ФГУП «Калужское» ФСИН России

Грабцевское шоссе, д. 39Б, г. Калуга, 248009

ул. Николо-Козинская, д. 129, г. Калуга, 248002

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА

№ 5-9-2/00-18-18

04 апреля 2019 г. г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела №5 9-2/00-18-18 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <.....> (далее – Комиссия ФАС России), рассмотрев дело № 5-9-2/00-18-18 по признакам нарушения ФГУП «Калужское» ФСИН России (248009, г. Калуга, Грабцевское шоссе, д. 39Б) пункта 5 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее — Закон о торговле) (далее — дело № 5 9 2/00 18 18), в присутствии на заседании представителей ответчика: <.....> (доверенность от 28.11.2018 № 817), <.....> (доверенность от 31.01.2019 № 981); представителей от лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах: <……> (доверенность от 01.02.2019), руководствуясь статьей 481 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 5-9-2/00-18-18 возбуждено приказом ФАС России от 14.01.2019 № 11/19.

ФАС России в отношении ФСИН России 07.02.2017 принято

решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 1 15 198/00 18-15 (исх. от 07.02.2017 № АК/6917/17) (далее — Решение).

Решением действия ФСИН России, направленные на изменение системы организации продаж (реализации) продуктов питания, предметов первой необходимости, а также других промышленных товаров для нужд подозреваемых и обвиняемых, содержащихся под стражей на территориях учреждений ФСИН России, расположенных в границах города Москвы, что привело к ограничению конкуренции, признаны нарушением части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

На основании Решения ФСИН России выдано предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции (исх. от 07.02.2017 № АК/6919/17) (далее — Предписание).

В рамках исполнения Предписания ФСИН России направила ФАС России письмо от 09.10.2018 № исх-09-73183 (вх. от 09.10.2018 № 164046/18).

Приложением к указанному письму ФСИН России направила в ФАС России Агентский договор от 28.09.2018 № 1320, заключенный между ФГУП «Калужское» ФСИН России и ООО «СОЮЗ» (далее — Агентский договор № 1320) и Агентский договор от 28.09.2018 № 1322, заключенный между ФГУП «Калужское» ФСИН России и ООО «СОЮЗ» (далее — Агентский договор № 1322).

Согласно пункту 1.1 Агентского договора № 1320 ФГУП «Калужское» ФСИН России обязуется от своего имени, но за счет ООО «СОЮЗ», совершить юридические и иные действия, направленные на продажу товара ООО «СОЮЗ», в том числе оказывает услуги розничной продажи товара третьим лицам, оказывает услуги определенной категории покупателей для нужд заключенных и лиц, находящихся под следствием.

В соответствии с пунктом 1.2 Агентского договора № 1320 данный договор исполняется ФГУП «Калужское» ФСИН России на территориях учреждений уголовно-исполнительной системы (далее также — УИС) и в магазинах, находящихся на территории данных учреждений, указанных в приложениях № 1, № 1/2 к договору, являющихся неотъемлемой частью договора.

Также в пункте 1.3 Агентского договора № 1320 установлено, что ассортиментный перечень товаров с указанием цены на момент подписания данного договора представлен в приложении № 2 к данному договору, являющемуся неотъемлемой частью договора.

Согласно пункту 2.1.1 Агентского договора № 1320 ООО «СОЮЗ» обязано обеспечить передачу ФГУП «Калужское» ФСИН России товара надлежащего качества с доставкой в магазины.

Согласно пункту 2.1.4 Агентского договора № 1320 ООО «СОЮЗ» обязано оплатить ФГУП «Калужское» ФСИН России вознаграждение в порядке и на условиях договора.

В соответствии с пунктом 5.1 Агентского договора № 1320 товар, поступивший к ФГУП «Калужское» ФСИН России от ООО «СОЮЗ» для совершения оговоренных в договоре сделок, является собственностью ООО «СОЮЗ».

Также пунктом 6.1 Агентского договора № 1320 установлено, что за надлежащее выполнение ФГУП «Калужское» ФСИН России своих обязательств по данному договору ООО «СОЮЗ» выплачивает ФГУП «Калужское» ФСИН России вознаграждение.

Согласно пункту 6.2 Агентского договора № 1320 вознаграждение ФГУП «Калужское» ФСИН России за реализацию товара составляет 10% от фактической цены продажи каждой единицы товара ООО «СОЮЗ» с учетом всех налогов и сборов. Сумма вознаграждения включает НДС 20%.

Согласно пункту 1.1 Агентского договора № 1322 ФГУП «Калужское» ФСИН России обязуется от своего имени, но за счет ООО «СОЮЗ», совершить юридические и иные действия, направленные на продажу товара ООО «СОЮЗ», в том числе оказывает услуги розничной продажи товара третьим лицам, оказывает услуги определенной категории покупателей для нужд заключенных и лиц, находящихся под следствием.

В соответствии с пунктом 1.2 Агентского договора № 1322 данный договор исполняется ФГУП «Калужское» ФСИН России на территориях учреждений УИС и в магазинах, находящихся на территории данных учреждений, указанных в приложениях № 1, № 1/2 к договору, являющихся неотъемлемой частью договора.

Также в пункте 1.3 Агентского договора № 1322 установлено, что ассортиментный перечень товаров с указанием цены на момент

подписания данного договора представлен в приложении № 2 к данному договору, являющемуся неотъемлемой частью договора.

Согласно пункту 2.1.1 Агентского договора № 1322 ООО «СОЮЗ» обязано обеспечить передачу ФГУП «Калужское» ФСИН России товара надлежащего качества с доставкой в магазины.

Согласно пункту 2.1.4 Агентского договора № 1322 ООО «СОЮЗ» обязано оплатить ФГУП «Калужское» ФСИН России вознаграждение в порядке и на условиях договора.

В соответствии с пунктом 5.1 Агентского договора № 1322 товар, поступивший к ФГУП «Калужское» ФСИН России от ООО «СОЮЗ» для совершения оговоренных в договоре сделок, является собственностью ООО «СОЮЗ».

Также пунктом 6.1 Агентского договора № 1322 установлено, что за надлежащее выполнение ФГУП «Калужское» ФСИН России своих обязательств по данному договору ООО «СОЮЗ» выплачивает ФГУП «Калужское» ФСИН России вознаграждение.

Пунктом 6.2 Агентского договора № 1322 определено, что вознаграждение ФГУП «Калужское» ФСИН России за реализацию товара составляет 27% от фактической цены продажи каждой единицы товара ООО «СОЮЗ» с учетом всех налогов и сборов. Сумма вознаграждения включает НДС 20%.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается заключать между собой для осуществления торговой деятельности договор, по которому товар передается для реализации третьему лицу без перехода к такому лицу права собственности на товар, в том числе договор комиссии, договор поручения, агентский договор или смешанный договор, содержащий элементы одного или всех указанных договоров, за исключением заключения указанных договоров внутри одной группы лиц, определяемой в соответствии с Законом о защите конкуренции, и (или) заключения указанных договоров между хозяйствующими субъектами, образующими торговую сеть, либо исполнять (реализовывать) такие договоры.

В соответствии с пунктом 8 статьи 2 Закона о торговле под торговой

сетью понимается совокупность двух и более торговых объектов, которые принадлежат на законном основании хозяйствующему субъекту или нескольким хозяйствующим субъектам, входящим в одну группу лиц в соответствии с Законом о защите конкуренции, или совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

При этом торговый объект — здание или часть здания, строение или часть строения, сооружение или часть сооружения, специально оснащенные оборудованием, предназначенным и используемым для выкладки, демонстрации товаров, обслуживания покупателей и проведения денежных расчетов с покупателями при продаже товаров (пункт 4 статьи 2 Закона о торговле).

Согласно приложениям № 1 и № 1/2 к Агентскому договору № 1320 и приложениям № 1 и № 1/2 к Агентскому договору № 1322 ООО «СОЮЗ» поставляет в ФГУП «Калужское» ФСИН России товары для реализации в следующих торговых объектах:

1) магазин при СИЗО-6 отделения по г. Москве (адрес: 109383, г. Москва, ул. Шоссейная, д. 92);

2) магазин при СИЗО-7 отделения по г. Москве (адрес: 109559, г. Москва, ул. Верхние Поля, д. 57);

3) магазин при СИЗО-1 спец. отделения по г. Москве (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18);

4) магазин при СИЗО-5 отделения по г. Москве (адрес: 125130, г. Москва, ул. Выборгская, д. 20);

5) магазин при СИЗО-4 отделения по г. Москве (адрес: 127081, г. Москва, ул. Вилюйская, 4, 3);

6) магазин при СИЗО-3 отделения по г. Москве (адрес: 123007, г. Москва, 1-й Силикатный пр., д. 11);

7) магазин при СИЗО-2 отделения по г. Москве (адрес: 127055, г. Москва, ул. Новослободская, д. 45);

8) магазин при СИЗО-1 отделения по г. Москве (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18);

9) магазин при СИЗО-12 отделения по Московской области (адрес: 124575, г. Москва, г. Зеленоград, ул. Панфилова, д. 21).

Таким образом, ФГУП «Калужское» ФСИН России является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети.

Соответственно, на деятельность ФГУП «Калужское» распространяется запрет, установленный пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Вместе с тем, ФГУП «Калужское» ФСИН России и ООО «СОЮЗ» заключили 28.09.2018 Агентский договор № 1320, согласно приложению № 2 «Ассортиментный перечень товаров» к которому, ФГУП «Калужское» ФСИН России передаются 63 вида товаров, из которых 59 являются продовольственными, без перехода права собственности на них, а также Агентский договор № 1322, согласно приложению № 2 «Ассортиментный перечень товаров» к которому, ФГУП «Калужское» ФСИН России передаются 599 видов товаров, из которых 335 являются продовольственными, без перехода права собственности на них.

Проанализировав имеющиеся документы и материалы, ФАС России пришла к выводу, что в действиях ФГУП «Калужское» ФСИН России усматриваются признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

На основании изложенного издан приказ ФАС России от 14.01.2019 № 11/19 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по признакам нарушения ФГУП «Калужское» ФСИН России пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

В соответствии с Определением ФАС России о назначении дела № 5 9 2/00 18-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 18.01.2019 № 18/2684/19 (далее — Определение) в качестве ответчика по делу привлечено ФГУП «Калужское» ФСИН России, в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, — ООО «СОЮЗ».

