

Орловская природоохранная межрайонная прокуратура

302016, г. Орел, ул. Комсомольская, д. 231

e-mail: priroda@prokuratura-orel.ru

Управление лесами Орловской области

302001, г. Орел, ул. Комсомольская, д. 33

e-mail: uprles@adm.orel.ru

Автономное учреждение Орловской области

«Ливнылес»

303850, Орловская область, г. Ливны, ул. Пухова, д.33

e-mail: livniles@yandex.ru

ИП Акишин В.В.

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 057/01/16-686/2021

29.12.2021

г. Орёл

Резолютивная часть решения оглашена 22.12.2021

В полном объеме решение изготовлено 29.12.2021

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее – Орловское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> (далее – Комиссия) посредством интернет-видеоконференции с использованием сервиса видеоконференций TrueConf,

при участии:

представителей ответчика по делу – Управления лесами Орловской области:
<...>,

ответчика по делу – ИП Акишина В.В.,

в отсутствие представителей:

заявителя по делу – Орловской природоохранной межрайонной прокуратуры, надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела,

представителей ответчика по делу – автономного учреждения Орловской области «Ливнылес», надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения дела (22.12.2021 в Управление поступило ходатайство о рассмотрении дела без участия представителей),

рассмотрев дело № 057/01/16-686/2021, возбужденное по признакам нарушения Управлением лесами Орловской области, автономным учреждением Орловской области «Ливнылес» (далее – АУ ОО «Ливнылес») и ИП Акишиным В.В. пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

У С Т А Н О В И Л А:

Орловским УФАС России были рассмотрены материалы Орловской природоохранной межрайонной прокуратуры, в которых указывалось на наличие в действиях должностных лиц Управления лесами Орловской области, АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишина В.В. нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в заключении договора аренды № 1 лесохозяйственной техники и оборудования (с услугами по управлению) от 05.04.2021 с ИП Акишиным В.В. без проведения конкурентных процедур (далее – Материалы).

При рассмотрении Материалов Управлением было установлено, что с 2018 года по 2021 год АУ ОО «Ливнылес» без проведения конкурентных процедур заключило с ИП Акишиным В.В. 35 договоров на общую сумму 6 086 562,39 руб.

При этом решения о заключении договоров с ИП Акишиным В.В. принимались Наблюдательным советом (протокол от 28.03.2019 № 3, протокол от 01.04.2020 № 3, протокол № 2 от 26.02.2021), в состав которого входили, в том числе должностные лица Управления лесами Орловской области.

В результате рассмотрения Материалов Орловским УФАС России были установлены признаки нарушения Управлением лесами Орловской области,

АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишиным В.В. пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции», выразившиеся в заключении 35 договоров без проведения конкурентных процедур.

На основании изложенного был издан приказ Управления от 25.08.2021 № 105 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции» Управлением лесами Орловской области, АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишиным В.В.

Рассмотрение дела откладывалось и было назначено на 22.11.2021.

22.11.2021 Комиссия, рассмотрев документы, имеющиеся в материалах дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, пришла к выводу о наличии в рассматриваемых действиях (бездействии) Управления лесами Орловской области, АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишина В.В. нарушения пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

Частью 1 статьи 48.1 Закона «О защите конкуренции» установлено, что перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В соответствии с частью 3 статьи 48.1 Закона «О защите конкуренции», в случае принятия заключения об обстоятельствах дела, дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению.

Частью 4 статьи 48.1 Закона «О защите конкуренции» установлено, что копия заключения об обстоятельствах дела направляется лицам, участвующим в деле, в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства

На основании вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу, что дело подлежит отложению, в целях составления и направления лицам, участвующим в деле заключения об обстоятельствах дела.

25.11.2021 было изготовлено определение об отложении рассмотрения дела, в соответствии с которым рассмотрение дела было отложено до 22.12.2021 в целях составления и направления лицам, участвующим в рассмотрении дела, заключения об обстоятельствах дела.

