

## РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 02-10/08-16

г. Йошкар-Ола

*Резолютивная часть объявлена 31 октября 2016 года.*

*Текст решения в полном объеме изготовлен 07 ноября 2016 года.*

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело, возбужденное в отношении специализированного государственного автономного учреждения Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» (адрес: Ленинский проспект, д. 24б, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424000, ИНН 1215121367, КПП 121501001, ОГРН 1071215004740) (далее – СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана») и общества с ограниченной ответственностью научно-производственная компания «Аксиома» (адрес: ул. Вознесенская, д. 76, офис (квартира) 61, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424000, ИНН 1215150696, КПП 121501001, ОГРН 1101215005210) (далее – ООО НПК «Аксиома», общество) по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении договора на выполнение работ № 5/ЛД/2015 от 24.04.2015 без проведения торгов, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции,

в присутствии представителя ответчика, специализированного государственного автономного учреждения Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» (далее – СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана»)

– в отсутствие представителя ответчика, общества с ограниченной ответственностью научно-производственная компания «Аксиома» (далее – ООО НПК «Аксиома», общество), надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-10/08-16,

### УСТАНОВИЛА:

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл от 13.09.2016 № 87 возбуждено дело в отношении СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» и ООО НПК «Аксиома» по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении договора на выполнение работ № 5/ЛД/2015 от

24.04.2015 без проведения торгов, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

При рассмотрении дела представитель СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» пояснил, что при заключении договора на выполнение работ № 5/ЛД/2015 от 24.04.2015 автономное учреждение руководствовалось пунктом 4 части 1 статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд». Конкурентную процедуру отбора провести не представлялось возможным ввиду того, что финансирование по данным видам работ было выделено непосредственно перед началом пожароопасного сезона (в соответствии с приказом Министерства лесного и охотничьего хозяйства Республики Марий Эл от 17.04.2015 № 124 началом пожароопасного сезона в лесах, расположенных на территории Республики Марий Эл, объявлено 20.04.2015).

Представитель ООО НПК «Аксиома» пояснил, что предложение о заключении договора на выполнение работ по сезонному запуску в эксплуатацию и периодическому техническому обслуживанию аппаратно-программного комплекса автоматического обнаружения возгораний лесных массивов и видео мониторинга (визуального контроля) охраняемых территорий обществу поступило в конце апреля 2015 года, когда фактически начался пожароопасный период. До 01.05.2015 года необходимо было запустить аппаратно-программный комплекс «Лесной Дозор» для успешного функционирования электронного оборудования и программного обеспечения. Договор на выполнение работ № 5/ЛД/2015 от 24.04.2015 между СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» и ООО НПК «Аксиома» был заключен ввиду предоставления ООО НПК «Аксиома» экономичного, всеобъемлющего и эффективного предложения.

Комиссией Марийского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

24.04.2015 между СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» и ООО НПК «Аксиома» заключен договор № 5/ЛД/2015 на выполнение работ по сезонному запуску в эксплуатацию и периодическому техническому обслуживанию аппаратно-программного комплекса (АПК) автоматического обнаружения возгораний лесных массивов и видео мониторинга (визуального контроля) охраняемых территорий. Начало выполнения работ по организации функционирования АПК с 01.05.2015. Окончание выполнения работ – 30.09.2015 (включительно). Общая стоимость работ в 2015 году по сезонному запуску в эксплуатацию и периодическому техническому обслуживанию аппаратно-программного комплекса «Лесной Дозор» по названному договору составляет 385 000 рублей 00 копеек (пункт 1.4 договора). По состоянию на настоящее время обязательства по указанному договору исполнены сторонами в полном объеме.

Согласно частям 1, 2 статьи 5 Федерального закона от 03.11.2006 № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях» основной деятельностью автономного

учреждения признается деятельность, непосредственно направленная на достижение целей, ради которых автономное учреждение создано. Государственное (муниципальное) задание для автономного учреждения формируется и утверждается учредителем в соответствии с видами деятельности, отнесенными его уставом к основной деятельности.

В силу части 4 статьи 5 названного Закона финансовое обеспечение указанной в частях 1 и 2 названной статьи деятельности осуществляется в виде субсидий из соответствующего бюджета бюджетной системы Российской Федерации и иных не запрещенных федеральными законами источников.

