

РЕШЕНИЕ

«05» августа 2015 года

г. Калуга

Резолютивная часть решения оглашена «04» августа 2015 года.
В полном объеме решение изготовлено «05» августа 2015 года.

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – руководителя Калужского УФАС России \.....\, членов Комиссии – специалиста-эксперта Калужского УФАС России \.....\ и специалиста-эксперта Калужского УФАС России \.....\,

в присутствии директора ФГУП «Калужское» ФСИН России \.....\ (паспорт <...> представителя ФГУП «Калужское» ФСИН России \.....\ (паспорт <...> доверенность № б/н от 31.12.2014г.), Калужского прокурора по надзору за соблюдением законов в исправительных учреждениях \.....\ (удостоверение),

рассмотрев дело № 05-13к/2015 по признакам нарушения ФГУП «Калужское» ФСИН России, части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

03.04.2015 года в адрес Калужского УФАС России поступило обращение из Калужской прокуратуры по надзору за соблюдением законов в исправительных учреждениях (далее – Прокуратура) (вх. № 1757 от 07.04.2015г.), согласно которому Прокуратурой направлены материалы по организации торговой деятельности ФГУП «Калужское» ФСИН России в исправительных учреждениях Калужской области для проведения проверки исполнения требований Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании приказа Калужского УФАС России № 106 от 21.05.2015г. возбуждено дело № 05-13к/2015 по признакам нарушения ФГУП «Калужское» ФСИН России (248002, г. Калуга, ул. Николо-Козинская, д. 129) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно ответу на запрос, представленному ФГУП «Калужское» ФСИН России (далее – Предприятие) следует, что в целях снижения нагрузки на федеральный бюджет Приказом ФСИН России от 11.11.2013 № 636 «Об объявлении решений коллегии ФСИН России» полномочия по организации торговой деятельности переданы от учреждений федеральным государственным унитарным предприятиям ФСИН России.

Исходя из указанного ответа также следует, что Предприятием осуществляется торговая деятельность только за счет собственных средств, без привлечения средств федерального бюджета, при этом действие Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в данном случае не распространяется.

Вместе с тем, торговую деятельность по реализации продуктов питания и предметов первой необходимости Предприятие при исправительных учреждениях Калужской области в период с 2014 года по настоящее время осуществляет по агентским договорам, в рамках которых оказывает услуги по реализации товара Принципала. Виды, основания заключения агентских договоров регулируются нормами Гражданского Кодекса и не входят в осуществляемую закупочную деятельность Предприятия, регулируемую нормами Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Розничные цены на передаваемый для реализации товар устанавливает Принципал. Для исключения случаев необоснованного роста цен на передаваемые товары, специалистами Предприятия осуществляется контроль цен на товары, который заключается в анализе и сопоставлении цен на указанные товары и средних цен, сложившихся в регионе на одноименные товары по информации Росстата. За надлежащее выполнение перед Принципалами своих обязательств по договорам Предприятие получает вознаграждение в размере от 7,4% до 20% от фактической цены продажи каждой единицы товара.

Кроме того, согласно данному ответу, в целях предоставления возможности широкому кругу лиц осуществлять передачу для реализации товаров в магазинах Предприятия 24.03.2014 года по адресу: г. Калуга, ул. Николо-Козинская, д. 129 было проведено открытое общее совещание с представителями организаций, о чем свидетельствует протокол совещания при директоре ФГУП «Калужское» ФСИН России от 25.03.2014г. №1 «решение вопросов сотрудничества с Федеральным Государственным Унитарным Предприятием «Калужское» Федеральной Службы Исполнения Наказаний России», по результатам которого заключены агентские договора. Предварительное приглашение к сотрудничеству производителей и поставщиков продовольственных и непродовольственных товаров для реализации товаров через магазины Предприятия было размещено в газете «Комсомольская правда» №23 (26201) от 04.03.2014г. и №25 (262013) от 07.03.2014г. Для заключения договоров на реализацию товаров в 2015 году открытое общее совещание с представителями поставщиков, согласно указанному ответу, было проведено 08.12.2014г, о чем свидетельствует протокол совещания при директоре ФГУП «Калужское» ФСИН России от 08.12.2014г. №2 «решение вопросов дальнейшего сотрудничества с Федеральным Государственным Унитарным Предприятием «Калужское» Федеральной Службы Исполнения Наказаний России», прекращения действия договоров заключенных на 2014 год и заключение договоров на поставку товара на 2015 год».

В ответ на определение о назначении дела № 05-13к/2015 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению ФГУП «Калужское» ФСИН России представила письменные пояснения о размещении информационного сообщения-приглашения к сотрудничеству производителей и поставщиков продовольственных и непродовольственных товаров для реализации их через магазины Предприятия в СМИ в период с ноября 2014 года по декабрь 2014 года, в сети Интернет за 2014 год, согласно которым следует, что в период с ноября 2014 года по декабрь 2014 года, в СМИ и сети Интернет за 2014 год размещение информационного сообщения-приглашения к сотрудничеству производителей и поставщиков продовольственных и непродовольственных товаров для реализации их через магазины Предприятия не производилось, в связи с наличием договоров и поставщиков, которые в полном объеме обеспечивали магазины Предприятия товарами. Срок действия данных договоров закончился 31.12.2014 года, о чем поставщикам было сообщено на открытом общем совещании, а также предложено заключить агентские договоры на реализацию товаров в 2015 году. Основными требованиями к поставщикам, с которыми заключаются агентские договоры на передачу товаров для реализации в магазинах Предприятия, исходя из данных пояснений, являются: возможность обеспечить бесперебойную передачу необходимого объема товаров, правомочность заключать договор, своевременная оплата за оказанные услуги.

В соответствии с письменными пояснениями, представленными на вышеуказанное определение следует, что в целях снижения нагрузки на федеральный бюджет Приказом ФСИН России от 11.11.2013 № 636 «Об объявлении решений коллегии ФСИН России» полномочия по организации торговой деятельности переданы от учреждений федеральным государственным унитарным предприятиям ФСИН России, в связи, с чем в территориальные органы и ФГУПы ФСИН России направлены соответствующие указания.

Также на основании Приказа Минюста Российской Федерации от 03.09.2007 №178 на режимной территории запрещается размещать торговые точки. В соответствии с п.3 статьи 5 Федерального закона от 21 июля 1993 года ФЗ №5473-1 «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы»: федеральные государственные унитарные предприятия ФСИН России являются частью УИС. В целях соблюдения требований УИК в части обеспечения осужденным возможности приобретать продукты питания и предметы первой необходимости осуществляется ФГУПами ФСИН России, которые имеют в своем распоряжении необходимые активы, в том числе уставный фонд, денежные средства на счетах, а также движимое и недвижимое имущество. Вышеуказанное Предприятие торговую деятельность осуществляет только за счет собственных средств, без привлечения средств федерального бюджета.

Согласно Федеральному закону от 08.05.2010 № 83-ФЗ исправительные учреждения и следственные изоляторы приобрели статус Федеральных казенных учреждений. Обеспечение возможности приобретать продукты питания и предметы первой необходимости для осужденных и лиц, находящихся под следствием, учреждения и следственные изоляторы не могут, т.к. распоряжаться доходами, полученными от указанной деятельности, в том числе на потребности организации торговой деятельности (например, закупку оборудования, модернизацию и ремонт помещений магазинов) казенные учреждения не могут.

Кроме того, в соответствии с данными пояснениями, товары из ассортимента,

представленного в магазинах при учреждениях УФСИН России по Калужской области, осужденные, подозреваемые, обвиняемым, могут приобрести и следующими способами:

- по безналичному расчету с лицевых счетов, открытых в учреждении. В данном случае осужденные отовариваются непосредственно во внутреннем магазине и получают заказ в этот же день;
- при расчете с лицевых счетов подозреваемые и обвиняемые в следственных изоляторах направляют в магазин через сотрудников учреждения заявление с перечнем требуемой продукции. Продавец формирует посылку, которая передается для разноса потребителю сотрудником учреждения. Формирование и доставка заказа осуществляется в данном случае в день получения заявления;
- при оплате заказа за наличный расчет родственниками во внешнем магазине продавец формирует посылку, которая передается для разноса потребителю сотрудником учреждения. Формирование и доставка заказа осуществляется в данном случае в день получения и оплаты заказа.

В колонии поселения осужденные приобретают товары за наличный расчет непосредственно в магазине при учреждении.

