

## РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 02-11/19-14

«06» февраля 2015 года г. Йошкар-Ола

*Резолютивная часть решения оглашена 23 января 2015 года.*

*Текст решения в полном объеме изготовлен 06 февраля 2015 года.*

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

рассмотрев дело, возбужденное по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Министерства лесного хозяйства Республики Марий Эл, выразившегося в выборе способа размещения заказа у единственного поставщика с нарушением требований законодательства, а также по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Министерства лесного хозяйства Республики Марий Эл и специализированного государственного автономного учреждения Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана», выразившегося в заключении государственных контрактов на выполнение работ по проведению мероприятий по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров в 2010 году, без проведения торгов,

с участием представителей:

от заявителя, Прокуратуры по Республике Марий Эл – не явились, надлежащим образом извещены о месте и времени рассмотрения дела,  
от заявителя, Территориального управления Федеральной службы финансово-бюджетного надзора в Республике Марий Эл – не явились, надлежащим образом извещены о месте и времени рассмотрения дела,  
от ответчика, Министерства лесного хозяйства Республики Марий Эл –  
от ответчика, СГАУ РМЭ «Авиалесоохрана» -

УСТАНОВИЛА:

Прокуратура Республики Марий Эл и Территориальное управление Федеральной службы финансово-бюджетного надзора в Республике Марий Эл направили в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл материалы проверок в отношении Министерства лесного хозяйства Республики Марий Эл.

Согласно позиции названных государственных органов размещение заказа на выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов должно проводиться путем проведения торгов в форме конкурса или аукциона, а, следовательно, заключение министерством государственных контрактов путем размещения государственного заказа у единственного исполнителя - специализированного государственного автономного учреждения Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» является нарушением действующего законодательства.

По результатам рассмотрения материалов приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл от 16.06.2014 № 218 возбуждено дело в отношении Министерства лесного хозяйства Республики Марий Эл по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в выборе способа размещения заказа у единственного поставщика с нарушением требований законодательства, а также по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Министерства лесного хозяйства Республики Марий Эл и специализированного государственного автономного учреждения Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана», выразившегося в заключении государственных контрактов на выполнение работ по проведению мероприятий по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров в 2010 году от 03.06.2013 № 1 на сумму 4 118 307,19 руб., от 10.01.2013 № 2 на сумму 850 363,5 руб., от 22.01.2013 № 3 на сумму 1 146 724,12 руб., от 24.10.2013 № 4 на сумму 3 502 105,43 руб., без проведения торгов.

При рассмотрении дела представители Прокуратуры Республики Марий Эл пояснили, что различие между мероприятиями по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации и по охране, защите и воспроизводству лесов заключается в периоде времени, прошедшего после отмены режима чрезвычайной ситуации.

Министерство лесного хозяйства Республики Эл (далее – Минлесхоз РМЭ, министерство) в письменных пояснениях и на заседании комиссии пояснило, что лесные участки, являющиеся предметом государственных контрактов, находятся на территории Республики Марий Эл, но собственником данных участков является Российская Федерация. Работы по государственным контрактам относятся к мероприятиям по расчистке насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие

лесных пожаров в 2010 году. Проведение мероприятий по охране, защите и воспроизводству лесов не позволяет в полном объеме ликвидировать отрицательные последствия чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров 2010 года.

Ответчик полагает, что вправе заключать государственные контракты на выполнение работ по расчистке лесных насаждений по ликвидации чрезвычайной ситуации, произошедшей в 2010 году, в силу полномочий, указанных в статье 53.7 Лесного кодекса Российской Федерации.

Специализированное государственное автономное учреждение Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» (далее – СГАУ «Авиалесоохрана», учреждение) в письменных пояснениях и на заседаниях комиссии пояснило, что государственные контракты от 03.06.2013 № 1, от 10.10.2013 № 2, от 22.10.2013 № 3 и от 24.10.2013 № 4 заключены с министерством на основании статьи 53.7 Лесного кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», постановления Правительства Республики Марий Эл от 29.12.2007 № 315 «О полномочиях по выполнению работ и оказанию услуг государственными учреждениями Республики Марий Эл и государственными унитарными предприятиями Республики Марий Эл».

