

РЕШЕНИЕ

г.Брянск

Резолютивная часть решения оглашена 27 сентября 2011 года

Решение изготовлено в полном объеме 7 октября 2011 года

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии:

<...>;<...>;<...>

от УФСИН России по Брянской области:

<...>

от ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области:

<...>

рассмотрев дело № 165 по признакам нарушения ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области, 241021, г.Брянск, ул. Комарова, 30, части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.06г. «О защите конкуренции»

УСТАНОВИЛА:

Брянским УФАС России, в связи с поручением Брянской прокуратуры по надзору за соблюдением законов по ИУ Брянской области от 13.07.2011г. № 07/2011, от 15.07.2011г. №07/2011, от УФСИН России по Брянской области были запрошены и проанализированы документы по организации торгового обеспечения осужденных в исправительных учреждениях Брянской области, в т.ч. Федеральным казенным учреждением Исправительная колония № 1 УФСИН России по Брянской области (ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области), на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства.

Как следует из представленных документов и материалов ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области, помещение магазина находится в оперативном управлении ИК-1 на основании договора о передаче федерального имущества от 28.05.2009г. № 9-02. Торговое обеспечение осужденных в расположенном на территории ФКУ ИК-1 магазине, организовано и осуществляется в соответствии со ст.88 УИК РФ (приобретение осужденными к лишению свободы продуктов питания и предметов первой необходимости).

Товар поставляется в соответствии с заключенными договорами комиссии №47 от 09.03.2011 с ИП 1<...>, №152/95 от 13.04.2011 с ИП 2 <...>.

Из письменных пояснений от 01.08.2011г. следует, что при отборе комитентов учитываются следующие критерии: ассортимент и необходимое количество товаров, цена на товар в сравнении с другими поставщиками по аналогичным наименованиям и производителям, качество товара, условия поставки, возможность замены или возврата товара.

Вместе с тем, материалов, свидетельствующих о проведении конкурентных процедур отбора комитентов, не представлено.

По результатам проведенного анализа представленных документов и материалов Брянским УФАС России в действиях ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области установлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.06г. «О защите конкуренции», выразившегося в заключении договоров комиссии на реализацию продукции с поставщиками для нужд спецконtingента исправительного учреждения без проведения конкурентных процедур отбора, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем ограничения доступа на товарный рынок по розничной реализации продуктов питания и товаров первой необходимости в границах исправительного учреждения другим хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность по розничной реализации продуктов питания и товаров первой необходимости, а также установления для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары.

В рассмотрении дела представитель УФСИН России по Брянской области представил письменные пояснения, согласно которым не считает действия исправительного учреждения по заключению договоров комиссии не нарушающими действующее законодательство в связи со следующим:

1. В соответствии с Уставом учреждения услуга по реализации промышленных изделий бытового назначения и продовольственных товаров отнесена к видам приносящей доход деятельности учреждения, осуществляемым по договорам на возмездной основе с юридическими и физическими лицами в соответствии с законодательством РФ.

2. Учреждение никаких выплат Комитенту за счет бюджетных средств и средств внебюджетных источников финансирования не осуществляет. Следовательно, правоотношения по договорам комиссии не подпадают под действие Федерального закона № 94-ФЗ.

3. Порядок заключения и расторжения договоров комиссии определен статьями 990-1004 Гражданского Кодекса РФ.

4. Учреждение при заключении гражданско-правовых договоров для осуществления приносящей доход деятельности фактически является хозяйствующим субъектом и не выполняет функции органа власти.

Представитель ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области поддержал доводы, представленные УФСИН России по Брянской области, и пояснил, что торговая деятельность осуществляется в ларьке, находящемся на территории учреждения. Реализацию товара осуществляет продавец, являющийся штатным сотрудником исправительного учреждения.

При выборе комитента всем требованиям, предъявленным учреждением, соответствовали только 2 комитента с ними были заключены договоры:

ИП 1<...> (договор №47 от 09.03.2011г.), ИП 2 <...> (договор №95 от 13.04.2011г.).

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в деле документы и материалы, установила следующее.

Согласно Указу Президента РФ от 13.10.2004 № 1314 «Вопросы Федеральной службы исполнения наказаний», 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.

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.

Исправительные учреждения являются местом отбывания наказания лицами, осужденными к лишению свободы.

Как следует из части 1 статьи 56 Уголовного кодекса Российской Федерации, лишение свободы как мера государственного

принуждения, назначаемого за совершение уголовно-наказуемого деяния, заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение, помещение в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима, либо в тюрьму.

