

РЕШЕНИЕ

по делу № 07-01/4-2013

«13» марта 2013 г.
Удэ

г. Улан-

Резолютивная часть решения объявлена 11.03.2013

Решение в полном объеме изготовлено 13.03.2013

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>,

рассмотрев дело № 07-01/4-2013 по признакам нарушения Федеральным казенным учреждением «Исправительная колония № 2 УФСИН России по Республике Бурятия» (далее – ФКУ «ИК №2», ответчик) (670013, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, п. Южный, ул. Богграда 34а) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

при участии:

<...>, доверенность от 12.02.2013 № 88,

в отсутствие представителя Следственного управления СК России по Республике Бурятия, надлежащим образом извещенного,

у с т а н о в и л а:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) поступило обращение Следственного управления Следственного комитета Российской Федерации по Республике Бурятия (далее – Следственное управление) (вх. от 29.12.2012 № 7713) на действия ФКУ «ИК №2», указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Из обращения следует, что в производстве отдела по расследованию особо важных дел Следственного управления находится уголовное дело, возбужденное по признакам преступления в отношении <...>.

В ходе расследования Следственное управление установило, что между ФБУ «ИК № 2» и УФСИН России по Республике Бурятия заключен государственный контракт на пользование холодным водоснабжением на общую сумму 1 030 904, 60 рублей из средств федерального бюджета.

20.11.2010 между ФБУ «ИК №2» и ООО «Бизнес Строй» заключен договор аренды машин и механизмов № 303 (далее – договор аренды) для осуществления регламентных работ на технологические нужды холодного водоснабжения на срок с 25.11.2010 по 11.12.2010. Согласно указанному договору ООО «Бизнес Строй» (арендодатель) передает в аренду ФБУ «ИК № 2» (арендатор) машину КО-560 на

базе «КАМАЗ», электростанцию «Хонда», насос для водопонижения и водоотлива, арендная плата составила 620 768 рублей.

Акт приема-передачи по договору аренды подписан сторонами без фактической передачи движимого имущества, денежные средства перечислены ООО «Бизнес-Строй» в размере 620 768 рублей.

Имущество, указанное в договоре аренды не передавалось арендатору, вместе с тем, денежные средства перечислены арендодателю, до настоящего времени регламентные работы по технологическим нуждам сетей холодного водоснабжения не выполнены.

По мнению Следственного управления, указанные обстоятельства свидетельствуют о нарушении антимонопольного законодательства, а именно порядка заключения договора аренды.

22.02.2013 Бурятским УФАС России возбуждено дело № 07-01/4-2013 по признакам нарушения ФКУ «ИК №2» части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении договора аренды машин и механизмов от 20.11.2010 № 303 между ФКУ «ИК №2» и ООО «Бизнес-Строй» без проведения процедуры размещения заказа в соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Определением от 22.02.2013 рассмотрение дела № 07-01/4-2013 о нарушении антимонопольного законодательства назначено на 11.03.2013 в 14:00 часов.

Ответчик свою правовую позицию изложил в письменной форме, на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 07-01/4-2013 поддержал доводы, изложенные в пояснениях, и считает, что ФКУ «ИК №2» не нарушило требования антимонопольного законодательства и законодательства о размещении заказов.

Поясняет, что договор аренды заключен на основании статьи 55.2 Закона о размещении заказов для исполнения государственного контракта, согласно которому часть денежных средств была направлена на оплату осужденных.

Оплата по договору аренды производилась из средств, от приносящей доход деятельности, следовательно, по мнению ответчика, заключать такие договоры могут с единственным поставщиком без проведения публичных процедур.

Кроме того, считает, что договор аренды не является договором поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, следовательно, на арендные отношения не распространяется действие Закона о размещении заказов.

Комиссия, выслушав доводы сторон, исследовав имеющиеся в деле материалы, пришла к следующему выводу:

Приказом ФСИН от 07.04.2011 № 213 «Об изменении типа федеральных бюджетных учреждений, подчиненных Управлению Федеральной службы исполнения наказания по Республике Бурятия, и утверждении уставов федеральных казенных учреждений, подчиненных Управлению Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Бурятия» федеральному бюджетному учреждению

«Исправительная колония № 2 УФСИН по Республике Бурятия» изменен тип на федеральное казенное учреждение «Исправительная колония № 2 УФСИН по Республике Бурятия».