Также ответчик отметил, что по заключенным государственным контрактам работы выполнялись как самостоятельно учреждением, так и с привлечением иных хозяйствующих субъектов на основании договоров субподряда.

Комиссия Марийского УФАС России, исследовав материалы дела, изучив позиции сторон и лиц, участвующих в деле, пришла к выводу о нарушении министерством и учреждением антимонопольного законодательства по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Из материалов дела следует, что лесные участки с кадастровыми номерами 12-12-07/093/2009-076 и 12-12-07/004/2013-395 общей площадью 47 581,9242 га и

64810640 га, расположенные по адресу: Республика Марий Эл, ГУ РМЭ «Куярское лесничество» и Устье-Кундышское участковое лесничество соответственно являются собственностью Российской Федерации, что подтверждается свидетельствами о государственной регистрации права от 07.01.2010 12-МР № 412468 и 12-МР 767723.

Распоряжением Президента Республики Марий Эл от 16.07.2010 № 187-р «О введении режима чрезвычайной ситуации в Республике Марий Эл» с 16.07.2010 в республике введен режим чрезвычайной ситуации.

02.08.2010 Указом Президента Российской Федерации № 966 «Об объявлении чрезвычайной ситуации, связанной с обеспечением пожарной безопасности» объявлена чрезвычайная ситуация, связанная с обеспечением пожарной безопасности, в том числе и в Республике Марий Эл.

Указом Президента Республики Марий Эл от 06.08.2010 № 159 «Об организации выполнения мероприятий по ликвидации чрезвычайной ситуации, вызванной крупными лесными пожарами на территории Республики Марий Эл» Минлесхозу РМЭ поручено организовать управление работами по тушению лесных пожаров, всестороннее обеспечение дополнительных сил и средств, привлекаемых для тушения лесных пожаров, работу по привлечению организаций и граждан на добровольной основе к тушению лесных пожаров.

С 24.08.2010 на основании Указа Президента Республики Марий Эл от 24.08.2010 № 168 режим чрезвычайной ситуации отменен. В соответствии с пунктом 2 названного указа министерство должно провести ликвидацию последствий чрезвычайной ситуации, вызванной крупными лесными пожарами.

03.06.2013 Минлесхоз РМЭ (заказчик) и СГАУ РМЭ «Авиалесоохрана» (подрядчик) заключили государственный контракт от 03.06.2013 № 1, по условиям которого подрядчик обязуется выполнить работы по проведению мероприятий по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров в 2010 году, в пределах Куярского лесничества Республики Марий Эл, а заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их в соответствии с условиями контракта (пункт 1.1. контракта). Цена работ по указанному контракту определена в размере 4 118 307,19 руб. (пункт 5.1 контракта).

Согласно приложению № 1 к государственному контракту от 03.06.2013 № 1 СГАУ РМЭ «Авиалесоохрана» должно выполнить следующие виды работ: расчистка насаждений с запасом до 20 м<sup>3</sup>/га; расчистка насаждений с помощью манипулятора с запасом более 61 м<sup>3</sup>/га; валка и раскряжевка деревьев; полосная расчистка насаждений; расчистка насаждений с запасом свыше 61 м<sup>3</sup>/га. Указанные виды работ должны быть выполнены подрядчиком в соответствии с календарным планом (приложение № 2 к контракту).

09.10.2013 сторонами государственного контракта подписан акт приемки выполненных работ № 1. Стоимость работ в размере 344 379, 38 руб. оплачена заказчиком, что подтверждается платежным поручением от 11.01.2013 № 4021166.

11.10.2013 Минлесхозом РМЭ и СГАУ РМЭ «Авиалесоохрана» заключено соглашение о расторжении государственного контракта. Основанием для расторжения контракта послужило выявление новых участков леса, пострадавших вследствие лесных пожаров в 2010 году, которые стали требовать первоочередной расчистки.