25.11.2021 было изготовлено заключение об обстоятельствах дела, которое было направлено лицам, участвующим в рассмотрении дела.

Возражения на заключение об обстоятельствах дела от лиц, участвующих в деле, в Орловское УФАС России не поступали.

Комиссия Управления, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела № 057/01/16-686/2021, изучив документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, пришла к следующим выводам:

1. Согласно Положению об Управлении лесами Орловской области, утвержденному постановлением Правительства Орловской области от 26.12.2014 № 422, Управление лесами Орловской области является органом исполнительной государственной власти специальной компетенции Орловской области, осуществляющим функции по выработке государственной политики, а также правоприменительные функции и функции по надзору в сфере лесных отношений.

АУ ОО «Ливнылес» создано в 2015, учредителем является Орловская область, АУ ОО «Ливнылес» подведомственно Управлению лесами Орловской области.

АУ ОО «Ливнылес» призвано способствовать выполнению мероприятий по охране, защите, воспроизводству лесов в государственном лесном фонде Орловской области.

С 2016 года по настоящее время Управлением лесами Орловской области до АУ ОО «Ливнылес» доводится государственное задание на выполнение комплекса работ по охране, защите и воспроизводству лесов в соответствии со статьей 19 Лесного кодекса Российской Федерации и Федеральным законом от 03.11.2006 № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях». На финансовое обеспечение выполнения государственного задания Управлением лесами Орловской области предоставляется субсидия АУ ОО «Ливнылес» из областного бюджета.

В целях исполнения государственного задания в период с 2018 года по 2021 год между АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишиным В.В. были заключены 35 договоров на сумму 6 086 562,39 руб. без проведения конкурентных процедур.

Согласно части 2 статьи 19 Лесного кодекса Российской Федерации мероприятия по сохранению лесов могут осуществляться государственными (муниципальными) бюджетными и автономными учреждениями, подведомственными федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, в пределах полномочий указанных органов, определенных в соответствии со статьями 81 - 84 настоящего Кодекса, в том числе учреждениями, осуществляющими лесную охрану.

В соответствии с частью 2 статьи 4 Федерального закона от 03.11.2006 № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях» (далее - Закон «Об автономных учреждениях») государственное (муниципальное) задание для автономного учреждения формируется и утверждается учредителем в соответствии с видами деятельности, отнесенными его уставом к основной деятельности.

В соответствии со статьей 6 Бюджетного кодекса Российской Федерации государственное (муниципальное) задание - документ, устанавливающий требования к составу, качеству и (или) объему (содержанию), условиям, порядку и результатам оказания государственных (муниципальных) услуг (выполнения работ).

Согласно части 1 статьи 4 Закона «Об автономных учреждениях» основной деятельностью автономного учреждения признается деятельность, непосредственно направленная на достижение целей, ради которых автономное учреждение создано.

В соответствии с частью 2.1 статьи 4 Закона об автономных учреждениях автономное учреждение не вправе отказаться от выполнения государственного (муниципального) задания.

Согласно части 4 статьи 69.2 Бюджетного кодекса Российской Федерации финансовое обеспечение выполнения государственных (муниципальных) заданий осуществляется за счет средств федерального бюджета и бюджетов государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, бюджетов субъектов Российской Федерации и бюджетов территориальных государственных внебюджетных фондов, местных бюджетов в порядке, установленном соответственно Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрацией.

В соответствии с частью 4 статьи 19 Лесного кодекса Российской Федерации в случаях, если осуществление мероприятий по охране, защите, воспроизводству лесов, расположенных на землях, находящихся в государственной или муниципальной собственности, не возложено в установленном порядке на государственные (муниципальные) учреждения, указанные в части 2 настоящей статьи, или на лиц, использующих леса, органы государственной власти, органы местного самоуправления осуществляют закупки работ по охране, защите, воспроизводству лесов в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и настоящим Кодексом.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 1 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» с использованием конкурентных способов заключения сделки (далее - Закон № 44-ФЗ) он регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся определения поставщиков (подрядчиков,

исполнителей).