28.01.2010 между УФСИН России по Республике Бурятия и ФБУ «ИК №2» заключен государственный контракт на холодное водоснабжение № 49, предметом которого является пользование холодным водоснабжением.

ФБУ «ИК №2» отпускает чистую холодную воду, а УФСИН России по РБ принимает и оплачивает. Срок действия контракта установлен со дня подписания и действует по 31.12.2010. Государственный контракт с аналогичным предметом контракта заключен также 03.12.2010 № 201.

20.11.2010 между ООО «Бизнес-Строй» в лице <...> и ФБУ «ИК №2» в лице <...> заключен договор аренды машин и механизмов № 303. Договор аренды заключен в целях исполнения государственного контракта. Предметом договора является предоставление арендодателем в лице ООО «Бизнес-Строй» во временное пользование за плату машины и механизмов согласно приложению №1 арендатору в лице ФКУ «ИК №2».

В приложении № 1 к договору аренды указаны наименования оборудования:

- машина КО-560 на базе транспортного средства КАМАЗ-53229, регистрационный знак М 453 ММ;
- электростанция «Хонда» 30 кВт, 380 (20) В, переменный ток;
- насос для водопонижения и водоотлива, двигатель 4кВт.

Машина и механизмы передаются во временное владение и пользование для осуществления регламентных работ на технологические нужды холодного водоснабжения. Срок аренды с 25.11.2010 по 11.12.2010. Арендная плата установлена в размере 620 768,00 рублей.

Арендатор (ФКУ «ИК №2») осуществляет оплату за счет средств, полученных от приносящей доход деятельности.

Указанный договор заключен без соблюдения положений Закона о размещении заказов.

На основании части 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Статья 1 Закона о размещении заказов регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов, в целях обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации при размещении заказов, эффективного использования средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования, расширения возможностей для участия физических и юридических лиц в размещении заказов и стимулирования такого участия, развития добросовестной конкуренции, совершенствования

деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления в сфере размещения заказов, обеспечения гласности и прозрачности размещения заказов, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере размещения заказов.

Под размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков понимаются осуществляемые в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом, действия заказчиков, уполномоченных органов по определению поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в целях заключения с ними государственных или муниципальных контрактов, а также гражданско-правовых договоров бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд соответствующих заказчиков, а в случае, предусмотренном [пунктом 14 части 2 статьи 55](#) настоящего Федерального закона, в целях заключения с ними также иных гражданско-правовых договоров в любой форме (часть 1 статьи 5).

Частью 1 статьи 10 Закона о размещении заказов установлено, что размещение заказа может осуществляться:

- 1) путем проведения торгов в форме конкурса, аукциона, в том числе аукциона в электронной форме;
- 2) без проведения торгов (запрос котировок, у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), на товарных биржах).

Под размещением заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) понимается способ размещения заказа, при котором заказчик предлагает заключить контракт, а в случае, предусмотренном [пунктом 14 части 2](#) статьи 55, контракт либо иной гражданско-правовой договор только одному поставщику (исполнителю, подрядчику) (часть 1 статьи 55).

В соответствии с пунктом 14 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов заказы на поставки одноименных товаров, выполнение одноименных работ, оказание одноименных услуг заказчик вправе размещать в течение квартала на сумму, не превышающую установленного Центральным банком Российской Федерации [предельного размера](#) расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке.

Пунктом 1 Указания Центрального банка Российской Федерации от 20.06.2007 года № 1843-У «О предельном размере расчетов наличными деньгами и расходования наличных денег, поступивших в кассу юридического лица или кассу индивидуального предпринимателя» установлен предельный размер расчетов наличными деньгами между юридическими лицами по одной сделке – 100 тысяч рублей.

В соответствии с требованиями Закона о размещении заказов, если стоимость договора превышает 100 000 рублей (в данном случае цена договора аренды составляет более 500 000 рублей), договор заключается на торгах.

Договор по предоставлению движимого имущества в аренду заказчиком является предметом регулирования Закона о размещении заказов, такая позиция достаточно широко представлена на уровне судов высших инстанций.