В соответствии с частью 1 статьи 74 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации исправительными учреждениями являются, в том числе исправительные колонии.

Частью 1 статьи 6 Закона Российской Федерации от 21 июля 1993 №5473-1 «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовное наказание в виде лишения свободы» установлено, что учреждения, исполняющие наказания, являются юридическими лицами.

В соответствии с Уставом федерального казенного учреждения «Исправительная колония №1 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Брянской области», утвержденным приказом ФСИН России от 18.02.2011 № 89, учреждение является учреждением уголовно-исполнительной системы, исполняющим наказания в виде лишения свободы, имеет гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и несет связанные с этой деятельностью обязанности. Учреждение имеет статус исправительного учреждения.

Учреждение исполняет в т.ч. функции по исполнению в соответствии с законодательством РФ уголовного наказания в виде лишения свободы, охране и конвоированию осужденных, создания осужденным условий содержания, соответствующих нормам международного права, положениям международных договоров РФ, федеральных законов и иных нормативных правовых актов РФ.

В соответствии с п.2.5.1 Устава Учреждение обеспечивает установленный порядок исполнения и отбывания наказаний, исполнение режимных требований, надзор за осужденными, условия содержания осужденных.

Уголовно-исполнительным кодексом Российской Федерации в части 1 статьи 88 предусмотрено право осужденных к лишению свободы приобретать продукты питания и предметы первой необходимости по безналичному расчету за счет средств, заработанных за период отбывания наказания, а также за счет получаемых пенсий, социальных пособий и денежных переводов.

На основании приказа Министерства юстиции Российской Федерации от 03.11.2005 №205 «Об утверждении правил внутреннего распорядка исправительных учреждений» для продажи осужденным продуктов питания, вещей и предметов в исправительных учреждениях организуются магазины, работающие ежедневно, за исключением выходных и праздничных дней. Осужденных вправе пользоваться этими магазинами во время, отведенное распорядками дня, с учетом очередности (по отрядам и бригадам) по безналичному расчету (пункт 100).

09.03.2011 между ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области и ИП 1 <...> заключен договор комиссии на реализацию продукции №47.

13.04.2011 между ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области и ИП 2 <...> заключен договор комиссии на реализацию продукции №95.

Согласно данным договорам, Комиссионер принимает на себя обязанность от своего имени, но за счет Комитента реализовать продукцию согласно ассортименту, количеству и цены, которая определяется сторонами в накладных.

По данным договорам установлено вознаграждение Комиссионера от стоимости каждой партии проданного товара за фактически реализованный товар.

Торговое обеспечение осужденных в ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области, производится в магазине, предназначенном для приобретения осужденными необходимых товаров.

В соответствии со штатным расписанием Учреждения отпуск товаров осужденным в магазине осуществляет продавец продовольственных товаров учреждения, в материалах дела имеется копия должностных инструкций продавцов продовольственных товаров.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции ИП 1 <...> и ИП 2 <...> являются хозяйствующими субъектами, на территории ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области осуществляют предпринимательскую деятельность, направленную на получение прибыли.

Возможности лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы, по приобретению продуктов питания и товаров первой необходимости ограничены в силу их особого положения и отсутствия возможности приобрести данные товары за пределами ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области.

Частью 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, органам или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействий).

Действия ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области по заключению договоров комиссии на реализацию продукции от 09.03.2011 №47 с ИП 1<...> и от 13.04.2011 №95 с ИП 2 <...>. без конкурентных процедур, ограничивают доступ на товарный рынок по розничной реализации продуктов питания и товаров первой необходимости в границах ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области другим хозяйствующим субъектам, осуществляющим аналогичную деятельность по розничной реализации продуктов питания и товаров первой необходимости, а также устанавливают для приобретателей товаров- осужденных ограничения права выбора хозяйствующих субъектов, которые поставляют такие товары, что противоречит части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с вышеизложенным, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Брянского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении договоров комиссии на реализацию продукции с поставщиками для нужд спецконтингента исправительного учреждения без проведения конкурентных процедур отбора, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе путем ограничения доступа на товарный рынок по розничной реализации продуктов питания и товаров первой необходимости в границах исправительного учреждения другим хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность по розничной реализации продуктов питания и товаров первой необходимости, а также установления для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которых предоставляют такие товары.

2. Выдать ФКУ ИК-1 УФСИН России по Брянской области предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Нарушение прекратить путем:

- проведения конкурентных процедур (публичной оферты) на заключение договоров комиссии с поставщиками на реализацию продуктов питания и предметов первой необходимости и иных промышленных товаров, для нужд спецконтингента исправительного учреждения.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>