Исходя из статьи 8 Закона № 44-ФЗ 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). Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок, операторами электронных площадок, операторами специализированных электронных площадок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

Таким образом, по смыслу приведенного правового регулирования, мероприятия по охране, защите, воспроизводству лесов выполняются для государственных нужд за счет бюджетных средств и непосредственно автономным учреждением на основании государственного задания, от выполнения которого автономное учреждение не вправе отказаться.

В случае если осуществление указанных мероприятий не возложено на автономные учреждения, то исполнитель определяется уполномоченными органами государственной власти, в соответствии с Законом № 44-ФЗ с использованием конкурентных способов заключения сделки.

Общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг автономными учреждениями установлены Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон № 223-ФЗ).

Из сравнительного анализа буквального содержания и смысла статьи 1 Закона № 44-ФЗ и статьи 1 Закона № 223-ФЗ следует, что Закон № 223-ФЗ определяет порядок закупок для нужд самих автономных учреждений. В тех же случаях, когда автономные учреждения выступают государственными заказчиками в силу наделения их соответствующими полномочиями государственными органами и производят закупки для удовлетворения государственных нужд, Закон № 223-ФЗ не подлежит применению.

В этих случаях автономные учреждения как государственные заказчики должны определять поставщиков (подрядчиков, исполнителей) конкурентными способами, указанными в статье 24 Закона № 44-ФЗ.

Из материалов настоящего дела следует, что АУ ОО «Ливнылес» в нарушение указанных норм в целях исполнения государственных заданий в 2018-2021 годах заключало договоры с ИП Акишиным В.В. без применения положений Закона № 44-ФЗ и без проведения конкурентных процедур.

2. В ходе рассмотрения дела было установлено, что конкурентные процедуры по привлечению подрядчиков для исполнения государственных заданий не проводились с 2015 года (письмо Управления лесами Орловской области от 18.10.2021 № 6-3/2209/02-08).

В период с 2018 года по 2021 год между АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишиным В.В. без проведения конкурентных процедур были заключены 35 договоров на сумму 6 086 562,39 руб.

В 2018 между АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишиным В.В. были заключены следующие договоры:

- 1) № 2 от 29.01.2018 на сумму 4 400,00 руб.;
- 2) № 4 от 01.03.2018 на сумму 279 976,95 руб.;
- 3) № 5 от 02.04.2018 на сумму 180 617,03 руб.;
- 4) № 6 от 03.04.2018 на сумму 59 827,20 руб.;
- 5) № 7 от 27.04.2018 на сумму 279 976,95 руб.;
- 6) № 8 от 01.06.2018 на сумму 361 644,80 руб.;
- 7) № 9 от 02.07.2018 на сумму 119 682,92 руб.;
- 8) № 10 от 02.07.2018 на сумму 59 827,20 руб.;
- 9) № 10/1 от 27.08.2018 на сумму 150 118,40 руб.;
- 10) № 11 от 01.08.2018 на сумму 98 630,40 руб.;
- 11) № 12 от 03.09.2018 на сумму 145 233,70 руб.;
- 12) № 13 от 03.09.2018 на сумму 66 476,10 руб.;
- 13) № 14 от 01.10.2018 на сумму 64 000,00 руб.;
- 14) № 15 от 12.12.2018 на сумму 12 500,00 руб.

Всего за 2018 год было заключено 14 договоров на сумму 1 882 911,65 руб.

При этом объем работ в рамках государственного задания на 2018 год, доведенный до АУ ОО «Ливнылес» в денежном выражении составлял 3 741 739,50 руб. Таким образом, в 2018 году 50,32 % от объема работ в рамках государственного задания было выполнено ИП Акишиным В.В.