В соответствии с положениями Бюджетного кодекса Российской Федерации в бюджетах бюджетной системы Российской Федерации предусматриваются субсидии автономным учреждениям, в том числе на финансовое обеспечение выполнения ими государственного (муниципального) задания, рассчитанные с учетом нормативных затрат на оказание ими государственных (муниципальных) услуг физическим и (или) юридическим лицам и нормативных затрат на содержание государственного (муниципального) имущества, а также на иные цели (статья 78.1 Бюджетного кодекса Российской Федерации).

30.12.2014 между Министерством лесного и охотничьего хозяйства Республики Марий Эл (учредителем) и СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» заключено соглашение о порядке и условиях предоставления субсидии на финансовое обеспечение выполнения государственного задания на оказание государственных услуг (выполнение работ) СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана», предметом которого является определение порядка и условий предоставления Министерством учреждению субсидии из бюджета Республики Марий Эл на финансовое обеспечение выполнения государственного задания на оказание государственных услуг (выполнение работ). Сумма выделенных бюджетных средств (субсидий) составила 3025,3 тысяч рублей.

02.06.2015 между Министерством лесного и охотничьего хозяйства Республики Марий Эл и СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» заключено соглашение о порядке и условиях предоставления субсидии на финансовое обеспечение выполнения государственного задания на оказание государственных услуг (выполнение работ) СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» на 2015 год (далее – соглашение от 02.06.2015), согласно которому соглашение от 30.12.2014 признано утратившим силу.

Таким образом, сумма выделенных бюджетных средств (субсидий) на наблюдение и контроль за пожарной опасностью в лесах и лесными пожарами (в том числе на выполнение работ по сезонному запуску в эксплуатацию и периодическому техническому обслуживанию АПК автоматического обнаружения возгораний лесных массивов и видео мониторинга (визуального контроля) охраняемых территорий) на 2015 год составила 2 680,1 тысяч рублей (пункт 7 части 2 соглашения от 02.06.2015).

Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг: в том числе автономными учреждениями (пункт 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках).

Автономные учреждения применяют положения названного Федерального закона с 01.01.2014, если более ранний срок не предусмотрен представительным органом муниципального образования (часть 8 статьи 8 Закона о закупках).

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Положение о закупке утверждается наблюдательным советом автономного учреждения в случае, если заказчиком выступает автономное учреждение (пункт 3 статьи 2 Закона о закупках).

В случае, если в течение трех месяцев со дня вступления в силу Закона о закупках заказчики, указанные в пунктах 1 - 3 части 2 статьи 1 названного Федерального закона (за исключением заказчиков, указанных в частях 5 - 8 указанной статьи), не разместили в порядке, установленном названным Федеральным законом, утвержденное положение о закупке, такие заказчики при закупке руководствуются положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в части определения поставщика (подрядчика, исполнителя) до дня размещения утвержденного положения о закупке (часть 4 статьи 8 Закона о закупках).

СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» создано на основании распоряжения Правительства Республики Марий Эл от 23.12.2011 № 804-р «О создании специализированного государственного автономного учреждения Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» и относится к заказчикам, указанным в пункте 1 части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Положение о закупках на 2015 год СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» не размещено в установленном Законом о закупках порядке.

При таких обстоятельствах в период с 01.01.2015 по 31.12.2015 при осуществлении закупок товаров (работ, услуг) в части выбора поставщика (подрядчика, исполнителя) учреждение было обязано руководствоваться нормами Закона о контрактной системе.

Поскольку из вышеуказанного следует, что финансирование на выполнение работ по сезонному запуску в эксплуатацию и периодическому техническому обслуживанию АПК автоматического обнаружения возгораний лесных массивов и видео мониторинга (визуального контроля) охраняемых

территорий осуществляется за счет бюджетных средств, на порядок заключения названной сделки распространялись требования Закона о контрактной системе.

Из письменных пояснений СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» следует, что вышеназванный договор заключен в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе (исх. № 01-17/105 от 06.09.2016).

Согласно пункту 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей. При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей.

Спорный договор заключен 24.04.2015, общая сумма договора составила 385 000 рублей.

