах Тамбовской области.

ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области осуществляет свою

деятельность в пос. Садовый, Кирсановский район, Тамбовская область. Следовательно, географическими границами рынка подсолнечного масла при рассмотрении настоящего дела является Тамбовская область. На данном товарном рынке работают более 20 производителей, в том числе: ОАО «Маслобойный завод Инжавинский» (ИНН 6805007641), ООО «Кристалл» (ИНН 6830003344), ООО «Жердевский завод растительных масел» (ИНН 6803628851), а также оптовые продавцы подсолнечного масла, то есть, имеется сформировавшийся рынок подсолнечного масла. Следовательно, имеет место конкурентная среда.

Установлено и не оспаривается ответчиками, что ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области в 2017 году самостоятельно не производило подсолнечное масло, а приобрело его у ООО «Тамбовский Завод Растительных Масел» в целях дальнейшей продажи УФСИН России по Тамбовской области по государственному контракту № 42 от 16.02.2017. При этом закупка масла у Общества также незаконно осуществлена с нарушением условий конкуренции.

- публичных процедур приводит к неэффективному использованию бюджетных средств. При составлении и исполнении бюджетов участники бюджетного процесса в рамках установленных ими бюджетных полномочий должны исходить из необходимости достижения заданных результатов с использованием наименьшего объема средств (экономности) ([статья 34](#) Бюджетного кодекса РФ).

Вместе с тем, заключение договоров в обход публичных процедур предполагает наличие вины обеих сторон соглашения, поскольку оно заключено в целях ограничения конкуренции.

Вышеуказанное свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения, заключенного между УФСИН России по Тамбовской области и ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области, направленного на заключение государственного контракта № 42 от 16.02.2017, в результате чего не обеспечен равный доступ всем потенциальным участникам рынка подсолнечного масла, что существенным образом влияет на конкуренцию, а ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области неправомерно воспользовалось предоставленным ему преимуществом, дополнительно нарушив при этом условия конкуренции и порядок заключения государственного контракта № 02/05.17М от 15.05.2017 с ООО «Тамбовский завод Растительных Масел».

Рассматриваемые действия Ответчиков по заключению государственного контракта № 42 от 16.02.2017 отвечают признакам ограничения конкуренции, установленным [пунктом 17 статьи 4](#) закона о защите конкуренции, и являются нарушением запрета, установленного [статьей 16](#) Закона о защите конкуренции.

При этом, из анализа положений статьи 16 Закона о защите конкуренции следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении названной [статьи](#) Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения

либо устранения конкуренции.

На основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции приведённые выше фактические и иные обстоятельства дела, а также доказательства по делу были изложены в заключении об обстоятельствах дела № А4-7/18 от 15.11.2018, принятом Комиссией и направленном в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела.

В указанном заключении об обстоятельствах дела Комиссия пришла к выводу о наличии антиконкурентного соглашения между УФСИН России по Тамбовской области и ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области, результатом которого стало заключение государственного контракта № 42 от 16.02.2017 на поставку масла подсолнечного нерафинированного 1 сорта без проведения конкурентных процедур, что могло привести к ограничению доступа на товарный рынок и к ограничению, недопущению, устранению конкуренции, что запрещено пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

После принятия Комиссией Тамбовского УФАС России Заключения об обстоятельствах дела № А4-7/18 от 15.11.2018 в рамках статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, от ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области поступили письменные возражения (вх. от 05.12.2018 № 7968э) в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела. Из указанных возражений следует, что ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области не закупало у ООО «Тамбовский Завод Растительных Масел» масло подсолнечное нерафинированное первого сорта, поставленного по государственному контракту от 16.02.2017 № 42, и является его производителем.

- доводы опровергаются материалами настоящего дела, а также выводами Комиссии Тамбовского УФАС России, изложенными в настоящем решении. Кроме того, ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области считает, что продуктовыми границами рассматриваемого товарного рынка явилось «масло подсолнечное нерафинированное», однако, не были рассмотрены границы товарного рынка «по переработке подсолнечника на масло растительное из давальческого сырья».

Вместе с тем, предметом рассмотрения настоящего дела является заключение антиконкурентного соглашения путем незаконного заключения УФСИН России по Тамбовской области и ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области государственного контракта № 42 от 16.02.2017 на производство и поставку масла подсолнечного нерафинированного первого сорта. Следовательно, ограничение конкуренции путем заключения вышеуказанного государственного контракта произошло на рынке подсолнечного масла, а не на рынке переработки подсолнечника из давальческого сырья.

Одновременно Комиссия считает, что основания для выдачи ответчиком предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения антиконкурентного соглашения и

участия в нем отсутствуют в связи с завершением реализации данного соглашения.

Комиссия Тамбовского УФАС России, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 11, частью 1 статьи 39, частями 1- 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать УФСИН России по Тамбовской области и ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области нарушившими пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и реализации антиконкурентного соглашения, результатом которого стало незаконное заключение государственного контракта № 42 от 16.02.2017 на поставку масла подсолнечного нерафинированного 1 сорта без проведения конкурентных процедур, что могло привести к ограничению доступа на товарный рынок подсолнечного масла и к ограничению, недопущению, устранению конкуренции.

2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту запрещенного соглашения УФСИН России по Тамбовской области и ФКУ КП-2 УФСИН России по Тамбовской области не выдавать в связи с завершением его реализации.

Председатель Комиссии Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии: С.В. Мазаева

Е.Н. Дедова

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.