Под действие Закона о размещении заказов подпадают сделки, связанные с арендой, заключаемые государственными учреждениями, когда такие учреждения выступают в качестве арендаторов и направленные на удовлетворение государственных нужд за счет бюджетных, а также внебюджетных средств.

В рассматриваемом случае для оплаты услуг по договору аренды выделялись денежные средства из внебюджетных источников финансирования ФКУ «ИК №2» в размере 620 768,00 рублей.

Таким образом, ФКУ «ИК № 2» при заключении договора аренды обязано было руководствоваться нормами законодательства о размещении заказов.

В нарушение требований Закона о размещении заказов при превышении установленного Центральным банком России предельного размера расчетов между юридическими лицами (100 000 рублей), на предоставление услуг по аренде машины и механизмов ответчиком не проведена процедура размещения заказа.

Довод ответчика о том, что в указанном случае возможно применение статьи 55.2 Закона о размещении заказов является несостоятельным, так как данная статья не может быть применима.

Статьей 55.2 Закона о размещении заказов предусмотрен такой случай размещения учреждениями, исполняющими наказание, у единственного поставщика, как приобретение сырья, материалов и комплектующих изделий для производства товаров, выполнения работ, оказания услуг в целях трудоустройства осужденных. При этом установлено, что приобретение сырья, материалов и комплектующих изделий осуществляется за счет средств, предусмотренных теми гражданско-правовыми договорами, заключенными с юридическими лицами, в рамках которых поставляются такие товары, выполняются такие работы, оказываются такие услуги.

В соответствии с пунктом 1 Положения о Федеральной службе исполнения наказаний, утвержденного Указом Президента РФ от 13.10.2004 № 1314 (далее – Положение) Федеральная служба исполнения наказаний (ФСИН России) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим правоприменительные функции, функции по контролю и надзору в сфере исполнения уголовных наказаний в отношении осужденных, функции по содержанию лиц, подозреваемых либо обвиняемых в совершении преступлений, и подсудимых, находящихся под стражей, их охране и конвоированию, а также функции по контролю за поведением условно осужденных и осужденных, которым судом предоставлена отсрочка отбывания наказания.

Согласно пункту 5 Положения ФСИН России осуществляет свою деятельность непосредственно и (или) через свои территориальные органы, учреждения, исполняющие наказания, следственные изоляторы, а также предприятия и учреждения, специально созданные для обеспечения деятельности уголовно-исполнительной системы.

Основы деятельности учреждений и органов, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы и составляющих единую уголовно-исполнительную

систему, определяет Закон РФ от 21.07.1997 № 5473-1 «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовное наказание в виде лишения свободы» (далее - Закон № 5473-1).

Поскольку учреждения ФСИН являются частью единой уголовно-исполнительной системы РФ, созданы для исполнения уголовного наказания в виде лишения свободы, осуществляют свою деятельность по управлению и эксплуатации исправительных учреждений, то учреждения ФСИН, а именно ФКУ «ИК №2» является иным осуществляющим функции федеральных органов исполнительной власти органом.

В силу части 1 статьи 15 Закона 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.

Следовательно, в действиях ФКУ «ИК №2» содержится нарушение части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части осуществления действий по заключению договора аренды с ООО «Бизнес-Строй» без проведения процедуры размещения заказа в соответствии с Законом о размещении заказов. Такие действия приводят или могут привести к ограничению конкуренции, так как ФКУ «ИК №2» предоставило преимущество конкретному хозяйствующему субъекту – ООО «Бизнес-Строй».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

р е ш и л а:

1. Признать ФКУ «Исправительная колония № 2 УФСИН России по Республике Бурятия» нарушившим часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части осуществления действий по заключению договора аренды с ООО «Бизнес-Строй» без проведения процедуры размещения заказа в соответствии с Законом о размещении заказов, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.
2. Выдача предписания нецелесообразна в связи с полной оплатой заключенного договора аренды машин и механизмов от 20.11.2010 № 303 в декабре 2010 года и истечением срока действия указанного договора.
3. На основании пункта 7 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ административное производство в отношении должностного лица ФКУ «ИК №2» исключается в связи с вынесением постановления о возбуждении уголовного дела.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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