В соответствии с пунктом 3 Определения ФГУП «Калужское» ФСИН России письмом от 28.01.2019 № 116-928 (вх. № 14567/19 от 29.01.2019) представило следующие документы и сведения:

1) письменные пояснения по делу;

2) справка о выручке от реализации товаров

ФГУП «Калужское» ФСИН России за 2017 год, а также информацию о прогнозируемой выручке за 2018 год;

3) сведения об объемах поставок продовольственных товаров в рамках Агентского договора № 1320, Агентского договора № 1322;

4) копии товарных накладных;

5) документация запроса № 10 на право заключения агентского договора реализации товаров в магазинах обособленных подразделений ФГУП «Калужское» ФСИН России по городу Москве и Московской области и договора возмездного оказания услуг при исправительных учреждениях;

6) копия Агентского договора № 1320, Агентского договора № 1322, и дополнительных соглашений к ним;

7) копия Договора возмездного оказания услуг по комплектованию и вручению посылок, содержащих продукты питания, предметы первой необходимости и другие промышленные товары лицам, содержащимся в следственных изоляторах УИС № 1313 от 28.09.2018 и дополнительные соглашения к договору, копия Договора возмездного оказания услуг по комплектованию и вручению посылок, содержащих продукты питания, предметы первой необходимости и другие промышленные товары лицам, содержащимся в следственных изоляторах УИС № 1313 от 28.09.2018 и дополнительные соглашения к договору;

8) сведения о лицах, входящих в одну группу лиц с ФГУП «Калужское» ФСИН России;

9) копия устава ФГУП «Калужское» ФСИН России;

10) копии договоров безвозмедного пользования объектами нежилого фонда.

По мнению ФГУП «Калужское» ФСИН России, изложенному в письме от 28.01.2019 № 116-928 (вх. от 29.01.2019 № 14567/19), ФГУП «Калужское» ФСИН России не нарушает требования пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле ввиду следующего.

В соответствии со статьей 88 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации (далее — УИК РФ) осужденные к лишению свободы могут приобретать продукты питания и предметы первой необходимости по безналичному расчету за счет средств,

заработанных в период отбывания наказания, а также за счет получаемых пенсий, социальных пособий и переводов денежных средств. Указанные средства зачисляются на лицевые счета осужденных.

Статьей 22 Федеральный закон от 15.07.1995 № 103-ФЗ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» (далее — Закон о содержании под стражей) подозреваемым и обвиняемым предоставляется право приобретать по безналичному расчету продукты питания, предметы первой необходимости, а также другие промышленные товары.

В соответствии с пунктом 1 Положения о Федеральной службе исполнения наказаний, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 13.10.2004 № 1314 (далее — Положение о ФСИН России) 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, и по контролю за нахождением лиц, подозреваемых либо обвиняемых в совершении преступлений, в местах исполнения меры пресечения в виде домашнего ареста и за соблюдением ими наложенных судом запретов и (или) ограничений.

Пунктом 3 Положения о ФСИН России определены основные задачи ФСИН России. Среди них:

- исполнение в соответствии с законодательством Российской Федерации уголовных наказаний, содержание под стражей лиц, подозреваемых либо обвиняемых в совершении преступлений, и подсудимых (далее — лица, содержащиеся под стражей);

- обеспечение охраны прав, свобод и законных интересов осужденных и лиц, содержащихся под стражей.

Таким образом, как указывает ФГУП «Калужское» ФСИН России, обеспечение прав подозреваемых, обвиняемых и осужденных, в том числе права на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости, гарантированного статьей 88 УИК РФ, статьей 22 Закона о содержании под стражей, является одной из

основных задач ФСИН России.

Пунктом 5 Положения о ФСИН России установлено, что ФСИН России осуществляет свою деятельность непосредственно и (или) через свои территориальные органы, учреждения, исполняющие наказания, следственные изоляторы (далее также — СИЗО), а также предприятия, учреждения и организации, специально созданные для обеспечения деятельности УИС.

Статьей 5 Закона Российской Федерации от 21.07.1993 № 5473-1 «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы» (далее — Закон об учреждениях и органах) установлено, что в УИС по решению Правительства Российской Федерации могут входить следственные изоляторы, предприятия, специально созданные для обеспечения деятельности УИС, научно-исследовательские, проектные, медицинские, образовательные и иные организации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.02.2000 № 89 утвержден перечень видов предприятий, учреждений и организаций, входящих в УИС. К ним относятся, в частности, и торговые предприятия, каким и является ФГУП «Калужское» ФСИН России.

В силу статьи 24 Закона об учреждениях и органах работники УИС, состоящие в штате федеральных государственных унитарных предприятий УИС, являются персоналом учреждений, исполняющих наказание.

В соответствии со статьей 11 Закона об учреждениях и органах имущество УИС находится в федеральной собственности и используется для осуществления поставленных перед УИС задач.

Здания и сооружения всех видов собственности, расположенные на территориях учреждений, исполняющих наказания, и федеральных государственных унитарных предприятий УИС используются для выполнения задач, стоящих перед УИС. При нежелании собственников использовать указанные объекты в этих целях они передаются учреждениям, исполняющим наказания, и федеральным государственным унитарным предприятиям УИС безвозмездно, если эти объекты находятся в федеральной собственности, и с компенсацией их остаточной стоимости, если они относятся к другим видам собственности.

Следовательно, как указывает ФГУП «Калужское» ФСИН России, для использования имущества УИС в целях осуществления торговой деятельности на территориях учреждений УИС необходимо наличие специального статуса и ведомственной принадлежности — осуществлять такую деятельность может только предприятие УИС.

В соответствии с пунктом 1.3 Устава ФГУП «Калужское» ФСИН России, утвержденного приказом ФСИН России от 15.02.2018 № 138 (далее — Устав), ФГУП «Калужское» ФСИН России является коммерческой организацией, входит в состав УИС.

В соответствии с пунктом 2.1 Устава целями деятельности ФГУП «Калужское» ФСИН России является:

- обеспечение деятельности и развитие социальной сферы УИС, удовлетворение ее потребностей;
- привлечение к труду лиц, отбывающих наказания, на территории Российской Федерации, в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации;
- получение прибыли.

Сетевая торговая деятельность как цель функционирования Уставом ФГУП «Калужское» ФСИН России не предусмотрена.

При этом ФГУП «Калужское» ФСИН России указывает, что в соответствии с пунктом 1 статьи 2 Закона о торговле, торговая деятельность (торговля) — вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров.

Вместе с тем, в соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Торговую деятельность в учреждениях УИС ФГУП «Калужское» ФСИН России осуществляет не по собственной инициативе и не на свой риск, а на основании соответствующих указаний ФСИН России.

Таким образом ФГУП «Калужское» ФСИН России отмечает, что торговая деятельность ФГУП «Калужское» ФСИН России, осуществляемая на основании агентских договоров, не является предпринимательской с точки зрения ГК РФ и Закона о торговле, поскольку имеет иные основные цели, помимо получения прибыли и

по своей сути является составной частью деятельности государства, направленной на исполнение публично-правовых обязанностей.

Исходя из приведенных норм права это фактически деятельность ФСИН России по обеспечению прав подозреваемых, обвиняемых и осужденных, осуществляемая через подведомственное предприятие.

Торговая деятельность ФГУП «Калужское» ФСИН России в учреждениях УИС осуществляется с учетом специфики УИС и в рамках уголовно-исполнительного законодательства, нормы которого являются специальными по отношению к общим нормам законодательства о торговой деятельности, имеют для субъектов УИС приоритетное значение и применяются в рассматриваемой ситуации в первоочередном порядке.

Следовательно, ФГУП «Калужское» ФСИН России, являясь субъектом УИС, не может являться торговой сетью в значении, придаваемом этому понятию пунктом 8 статьи 2 Закона о торговле.

Также ФГУП «Калужское» ФСИН России не является получателем бюджетных средств и осуществляет торговую деятельность, направленную на обеспечение прав осужденных и лиц, содержащихся под стражей, за счет собственных средств.

ФГУП «Калужское» ФСИН России указывает, что согласно пункту 4 статьи 2 Закона о торговле торговый объект — здание или часть здания, строение или часть строения, сооружение или часть сооружения, специально оснащенные оборудованием, предназначенным и используемым для выкладки, демонстрации товаров, обслуживания покупателей и проведения денежных расчетов с покупателями при продаже товаров.

В соответствии со статьей 88 УИК РФ осужденные к лишению свободы могут приобретать продукты питания и предметы первой необходимости по безналичному расчету за счет средств, заработанных в период отбывания наказания, а также за счет получаемых пенсий, социальных пособий и переводов денежных средств. Указанные средства зачисляются на лицевые счета осужденных.

Согласно пункту 59 Правил внутреннего распорядка следственных изоляторов уголовно-исполнительной системы, утвержденных приказом Минюста России от 14.10.2005 № 189 (далее — Правила внутреннего распорядка), подозреваемые и обвиняемые

приобретают продукты питания, предметы первой необходимости и другие не запрещенные к хранению и использованию промышленные товары по безналичному расчету в магазине (ларьке) СИЗО или в иных торговых точках при отсутствии в СИЗО магазина (ларька).

В соответствии с пунктом 62 Правил внутреннего распорядка выводить подозреваемых и обвиняемых, содержащихся под стражей, в магазин (ларек) запрещается. Ассортимент товаров, имеющихся в магазине (ларьке), и их стоимость доводятся до сведения лиц, содержащихся под стражей.

Согласно пункту 63 Правил внутреннего распорядка лица, желающие приобрести продукты питания, предметы первой необходимости и промышленные товары, пишут заявления по установленной форме на имя начальника СИЗО либо лица, его замещающего, которые сдаются представителю администрации вместе с денежными квитанциями о наличии денег на лицевых счетах.

Работник магазина (ларька) проверяет в финансовой части наличие денег на лицевых счетах подозреваемых и обвиняемых, изъявивших желание приобрести товары. Купленные товары разносятся по камерам и вручаются под расписку.

Согласно пункту 64 Правил внутреннего распорядка если у лица, для которого приобретался товар, остались деньги на лицевом счете, квитанция ему возвращается с соответствующей отметкой, а если остатка нет — квитанция приобщается к заявлению. По окончании рабочего дня работник магазина (ларька) составляет авансовый отчет и вместе с заявлениями сдает его в финансовую часть для списания денег с лицевых счетов.

Также ФГУП «Калужское» ФСИН России поясняет, что приказом Минюста России от 08.12.2006 № 356 утверждена Инструкция по учету личных денег и других ценностей, принадлежащих осужденным, подозреваемым и обвиняемым, находящимся в исправительных учреждениях и следственных изоляторах Федеральной службы исполнения наказаний (далее — Инструкция).

Согласно пункту 1 Инструкции ее действие распространяется на осужденных, отбывающих наказание в исправительных учреждениях (далее также — ИУ), подозреваемых и обвиняемых, находящихся в СИЗО, и регулирует вопросы:

- учета личных денег;

- учета и хранения личных ценностей;

- контроля за движением личных денег и ценностей.

Согласно пункту 4 Инструкции для учета личных денег бухгалтерией учреждения открывается лицевой счет с вкладышем. Лицевому счету присваивается номер <...> состоящий из начальной буквы фамилии осужденного и номера личного дела, который регистрируется в оборотной ведомости движения личных денег

Личные деньги осужденных хранятся на лицевых счетах по учету средств, поступающих во временное распоряжение учреждений, открытых им в территориальных органах Федерального казначейства в порядке, установленном в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 9 Инструкции списание денег с лицевых счетов при покупке товара в магазине ИУ, СИЗО производится на основании чека контрольно-кассового аппарата или чека по форме ОКУД № 0700003.

После записи в лицевом счете подсчитывается остаток денег, который подтверждается подписью лица, производившего приобретение товара.

В конце рабочего дня на основании лицевых счетов, по которым произведены записи, продавцом в присутствии сотрудника бухгалтерии составляется акт в двух экземплярах: первый экземпляр остается у продавца и служит основанием для списания стоимости проданных товаров, а второй — с чеками на приобретенные товары передается в бухгалтерию. Чеки на приобретенные товары хранятся в бухгалтерии один месяц, а затем уничтожаются по акту.

Таким образом ФГУП «Калужское» ФСИН России указывает, что специальными нормами уголовно-исполнительного законодательства, имеющими приоритет перед общими антимонопольными правилами, установлен порядок реализации продуктов питания и предметов первой необходимости подозреваемым, обвиняемым и осужденным и порядок расчета за эти товары.

Этот порядок исключает возможность прямого расчета подозреваемого, обвиняемого или осужденного с ФГУП «Калужское» ФСИН России за проданный товар.

Фактически расчеты осуществляются между учреждением УИС и ФГУП «Калужское» ФСИН России.

Кроме того ФГУП «Калужское» ФСИН России указывает, что в связи с тем, что подозреваемых и обвиняемых запрещается выводить в магазин в силу пункта 62 Правил внутреннего распорядка, демонстрация и выкладка товаров, а также обслуживание покупателей в таких магазинах не осуществляется.

Таким образом ФГУП «Калужское» ФСИН России указывает, что магазины ФГУП «Калужское» ФСИН России не могут являться торговыми объектами в смысле, придаваемом этому понятию пунктом 4 статьи 2 Закона о торговле, а следовательно не могут образовывать торговую сеть.

Также по мнению ФГУП «Калужское» ФСИН России необходимо учитывать, что действие пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле распространяется только на продовольственные товары, следовательно, для цели определения соответствия или несоответствия деятельности ФГУП «Калужское» ФСИН России указанным нормам выручку необходимо исчислять в разрезе продовольственных товаров.

Кроме того, ФГУП «Калужское» ФСИН России указывает, что пункт 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле предполагает наличие в запрещенных этой нормой схемах третьего лица.

Из договоров, заключенных ФГУП «Калужское» ФСИН России с контрагентами следует, что они являются двусторонними, конечный потребитель (подозреваемый, обвиняемый, осужденный) в целях соблюдения прав которого заключены эти договоры, приобретает право собственности на товар, какого-либо «третьего лица» в этих отношениях нет.

На основании изложенного, по мнению ФГУП «Калужское» ФСИН России, его деятельность полностью соответствует требованиям пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Проанализировав документы и материалы рассматриваемого дела, по приведенным доводам ФГУП «Калужское» ФСИН России Комиссия ФАС России считает необходимым отметить следующее.

Согласно части 1 статьи 2, части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, ГК

РФ и состоит из Закона о защите конкуренции, иных федеральных законов, регулирующих отношения, которые связаны с защитой конкуренции.

Следовательно, глава 3 Закона о торговле, устанавливающая антимонопольные правила, требования и запреты в сфере торговой деятельности, в том числе статья 13 Закона о торговле, является составной частью антимонопольного законодательства.

При этом антимонопольное законодательство, в том числе Закон о защите конкуренции, Закон о торговле, не содержат норм, в силу которых деятельность хозяйствующих субъектов, осуществляемая в соответствии со специальным отраслевым законодательством, имеющим свои особенности, выводилась бы из-под сферы действия антимонопольного законодательства.

Таким образом, осуществление деятельности каким-либо хозяйствующим субъектом в соответствии со специальным отраслевым законодательством, имеющим свои особенности, не освобождает и не может освобождать данный хозяйствующий субъект от обязанности соблюдать антимонопольное законодательство (конкретные положения антимонопольного законодательства).

Иной подход к данному вопросу означал бы, что деятельность всех хозяйствующих субъектов, которая имеет свои особенности и регламентируется специальным отраслевым законодательством (в том числе хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в сфере оборота нефтепродуктов, лекарственных средств, медицинских изделий, электроэнергии, природных ресурсов и пр.) должна быть выведена из-под сферы действия антимонопольного законодательства на том лишь основании, что имеет данные особенности и регламентируется соответствующим специальным отраслевым законодательством.

При этом Закон о торговле содержит перечень правоотношений, к которым его положения не применяются.

Так, согласно части 4 статьи 1 Закона о торговле его положения не применяются к отношениям, связанным с организацией и осуществлением:

1) внешнеторговой деятельности;

2) деятельности по проведению организованных торгов;

3) деятельности по продаже товаров на розничных рынках;

4) купли-продажи ценных бумаг, объектов недвижимости, продукции производственно-технического назначения, в том числе электрической энергии (мощности), тепловой энергии и мощности, а также иных видов энергетических ресурсов.

Указаний, что Закон о торговле не применяется к деятельности учреждений УИС, приведенная норма Закона о торговле не содержит.

Нормы законодательства об УИС Российской Федерации, на которые ссылается ФГУП «Калужское» ФСИН России (в том числе положения УИК РФ, Закона о содержании под стражей, Закона об учреждениях и органах, Правил внутреннего распорядка, Инструкции), также не содержат положений о том, что хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность в соответствии с законодательством об УИС Российской Федерации, освобождаются от обязанности соблюдать антимонопольное законодательство.

Таким образом, деятельность учреждений УИС, в том числе ФГУП «Калужское» ФСИН России, регулируется Законом о торговле.

В силу пункта 1 статьи 2 Закона о торговле торговая деятельность (торговля) — вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров.

Согласно пункту 4 статьи 2 Закона о торговле торговый объект — здание или часть здания, строение или часть строения, сооружение или часть сооружения, специально оснащенные оборудованием, предназначенным и используемым для выкладки, демонстрации товаров, обслуживания покупателей и проведения денежных расчетов с покупателями при продаже товаров.

Согласно приложениям № 1 и № 1/2 к Агентскому договору № 1320 и приложениям № 1 и № 1/2 к Агентскому договору № 1322 ООО «СОЮЗ» поставляет в ФГУП «Калужское» ФСИН России товары для реализации в следующих магазинах:

1) магазин при СИЗО-6 отделения по г. Москве (адрес: 109383, г. Москва, ул. Шоссейная, д. 92);

2) магазин при СИЗО-7 отделения по г. Москве (адрес: 109559, г. Москва, ул. Верхние Поля, д. 57);

3) магазин при СИЗО-1 спец. отделения по г. Москве (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18);

4) магазин при СИЗО-5 отделения по г. Москве (адрес: 125130, г. Москва, ул. Выборгская, д. 20);

5) магазин при СИЗО-4 отделения по г. Москве (адрес: 127081, г. Москва, ул. Вилюйская, 4, 3);

6) магазин при СИЗО-3 отделения по г. Москве (адрес: 123007, г. Москва, 1-й Силикатный пр., д. 11);

7) магазин при СИЗО-2 отделения по г. Москве (адрес: 127055, г. Москва, ул. Новослободская, д. 45);

8) магазин при СИЗО-1 отделения по г. Москве (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18);

9. магазин при СИЗО-12 отделения по Московской области (адрес: 124575, г. Москва, г. Зеленоград, ул. Панфилова, д. 21).

Исходя из информации, представленной письмами ФГУП «Калужское» ФСИН России от 28.01.2019 № 116-928 (вх. от 29.01.2019 № 14567/19) и от 20.03.2019 № 116-3347 (вх. от 20.03.2019 № 46641/19), между ФГУП «Калужское» и СИЗО города Москвы были заключены договоры, являющиеся основаниями для пользования ФГУП «Калужское» ФСИН России помещениями СИЗО города Москвы в 2018 и 2019 годах, из которых усматривается следующее.

1. Помещения на территории ФКУ СИЗО 6 УФСИН России по городу Москве (адрес: 109383, г. Москва, ул. Шоссейная, д. 92):

По договору безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО 6 УФСИН России по городу Москве (адрес: 109383, г. Москва, ул. Шоссейная, д. 92) от 01.02.2018 № 70, ФКУ СИЗО-6 УФСИН России передало ФГУП «Калужское» ФСИН России часть нежилого помещения площадью 18 кв. м., часть нежилого помещения площадью 1 кв. м., часть нежилого помещения площадью 1 кв. м. для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд лиц, содержащихся под стражей (пункт 1.1 договора). При этом в соответствии с пунктом 1.2 данного договора, сведения о передаваемом помещении, изложенные в договоре и приложениях к

нему, являются достаточными для надлежащего использования помещения в соответствии с целями, указанными в пункте 1.1 договора.

В соответствии с пунктом 1.3 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-6 УФСИН России по городу Москве от 01.02.2018 № 70, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с 01.01.2018 и действует до 31.12.2018.

В соответствии с пунктом 1.1. договора ФГУП «Калужское» ФСИН России переданы следующие помещения:

часть нежилого помещения площадью 18 кв.м. (общая площадь объекта — 20304.5 кв.м.);

часть нежилого помещения площадью 1 кв.м. (общая площадь объекта — 20304.5 кв.м.);

часть нежилого помещения площадью 1 кв.м. (общая площадь объекта — 20304.5 кв.м.).

Помещения переданы ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи (Приложение № 2 к договору) от 01.01.2018.

В соответствии с пунктом 9.1 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-6 УФСИН России по городу Москве от 29.12.2018 № 140, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема-передачи от 29.12.2018 (Приложение № 1 к договору) до 31.12.2019. Передаваемое ФГУП «Калужское» ФСИН России в безвозмездное пользование имущество предназначено для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд осужденных (пункт 1.1 данного договора).

Согласно пункту 1.1 договора ФКУ СИЗО-6 УФСИН России обязуется передать ФГУП «Калужское» ФСИН России часть нежилого помещения площадью 18 кв.м. (общая площадь объекта — 20304.5 кв.м.).

2. Помещения на территории ФКУ СИЗО 7 УФСИН России по городу

Москве (адрес: 109382, г. Москва, ул. Верхние Поля, д. 57):

По договору безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО 7 УФСИН России по городу Москве (адрес: 109382, г. Москва, ул. Верхние Поля, д. 57) от 29.12.2018 № 2374, ФКУ СИЗО-7 УФСИН России передало ФГУП «Калужское» ФСИН России нежилое помещение площадью 17,4 кв. м. (Приложение № 1 к договору — Акт приема-передачи от 01.01.2019) для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд лиц, содержащихся под стражей (пункт 1.1 договора). При этом в соответствии с пунктом 1.2 данного договора, сведения о передаваемом помещении, изложенные в договоре и приложениях к нему, являются достаточными для надлежащего использования помещения в соответствии с целями, указанными в пункте 1.1 договора.

В соответствии с пунктом 9.1 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-7 УФСИН России по городу Москве от 29.12.2018 № 2374, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России до 31.12.2019.

Помещение площадью 17.4 кв.м. передано ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи (Приложение № 1 к договору) от 01.01.2019.

3. Помещения на территории ФКУ СИЗО 1 (спец.) УФСИН России (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18):

В соответствии с Договором безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО 1 (спец.) УФСИН России (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18) от 30.12.2017 № 67/2476, ФКУ СИЗО-1 (спец.) УФСИН России передало ФГУП «Калужское» ФСИН России нежилое помещение площадью 19.5 кв. м. (акт приема-передачи от 30.12.2017) для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд лиц, содержащихся под стражей (пункт 1.1 договора). При этом в соответствии с пунктом 1.2 данного договора сведения о передаваемом помещении, изложенные в договоре и приложениях к нему, являются достаточными для надлежащего использования помещения в соответствии с целями, указанными в пункте 1.1

договора.

В соответствии с пунктом 9.1. Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-1 (спец.) УФСИН России от 30.12.2017 № 67/2476, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества до 31.12.20__ (последние две цифры года, в течение которого ФГУП «Калужское» ФСИН России пользуется помещениями ФКУ СИЗО 1 (спец.) УФСИН России в указанном договоре от 30.12.2017 № 67/2476 не указаны — примечание Комиссии ФАС России).

Помещение площадью 19.5 кв.м. передано ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи от 30.12.2017.

В соответствии с пунктом 9.1 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-1 УФСИН России от 20.12.2018 № 67/2246, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества до 31.12.2019. Передаваемое ФГУП «Калужское» ФСИН России в безвозмездное пользование имущество предназначено для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд осужденных (пункт 1.1 данного договора).

Помещение площадью 17.2 кв.м. передано ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи от 31.12.2018.

4. Помещения на территории ФКУ СИЗО 5 УФСИН России по городу Москве (адрес: 125130, г. Москва, ул. Выборгская, д. 20):

По договору безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО 5 УФСИН России по городу Москве (адрес: 125130, г. Москва, ул. Выборгская, д. 20) от 29.12.2017 № 2305, ФКУ СИЗО-5 УФСИН России передало ФГУП «Калужское» ФСИН России нежилое помещение (Столовая-клуб) площадью 18 кв. м. (Приложение № 1 к договору — Акт приема-передачи от 29.12.2017) для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд лиц, содержащихся под стражей (пункт 1.1 договора). При этом в соответствии с пунктом 1.2 данного договора, сведения о передаваемом помещении, изложенные в договоре и приложениях к нему, являются достаточными для

надлежащего использования помещения в соответствии с целями, указанными в пункте 1.1 договора.

В соответствии с пунктом 9.1 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-5 УФСИН России по городу Москве от 29.12.2017 № 2305, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России до 31.12.2018.

Помещения общей площадью 18 кв.м. переданы ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи (Приложение № 1 к договору) от 29.12.2017.

В соответствии с пунктом 9.1 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-5 УФСИН России по городу Москве от 21.12.2018 № 2577, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России до 31.12.2019.

Согласно пункту 1.1 данного договора передаваемое ФГУП «Калужское» ФСИН России в безвозмездное пользование имущество предназначено для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд осужденных.

Помещения общей площадью 17 кв.м. переданы ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи (Приложение № 1 к договору) от 01.01.2019.

5. Помещения на территории ФКУ СИЗО 4 УФСИН России по городу Москве (адрес: 127081, г. Москва, ул. Вилюйская, д. 4):

По договору безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО 4 УФСИН России по городу Москве (адрес: 127081, г. Москва, ул. Вилюйская, д. 4) от 29.12.2017 № 2370, ФКУ СИЗО-4 УФСИН России передало ФГУП «Калужское» ФСИН России нежилое помещение площадью 20 кв. м. (Приложение № 1 к договору — Акт приема-передачи от 29.12.2017) для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд лиц, содержащихся под стражей (пункт 1.1 договора). При этом в соответствии с пунктом 1.2 данного договора,

сведения о передаваемом помещении, изложенные в договоре и приложениях к нему, являются достаточными для надлежащего использования помещения в соответствии с целями, указанными в пункте 1.1 договора.

В соответствии с пунктом 9.1 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-4 УФСИН России по городу Москве от 29.12.2017 № 2370, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России до 31.12.2018.

Помещение площадью 20 кв.м. передано ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи (Приложение № 1 к договору) от 29.12.2017.

В соответствии с пунктом 9.1 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-4 УФСИН России по городу Москве от 21.12.2018 № 2575, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России до 31.12.2019.

Согласно пункту 1.1 данного договора передаваемое ФГУП «Калужское» ФСИН России в безвозмездное пользование имущество предназначено для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд осужденных.

Помещение площадью 20 кв.м. передано ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи (Приложение № 1 к договору) от 01.01.2019.

6. Помещения на территории ФКУ СИЗО 3 УФСИН России по городу Москве (адрес: 123308, г. Москва, 1-й Силикатный проезд, д. 11, корп. 1):

На основании Государственного контракта безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО 3 УФСИН России по городу Москве (адрес: 123308, г. Москва, 1-й Силикатный проезд, д. 11, корп. 1) от 13.12.2017 № 107/2371, ФКУ СИЗО-3 УФСИН России передало ФГУП «Калужское» ФСИН России нежилое помещение площадью 20 кв. м. (Приложение № 1 к договору — Акт приема-передачи от

13.12.2017) для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд лиц, содержащихся под стражей (пункт 1.1 договора). При этом в соответствии с пунктом 1.2 данного договора сведения о передаваемом помещении, изложенные в договоре и приложениях к нему, являются достаточными для надлежащего использования помещения в соответствии с целями, указанными в пункте 1.1 договора. Цель передачи указанного помещения также описана в Акте приема-передачи б/н от 13.12.2017 как реализация продуктов питания и предметов первой необходимости через магазины для спецконтингента.

В соответствии с пунктом 9.1 Государственного контракта безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-3 УФСИН России по городу Москве от 13.12.2017 № 107/2371, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России до 31.12.2018.

Часть нежилого помещения площадью 20 кв.м. (общая площадь — 1376.8 кв.м.) передана ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи (Приложение № 1 к договору) от 13.12.2017.

В соответствии с пунктом 9.1 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-3 УФСИН России по городу Москве от 29.12.2018 № 2376, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России до 31.12.2019.

Согласно пункту 1.1 данного договора передаваемое ФГУП «Калужское» ФСИН России в безвозмездное пользование имущество предназначено для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд осужденных.

Часть нежилого помещения площадью 18.8 кв.м. передана ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи (Приложение № 1 к договору) от 01.01.2019.

7. Помещения на территории ФКУ СИЗО 2 УФСИН России по городу Москве (адрес: 127055, г. Москва, ул. Новослободская, д. 45):

По Договору безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО 2 УФСИН России по городу Москве (адрес: 127055, г. Москва, ул. Новослободская, д. 55) от 29.12.2017 № 2369, ФКУ СИЗО-2 УФСИН России передало ФГУП «Калужское» ФСИН России нежилое помещение площадью 19.9 кв. м. (Акт приема-передачи от 29.12.2017, Приложение № 1 к договору) для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд лиц, содержащихся под стражей (пункт 1.1 договора). При этом в соответствии с пунктом 1.2 данного договора сведения о передаваемом помещении, изложенные в договоре и приложениях к нему, являются достаточными для надлежащего использования помещения в соответствии с целями, указанными в пункте 1.1 договора.

Согласно пункту 9.1 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-2 УФСИН России по городу Москве от 29.12.2017 № 2369, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России до 31.12.2018.

В пункте 1.1 данного договора указано, что площадь переданного помещения составляет 19.3 кв.м. При этом в соответствии с Актом приема передачи (Приложение № 1 к договору) от 29.12.2017 площадь переданного ФГУП «Калужское» ФСИН России помещения составляет 19.9 кв.м.

В соответствии с пунктом 9.1 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-2 УФСИН России по городу Москве от 21.12.2018 № 2574, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России до 31.12.2019.

Согласно пункту 1.1 данного договора передаваемое ФГУП «Калужское» ФСИН России в безвозмездное пользование имущество предназначено для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд осужденных. Помещение площадью 19.9 кв.м. передано ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи (Приложение № 1 к договору) от 01.01.2019.

8. Помещения на территории ФКУ СИЗО 1 УФСИН России по городу

Москве (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18):

В соответствии с Договором безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО 1 УФСИН России по городу Москве (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18) от 13.12.2017 № 2049, ФКУ СИЗО-1 УФСИН России передало ФГУП «Калужское» ФСИН России нежилое помещение площадью 18.9 кв. м. (Акт приема-передачи от 29.12.2017) для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд лиц, содержащихся под стражей (пункт 1.1 договора). При этом в соответствии с пунктом 1.2 данного договора сведения о передаваемом помещении, изложенные в договоре и приложениях к нему, являются достаточными для надлежащего использования помещения в соответствии с целями, указанными в пункте 1.1 договора.

В соответствии с пунктом 9.1 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-1 УФСИН России по городу Москве от 13.12.2017 № 2049, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России до 31.12.2018.

Помещение площадью 18.9 кв.м. передано ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи (Приложение № 1 к договору) от 29.12.2017.

Согласно пункту 9.1 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-1 УФСИН России по городу Москве от 29.12.2018 № 2378, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России до 31.12.2019.

В соответствии с пунктом 1.1 данного договора передаваемое ФГУП «Калужское» ФСИН России в безвозмездное пользование имущество предназначено для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд осужденных.

Помещение площадью 18.9 кв.м. передано ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи (Приложение № 1 к договору) от 01.01.2019.

9. Помещения на территории ФКУ СИЗО 12 УФСИН России по городу Москве (адрес: 124575, г. Москва, Зеленоград, ул. Панфилова, д. 21):

По договору безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО 12 УФСИН России по городу Москве (адрес: 124575, г. Москва, Зеленоград, ул. Панфилова, д. 21) от 29.12.2017 № 80/2559, ФКУ СИЗО-12 УФСИН России передало ФГУП «Калужское» ФСИН России нежилое помещение площадью 17,1 кв. м. (Приложение № 1 к договору — Акт приема-передачи от 29.12.2017) для использования в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд осужденных (пункт 1.1 договора). При этом в соответствии с пунктом 1.2 данного договора, сведения о передаваемом помещении, изложенные в договоре и приложениях к нему, являются достаточными для надлежащего использования помещения в соответствии с целями, указанными в пункте 1.1 договора.

В соответствии с пунктом 9.1 Договора безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного на праве оперативного управления за ФКУ СИЗО-12 УФСИН России по городу Москве от 29.12.2017 № 80/2559, срок безвозмездного пользования имуществом устанавливается с момента передачи имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России до 31.12.2018.

В соответствии с пунктом 1 Соглашения о внесении изменений в Договор безвозмездного пользования нежилым помещением № 80/2559 от 29.12.2017 от 13.12.2018 действие договора продлено со дня, следующего за днем прекращения договора, а именно с 01.01.2019 по 31.12.2019 включительно.

Помещение площадью 17.1 кв.м. передано ФГУП «Калужское» ФСИН России на основании Акта приема передачи (Приложение № 1 к договору) от 29.12.2017.

Таким образом, у ФГУП «Калужское» ФСИН России в пользовании находятся помещения СИЗО города Москвы на основании приведенных договоров.

При этом все указанные договоры содержат условия, что помещения соответствующего СИЗО передаются ФГУП «Калужское» ФСИН России для использования именно в целях организации розничной торговли продуктами питания и предметами первой необходимости для нужд осужденных.

Соответственно, на территории каждого из СИЗО города Москвы, с которыми заключены приведенные выше договоры, у ФГУП «Калужское» ФСИН России в пользовании находятся помещения, предназначенные для организации розничной торговли.

В соответствии со статьей 5 Закона об учреждениях и органах, постановлением Правительства Российской Федерации от 01.02.2000 № 89 «Об утверждении перечня видов предприятий, учреждений и организаций, входящих в уголовно-исполнительную систему» СИЗО и предприятия, обеспечивающие деятельность учреждений УИС, входят в систему УИС.

В соответствии со статьей 11 Закона об учреждениях и органах имущество УИС находится в федеральной собственности и используется для осуществления поставленных перед УИС задач. Здания и сооружения всех видов собственности, расположенные на территориях учреждений, исполняющих наказания, и федеральных государственных унитарных предприятий УИС используются для выполнения задач, стоящих перед УИС.

В соответствии с пунктом 5 Положения о режимных требованиях на территории, прилегающей к учреждению, подведомственному территориальному органу УИС, утвержденного приказом Минюста России от 03.09.2007 № 178, на режимной территории запрещается размещать торговые точки и осуществлять торговлю (в том числе с рук, лотков и автомашин).

В связи с особым режимом подозреваемые и обвиняемые, содержащиеся под стражей на территориях учреждений Федеральной службы исполнения наказаний, могут приобретать продукты питания, предметы первой необходимости, а также другие промышленные товары только в тех учреждениях УИС, в которых содержатся под стражей.

Соответственно, такими учреждениями Федеральной службы исполнения наказаний, в которые ООО «СОЮЗ» осуществляло поставку продовольственных товаров по Агентскому договору № 1320 и Агентскому договору № 1322, являются:

1) ФКУ СИЗО-6 отделения по г. Москве (адрес: 109383, г. Москва, ул. Шоссейная, д. 92);

2) ФКУ СИЗО-7 отделения по г. Москве (адрес: 109559, г. Москва, ул. Верхние Поля, д. 57);

3) ФКУ СИЗО-1 спец. отделения по г. Москве (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18);

4) ФКУ СИЗО-5 отделения по г. Москве (адрес: 125130, г. Москва, ул. Выборгская, д. 20);

5) ФКУ СИЗО-4 отделения по г. Москве (адрес: 127081, г. Москва, ул. Вилюйская, 4, 3);

6) ФКУ СИЗО-3 отделения по г. Москве (адрес: 123007, г. Москва, 1-й Силикатный пр., д. 11);

7) ФКУ СИЗО-2 отделения по г. Москве (адрес: 127055, г. Москва, ул. Новослободская, д. 45);

8) ФКУ СИЗО-1 отделения по г. Москве (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18);

9) ФКУ СИЗО-12 отделения по Московской области (адрес: 124575, г. Москва, г. Зеленоград, ул. Панфилова, д. 21).

При этом необходимо отметить, что подозреваемые и обвиняемые находятся под стражей в соответствующих СИЗО, имеют возможность приобретать товары только в магазине (ларьке) соответствующего СИЗО, не имеют возможности приобретать товары на территориях иных СИЗО либо за пределами СИЗО, в котором содержатся под стражей.

В соответствии со статьей 98 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее – УПК РФ) заключение под стражу является одной из мер пресечения.

Согласно пункту 42 статьи 5 УПК РФ содержание под стражей – пребывание лица, задержанного по подозрению в совершении преступления, либо обвиняемого, к которому применена мера пресечения в виде заключения под стражу, в следственном изоляторе либо ином месте, определяемом Законом о содержании под стражей.

Приложением № 2 к Правилам внутреннего распорядка определен ассортиментный перечень продуктов питания, предметов первой необходимости и других промышленных товаров (далее также — Товары), разрешенных к продаже в магазине (ларьке) следственного изолятора УИС.

Статьей 7 Закона о содержании под стражей закреплено, что

местами содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых являются:

- СИЗО;

- изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел;

- изоляторы временного содержания подозреваемых и обвиняемых пограничных органов федеральной службы безопасности.

СИЗО предназначены для содержания подозреваемых и обвиняемых, в отношении которых в качестве меры пресечения избрано заключение под стражу. СИЗО обладают правами юридического лица (статья 8 Закона о содержании под стражей).

Подозреваемые и обвиняемые, в отношении которых в качестве меры пресечения избрано заключение под стражу и которые содержатся в СИЗО и тюрьмах, имеют право приобретать продукты питания и предметы первой необходимости в магазине (ларьке) СИЗО (тюрьмы) либо через администрацию места содержания под стражей в торговой сети (статья 17 Закона о содержании под стражей).

В соответствии со статьей 22 Закона о содержании под стражей подозреваемым и обвиняемым предоставляется право приобретать по безналичному расчету Товары.

Порядок приобретения подозреваемыми и обвиняемыми Товаров установлен Правилами внутреннего распорядка.

Приобретение подозреваемыми и обвиняемыми Товаров закреплено пунктами 59 – 65 Правил внутреннего распорядка.

Согласно пункту 59 Правил внутреннего распорядка подозреваемые и обвиняемые приобретают Товары, не запрещенные к хранению и использованию, по безналичному расчету в магазине (ларьке) СИЗО или в иных торговых точках при отсутствии в СИЗО магазина (ларька).

В соответствии с пунктом 60 Правил внутреннего распорядка ассортимент Товаров, разрешенных к продаже в магазине (ларьке) СИЗО, определяется Перечнем предметов первой необходимости, обуви, одежды и других промышленных товаров, а также продуктов питания, которые подозреваемые и обвиняемые могут иметь при себе, хранить, получать в посылках и передачах и приобретать по

безналичному расчету (приложение № 2 к Правилам внутреннего распорядка). Сумма денег, на которую подозреваемый или обвиняемый может приобрести товар, не ограничивается. Не допускается продажа табачных изделий лицам, не достигшим возраста 18 лет.

В соответствии с пунктами 61 – 65 Правил внутреннего распорядка нормы отпуска одному лицу продуктов питания и иных товаров по ассортименту, количеству и весу устанавливаются администрацией СИЗО по согласованию с территориальным учреждением, осуществляющим государственный санитарно-эпидемиологический надзор на объектах УИС. Отпуск купленного товара производится не реже двух раз в месяц.

Выводить подозреваемых и обвиняемых, содержащихся под стражей, в магазин (ларек) запрещается. Ассортимент товаров, имеющихся в магазине (ларьке), и их стоимость доводятся до сведения лиц, содержащихся под стражей.

Лица, желающие приобрести Товары, пишут заявления по установленной форме на имя начальника СИЗО либо лица, его замещающего, которые сдаются представителю администрации вместе с денежными квитанциями о наличии денег на лицевых счетах.

Работник магазина (ларька) проверяет в финансовой части наличие денег на лицевых счетах подозреваемых и обвиняемых, изъявивших желание приобрести товары. Купленные товары разносятся по камерам и вручаются под расписку.

Если у лица, для которого приобретался товар, остались деньги на лицевом счете, квитанция ему возвращается с соответствующей отметкой, а если остатка нет - квитанция приобщается к заявлению. По окончании рабочего дня работник магазина (ларька) составляет авансовый отчет и вместе с заявлениями сдает его в финансовую часть для списания денег с лицевых счетов.

При отсутствии в СИЗО магазина (ларька) для приобретения необходимых товаров в торговой точке, расположенной вне СИЗО, на основании письменного заявления подозреваемых и обвиняемых ответственный сотрудник получает в подотчет требуемую сумму денег с их лицевых счетов из кассы финансовой части учреждения. Выданные деньги списываются с подотчетного лица на основании авансового отчета и документов, в том числе кассовых чеков, подтверждающих выдачу приобретенных продуктов питания и

предметов первой необходимости лицам, подавшим об этом заявления. На основании заявления и расписки в получении продуктов питания и предметов первой необходимости их стоимость списывается с лицевых счетов подозреваемых и обвиняемых.

В соответствии с пунктом 16 статьи 17 Закона о содержании под стражей обвиняемые и подозреваемые имеют право получать посылки, передачи.

Из приведенных положений нормативных правовых актов об УИС Российской Федерации следует, что для лиц, содержащихся в СИЗО, в том числе в СИЗО города Москвы, установлен особый режим содержания, который регламентирует в том числе особый порядок предоставления данным лицам Товаров, особый порядок ознакомления лиц, содержащихся под стражей с ассортиментом имеющегося товара.

Так, в соответствии с пунктом 62 Правил внутреннего распорядка выводить подозреваемых и обвиняемых, содержащихся под стражей, в магазин (ларек) запрещается. Ассортимент товаров, имеющихся в магазине (ларьке), и их стоимость доводятся до сведения лиц, содержащихся под стражей.

На заседании Комиссии ФАС России 04.03.2019 представитель ФГУП «Калужское» ФСИН России пояснил, что спецконтингент в целях ознакомления с ассортиментным перечнем предлагаемых к покупке товаров получает перечень товаров на бумажных носителях. Кроме того с 2016 года заключенным была предоставлена возможность ознакомления с перечнем товаров в электронном виде путем размещения электронного табло с указанным перечнем в камерах заключенных. В Правила внутреннего распорядка были внесены соответствующие изменения. На сегодняшний день такая система существует только в двух следственных изоляторах города Москвы (Протокол заседания Комиссии ФАС России по рассмотрению дела № 5 9-2/00-18-18 о нарушении антимонопольного законодательства от 04.03.2019).

Также ФГУП «Калужское» ФСИН России письмом от 20.03.2019 № 116-3347 (вх. от 20.03.2019 № 46641/19) пояснило, что информация об ассортименте продуктов питания и предметов первой необходимости доводится до лиц, содержащихся под стражей в СИЗО при помощи бумажных каталогов (прайс-листов), распечатанных сотрудниками магазина из торговой программы на основании в наличии остатков товара (текст приведен в редакции

письма ФГУП «Калужское» ФСИН России от 20.03.2019 № 116-3347 (вх. от 20.03.2019 № 46641/19) — примечание Комиссии ФАС России). Такие каталоги (прайс-листы) разносятся по корпусам и выдаются в камеры спецконтингенту. Электронные каталоги доступны для ознакомления посредством электронных терминалов, расположенных в камерах СИЗО. Также ФГУП «Калужское» ФСИН России пояснило, что электронные каталоги товаров введены на основании Приложения № 2 к Правилам внутреннего распорядка в редакции приказа Минюста России от 03.12.2015 № 277, начало действия редакции — 11.01.2016.

Кроме того ФГУП «Калужское» ФСИН России письмом от 20.03.2019 № 116-3347 (вх. от 20.03.2019 № 46641/19) пояснило, что в бумажных каталогах содержится следующая информация о товаре: наименование документа, дата его формирования, наименование товарных групп, наименование товара, единица измерения, цена за единицу измерения. В электронных каталогах содержится следующая информация о товаре: наименование товарных групп, в товарных группах ассортиментный перечень товара, фото продукции, наименование товара, единица измерения, цена за единицу измерения, корзина с товаром и суммой заказа.

Таким образом, ФГУП «Калужское» ФСИН России при осуществлении торговли в СИЗО доводит до сведения лиц, содержащихся под стражей в данных СИЗО, информацию об ассортиментном перечне имеющихся товаров путем предоставления данным лицам соответствующего перечня товаров на бумажном носителе или посредством электронного табло.

Соответственно, в силу прямого указания законодательства об УИС Российской Федерации выводить подозреваемых и обвиняемых, содержащихся под стражей, в магазин (ларек) запрещается, ассортимент товаров, имеющихся в магазине (ларьке), и их стоимость доводятся до сведения лиц, содержащихся под стражей (пункт 62 Правил внутреннего распорядка), в связи с чем ФГУП «Калужское» ФСИН России при осуществлении торговли в СИЗО для ознакомления лиц, содержащихся в СИЗО с ассортиментным перечнем имеющихся товаров используются перечни товаров, доводимые до сведения лиц, содержащихся под стражей в данных СИЗО на бумажных носителях или посредством электронного табло.

При этом данные особенности способа доведения до сведения лиц, содержащихся под стражей, ассортиментного перечня товаров,

касаются исключительно технического способа организации розничной торговли в СИЗО для нужд лиц содержащихся под стражей.

Таким образом, демонстрация имеющегося товара лицам, содержащимся под стражей в данных СИЗО, происходит путем предоставления данным лицам соответствующего перечня товаров на бумажном носителе или посредством электронного табло.

Согласно письму ФГУП «Калужское» ФСИН России б/д, б/н (вх. от 20.02.2019 № 28344/19) процедура приобретения лицами, содержащимися в исправительных учреждениях происходит в строгом соответствии со статьей 88 УИК РФ и Правилам внутреннего распорядка, а именно:

1) по товарному остатку магазина предприятия сотрудник магазина распечатывает прайс-листы с указанием конкретной номенклатуры и ценой за единицу товара, которые передаются в камеры лицам, находящимся под стражей в учреждении УИС;

2) спецконтингент пишет заявление на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости в соответствии с данными прайс-листов;

3) сотрудник учреждения собирает заявления спецконтингента, регистрирует, фиксирует количество и передает под роспись сотрудникам магазина;

4) сотрудник магазина передает полученные заявления в бухгалтерию учреждения для обработки;

5) бухгалтерия учреждения проверяет наличие денежных средств на лицевом счете подозреваемого или обвиняемого, указывает эти данные на заявлении и передает в магазин предприятия;

6) сотрудник магазина по принятым заявкам в соответствии с указанным ассортиментом формирует расходные накладные в торговой программе предприятия, с указанием ФИО лица, находящегося под стражей в учреждении УИС, в пределах остатка на лицевом счете;

7) сотрудники магазина комплектуют заказы по распечатанным накладным (в 2-х экземплярах);

8) разнос и передача заказа осуществляется сотрудником магазина в присутствии сопровождающего сотрудника учреждения;

9) получателю передается товар и его экземпляр товарной накладной. Он проверяет товар на соответствие накладной и расписывается на втором экземпляре о получении;

10) сотрудник осуществивший передачу товара также подписывает накладную;

11) после вручения заказов сотрудник магазина формирует акт с реестром выданных накладных и с приложенными оригиналами подписанных накладных передает в бухгалтерию учреждения. Акты формируются в 2-х экземплярах и визируются сотрудником магазина и сотрудником бухгалтерии;

12) на основании подписанного акта бухгалтерия списывает денежные средства с лицевых счетов лиц, находящихся под стражей в учреждении УИС, предоставившим товары.

Согласно части 1 статьи 861 ГК РФ расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться наличными деньгами без ограничения суммы или в безналичном порядке.

В силу части 1 статьи 862 ГК РФ безналичные расчеты могут осуществляться в форме расчетов платежными поручениями, расчетов по аккредитиву, по инкассо, чеками, а также в иных формах, предусмотренных законом, банковскими правилами или применяемыми в банковской практике обычаями.

При этом статьей 88 УИК РФ установлено, что осужденные к лишению свободы могут приобретать продукты питания и предметы первой необходимости по безналичному расчету за счет средств, зачисляемых на лицевые счета осужденных.

В силу пункта 59 Правил внутреннего распорядка подозреваемые и обвиняемые приобретают Товары, не запрещенные к хранению и использованию, по безналичному расчету.

Соответственно, с учетом вышеизложенного, при приобретения лицами, содержащимися в исправительных учреждениях между соответствующим лицом и ФГУП «Калужское» ФСИН России происходит безналичный расчет за приобретенный этим лицом товар.

С учетом изложенного, магазины ФГУП «Калужское» ФСИН России, расположенные на территории СИЗО города Москвы, являются торговыми объектами согласно пункту 4 статьи 2 Закона о торговле, при этом особенности демонстрации товара лицам, содержащимся под стражей в СИЗО и особенности расчета за приобретение товара вызваны только особенностями режима содержания лиц под стражей в СИЗО и касаются исключительно технического способа организации розничной торговли в СИЗО для нужд лиц содержащихся под стражей.

Согласно пункту 8 статьи 2 Закона о торговле торговая сеть — совокупность двух и более торговых объектов, которые принадлежат на законном основании хозяйствующему субъекту или нескольким хозяйствующим субъектам, входящим в одну группу лиц в соответствии с Законом о защите конкуренции, или совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

Таким образом, ФГУП «Калужское» ФСИН России является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети.

В силу пункта 1 статьи 2 Закона о торговле торговая деятельность (торговля) — вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров.

Согласно абзацу 3 части 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

В силу пункта 1.3 Устава ФГУП «Калужское» ФСИН России является коммерческой организацией, входит в состав УИС.

Согласно пункту 1.4 Устава ФГУП «Калужское» ФСИН России находится в ведомственном подчинении Федеральной службы исполнения наказаний.

Полномочия собственника имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России осуществляет ФСИН России в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 1.4 Устава ФГУП «Калужское» ФСИН России

является юридическим лицом, имеет самостоятельный баланс, расчетный и иные счета в банках, круглую печать, содержащую его полное фирменное наименование на русском языке, указание на место нахождения ФГУП «Калужское» ФСИН России. ФГУП «Калужское» ФСИН России вправе иметь штампы и бланки со своим фирменным наименованием, собственную эмблему, а также средства индивидуализации. ФСИН России осуществляет полномочия собственника имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России.

В силу пункта 1.6 Устава ФГУП «Калужское» ФСИН России отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. ФГУП «Калужское» ФСИН России не несет ответственности по обязательствам Российской Федерации, а Российская Федерация не несет ответственности по обязательствам ФГУП «Калужское» ФСИН России, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 2.1 Устава предметом и целями деятельности ФГУП «Калужское» ФСИН России являются:

обеспечение деятельности и развитие материальной и социальной сферы УИС, удовлетворение ее потребностей;

привлечение к оплачиваемому труду лиц, отбывающих уголовные наказания, на территории Российской Федерации в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации;

получение прибыли.

Согласно пункту 2.2 Устава для достижения целей, указанных в подпункте 2.1. Устава, ФГУП «Калужское» ФСИН России осуществляет в установленном законодательством Российской Федерации порядке следующие виды деятельности:

Пункт 2.2.1 Устава:

Оказание услуг:

по переработке сельскохозяйственной продукции;

по перевозке людей и грузов;

складского хранения (хранение, перевалка, формирование партий товаров и материалов);

по оптовой и розничной торговле;

по упаковыванию (сборке, комплектации) товаров.

Пункт 2.2.2 Устава:

Производство и реализация:

продукции выращивания и переработки зерновых и зернобобовых культур, картофеля, столовых корнеплодных и клубнеплодных культур, масличных культур, сахарной свеклы, кормовых культур, винограда, плодовых и ягодных культур, грибов и грибницы (мицелия);

продукции разведения и выращивания крупного рогатого скота, свиней, овец, коз, животных семейства лошадиных, сельскохозяйственной птицы, кроликов и пушных зверей;

хлебобулочных и макаронных изделий, муки, круп, отрубей и прочих продуктов из зерновых культур;

сухих хлебобулочных изделий и мучных кондитерских изделий длительного хранения; чая и кофе;

прочих пищевых продуктов, не включенных в другие группировки;

табачных изделий;

фруктовых и овощных соков;

консервированных фруктов и овощей;

продуктов химического производства;

промышленного холодильного оборудования;

готовых кормов для животных;

мыла и моющих средств;

продукции текстильного производства;

спецодежды;

бумажных изделий и изделий хозяйственно-бытового назначения и санитарно-гигиенического назначения;

Производство парфюмерных и косметических средств;

Производство изделий из пластмасс.

Пункт 2.2.3 Устава:

Выполнение работ:

по строительству и ремонту зданий, сооружений, инженерных сетей и дорог;

по расфасовке и упаковке продукции.

Согласно пункту 4.1 Устава ФГУП «Калужское» ФСИН России строит свои отношения с другими организациями и гражданами во всех сферах хозяйственной деятельности на основе договоров, соглашений, контрактов.

ФГУП «Калужское» ФСИН России свободно в выборе предмета и содержания договоров и обязательств, любых форм хозяйственных взаимоотношений, которые не противоречат законодательству Российской Федерации и настоящему Уставу.

Согласно пункту 4.1 Устава для выполнения уставных целей ФГУП «Калужское» ФСИН России имеет право в порядке, установленном действующим законодательством Российской Федерации:

заключать все виды договоров с юридическими и физическими лицами, не противоречащие законодательству Российской Федерации, а также целям и предмету деятельности ФГУП «Калужское» ФСИН России;

приобретать или арендовать основные и оборотные средства за счет имеющихся у него финансовых ресурсов, кредитов, ссуд, и других источников финансирования;

планировать свою деятельность и определять перспективы развития, осуществлять иные права исходя из программы деятельности предприятия, утверждаемой в установленном порядке, а также наличия спроса на выполняемые работы, оказываемые услуги, производимую продукцию.

Таким образом в силу приведенных выше положений Устава ФГУП «Калужское» ФСИН России является коммерческой организаций (пункт 1.3 Устава) и осуществляет оказание услуг, производство и реализацию продукции, выполнение работ (пункты 2.2, 2.2.1, 2.2.2, 2.2.3 Устава) в целях получения прибыли (пункт 2.1 Устава).

Согласно представленной ФГУП «Калужское» ФСИН России письмом от 28.01.2019 № 116-928 (вх. от 29.01.2019 № 14567/19) информации, выручка ФГУП «Калужское» ФСИН России от реализации товаров за 2017 год составила 538 009 000 руб.

Согласно информации, представленной ФГУП «Калужское» ФСИН России письмом от 20.03.2019 № 116-3347 (вх. от 20.03.2019 № 46641/19) выручка ФГУП «Калужское» ФСИН России от реализации товаров за 2018 год составила 602 739 000 руб.

Соответственно, ФГУП «Калужское» ФСИН России осуществляет деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

В силу прямых указаний Устава ФГУП «Калужское» ФСИН России осуществляет свою деятельность самостоятельно (пункты 1.4 и 4.1 Устава), а не на основании указаний ФСИН России, ФСИН России лишь осуществляет полномочия собственника имущества ФГУП «Калужское» ФСИН России (пункт 1.4 Устава).

При этом Уставом прямо предусмотрено, что ФГУП «Калужское» ФСИН России отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, что предполагает наличие риска в деятельности ФГУП «Калужское» ФСИН России при осуществлении данной деятельности (пункт 1.6 Устава).

Соответственно, ФГУП «Калужское» ФСИН России осуществляет предпринимательскую деятельность в соответствии с абзацем 3 части 1 статьи 2 ГК РФ.

В соответствии с пунктом 4 Определения ООО «СОЮЗ» письмом от 29.01.2019 б/н (вх. от 29.01.2019 № 14836-ЭП/19, вх. от 31.01.2019 № 15971/19) представило следующие документы и сведения:

1) письменные пояснения по делу;

2) информационное письмо об отсутствии бухгалтерской отчетности за 2018;

3) таблица общих оборотов ООО «СОЮЗ»;

4) таблица поставок в ФГУП «Калужское» ФСИН России;

5) копии переписки между ООО «СОЮЗ» и ФГУП «Калужское» ФСИН России;

6) копии Агентского договора № 1320 и Агентского договора № 1322, а также дополнительные соглашения к Агентскому договору № 1320 и Агентскому договору № 1322, заключенные между ООО «СОЮЗ» и ФГУП «Калужское» ФСИН России;

7) товарные накладные по Агентскому договору № 1320 и Агентскому договору № 1322.

Исходя из информации, представленной письмом ООО «СОЮЗ» от 26.03.2019 № 24/03 (вх. от 28.03.2019 № 52343/19), выручка ООО «СОЮЗ» за 2018 год составляет 9 789 000 руб.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается заключать между собой для осуществления торговой деятельности договор, по которому товар передается для реализации третьему лицу без перехода к такому лицу права собственности на товар, в том числе договор комиссии, договор поручения, агентский договор или смешанный договор, содержащий элементы одного или всех указанных договоров, за исключением заключения указанных договоров внутри одной группы лиц, определяемой в соответствии с Законом о защите конкуренции, и (или) заключения указанных договоров между хозяйствующими субъектами, образующими торговую сеть, либо исполнять (реализовывать) такие договоры.

При этом понятие агентского договора дано в статье 1005 ГК РФ.

Согласно части 1 статьи 1005 ГК РФ по агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала. По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки. По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

Соответственно, пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле торговым сетям и поставщикам продовольственных товаров

запрещается заключать между собой посреднические, в том числе агентские договоры, предусматривающие поручение поставщика торговой сети осуществлять реализацию продовольственных товаров поставщика без перехода права собственности на данные товары к торговой сети, третьим лицам (приобретателям данных товаров).

Как установлены выше, ФГУП «Калужское» ФСИН России является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети, соответственно, на деятельность ФГУП «Калужское» ФСИН России распространяется действие пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

В силу части 4.1. статьи 1 Закона о торговле положения статей 13, 14 данного закона (за исключением подпункта «д» пункта 4 и пункта 6 части 1) не распространяются на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, выручка которых (их группы лиц, определяемой в соответствии с антимонопольным законодательством) от реализации товаров за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей, а также хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность посредством организации торговой сети, совокупная выручка от реализации товаров которых в рамках одной торговой сети за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей.

Как установлено выше, выручка ФГУП «Калужское» ФСИН России от реализации товаров за 2017 год составила 538 009 000 руб., за 2018 год составила 602 739 000 руб.

Таким образом, поскольку выручка ФГУП «Калужское» ФСИН России за 2017 и за 2018 годы от реализации товаров составила более четырехсот миллионов рублей за каждый год, в течение 2018 и 2019 годов на ФГУП «Калужское» ФСИН России распространялся (распространяется) запрет, установленный пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Вместе с тем, ФГУП «Калужское» ФСИН России и ООО «СОЮЗ» заключили 28.09.2018 Агентский договор № 1320, согласно приложению № 2 «Ассортиментный перечень товаров» к которому, ФГУП «Калужское» ФСИН России передаются 63 вида товаров, из которых 59 являются продовольственными, без перехода права собственности на них, а также Агентский договор № 1322, согласно приложению № 2 «Ассортиментный перечень товаров» к которому,

ФГУП «Калужское» ФСИН России передаются 599 видов товаров, из которых 335 являются продовольственными, без перехода права собственности на них.