Также 10.10.2013 Минлесхозом РМЭ и СГАУ РМЭ «Авиалесоохрана» заключен государственный контракт № 2. В соответствии с условиями подряда подрядчик обязуется выполнить работы по проведению мероприятий по расчистке насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров в 2010 году в пределах Куярского лесничества Республики Марий Эл (валка и раскряжевка деревьев, расчистка насаждений с запасом свыше 61 м<sup>3</sup>/га) и передать заказчику, а заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их в размере 850 363,5 руб.

Кроме того, 22.10.2013 министерством и учреждением заключен государственный контракт № 3, предусматривающий выполнение работ по проведению мероприятий по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров в 2010 году в пределах Куярского лесничества Республики Марий Эл (расчистка мотопилами с формированием валов). Стоимость работ определена сторонами договора в размере 1 146 724,12 руб.

29.10.2013, 18.11.2013, 20.11.2013 сторонами государственного контракта подписаны акты приемки выполненных работ. Стоимость работ оплачена платежными поручениями от 07.11.2013 № 4138333 на сумму 1 078 653,74 руб., от 09.12.2013 № 4278815 в размере 26 180,92 руб., от 17.12.2013 № 4324410 в размере 41 889,46 руб.

Предметом государственного контракта от 24.10.2013 № 4, заключенного Министерством лесного хозяйства Республики Марий Эл и СГАУ РМЭ «Авиалесоохрана» также является выполнение работ по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров в 2010 году в пределах Куярского лесничества в виде валки и раскряжевки деревьев на площади горельника на сортименты в лесорастительных условиях, расчистка мотопилами с формированием валов. В силу пункта 5.1 контракта цена работ составляет 3 502 105,43 руб. Для подрядчика установлен календарный план работ, объемы и требования к их выполнению (приложение № 4 к контракту от 24.10.2013 № 4). Работы выполнены и оплачены, что подтверждается актами выполненных работ от 30.10.2014, 31.10.2014, 18.11.2013, 20.11.2013 и платежными поручениями от

07.11.2013 № 4138330.

Статьей 19 Лесного кодекса Российской Федерации предусмотрено, что мероприятия по охране, защите и воспроизводству лесов осуществляются органами государственной власти, органами местного самоуправления в пределах их полномочий, определенных в соответствии со статьями 81 - 84 названного Кодекса, или использующими леса в соответствии с указанным кодексом лицами.

В соответствии с пунктом 1 постановления Правительства Республики Марий Эл от 29.12.2006 № 296 «Вопросы Министерства лесного хозяйства Республики Марий Эл» Министерство лесного хозяйства Республики Марий Эл является органом исполнительной власти Республики Марий Эл, уполномоченным проводить государственную политику и осуществлять управление и координацию деятельности в сфере лесного хозяйства Республики Марий Эл.

Одной из функций министерства является организация использования лесов, их охрана (в том числе осуществление мер пожарной безопасности и тушение лесных пожаров), защита (за исключением лесозащитного районирования и государственного лесопатологического мониторинга), воспроизводство (за исключением лесосеменного районирования, формирования федерального фонда семян лесных растений и государственного мониторинга воспроизводства лесов) на землях лесного фонда и обеспечивает охрану, защиту, воспроизводство лесов (в том числе создание и эксплуатацию лесных дорог, предназначенных для использования, охраны, защиты и воспроизводства лесов) на указанных землях (подпункт 18 пункта 11 Положения о Министерстве лесного хозяйства Республики Марий Эл).

Согласно части 3 статьи 19 Лесного кодекса Российской Федерации при размещении заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов одновременно осуществляется продажа лесных насаждений для заготовки древесины. В этих целях заключается договор, в котором содержатся элементы государственного или муниципального контракта на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и договора купли-продажи лесных насаждений.

Особенности размещения заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и заключения договоров, предусмотренных частями 2 и 3 статьи 19 Лесного кодекса Российской Федерации, устанавливаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии с пунктами 5, 5.2, 5.2.28.32 раздела 2 Положения о Министерстве экономического развития Российской Федерации, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 05.06.2008 № 437, Министерство экономического развития Российской Федерации

уполномочено принимать нормативный правовой акт, определяющий особенности размещения заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и заключения договоров, предусмотренных статьей 19 Лесного кодекса Российской Федерации.

Во исполнение указанных функций Министерством экономического развития Российской Федерации утвержден приказ от 05.07.2010 № 270 «Об особенностях размещения заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и заключения договоров», согласно которому при размещении заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов объемы работ по охране, защите и воспроизводству лесов, указываемые в конкурсной документации или документации об аукционе, определяются исходя из лесохозяйственных регламентов лесничеств (лесопарков), лесоустроительной документации (на период ее действия, установленный лесным законодательством), **результатов лесопатологических и иных обследований** (пункт 1 приложения к Приказу).

Размещение заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов одновременно с продажей лесных насаждений для заготовки древесины должно осуществляться органами государственной власти, органами местного самоуправления (далее - заказчики) на весь комплекс работ по охране, защите и воспроизводству лесов в пределах лесничества (лесопарка) или лесного участка (за исключением авиационных работ по охране и защите лесов, работ по тушению пожаров) (пункт 2 приложения к Приказу).

При этом в извещении о проведении конкурса или аукциона, а также в конкурсной документации или документации об аукционе указывается предельный объем заготовки древесины при выполнении указанных работ (пункт 2 приложения к Приказу), стоимость (цена) подлежащих выполнению работ по охране, защите и воспроизводству лесов, установленная по результатам проведенного конкурса или аукциона, а также плата за заготовку древесины, размер которой определяется в соответствии со статьей 76 Лесного кодекса Российской Федерации (подпункт «б» пункта 2 приложения к Приказу).

Из анализа приведенных норм в их совокупности и системной взаимосвязи следует, что контракт на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов с элементами купли-продажи лесных насаждений может быть заключен только по результатам торгов в виде конкурса либо аукциона.

Министерство утверждает, что разместило заказы на выполнение работ по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров в 2010 году у единственного подрядчика СГАУ РМЭ «Авиалесоохрана», сославшись на подпункт 5 части 2 статьи 55 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении

товаров на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов).

Пункт 5 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов закрепляет один из случаев размещения заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), а именно указывает, что размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если возникла потребность в работах или услугах, выполнение или оказание которых может осуществляться исключительно органами исполнительной власти в соответствии с их полномочиями или подведомственными им государственными учреждениями, государственными унитарными предприятиями, соответствующие полномочия которых устанавливаются нормативными правовыми актами Российской Федерации, нормативными правовыми актами субъекта Российской Федерации.

На основании указанной нормы права постановлением Правительства Республики Марий Эл от 29.12.2007 № 315 «О полномочиях по выполнению работ и оказанию услуг государственными учреждениями Республики Марий Эл и государственными унитарными предприятиями Республики Марий Эл» предусмотрено, что государственное бюджетное учреждение Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» по авиационному и наземному мониторингу и тушению лесных пожаров на территории Республики Марий Эл наделяется исключительными полномочиями по проведению мероприятий для государственных нужд Республики Марий Эл по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций в лесах, возникших вследствие лесных пожаров.

В соответствии с [частью 1 статьи 53.7](#) Лесного кодекса Российской Федерации мероприятия по ликвидации последствий чрезвычайной ситуации в лесах, возникшей вследствие лесных пожаров, в том числе на лесных участках, предоставленных в аренду для заготовки древесины, осуществляются органами государственной власти, органами местного самоуправления в пределах полномочий указанных органов, определенных в соответствии со [статьями 81 - 84](#) Лесного кодекса Российской Федерации.

Мероприятиями по ликвидации чрезвычайной ситуации в лесах, возникшей вследствие лесных пожаров, являются аварийно-спасательные и другие **неотложные работы, проводимые при возникновении такой чрезвычайной ситуации**. Тем самым указанные мероприятия носят срочный экстренный характер.

Из материалов дела следует, что режим чрезвычайной ситуации в Республике Марий Эл был введен в 2010 году. По результатам пожаров министерством составлены протоколы о лесных пожарах, абрис лесного пожара и учетные ведомости о лесных пожарах, проведены работы по

лесопатологическому обследованию лесных участков, о чем составлены карточки лесопатологической таксации, акты обследования санитарного состояния лесного насаждения.

Однако размещение заказов по ликвидации чрезвычайной ситуации с момента лесных пожаров и до 2013 года министерством на спорных участках не осуществлялось.

Заказы на выполнение работ по проведению мероприятий по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров в 2010 году, размещены и государственные контракты заключены министерством только в 2013 году, спустя три года. Доказательства того, что государственные контракты заключались с целью устранения срочной чрезвычайной ситуации в лесном фонде в материалах дела отсутствуют.

Напротив, в силу [части 1 статьи 51](#) Лесного кодекса Российской Федерации леса подлежат охране от пожаров, от загрязнения (в том числе радиоактивными веществами) и от иного негативного воздействия, а также защите от вредных организмов.

Защита лесов направлена на выявление в лесах вредных организмов (растений, животных, болезнетворных организмов, способных при определенных условиях нанести вред лесам или лесным ресурсам) и предупреждение их распространения, а в случае возникновения очагов вредных организмов, отнесенных к карантинным объектам, - на их локализацию и ликвидацию ([часть 1 статьи 54](#) Лесного кодекса Российской Федерации).

В целях обеспечения санитарной безопасности в лесах осуществляются, в частности: лесопатологические обследования и лесопатологический мониторинг, а также санитарно-оздоровительные мероприятия (вырубка погибших и поврежденных лесных насаждений, очистка лесов от захламления, загрязнения и иного негативного воздействия) ([части 1 статьи 55](#) Лесного кодекса Российской Федерации).

Правила санитарной безопасности в лесах устанавливаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти ([часть 3 статьи 55](#) Лесного кодекса Российской Федерации). В соответствии с положениями [статьи 55](#) Лесного кодекса Российской Федерации, постановлением Правительства Российской Федерации от 29.06.2007 № 414 утверждены [Правила](#) санитарной безопасности в лесах.

В целях обеспечения санитарной безопасности в лесах осуществляются в том числе, санитарно-оздоровительные мероприятия (вырубка погибших и поврежденных лесных насаждений, очистка лесов от захламления, загрязнения и иного негативного воздействия). Меры санитарной безопасности в лесах включают в себя, в том числе лесопатологический мониторинг ([пункты 2 и 3](#) названных Правил).

Работы по лесопатологическому обследованию и лесопатологическому

мониторингу лесов, локализации и ликвидации очагов вредных организмов, назначению и проведению санитарно-оздоровительных мероприятий осуществляются в соответствии с методическими документами, утверждаемыми Федеральным агентством лесного хозяйства ([пункт 8 Правил](#)).

Из материалов дела следует, что в 2013 году министерством повторно перед заключением государственных контрактов проведены лесопатологические обследования лесных участков. Так, например, согласно акту проверки санитарного и лесопатологического состояния лесного участка от 03.05.2013 проведен анализ состояния деревьев на пробных площадях (глазомерной таксации) и установлены меры по обеспечению возобновления в виде искусственного лесовосстановления, сформулированы мероприятия, необходимые для предупреждения заражения или повреждения смежных насаждений, в виде своевременной локализации очагов вредителей, а также предусмотрена сплошная уборка захламленности в соответствии с технологической картой. При этом результаты лесопатологических обследований 2010 года и 2013 года отличаются друг от друга.

Тем самым, основанием для заключения государственных контрактов послужили результаты новых лесопатологических и иных обследований лесных участков, а не режим чрезвычайной ситуации и необходимость ее ликвидации, что отвечает требованиям приказа Министерства экономического развития Российской Федерации от 05.07.2010 № 270 «Об особенностях размещения заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и заключения договоров».

Также Комиссией Марийского УФАС России учитывается, что министерством утверждены новые планы – корректировки проведения санитарно-оздоровительных мероприятий в 2013 году, каждым государственным контрактом утвержден календарный план работ по контракту, что свидетельствует о планомерном, систематическом выполнении работ по охране, защите, воспроизводству лесов и исключает возможность заключения государственных контрактов на основании подпункта 5 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов.

Кроме того, приказ Минэкономразвития РФ от 05.07.2010 № 270, устанавливающий особенности размещения заказа на выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов и заключения договоров, предусмотренных статьей 19 Лесного кодекса Российской Федерации, является специальным нормативным правовым актом, регулирующим спорные правоотношения, по отношению к нормам Закона о размещении заказа. Приказ не предусматривает возможности заключения соответствующих договоров без соблюдения публичных процедур.

Более того, в силу требований части 3 статьи 19 Лесного кодекса Российской Федерации в рассматриваемом случае имеет место договор, в котором содержатся элементы государственного или муниципального контракта на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и договора купли-продажи лесных насаждений (смешанный договор). Между тем, Закон о размещении заказов не содержит норм, допускающих

применение положений подпункта 5 части 2 статьи 55 к смешанным договорам.

Также в силу [части 1 статьи 8](#) Лесного кодекса Российской Федерации лесные участки в составе земель лесного фонда находятся в федеральной собственности.

[Частью 1 статьи 83](#) Лесного кодекса Российской Федерации установлено, что Российская Федерация передает органам государственной власти субъектов Российской Федерации осуществление полномочий по организации использования лесов, их охраны (в том числе осуществления мер пожарной безопасности и тушения лесных пожаров), защиты (за исключением лесопатологического мониторинга), воспроизводства (за исключением лесного семеноводства) на землях лесного фонда и обеспечение охраны, защиты, воспроизводства лесов (в том числе создание и эксплуатация лесных дорог, предназначенных для охраны, защиты и воспроизводства лесов) на указанных землях. Средства на осуществление переданных в соответствии с [частью 1 указанной статьи](#) полномочий предоставляются в виде субвенций из федерального бюджета и не могут быть использованы на другие цели.

Комиссией Марийского УФАС России установлено, что лесные участки с кадастровыми номерами 12-12-07/093/2009-076, 12-12-07/004/2013-395 общей площадью 47 581,9242 га и 64810640 га, расположенные по адресу: Республика Марий Эл, ГУ РМЭ «Куярское лесничество» и Устье-Кундышское участковое лесничество соответственно, являются собственностью Российской Федерации.

Источниками финансирования по государственным контрактам от 10.10.2013 № 2 и от 22.10.2013 № 3 являлся федеральный бюджет (субвенции). Оплата по указанным государственным контрактам министерством осуществлена средствами субвенций, предоставленных из федерального бюджета на реализацию отдельных полномочий в области лесных отношений, в сумме 1 943 708,61 руб.

Тем самым, средства в виде субвенций из федерального бюджета могли быть использованы Министерством лесного хозяйства Республики Марий Эл только на осуществление полномочий по организации использования лесов, их охраны, защиты, воспроизводства на землях лесного фонда и обеспечение охраны, защиты, воспроизводства лесов на указанных землях. Использование названных средств на иные цели, в том числе на проведение мероприятий по ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций в лесах, возникших вследствие лесных пожаров, в соответствии с нормами лесного законодательства не допускается. Следовательно, полномочия министерства по охране, защите и воспроизводству лесов путем размещения заказа могли быть реализованы исключительно путем публичных процедур на основании приказа Минэкономразвития РФ от 05.07.2010 № 270. Более того, нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации СГАУ РМЭ «Авиалесоохрана» наделено исключительными полномочиями по выполнению работ, оказанию услуг только для государственных нужд Республики Марий Эл, а не для переданных в соответствии с федеральным

з а к о н о м отдельных полномочий Российской Федерации органу государственной власти субъекта Российской Федерации.

На основании изложенного, спорные государственные контракты не могли быть заключены на основании подпункта 5 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов, а, следовательно, действия Министерства лесного хозяйства Республики Марий Эл, выразившиеся в выборе способа размещения заказа у единственного поставщика, нарушили часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно статье 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 частности, к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов (часть 4).

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 органа государственной власти и хозяйствующего субъекта 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. Это 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.

Заключение государственных контрактов на проведение мероприятий по расчистке насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров в 2010 году с нарушением требований Закона о размещении заказов исключило возможность иных хозяйствующих субъектов, оказывающих аналогичные услуги, участвовать в размещении заказа, следовательно, действия по заключению вышеуказанных контрактов могли привести к устранению конкуренции.

Такой вывод подтверждается антиконкурентным поведением заказчика и подрядчика, выразившимся в заключении государственных контракта без проведения необходимых конкурсных процедур. Соглашение, достигнутое министерством и учреждением, носит антиконкурентный характер, поскольку привело к преимущественному положению конкретного хозяйствующего субъекта СГАУ РМЭ «Авиалесоохрана» при проведении мероприятий по расчистке насаждений.

Более того, Комиссией Марийского УФАС России установлено и материалами дела подтверждается, что по государственным контрактам № 1, № 2, № 3, № 4 работы по проведению мероприятий по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров в 2010 году проводились учреждением как самостоятельно, так и с помощью привлечения других хозяйствующих субъектов на основании договоров субподряда от 02.07.2013 № 2 P/13; от 05.06.2013 № 3 P/13; от 14.10.2013 № 4 P/13; от 23.10.2013 № 5 P/13, от 23.10.2013 № 6 P/13; от 25.10.2013 № 7 P/13; от 25.10.2013 № 8 P/13; от 14.10.2013 № 9 P/13; от 23.10.2013 № 10 P/13; от 25.10.2013 № 11 P/13; от 25.10.2013 № 12 P/13; от 25.10.2013 № 13 P/13; от 25.10.2013 № 14 P/13; от 25.10.2013 № 15 P/13; от 25.10.2013 № 16 P/13. Указанные договоры субподряда заключены во исполнение государственных контрактов на выполнение работ по проведению мероприятий по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров в 2010 году, заключенных между министерством и учреждением.

Следовательно, рынок услуг по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций в лесах, возникших вследствие лесных пожаров, не является закрытым и ограниченным, на нем могут выполнять работы не только СГАУ РМЭ «Авиалесоохрана», но и иные хозяйствующие субъекты.

Таким образом, министерством и учреждением нарушены требования статьи 16 Закона о защите конкуренции.

1. На основании изложенного, Комиссия Марийского УФАС России

приходит к итоговому выводу о наличии в действиях Министерства лесного хозяйства Республики Марий Эл нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в выборе способа размещения заказа у единственного поставщика с нарушением требований законодательства, а также о наличии в действиях Министерства лесного хозяйства Республики Марий Эл и специализированного государственного автономного учреждения Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении государственных контрактов от 03.06.2013 № 1, от 10.10.2013 № 2, от 22.10.2013 № 3, от 24.10.2013 № 4 на выполнение работ по проведению мероприятий по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров в 2010 году, без проведения торгов.

2. По результатам рассмотрения материалов дела Комиссия Марийского УФАС России, учитывая отсутствие доказательств прекращения Министерством лесного хозяйства Республики Марий Эл, специализированным государственным автономным учреждением Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» нарушений антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Закона о защите конкуренции, считает необходимым выдать Министерству лесного хозяйства Республики Марий Эл и специализированному государственному автономному учреждению Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Руководствуясь статьей 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 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. 1. Признать в действиях Министерства лесного хозяйства Республики Марий Эл нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в выборе способа размещения заказа у единственного поставщика с нарушением требований законодательства.
2. 2. Признать в действиях Министерства лесного хозяйства Республики Марий Эл и специализированного государственного автономного

учреждения Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении государственных контрактов от 03.06.2013 № 1, от 10.10.2013 № 2, от 22.10.2013 № 3, от 24.10.2013 №4 на выполнение работ по проведению мероприятий по расчистке лесных насаждений при ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, возникшей вследствие лесных пожаров в 2010 году, без проведения торгов.

3. Выдать Министерству лесного хозяйства Республики Марий Эл, специализированного государственного автономного учреждения Республики Марий Эл «Марийская база авиационной охраны лесов «Авиалесоохрана» обязательные для исполнения предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения административного производства.

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

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии