

## РЕШЕНИЕ

дело № 34/08-2013

г. Владивосток

Резолютивная часть решения оглашена 25 июня 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено 28 июня 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России, Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Приморского УФАС России,

члены Комиссии: начальник отдела контроля органов власти, ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 34/08-2013 по признакам нарушения Департаментом лесного хозяйства Приморского края части 1 статьи 15 Федерального закона от 26 июня 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Приморское УФАС России поступила информация из Приморской межрайонной прокуратуры о нарушениях Департаментом лесного хозяйства Приморского края (далее – Заказчик, Департамент) Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов), выразившихся в заключении государственных контрактов с Казенным предприятием Приморского края «Приморское лесохозяйственное объединение» (далее – Исполнитель, КППК «ПЛО») в порядке пункта 14 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов на лесных участках, расположенных в лесном фонде на территории Чугуевского (контракт № 1 от 16.01.2013), Кавалеровского (контракт № 3 от 25.01.2013), Дальнереченского (контракт № 11 от 05.04.2013), Рошинского (контракт № 12 от 05.04.2013) лесничества Приморского края в 2013 году, с одновременной продажей лесных насаждений Заказчиком Исполнителю.

При рассмотрении поступивших в Управление материалов установлено следующее.

Статьей 19 Лесного кодекса Российской Федерации предусмотрено, что мероприятия по охране, защите, воспроизводству лесов осуществляются органами государственной власти, органами местного самоуправления в пределах их полномочий, определенных в соответствии со [статьями 81 - 84](#) настоящего кодекса, или использующими леса в соответствии с настоящим кодексом лицами.

Уполномоченным органом по управлению в сфере использования лесов, их охрану (в том числе осуществление мер по пожарной безопасности и тушения лесных пожаров), защиту (за исключением лесопатологического мониторинга),

воспроизводство (за исключением лесного семеноводства) на землях лесного фонда и обеспечивает охрану, защиту, воспроизводство лесов (в том числе создание и эксплуатацию лесных дорог, предназначенных для охраны, защиты и воспроизводства лесов) на указанных землях Приморского края в соответствии с Постановлением Администрации Приморского края от 05.12.2012г. № 373-па «О переименовании Управления лесным хозяйством приморского края и об утверждении Положения о Департаменте лесного хозяйства Приморского края» является Департамент лесного хозяйства.

Частью 3 статьи 19 Лесного кодекса Российской Федерации при размещении заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов одновременно осуществляется продажа лесных насаждений для заготовки древесины. В этих целях заключается договор, в котором содержатся элементы государственного или муниципального контракта на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и договора купли-продажи лесных насаждений.

Особенности размещения заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и заключения договоров, предусмотренных частями 2 и 3 статьи 19 Лесного кодекса Российской Федерации, устанавливаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

В соответствии с пунктами 5, 5.2, 5.2.28.32 раздела 2 Положения о Министерстве экономического развития Российской Федерации, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.06.2008 № 437 «О Министерстве экономического развития Российской Федерации», Министерство экономического развития Российской Федерации (Минэкономразвития РФ) уполномочено принимать нормативный правовой акт, определяющий особенности размещения заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и заключения договоров, предусмотренных статьей 19 Лесного Кодекса Российской Федерации.

Во исполнение указанных функций Минэкономразвития РФ издан Приказ от 05.07.2010 № 270 «Об особенностях размещения заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и заключения договоров» (далее – Приказ № 270), согласно которому при размещении заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов объемы работ по охране, защите и воспроизводству лесов, указываемые в конкурсной документации или документации об аукционе, определяются исходя из лесохозяйственных регламентов лесничеств (лесопарков), лесоустроительной документации (на период ее действия, установленный лесным законодательством), результатов лесопатологических и иных обследований (пункт 1 приложения к Приказу № 270).

Размещение заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов одновременно с продажей лесных насаждений для заготовки древесины должно осуществляться органами государственной власти, органами местного самоуправления на весь комплекс работ по охране, защите и воспроизводству лесов в пределах лесничества (лесопарка) или лесного участка (за исключением авиационных работ по охране и защите лесов, работ по тушению пожаров) (пункт 2 приложения к Приказу № 270).

При этом в извещении о проведении конкурса или аукциона, а также в конкурсной

документации или документации об аукционе указывается предельный объем заготовки древесины при выполнении указанных работ (пункт 2 приложения к Приказу № 270), стоимость (цена) подлежащих выполнению работ по охране, защите и воспроизводству лесов, установленная по результатам проведенного конкурса или аукциона, а также плата за заготовку древесины, размер которой определяется в соответствии со статьей 76 Лесного кодекса Российской Федерации (подпункт «б» пункта 2 приложения к Приказу № 270).

Таким образом, из совокупности приведенных норм и системной взаимосвязи следует, что контракт на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов с элементами купли-продажи лесных насаждений может быть заключен только по результатам торгов в виде конкурса либо аукциона.

Пунктом 1 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действующими в момент его заключения.

Следовательно, государственные контракты заключенные в отсутствие публичных процедур установленных законом, являются сделками, не соответствующими закону.

Согласно подпункту 14 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов под размещением заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) понимается способ размещения заказа, при котором заказчик предлагает заключить контракт либо иной гражданско-правовой договор только одному поставщику (исполнителю, подрядчику). Размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если осуществляются поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков на сумму, не превышающую установленного Центральным банком Российской Федерации предельного размера счетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке.

Таким образом, подпункт 14 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов применим только в случае заключения договоров поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг для нужд заказчиков на сумму, не превышающую 100 000 руб.

В соответствии с государственными контрактами цена настоящих государственных контрактов с учетом НДС и других, предусмотренных действующим законодательством налогов, сборов и прочих затрат Исполнителю на выполнение государственных контрактов, составляет 45 000,00 руб., в т.ч. НДС 0,00 руб.

Согласно требованиям части 3 статьи 19 Лесного кодекса Российской Федерации в рассматриваемом случае имеют место государственные контракты на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и договора купли-продажи лесных насаждений (смешанный договор).

Закон о размещении заказов не содержит норм, допускающих применение положений подпункта 14 части 2 статьи 55 к смешанным договорам. Кроме того, Приказ № 270, устанавливающий особенности размещения заказа на выполнение

работ по охране, защите и воспроизводству лесов и заключения договоров, предусмотренных статьей 19 Лесного кодекса Российской Федерации, и являющийся специальным нормативным правовым актом, регулирующим спорные правоотношения, по отношению к нормам Закона № 94-ФЗ, также не предусматривает возможности заключения соответствующих договоров без соблюдения публичных процедур.

Таким образом, заключенные государственные контракты не соответствуют требованиям статьи 19 Лесного кодекса Российской Федерации, Закону о размещении заказов, Приказу № 270, в связи, с чем являются недействительными (ничтожными) сделками, не порождающими правовых последствий для сторон с момента их заключения согласно статье 168 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Кроме того, в тех случаях, когда требуется проведение публичных процедур, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов могут быть выявлены потенциальные желающие поставить товары, оказать услуги, выполнить работы.

Статьей 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) установлен запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что Департамент лесного хозяйства Приморского края заключив с КППК «Приморское лесохозяйственное объединение» в нарушение требований Лесного кодекса Российской Федерации, приказа Министерства экономического развития Российской Федерации от 05.07.2010 № 270 «Об особенностях размещения заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и заключения договоров» государственные контракты на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов на лесных участках, расположенных в лесном фонде на территории Чугуевского (контракт № 1 от 16.01.2013), Кавалеровского (контракт № 3 от 25.01.2013), Дальнереченского (контракт № 11 от 05.04.2013), Рощинского (контракт № 12 от 05.04.2013) лесничества Приморского края в 2013 году, с одновременной продажей лесных насаждений без проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих контрактов, совершил действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке оказания услуг по охране, защите, воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений, чем нарушил требования антимонопольного законодательства, а именно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Данные доводы подтверждены решениями трех инстанций по делу от 17.12.2012 № А19-6811/2012, решением Нижегородского областного суда от 19.12.2011 по делу № 7-890/2011.

Комиссия принимала решение исходя из представленных заявителем и ответчиком документов.

Оснований для переквалификации нарушения антимонопольного законодательства Комиссией не установлено.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Департаментом лесного хозяйства Приморского края части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившейся в размещении заказов на заключение государственных контрактов на выполнение комплекса работ по охране, защите, воспроизводству лесов на лесных участках, расположенном в лесном фонде на территориях Чугуевского, Кавалеровского, Дальнереченского, Рощинского лесничеств в 2013 году, с одновременной продажей лесных насаждений без соблюдения требований Лесного кодекса Российской Федерации, приказа Министерства экономического развития Российской Федерации от 05.07.2010 № 270 «Об особенностях размещения заказа на выполнение работ по охране, защите, воспроизводству лесов и заключения договоров», а именно в заключении с КППК «Приморское лесохозяйственное объединение» государственных контрактов № 1 от 16.01.2013, № 3 от 25.01.2013, № 11 от 05.04.2013, № 12 от 05.04.2013 без проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих контрактов, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке оказания услуг по охране, защите, воспроизводству лесов с одновременной продажей лесных насаждений.

2. Наличие оснований для прекращения рассмотрения дела, указанных в статье 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссией не установлено.

3. Предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства Департаменту лесного хозяйства Приморского края не выдавать.

4. Рекомендовать Приморскому УФАС России обратиться в арбитражный суд с иском о признании государственных контрактов № 1 от 16.01.2013, № 3 от 25.01.2013, № 11 от 05.04.2013, № 12 от 05.04.2013, заключенных между Департаментом лесного хозяйства Приморского края и КППК «Приморское лесохозяйственное объединение» недействительными.