В соответствии со статьей 24 Закона о контрактной системе заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Так как данная сделка не относится к установленным статьей 93 Закона о контрактной системе случаям размещения закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), такая сделка должна была быть заключена с соблюдением установленных названным Федеральным законом конкурентных процедур.

Вместе с тем, доказательств соблюдения процедур выбора исполнителя, предусмотренных статьей 24 Закона о контрактной системе, СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» не представлено.

Таким образом, договор заключен в нарушение требований статьи 8 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», а также статей 24, 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

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.

При этом 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.

Для признания 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 нарушившими требования статьи 16 Закона о защите конкуренции необходимо установить, какое соглашение заключено либо какие действия совершены, привели ли или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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.

Признаки ограничения конкуренции установлены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции. В частности к ним относятся: 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.

Рынок услуг, связанных с выполнением работ по сезонному запуску в эксплуатацию и периодическому техническому обслуживанию АПК автоматического обнаружения возгораний лесных массивов и видео мониторинга (визуального контроля) охраняемых территорий на территории Республики Марий Эл не является закрытым и ограниченным.

Так, выполнение работ по сезонному запуску в эксплуатацию и периодическому техническому обслуживанию АПК автоматического обнаружения возгораний лесных массивов и видео мониторинга

(визуального контроля) охраняемых территорий «Лесной дозор» на территории Республики Марий Эл могли быть выполнены следующими хозяйствующими субъектами: общество с ограниченной ответственностью «Многоцелевая подвижная связь» (ИНН 3665017313, адрес: ул. Морозова, д. 31, оф. 4, г. Воронеж, Воронежская область, 394087), общество с ограниченной ответственностью «ЛесДозор» (ИНН 5261103592, адрес: пос. Черепичный, д. 14, г. Нижний Новгород, Нижегородская область, 603141), общество с ограниченной ответственностью «Византия» (ИНН 5503234903, адрес: ул. Рабиновича, д. 91, г. Омск, Омская область, 644007), общество с ограниченной ответственностью «ДиСиКон» (ИНН 5261071118, адрес: пос. Черепичный, д. 14, г. Нижний Новгород, Нижегородская область, 603141) (письмо разработчика АПК «Лесной Дозор» ООО «ДиСиКон» от 21.10.2016 № 152).

Однако соглашение, достигнутое учреждением и обществом, исключило возможность иных хозяйствующих субъектов, оказывающих аналогичные работы, участвовать в закупке на выполнение работ по сезонному запуску в эксплуатацию и периодическому техническому обслуживанию аппаратно-программного комплекса автоматического обнаружения возгораний лесных массивов и видео мониторинга (визуального контроля) охраняемых территорий в 2015 году. Следовательно, действия по заключению вышеуказанного договора могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии с пунктом 4 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или иной форме, предусмотренной законом.

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 желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

Комиссия Марийского УФАС России на основании вышеизложенного и документальных доказательств, имеющих в материалах дела, приходит к выводу о том, что действия специализированного государственного автономного учреждения Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» и общества с ограниченной ответственностью научно-производственная компания «Аксиома», выразившиеся в заключении договора на выполнение работ № 5/ЛД/2015 от 24.04.2015 без проведения торгов, нарушили основной принцип Закона о защите конкуренции – развитие добросовестной конкуренции, фактически, лишив других участников возможности экономически обоснованного участия в торгах и являются нарушением статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, Комиссия Марийского УФАС России приходит к итоговому выводу о наличии в действиях специализированного государственного автономного учреждения Республики Марий Эл «Марийская база

авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» и общества с ограниченной ответственностью научно-производственная компания «Аксиома» нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении договора на выполнение работ № 5/ЛД/2015 от 24.04.2015 без проведения торгов, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

1. Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания в связи с исполнением в полном объеме договора на выполнение работ № 5/ЛД/2015 от 24.04.2015, заключенного между СГАУ РМЭ «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» и ООО НПК «Аксиома».
2. Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать в действиях специализированного государственного автономного учреждения Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» и общества с ограниченной ответственностью научно-производственная компания «Аксиома» нарушение статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении договора на выполнение работ № 5/ЛД/2015 от 24.04.2015 без проведения торгов, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

2. Предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства в отношении лиц, допустивших нарушение.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии