

## РЕШЕНИЕ

г.Брянск

Резолютивная часть решения оглашена 29 сентября 2011 года

Решение изготовлено в полном объеме 12 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-2 УФСИН России по Брянской области:

<...>; <...>

рассмотрев дело № 166 по признакам нарушения ФКУ ИК-2 УФСИН России по Брянской области, 241004, г. Брянск, ул. Котовского, 39, 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 № 2 УФСИН России по Брянской области (ФКУ ИК-2 УФСИН России по Брянской области), на предмет соответствия требованиям антимонопольного законодательства.

Как следует из представленных документов и материалов ФКУ ИК-2 УФСИН России по Брянской области, торговое обеспечение осужденных в расположенном на территории ФКУ ИК-2 магазине, организовано 6 дней в неделю по отрядно.

Формирование цены на товары, реализуемые осужденным осуществляется путем заключения договоров, договоров- комиссий на необходимые товары и продукты питания между поставщиками и учреждением, где указывается вознаграждение комиссионера.

Представлены копии договоров со следующими хозяйствующими субъектами: ИП <...> (договор комиссии на реализацию продукции № 7 от 10.01.2011, № 239 от 04.05.2011) – приобретение табачных изделий, продуктов питания с доставкой и отсрочкой платежа, ИП <...> (договор комиссии на реализацию продукции от 11.01.2011 № 8)- приобретение продовольственных товаров; ИП <...> (договор поставки № 2/10 от 11.01.2011) – приобретение бытовой химии, ООО «Рада» (договор комиссии на поставку продукции № 9 от 11.01.2011)- приобретение колбасных изделий, ИП <...> (договор № 28 на поставку товара и холодильного оборудования от 18.01.2011)- приобретение мороженого.

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-2 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 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, 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-2 УФСИН России по Брянской области поддержал доводы, представленные УФСИН России по Брянской области, и пояснил, что торговая деятельность осуществляется в магазине, находящемся на территории учреждения. Реализацию товара осуществляет продавец, являющийся штатным сотрудником исправительного учреждения.

При выборе поставщиков хозяйственный отдел учреждения проводит маркетинговое исследование товарного рынка по ценам, по результатам которого заключаются договоры с поставщиками.

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 №2 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).

ФКУ ИК-2 УФСИН России по Брянской области заключены договоры комиссии со следующими хозяйствующими субъектами: ИП <...> (№ 7 от 10.01.2011, № 239 от 04.05.2011) – приобретение табачных изделий, продуктов питания, ООО «Рада» (№ 9 от 11.01.2011)- приобретение товаров и колбасных изделий, ИП <...> (№8 от 11.01.2011) - приобретение товаров.

Согласно договорам комиссии, Комиссионер принимает на себя обязанность от своего имени, но за счет Комитента реализовать товар. Ассортимент, количество и цены реализации товара определяются сторонами в накладных.

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

Также ФКУ ИК-2 УФСИН России по Брянской области заключены договоры поставки со следующими хозяйствующими субъектами: ИП <...> (договор поставки № 2/10 от 11.01.2011) – приобретение бытовой химии, ИП <...> (договор № 28 на поставку товара и холодильного оборудования от 18.01.2011)- приобретение мороженого.

Согласно договорам поставки Поставщик обязуется поставить в собственность, а Покупатель обязуется принимать товар и своевременно производить оплату на условиях договора.

Торговое обеспечение осужденных в ФКУ ИК-2 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 выписка из приказа № 451 лс о штатном расписании ФКУ ИК-2 УФСИН России по Брянской области, согласно которому в штате учреждения имеются 2 продавца отдела коммунально-бытового, интендантского и хозяйственного обеспечения.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции ИП <...>, ООО «Рада», ИП <...>, ИП <...>, ИП <...> являются хозяйствующими субъектами, на территории ФКУ ИК-2 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-2 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-2 УФСИН России по Брянской области по заключению договоров комиссии на реализацию продукции с ИП <...> (№ 7 от 10.01.2011, № 239 от 04.05.2011), ООО «Рада» (№ 9 от 11.01.2011), ИП <...> (№8 от 11.01.2011), договоров поставки с ИП <...> (№ 2/10 от 11.01.2011), ИП <...> (№ 28 от 18.01.2011) без конкурентных процедур, ограничивают доступ на товарный рынок по розничной реализации продуктов питания и товаров первой необходимости в границах ФКУ ИК-2 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-2 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, договоров поставки 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-2 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 с поставщиками продуктов питания и предметов первой необходимости и иных промышленных товаров, для нужд спецконтингента исправительного учреждения.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении установлена административная ответственность.