

Решение по делу № 38

г. Брянск

Резолютивная часть решения оглашена 31 марта 2017 г.

В полном объеме решение изготовлено 31 марта 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

... – заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок и ЖКХ Брянского УФАС России.

... – начальник отдела по контролю за органами власти и природными ресурсами,

... - государственный инспектор отдела по контролю за органами власти и природными ресурсами;

... – ведущий специалист – эксперт отдела по контролю за органами власти и природными ресурсами;

... - специалист-эксперт отдела по контролю за органами власти и природными ресурсами,

в присутствии: ... – представителя управления лесами Брянской области, действующего на основании доверенности от 17.01.2017г. без регистрационного номера,

в отсутствие представителей ГКУ Брянской области «Трубчевское лесничество», заявивших ходатайство от 29.03.2017 №132 о рассмотрении дела в отсутствие представителей,

рассмотрев материалы дела № 38 по признакам нарушения управлением лесами Брянской области (далее - управление) и ГКУ Брянской области «Трубчевское лесничество» (далее - учреждение) ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в согласованных действиях при согласовании управлением лесами Брянской области проекта государственного контракта №1 на выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений для заготовки древесины, проводимых на лесных участках ГКУ Брянской области «Трубчевское лесничество» с одновременной продажей древесины (далее - государственной контракт №1) и проекта договора №1 на выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений для заготовки древесины, проводимых на лесных

участках ГКУ Брянской области «Трубчевское лесничество» с одновременной продажей древесины (далее - договор №1), содержащих положения о продаже лесных насаждений без процедуры торгов, оформленные письмами от 14.09.2015г. №2712, от 11.08.2016г. №2278 соответственно; в направлении ГКУ Брянской области «Трубчевское лесничество» на согласование проекта государственного контракта №1 и проекта договора №1, содержащих положения о продаже лесных насаждений без процедуры торгов, оформленные письмами от 08.09.2015г. №274, от 08.08.2016г. №256 соответственно, установила следующее.

Основанием, послужившим поводом к возбуждению дела явилось обращение Брянской природоохранной прокуратуры от 21.11.2016г. №680ж-16 (вх. 30.11.2016 №9035).

В рамках рассмотрения материалов, представленных в рамках рассмотрения обращения, установлено следующее.

1. В адрес управления лесами Брянской области 08.09.2015г. обратилось учреждение с письмом №274, согласно которому учреждение просит рассмотреть и согласовать проект государственного контракта №1 на выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений для заготовки древесины, проводимых на лесных участках ГКУ Брянской области «Трубчевское лесничество» с одновременной продажей древесины (далее государственный контракт №1).

Пунктом 1.1. проекта государственного контракта №1 предусмотрено, что учреждение поручает, а исполнитель (лицо, с которым заключается договор) принимает на себя обязательства по выполнению работ по охране, защите и воспроизводству лесов с одновременной продажей древесины, проводимых на лесных участках учреждения, а учреждение обязуется принять и оплатить выполненные работы. Содержание и объемы работ, а также требования к выполнению работ, определяются в техническом задании: выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений для заготовки древесины, проводимых на лесных участках учреждения в 2015г. (приложение №1 к государственному контракту).

Пунктом 1.2. проекта государственного контракта №1 предусмотрено, что одновременно с выполнением работ, предусмотренных в п.1.1, осуществляется продажа исполнителю лесных насаждений для заготовки древесины, схема расположения лесных насаждений, их местоположение и объем установлен в приложении №2 к государственному контракту.

Пунктом 4.1. проекта государственного контракта №1 предусмотрено, что выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов будет произведено за счет средств исполнителя (лица, с которым заключается договор).

14.09.2015г. управлением лесами Брянской области в адрес учреждения направлено письмо №2712 о согласовании вышеуказанного проекта государственного контракта №1 на второе полугодие 2015г.

2. В адрес управления лесами Брянской области 08.08.2016г. обратилось учреждение с письмом №256, согласно которому учреждение просит рассмотреть и согласовать проект договора №1 на выполнение работ по охране, защите и

воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений для заготовки древесины, проводимых на лесных участках ГКУ Брянской области «Трубчевское лесничество» с одновременной продажей древесины (далее проект договора №1) в связи с необходимостью выполнения работ во втором полугодии 2016г.