ФГУП «Калужское» ФСИН России письмом б/д б/н (вх. от 20.02.2019 № 28344/19) представило также следующие документы и информацию:

- копия соглашения от 11.02.2019 о расторжении Агентского договора № 1322;

- копия соглашения от 11.02.2019 о расторжении Агентского договора от 28.09.2018 № 1321;

- копия соглашения от 11.02.2019 о расторжении Агентского договора № 1320;

- копия протокола вскрытия заявок на участие в открытом запросе предложений № 5 от 31.01.2019 на право заключения договора поставки продуктов питания и предметов первой необходимости в ассортименте для нужд магазинов ФГУП «Калужское» ФСИН России по городу Москве от 12.02.2019;

- копия протокола рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в открытом запросе предложений № 5 от 31.01.2019 на право заключения договора поставки продуктов питания и предметов первой необходимости в ассортименте для нужд магазинов ФГУП «Калужское» ФСИН России по городу Москве от 13.02.2019.

Таким образом, из информации, представленной письмом ФГУП «Калужское» ФСИН России б/д, б/н (вх. от 20.02.2019 № 28344/19), следует, что Агентский договор № 1320 и Агентский договор № 1322, заключенные между ФГУП «Калужское» ФСИН России и ООО «СОЮЗ», явившиеся основанием для возбуждения в отношении ФГУП «Калужское» ФСИН России дела о нарушении антимонопольного законодательства № 5-9-2/00-18-18, были расторгнуты 11.02.2019.

Кроме того, ФГУП «Калужское» ФСИН России проведены конкурентные процедуры на право заключения договора поставки продуктов питания и предметов первой необходимости для нужд магазинов ФГУП «Калужское» ФСИН России по городу Москве, по итогам которых победителем стало ООО «СОЮЗ».

В целях полного и всестороннего рассмотрения настоящего дела Комиссия ФАС России считает необходимым и достаточным проанализировать и оценить следующее.

Агентский договор № 1320 и Агентский договор № 1322 заключены ФГУП «Калужское» ФСИН России и ООО «СОЮЗ» 28.09.2018.

Как установлено выше, согласно приложениям № 1 и № 1/2 к Агентскому договору № 1320 и приложениям № 1 и № 1/2 к Агентскому договору № 1322 ООО «СОЮЗ» поставляет в ФГУП «Калужское» ФСИН России товары для реализации в следующих торговых объектах:

1) магазин при СИЗО-6 отделения по г. Москве (адрес: 109383, г. Москва, ул. Шоссейная, д. 92);

2) магазин при СИЗО-7 отделения по г. Москве (адрес: 109559, г. Москва, ул. Верхние Поля, д. 57);

3) магазин при СИЗО-1 спец. отделения по г. Москве (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18);

4) магазин при СИЗО-5 отделения по г. Москве (адрес: 125130, г. Москва, ул. Выборгская, д. 20);

5) магазин при СИЗО-4 отделения по г. Москве (адрес: 127081, г. Москва, ул. Вилюйская, 4, 3);

6) магазин при СИЗО-3 отделения по г. Москве (адрес: 123007, г. Москва, 1-й Силикатный пр., д. 11);

7) магазин при СИЗО-2 отделения по г. Москве (адрес: 127055, г. Москва, ул. Новослободская, д. 45);

8) магазин при СИЗО-1 отделения по г. Москве (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18);

9. магазин при СИЗО-12 отделения по Московской области (адрес: 124575, г. Москва, г. Зеленоград, ул. Панфилова, д. 21).

Пунктом 2.1.1 Агентского договора № 1320 и пунктом 2.1.1 Агентского договора № 1322 установлено, что ООО «СОЮЗ» обязуется обеспечить передачу ФГУП «Калужское» ФСИН России товара надлежащего качества с доставкой в магазины.

Таким образом, в силу приведенных положений Агентского договора № 1320 и Агентского договора № 1322, реализация данных договоров осуществлялась только на территории указанных выше магазинов при СИЗО города Москвы.

В соответствии с приложением № 2 к Агентскому договору № 1320 (в редакции Соглашения о внесении изменений в Агентский договор № 1320 от 28.09.2018 от 13.11.2018 № 1699) ассортиментный перечень продовольственных товаров по данному договору включает следующие виды (группы) товаров: йогурт, кефир, масло, масса творожная, молоко, ряженка, сливки, снежок, сыворотка, сыр плавленный, сыр, сырок глазированный, тан, апельсины, лимоны, лук, морковь, огурцы, помидоры, чеснок, яблоки, сахар-рафинад, сахар-песок.

В соответствии с приложением № 2 к Агентскому договору № 1322 (в редакции Соглашения о внесении изменений в Агентский договор № 1322 от 28.09.2018 от 13.11.2018 № 1698) ассортиментный перечень продовольственных товаров по данному договору включает следующие виды (группы) товаров: вафли, зефир, десерт, корж, кекс, рулет, карамель, конфеты, мармелад, печенье, пряники, торт, шоколад, батончик, драже, шоколад, мед, консервы, паштет, бульон, быстрого приготовления вермишель, быстрого приготовления лагман, быстрого приготовления картофельное пюре, быстрого приготовления каша, быстрого приготовления суп, кисель, мюсли, хлопья, молоко, грудинка, колбаса, колбаски, окорок, сардельки, сосиски, газированные воды, воды, соки, сухарики, чипсы, масло, аджика, хрен, горчица, кетчуп, майонез, сода, соль,соус, приправа, баранки, сухари, сушки, хлеб, чай, какаое, кофе, цикорий, пресервы, рыбное ассорти, семга, изюм, семечки, орехи, сухофрукты.

Соглашением о внесении изменений в Агентский договор № 1320 от 28.09.2018 от 12.12.2018 № 1991 ФГУП «Калужское» ФСИН России и ООО «СОЮЗ» решили распространить срок действия Агентского договора № 1320 на отношения сторон, которые возникнут с 12.12.2018 на территории магазина при СИЗО-1 спец. отделения по г. Москве (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18).

Соглашением о внесении изменений в Агентский договор № 1320 от 28.09.2018 от 19.12.2018 № 2183 ФГУП «Калужское» ФСИН России и ООО «СОЮЗ» решили распространить срок действия Агентского договора № 1320 на отношения сторон, которые возникнут с 20.12.2018 на территории магазина при СИЗО-12 отделения по

Московской области (адрес: 124575, г. Москва, г. Зеленоград, ул. Панфилова, д. 21).

Соглашением о внесении изменений в Агентский договор № 1322 от 28.09.2018 от 12.12.2018 № 1993 ФГУП «Калужское» ФСИН России и ООО «СОЮЗ» решили распространить срок действия Агентского договора № 1322 на отношения сторон, которые возникнут с 12.12.2018 на территории магазина при СИЗО-1 спец. отделения по г. Москве (адрес: 107076, г. Москва, ул. Матросская Тишина, д. 18).

Соглашением о внесении изменений в Агентский договор № 1322 от 28.09.2018 от 19.12.2018 № 2184 ФГУП «Калужское» ФСИН России и ООО «СОЮЗ» решили распространить срок действия Агентского договора № 1322 на отношения сторон, которые возникнут с 20.12.2018 на территории магазина при СИЗО-12 отделения по Московской области (адрес: 124575, г. Москва, г. Зеленоград, ул. Панфилова, д. 21).

Исходя из информации, представленной письмом ФГУП «Калужское» ФСИН России от 28.01.2019 № 116-928 (вх. от 29.01.2019 № 14567/19), объем поставок продовольственных товаров по Агентскому договору № 1320 за период 14.12.2018 — 23.01.2019 составил 1 868 000 руб.; по Агентскому договору № 1322 за период 14.12.2018 — 24.01.2019 составил 5 140 000 руб.

Согласно информации, представленной ООО «СОЮЗ» письмом от 26.03.2019 № 24/03 (вх. от 28.03.2019 № 52343/19) объем поставок продовольственных товаров по Агентскому договору № 1320 за период 14.12.2018 — 15.02.2019 составил 2 648 000 руб.; по Агентскому договору № 1322 за период 14.12.2018 — 15.02.2019 составил 6 433 000 руб.

ФГУП «Калужское» ФСИН России письмом от 20.03.2019 № 116-3347 (вх. от 20.03.2019 № 46641/19) также пояснило, что первая поставка по Агентскому договору № 1320 состоялась 14.12.2018, последняя поставка состоялась 15.02.2019. Первая поставка по Агентскому договору № 1322 состоялась 14.12.2018, последняя поставка состоялась 15.02.2019.

В подтверждение указанных дат начала и окончания поставок по Агентскому договору № 1320 ФГУП «Калужское» ФСИН России представлена товарная накладная от 14.12.2018 № 181214_015, товарная накладная от 14.12.2018 № 181214_016, товарная накладная от 14.12.2018 № 181214_017, товарная накладная от 15.02.2019 №

190215_038, товарная накладная от 15.02.2019 № 190215_002, в подтверждение указанных дат начала и окончания поставок по Агентскому договору № 1322 ФГУП «Калужское» ФСИН России представлена товарная накладная от 14.12.2018 № 181214_012, товарная накладная от 14.12.2018 № 181214_011, товарная накладная от 15.02.2019 № 190215_010, товарная накладная от 15.02.2019 № 190215_009, товарная накладная от 15.02.2019 № 190215_037.

Действия ФГУП «Калужское» ФСИН России, выраженные в заключении и реализации Агентского договора № 1320 и Агентского договора № 1322 были прекращены 15.02.2019 (Агентский договор № 1320 и Агентский договор № 1322 были расторгнуты 11.02.2019, однако последние поставки товаров по Агентскому договору № 1320 и Агентскому договору № 1322 были осуществлены 15.02.2019).

На основании всех вышеизложенных обстоятельств дела, по мнению Комиссии ФАС России, рассмотренные действия ФГУП «Калужское» ФСИН России, выраженные в заключении и реализации Агентского договора № 1320 и Агентского договора № 1322, возможно квалифицировать по пункту 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

В соответствии с частью 5 статьи 481 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии ФАС России пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании Комиссии ФАС России.

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии: <.....>