Из пояснений, полученных от генерального директора и представителей ФГУП «Калужское» ФСИН России в рамках рассмотрения дела следует, что для обеспечения магазинов при учреждениях товарами закупки по 223-ФЗ не производятся, в связи с тем, что Предприятие в данном случае оказывает услуги, а не осуществляет закупочную деятельность. Для того чтобы выбрать поставщиков и максимально дать большому количеству участников рынка возможность участия в данном выборе, Предприятием было проведено открытое общее собрание поставщиков в 2014 году, информация о проведении которого была размещена в СМИ, о чем свидетельствуют ранее представленные в материалы дела копии газет «Комсомольская правда» и оригиналы, представленные на рассмотрении дела данных газет за март месяц 2014 года.

Согласно пояснениям представителя, на данном собрании присутствовали представители поставщиков, с которыми оговорены основные условия такие как: возможность обеспечить бесперебойную передачу необходимого объема товаров и требуемого ассортимента в исправительных учреждениях, платежеспособность и возможность оплаты услуг, которые оказывает ФГУП. На основании данного собрания были заключены договоры, количество которых по Калужской области в 2014 году составило: 17 внешних поставщиков и 9 внутрисистемных поставщиков. На сайте данная информация (объявление) не размещалась. Действие данных договоров заканчивалось 31.12.2014 года.

Также, исходя из пояснений, следует, что в декабре 2014 года проводилось общее собрание поставщиков, по результатам которого были перезаключены вышеуказанные договоры с теми поставщиками, которые осуществляли поставки товаров в 2014 году. При этом сообщение (объявление) о проведении указанного собрания в СМИ и сети Интернет не размещалось.

Рассмотрев материалы дела № 05-13к/2015, в том числе исследовав письменные пояснения и представленную информацию, а также заслушав лиц, участвующих в рассматривании указанного дела, Комиссия Калужского УФСИН России приходит к

следующему.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) органов местного самоуправления.

Органам местного самоуправления 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).

Так, среди прочего, согласно пункту 6 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается предоставление хозяйствующему субъекту доступа к информации в приоритетном порядке.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция - это 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.

В рассматриваемом случае под конкуренцией необходимо понимать соперничество хозяйствующих субъектов, направленное на извлечение прибыли, в соответствии с требованиями действующего законодательства, на рынке предоставления услуг торговли, общественного питания и бытового обслуживания.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под признаками ограничения конкуренции понимается: 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.

Из совокупности установленных в ходе рассмотрения дела обстоятельств, следует, что ФГУП «Калужское» ФСИН России не разместило в общедоступном порядке информацию о проведении открытого общего совещания по отбору производителей и поставщиков продовольственных и непродовольственных

товаров для реализации товаров по договорам комиссии через магазины ФГУП «Калужское» ФСИН России в декабре 2014 года, а также оповестило участников предыдущего открытого общего совещания о возможности участия в аналогичной процедуре отбора поставщиков, что создало возможность ограничения круга участников данного отбора, тем самым предоставив указанным участникам совещания доступ к информации в приоритетном порядке.

Ввиду не возможности устранения нарушения, связанного с действием (бездействием) совершенным в определенном временном промежутке, а именно не размещении информации о проводимом общем совещании при директоре ФГУП «Калужское» ФСИН России с представителями организаций в СМИ и сети Интернет, оснований для выдачи предписания не имеется.

Таким образом, в действиях ФГУП «Калужское» ФСИН России установлен факт нарушения требований части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в том числе пункта 6 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в не опубликовании в общедоступном порядке информации о проведении открытого общего совещания по отбору производителей и поставщиков продовольственных и непродовольственных товаров для реализации товаров по договорам комиссии через магазины ФГУП «Калужское» ФСИН России, а также в оповещении участников предыдущего открытого общего совещания о возможности участия в аналогичной процедуре отбора поставщиков, что создало возможность ограничения круга участников данного отбора.

На основании всех вышеизложенных обстоятельств, Комиссия Калужского УФАС России приходит к выводу о доказанности наличия нарушения части 1 статьи 15, в том числе пункта 6 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ФГУП «Калужское» ФСИН России.

По результатам рассмотрения дела, основания для прекращения дела в порядке части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссией не установлены.

Учитывая все изложенные обстоятельства, 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

РЕШИЛА:

1. Признать действия ФГУП «Калужское» ФСИН России нарушающими положения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в том числе пункт 6 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

Председатель Комиссии: _____ \.....\

Члены Комиссии: _____ \.....\

_____ \.....\

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.