Пунктом 1.1. проекта договора №1 предусмотрено, что учреждение поручает, а исполнитель (лицо, с которым заключается договор) принимает на себя обязательства по выполнению работ по охране, защите и воспроизводству лесов с одновременной продажей древесины, проводимых на лесных участках учреждения, а учреждение обязуется принять и оплатить выполненные работы. Содержание и объемы работ, а также требования к выполнению работ, определяются в техническом задании: выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений для заготовки древесины, проводимых на лесных участках учреждения (приложение №1 к договору).

Пунктом 1.2. проекта договора №1 предусмотрено, что одновременно с выполнением работ, предусмотренных в п.1.1, осуществляется продажа исполнителю лесных насаждений для заготовки древесины, схема расположения лесных насаждений, их местоположение и объем установлен в приложении №2 к договору.

Пунктом 4.1. проекта договора №1 предусмотрено, что выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов будет произведено за счет средств исполнителя (лица, с которым заключается договор).

11.08.2016г. управлением лесами Брянской области в адрес учреждения направлено письмо №2278 о согласовании вышеуказанного проекта договора №1 на второе полугодие 2016г., с указанием возможности его заключения.

Согласно ст.1 Федерального закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе №44-ФЗ) указанный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

По мнению Брянского УФАС России положения Закона о контрактной системе №44-ФЗ применяются, в случае, если заказчик перечисляет бюджетные средства юридическому (физическому) лицу в качестве платы за поставленные товары, выполненные работы, оказанные услуги.

Согласно ч.1, ч.2 ст. 75 Лесного кодекса РФ (далее - ЛК РФ) по договору купли-продажи лесных насаждений осуществляется продажа лесных насаждений, расположенных на землях, находящихся в государственной или муниципальной собственности. Купля-продажа лесных насаждений осуществляется в соответствии с Лесным кодексом РФ.

Согласно ст. 77 ЛК РФ договор купли-продажи лесных насаждений заключается по

результатам аукциона по продаже права на заключение такого договора, за исключением случаев, предусмотренных [статьями 19](#) и [30](#) указанного кодекса.

В соответствии с ч.3 ст. 19 ЛК РФ при осуществлении мероприятий по охране, защите, воспроизводству лесов государственными учреждениями, одновременно осуществляется продажа лесных насаждений для заготовки древесины в соответствии с указанным кодексом.

В соответствии с ч.5 ст. 19 ЛК РФ при осуществлении закупок работ по охране, защите, воспроизводству лесов одновременно осуществляется продажа лесных насаждений для заготовки древесины в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации. В этих целях в контракт на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов включаются условия о купле-продаже лесных насаждений.

Статья 30 ЛК РФ предусматривает заготовку гражданами древесины для собственных нужд.

Таким образом, исходя из условий вышеуказанных проектов государственного контракта №1 и договора №1, согласованных управлением, учреждение не перечисляет исполнителю денежные средства, поскольку указано, что работы будут произведены за счет средств исполнителя, в связи с чем, Брянское УФАС России посчитало, что положения Закона о контрактной системе №44-ФЗ в рассматриваемом случае не применимы, равно как и не применимы положения ст. 19 и ст. 30 ЛК РФ в связи с чем, продажа лесных насаждений, которая предусмотрена в проектах государственного контракта №1 и договора №1, должна быть осуществлена по результатам аукциона.

Согласно ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «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.

Таким образом, в виду наличия признаков нарушения в действиях управления лесами Брянской области и ГКУ Брянской области «Трубчевское лесничество» ст. 16 Закона о защите конкуренции на основании приказа Брянского УФАС России от 28.02.2017г. №90 возбуждено дело №38.

В рамках рассмотрения дела №38 представитель управления ... и представитель учреждения ... на заседаниях Комиссии выразили несогласие с вменяемыми нарушениями, представив письменные пояснения по сути рассматриваемого вопроса, согласно которым следует, что государственный контракт №1 и договор №1 заключены в соответствии с п.4 ч.1 ст. 93 Закона о контрактной системе №44-ФЗ – на сумму до ста тысяч рублей. Ссылаются, в том числе, на ч.1 ст. 24 Закона о контрактной системе №44-ФЗ, согласно которой заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные [способы](#) определения поставщиков

(подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Полагают, что при определении единственного исполнителя не оценивается возмездность выполняемых работ и Закон о контрактной системе №44-ФЗ не содержит запрета на указание на безвозмездность выполнения работ, являющихся предметом государственного контракта.

Кроме того, учреждением представлены копии планов - графиков на 2015 год и 2016 год, протокол от 16.03.2015г. о признании электронного аукциона 0127200000215000696 несостоявшимся в виду отсутствия поданных заявок, предметом которого является выполнение работ по защите, воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений для заготовки древесины, проводимых на лесных участках ГКУ «Трубчевское лесничество».

Ссылаются на имеющуюся судебную практику, подтверждающую правомерность действий управления и учреждения при согласовании государственного контракта №1 и договора №1, по которым плата за выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов составляет 0,00 руб., а именно: Определение Верховного Суда Российской Федерации от 09.02.2017г. №305-КГ16-14874 по делу №А40-203613/2015, согласно которому Судебная коллегия считает несостоятельной ссылку на недопустимость заключения сторонами безвозмездных договоров в рамках Закона о контрактной системе №44-ФЗ. Делает вывод о том, что в контракте должно содержаться условие о том, какова плата по договору, что не исключает условие о том, что цена составляет 0,00 рублей.

В рамках рассмотрения дела представитель учреждения ... сообщил, что государственный контракт от 15.09.2015г. №1 на выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений для заготовки древесины, проводимых на лесных участках ГКУ Брянской области «Трубчевское лесничество», с одновременной продажей древесины и договор от 11.08.2016г. №1 на выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений для заготовки древесины, проводимых на лесных участках ГКУ Брянской области «Трубчевское лесничество», с одновременной продажей древесины, заключенные с ООО «Трубчевсклес», исполнены в полном объеме, что подтверждено представленными документами (актами о приемке выполненных работ от 18.12.2015г. от 30.12.2016г., актами осмотра лесных участков от 30.12.2015г., от 30.12.2016г. являющимися приложениями к указанному контракту и договору).

Комиссия, заслушав лиц, участвующих в деле, изучив материалы дела № 38, письменные пояснения, пришла к следующему выводу.

Согласно ч.1 ст. 24 Закона о контрактной системе №44-ФЗ заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные [способы](#) определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Статьей 93 Закона о контрактной системе №44-ФЗ определено осуществление закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе №44-ФЗ предусмотрено, что закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей.

Вместе с тем, запрета по заключению государственных контрактов в рамках ст. 93 Закона о контрактной системе №44-ФЗ на сумму равную 0,00 рублей не имеется.

Таким образом, проекты государственного контракта №1 и договора №1, по которым плата за выполнение работ по охране, защите и воспроизводству лесов составляет 0,00 руб., не противоречат положениям Закона о контрактной системе №44-ФЗ, в связи с чем, указание в них такого условия как одновременная продажа древесины (без проведения торгов) является законным, в рамках ст. 19 Лесного кодекса Российской Федерации.

В связи с вышеизложенным в действиях управления и учреждения при согласовании государственного контракта №1 и договора №1, оформленном письмами управления от 14.09.2015г. №2712, от 11.08.2016г. №2278 и письмами учреждения от 08.09.2015г. №274, от 08.08.2016г. №256, факт нарушения ст. 16 Закона о защите конкуренции не установлен.

Руководствуясь ст. 23, ч.1 ст.39, ч. 1-4 ст. 41, п.1 ч. 1 ст.48, ст. 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства №38 прекратить в связи с отсутствием в действиях управления лесами Брянской области и ГКУ Брянской области «Трубчевское лесничество» факта нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии: ...

Члены Комиссии: ...

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