В 2019 между АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишиным В.В. были заключены следующие договоры:

- 1) № 1 от 10.04.2019 на сумму 234 000,00 руб.;

- 2) № 2 от 10.01.2019 на сумму 43 000,00 руб.;
- 3) № 3 от 03.06.2019 на сумму 204 700,00 руб.;
- 4) № 4 от 17.07.2019 на сумму 102 350,00 руб.;
- 5) № 5 от 01.08.2019 на сумму 204 700,00 руб.;
- 6) № 1 от 05.04.2019 на сумму 462 920,24 руб.;
- 7) № 2 от 01.10.2019 на сумму 30 283,50 руб.;
- 8) № 3 от 07.10.2019 на сумму 166 710,00 руб.;
- 9) № 4 от 16.12.2019 на сумму 12 500,00 руб.;
- 10) № 3 от 10.04.2019 на сумму 378 000,00 руб.

Всего за 2019 год было заключено 10 договоров на сумму 1 839 163,74 руб.

При этом объем работ в рамках государственного задания на 2019 год, доведенный до АУ ОО «Ливнылес» в денежном выражении составлял 4 932 043,50 руб. Таким образом, в 2019 году 37,29 % от объема работ в рамках государственного задания было выполнено ИП Акишиным В.В.

В 2020 между АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишиным В.В. были заключены следующие договоры:

- 1) № 1 от 01.04.2020 на сумму 251 994,00 руб.;
- 2) № 2 от 01.04.2020 на сумму 300 305,00 руб.;
- 3) № 3 от 15.06.2020 на сумму 64 462,00 руб.;
- 4) № 4 от 03.07.2020 на сумму 117 564,00 руб.;
- 5) № 5 от 01.10.2020 на сумму 64 438,00 руб.;
- 6) № 2 от 06.11.2020 на сумму 251 500,00 руб.;
- 7) № 3 от 23.11.2020 на сумму 37 750,00 руб.;
- 8) № 1 от 03.04.2020 на сумму 363 474,00 руб.

Всего за 2020 год было заключено 8 договоров на сумму 1 451 487,00 руб.

При этом объем работ в рамках государственного задания на 2020 год, доведенный до АУ ОО «Ливнылес» в денежном выражении составлял 3 275 260,10 руб. Таким образом, в 2020 году 44,32 % от объема работ в рамках государственного задания было выполнено ИП Акишиным В.В.

В 2021 между АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишиным В.В. были заключены

следующие договоры:

- 1) № 1 от 05.04.2021 на сумму 594 600,00 руб.;
- 2) № 2 от 12.04.2021 на сумму 100 000,00 руб.;
- 3) № 1 от 05.04.2021 на сумму 218 400,00 руб.;

Всего за 2021 год было заключено 3 договора на сумму 913 000,00 руб.

При этом объем работ в рамках государственного задания на 2021 год, доведенный до АУ ОО «Ливнылес» в денежном выражении составлял 2 334 219,00 руб. Таким образом, в 2021 году 39,11 % от объема работ в рамках государственного задания было выполнено ИП Акишиным В.В.

Решения о заключении договоров с ИП Акишиным В.В. принимались Наблюдательным советом (протокол от 28.03.2019 № 3, протокол от 01.04.2020 № 3, протокол № 2 от 26.02.2021), в состав которого входили, в том числе должностные лица Управления лесами Орловской области.

Таким образом, на протяжении четырех лет ИП Акишиным В.В. выполнялась существенная доля работ в рамках государственных заданий (от 37,29% до 50,32% в денежном выражении), при этом Управлению лесами Орловской области эти обстоятельства были известны.

Управление лесами Орловской области сообщило (письмо от 15.09.2021 № 6-3/1933/0208), что за последние годы производственный потенциал лесного хозяйства упал вследствие значительного превышения нормативного срока службы лесохозяйственной и лесопожарной техники и оборудования. До 2019 года (до начала реализации регионального проекта «Сохранение лесов» федерального проекта «Сохранение лесов» национального проекта «Экология») последнее приобретение нескольких единиц техники было в 2009 году, большая же её часть эксплуатировалась с 90-х годов, износ техники составлял более 90 %.

С начала реализации регионального проекта «Сохранение лесов» федерального проекта «Сохранение лесов» национального проекта «Экология» с 2019 года по настоящее время была приобретена в рамках регионального проекта противопожарная и лесохозяйственная техника и оборудование, что явно недостаточно для полного оснащения. Поэтому в указанном периоде были заключены договоры аренды с единственным поставщиком (ИП Акишиным В. В.) на основании мониторинга рынка, проведенного в 2019 году АУ ОО «Ливнылес», в соответствии с Законом № 223-ФЗ и Положением о закупках автономного учреждения «Ливнылес» (заключение договоров с единственным поставщиком до 700 тыс. рублей, с 2020 года - до 900 тыс. рублей).

В соответствии со статьей 11 Закона «Об автономных учреждениях» наблюдательный совет наделен 12 функциями и полномочиями, к которым, в

частности, относится рассмотрение предложений руководителя автономного учреждения о совершении крупных сделок. Статьей 14 Закона «Об автономных учреждениях» крупной сделкой признается сделка, если цена такой сделки превышает 10 % балансовой стоимости активов автономного учреждения на последнюю отчетную дату. В соответствии со справкой из бухгалтерского баланса, представленной главным бухгалтером Управления лесами, стоимость активов составляет соответственно на 2019 год - 1469,4 тыс. рублей, в 2020 году - 1931,2 тыс. рублей, в 2021 году - 8082,4 тыс. рублей. Сумма сделок по привлечению техники по договорам аренды у ИП Акишина В. В. с 2019 года по настоящее время составляла, соответственно, по годам: в 2019 году - 1839,1 тыс. рублей, в 2020 году - 1451,5 тыс. рублей, в 2021 году планировалось больше миллиона рублей, что значительно превышает 10%. В связи с этим, данные предложения были рассмотрены на заседании наблюдательного совета.

Кроме того, Управление лесами Орловской области сообщило, что работы выполнены в установленный срок в полном объеме и соответствующего качества, что подтверждается актами выполненных работ.

АУ ОО «Ливнылес» пояснило (письмо № 55 от 18.10.2021), что учитывая недооснащенность учреждения техникой, а также нехватку кадров в период с 2018 по 2021 годы, АУ ОО «Ливнылес» самостоятельно не могло бы выполнить работы по государственному заданию в установленный срок, о чем было проинформировано руководство Управления лесами Орловской области.

В связи с этим возникла необходимость привлечения сторонних организаций для выполнения работ по охране, защите и воспроизводству лесов на территории КУОО «Глазуновское лесничество».

С этой целью для соблюдения норм Закон «О защите конкуренции» в 2019 году был сделан запрос цен у организаций с видом деятельности «Предоставление услуг в области лесоводства» на выполнение лесохозяйственных работ в границах КУ ОО «Глазуновское лесничество». Однако ответ был получен только от ИП Акишина В.В. Кроме того, от администрации Глазуновского района Орловской области поступил письменный ответ о том, что на территории Глазуновского района Орловской области лесохозяйственную деятельность осуществляет только ИП Акишин В.В.

В связи с указанными обстоятельствами на совещании в Управлении лесами с участием должностных лиц Управления лесами Орловской области, руководителя АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишина В.В. в целях своевременного выполнения государственного задания было принято коллегиальное решение о привлечении техники (с услугами по управлению) ИП Акишина В.В., который зарекомендовал себя добросовестным, надежным, квалифицированным специалистом в области лесоводства.

Запрос цен был сделан разово в 2019 году.

В 2020 - 2021 годах, основываясь на ранее полученном ответе администрации Глазуновского района Орловской области, также на совещаниях в Управлении лесами, руководством Управления лесами Орловской области были приняты решения о привлечении техники (с услугами по управлению) ИП Акишина В.В., как единственного хозяйствующего субъекта, который выполняет работы по лесохозяйственной деятельности в данной местности.

Все вопросы по заключению договоров с ИП Акишиным В.В. решались без писем, на совещаниях в Управлении лесами Орловской области.

Цена договоров с ИП Акишиным В.В. определялась исходя из нормативных затрат на выполнение единицы государственной работы по охране, защите и воспроизводству лесов в рамках государственного задания, утвержденных Управлением лесами Орловской области.

ИП Акишин В.В. сообщил (письмо от 18.10.2021 № 3), что инициатива по заключению договоров исходила от АУ ОО «Ливнылес». Деловая переписка с АУ ОО «Ливнылес» не велась. В 2019 году АУ ОО «Ливнылес» прислало запрос коммерческих предложений на выполнение лесохозяйственных работ. Все вопросы решались при личных встречах и посредством телефонных переговоров.

Кроме того, из материалов дела следует, что Акишин В.В. являлся лесничим Глазуновского лесничества ОГУ «Глазуновский лесхоз» до 2007 года, после чего стал индивидуальным предпринимателем и продолжительное время сотрудничал с Управлением лесами Орловской области. С 2008 по 2014 год Управление лесами Орловской области заключало государственные контракты с ИП Акишиным В.В. на выполнение лесохозяйственных работ на территории казенного учреждения Орловской области «Глазуновское лесничество». После образования автономных учреждений стал сотрудничать с АУ ОО «Ливнылес».

3. Согласно пункту 18 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии со статьей 420 Гражданского кодекса Российской Федерации договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В силу статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Таким образом, обязанность проверять соответствие положений договора и

правовых оснований для его заключения действующему законодательству, в том числе Закону «О защите конкуренции» и Закону № 44-ФЗ, возложена на обе стороны договора.

Следовательно, заключение договора, являющегося согласованием воли сторон обо всех существенных условиях, в том числе противоречащих законодательству о контрактной системе и антимонопольному законодательству, свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения.

При этом заключение договора в обход закона предполагает наличие вины обеих сторон соглашения, поскольку оно заключено в целях ограничения конкуренции (статья 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов («Обзор по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере», утвержден Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016).

Совокупность имеющихся в настоящем деле доказательств, таких как протоколы собрания Наблюдательного совета, наличие устойчивых хозяйственных и финансовых связей между Управлением лесами Орловской области, АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишиным В.В., а также неоднократность и продолжительность заключения договоров между ИП Акишиным В.В. и АУ ОО «Ливнылес» позволяет Комиссии сделать вывод о наличии между указанными хозяйствующими субъектами ограничивающего конкуренцию соглашения.

4. В рамках рассмотрения дела, на основании части 5.1 статьи 45 Закона «О защите конкуренции», Орловским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Анализ рынка лесохозяйственных работ проведен в соответствии с «Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок проведения анализа).

В результате указанного анализа установлено следующее:

а) временной интервал исследования товарного рынка определен периодом с 29.01.2018 (дата заключения первого договора с ИП Акишиным В.В.) по 12.04.2021 (дата заключения последнего договора с ИП Акишиным В.В.);

б) продуктовые границы товарного рынка – лесохозяйственные работы;

в) географические границы товарного рынка – Орловская область.

По данным, полученным от Федеральной службы государственной статистики по Орловской области, на территории Орловской области зарегистрированы 107 хозяйствующих субъектов, заявивших в качестве основного или дополнительного вида экономической деятельности лесоводство и прочую лесохозяйственную деятельность (ОКВЭД 02.10), а также 105 хозяйствующих субъектов, заявивших в качестве основного или дополнительного вида экономической деятельности лесозаготовки (ОКВЭД 02.20).

Проведенный анализ показал, что рынок лесохозяйственных работ является конкурентным, на данном рынке на территории Орловской области осуществляет деятельность ряд хозяйствующих субъектов; неопределенный круг хозяйствующих субъектов может начать осуществление деятельности на данном рынке (административные барьеры для начала осуществления такой деятельности отсутствуют); кроме того, в силу свободы экономического пространства на территории Российской Федерации неопределенный круг хозяйствующих субъектов, осуществляющий такую деятельность в других регионах Российской Федерации, может начать осуществлять деятельность на территории Орловской области.

Таким образом, непроведение конкурентных процедур на право заключения договоров на выполнение работ, предусмотренных государственным заданием, препятствует развитию добросовестной конкуренции, поскольку лишает потенциальных участников закупки, занимающихся аналогичным видом деятельности, возможности заключения таких договоров и возможности воспользоваться своим законным правом, предусмотренным частью 1 статьи 34 Конституции Российской Федерации, согласно которой каждый имеет право на свободное использование своих способностей, имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности.

Привлечение ИП Акишина В.В. к выполнению работ в рамках государственного задания без проведения конкурентных процедур свидетельствует о предоставлении ему преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности, что приводит или может привести к ограничению конкуренции на рынке соответствующих работ (услуг).

5. В соответствии со статьей 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.

Управление лесами Орловской области и АУ ОО «Ливнылес», осознавая возможность заключения договоров для выполнения государственного задания только по результатам проведения конкурентных процедур в соответствии с Законом № 44-ФЗ, не провели указанные процедуры. Вместо этого Управление лесами Орловской области, зная о невозможности АУ ОО «Ливнылес» выполнить работы, предусмотренные государственным заданием самостоятельно, согласовывало заключение договоров с ИП Акишиным В.В. без проведения конкурентных процедур, предусмотренных Законом № 44-ФЗ.

В свою очередь ИП Акишин В.В. знал (должен был знать) о требованиях Закона № 44-ФЗ и Закона «О защите конкуренции», и о возможности заключения договоров только по результатам торгов, но несмотря на это принимал решения о заключении договоров с АУ ОО «Ливнылес» на протяжении четырех лет.

Привлечение третьих лиц (подрядчиков, исполнителей) к выполнению государственного задания, обеспеченного финансированием из бюджета, без проведения конкурентных процедур, предусмотренных Законом № 44-ФЗ, свидетельствует о предоставлении последним преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности и ограничивает доступ к исполнению таких работ, услуг неопределенного круга лиц (потенциальных подрядчиков, исполнителей).

Непроведение конкурентных процедур для выполнения государственного задания и, как следствие этого, отсутствие возможности заключить договор в установленном законом порядке, ограничивает хозяйствующим субъектам доступ на соответствующий рынок, создает для неопределенного круга хозяйствующих субъектов необоснованные препятствия в осуществлении деятельности, так как хозяйствующие субъекты, осуществляющие аналогичную деятельность в сфере лесохозяйственных работ, не имеют возможности принять участие в конкурентных процедурах.

В тех случаях, когда требуется проведение конкурентных процедур, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении о проведении таких процедур могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку, либо права деятельности на нем.

На основании изложенного, Комиссия пришла к выводу о наличии между Управлением лесами Орловской области, АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишиным В.В. ограничивающего конкуренцию соглашения, что привело или могло привести к созданию последнему преимущественных условий осуществления

предпринимательской деятельности, и, как следствие, к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о наличии в действиях Управления лесами Орловской области, АУ ОО «Ливнылес» и ИП Акишина В.В. нарушения пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

Выручка ИП Акишина В.В. от реализации антиконкурентного соглашения составила 6 086 562,39 руб.

Учитывая, что обязательства по заключенным договорам исполнены, основания для выдачи предписания отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 49 Закона «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Факт нарушения Управлением лесами Орловской области (302001, г. Орел, ул. Комсомольская, д. 33, ИНН 5752042334, ОГРН 1075752000169), автономным учреждением Орловской области «Ливнылес» (303850, Орловская область, г. Ливны, ул. Пухова, д. 33, ИНН 5702012790, ОГРН 1155749004487) и индивидуальным предпринимателем Акишиным Владимиром Васильевичем (ИНН 570600610800, ОГРНИП 307574626900018) пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции» признать.

2. Предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции не выдавать.

3. Вопрос об административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства рассмотреть в установленном порядке, в соответствии с требованиями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

На основании части 1 статьи 52 Закона «О защите конкуренции» решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подсудны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.