

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№ 012/01/11-1066/2021

г.

Йошкар-Ола

Резолютивная часть объявлена 21 марта 2022 года

Решение в полном объеме изготовлено 04 апреля 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя - начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, Председатель Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, член Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, член Комиссии;

рассмотрев дело, возбужденное в отношении Федерального казенного учреждения «Исправительная колония № 4 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Марий Эл» (далее – ФКУ ИК-4 УФСИН по РМЭ, Учреждение) и общества с ограниченной ответственностью «Тиса» (далее – ООО «Тиса») по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении соглашений, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции,

в присутствии представителей ответчика ФКУ ИК-4 УФСИН по РМЭ — <...>, <...> на основании доверенностей;

в присутствии представителя ответчика ООО «Тиса» — <...> на основании доверенности;

в отсутствие иных лиц, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела, посредством видео-конференц-связи,

руководствуясь статьей 49 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее — антимонопольный орган) по результатам рассмотрения обращения прокуратуры Республики Марий Эл (вх. № 7543 от 10.08.2021) усмотрело в действиях ФКУ «Исправительная колония №4 УФСИН России по Республике Марий Эл» (далее – ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ) и ООО «Тиса» нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившиеся в заключении соглашений, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

В рамках рассмотрения обращения установлены следующие обстоятельства.

01.05.2021 между ООО «Тиса» и ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ был заключен договор на возмездное оказание услуг №71, согласно которому ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ взяло на себя обязательства по изготовлению асфальтобетонной смеси в количестве 5000 тонн, стоимость 1 тонны асфальта составляет 100 рублей.

Согласно договору безвозмездного пользования №72 от 01.05.2021 ООО «Тиса» для изготовления асфальтобетонной смеси передало в пользование ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ мобильный асфальтовый завод М-60 (далее также - АБЗ), 2 бытовки для охран, погрузчик Nissan №15, автокран Ивановец гос. номер K428CB12.

Из письма ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ от 28.10.2021 следует, что асфальтовый завод М-60 расположен на не режимной территории колонии, площадь занятая мобильным асфальтовым заводом составляет около 11000 кв. м.

Согласно представленным пояснениям, ранее между продавцом АБЗ ООО «Волгаспецстрой» и ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ были заключены договора оказания услуг и безвозмездного пользования. При смене собственника, в результате продажи имущества с торгов, было принято совместное решение не менять налаженную схему работы, и данные договора перезаключили на ООО «Тиса».

Так, согласно письму ООО «Тиса» от 28.10.2021 АБЗ был приобретен по договору от 06.03.2020 у ООО «Волгаспецстрой» в лице конкурсного управляющего Казанцева Д.С.

В соответствии с пояснениями ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ в письме от 28.10.2021 и УФСИН России по РМЭ в письме от 02.11.2021 обоснованием (целью) заключения указанных договоров являлось привлечение осужденных

к труду в соответствии с Федеральным законом Российской Федерации от 21.07.1993 №5471-1 «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы» (далее – Закон № 5471-1).

Согласно пункту 3 статьи 13 Закона № 5471-1 исправительные учреждения обязаны обеспечивать привлечение осужденных к труду.

В соответствии с статьей 18 Закона № 5471-1 центры трудовой адаптации осужденных и производственные (трудовые) мастерские являются структурными подразделениями учреждений, исполняющих наказания, и реализуют требования уголовно-исполнительного законодательства Российской Федерации в части организации профессионального обучения осужденных, привлечения их к труду и закрепления у них трудовых навыков.

Примерное положение о центре трудовой адаптации осужденных, учебно-производственной (трудовой) мастерской и лечебно-производственной (трудовой) мастерской утверждается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере исполнения уголовных наказаний.

Деятельность центров трудовой адаптации осужденных и производственных (трудовых) мастерских представляет собой инициативную самостоятельную производственную деятельность (собственную производственную деятельность) учреждений, исполняющих наказания, осуществляемую на свой риск и под установленную настоящим Законом ответственность в целях исполнения требований уголовно-исполнительного законодательства Российской Федерации об обязательном привлечении осужденных к труду. Номенклатура основных видов деятельности, связанных с трудовой адаптацией осужденных, определяется Правительством Российской Федерации.

Согласно, ответу на запрос (исх. №02-16/304 от 27.10.2021) ФКУ «Исправительная колония №4 УФСИН России по Республике Марий Эл» для исполнения договора № 71 от 01.05.2021 к работам на участке по изготовлению асфальтобетонной смеси был привлечен один осужденный <...>, и три сотрудника ООО «Тиса» - начальник участка АБЗ, сварщик и водитель погрузчика.

Между тем, согласно представленным сведениям, осужденный <...> на мобильном асфальтном заводе выполняет только работы по уборке территории, техническому обслуживанию мобильного асфальтного завода, контролю за изготовлением асфальтобетонной смеси.

Кроме того, ООО «Тиса» в письме от 27.10.2021 также указывает на то, что деятельность на АБЗ осуществляют сотрудники ООО «Тиса» в количестве 2-3 человек для оказания услуги по изготовлению асфальтобетонной смеси.

Из указанного следует, что на земельном участке, находящемся в государственной собственности и в ведении ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ находится мобильный асфальтовый завод, производство асфальта на котором фактически осуществляют работники ООО «Тиса», а не осужденные.

Правового обоснования и иных доказательств необходимости заключения договоров от 01.05.2021 № 71, № 72 ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ, ООО «Тиса» в материалы дела не представлено.

Таким образом, исходя из указанных обстоятельств данные действия ООО «Тиса» и ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ являются по своей сути действиями, направленными для придания факта законности (прикрытие сделки по аренде земельного участка) расположения на земельном участке, находящимся в государственной собственности мобильного асфальтового завода, собственником которого является ООО «Тиса».

Согласно статье 170 Гражданского кодекса Российской Федерации [притворная сделка](#), то есть сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа и содержания сделки применяются относящиеся к ней правила.

Вместе с тем, согласно статье 39.6 Земельного кодекса Российской Федерации (далее – ЗК РФ) предоставление земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, в аренду осуществляется на торгах, проводимых в форме аукционов, за исключением закрытого перечня случаев, когда предоставление земельных участков осуществляется без торгов, установленных пунктом 2 статьи 39.6 ЗК РФ.

Оснований для предоставления земельного участка без торгов для производства асфальтобетонной смеси и (или) находящегося в ведении исправительных учреждений вышеуказанным пунктом не предусмотрено.

Из пункта 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

С учетом изложенного, между ООО «Тиса» и ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ по предварительной договоренности и в последующем при подписании договоров от 01.05.2021 № 71, № 72 заключено соглашение о предоставлении земельного участка на территории ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ, площадью 11000 кв. м. в аренду без проведения конкурсных процедур, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

В силу положений части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми

в соответствии со [статьей 12](#) настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 статьей 4 Закона о защите конкуренции, хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Следовательно, ООО «Тиса» является хозяйствующим субъектом в понимании Закона о защите конкуренции.

Пунктом 1.2 Устава ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ (далее – Устав) собственником имущества Учреждения является Российская Федерация в лице ФСИН России.

Согласно пункту 1.9 Устава учреждение вправе самостоятельно пользоваться имуществом, закрепленным за ним Учредителем на праве оперативного управления, от своего имени приобретать имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, выступать в качестве истца и ответчика в судах.

В соответствии с пунктом 1.10 Устава учреждение не преследует цели получения прибыли, но вправе заниматься приносящей доход деятельностью, способствующей выполнению им основных целей и задач в соответствии с законодательством Российской Федерации.

На основании чего Марийское УФАС России приходит к выводу о том, что ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ является также хозяйствующим субъектом в понимании Закона о защите конкуренции.

24.11.2021 в отношении ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ и ООО «Тиса» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в заключении соглашения, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Определением о назначении дела № 012/01/11-1066/2021 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению заседание комиссии назначено на 11 часов 00 минут 21.12.2021.

Во исполнение пункта 4 вышеуказанного определения ФКУ ИК-4 УФСИН по РМЭ представило запрашиваемые документы (вх. №11491 от 15.12.2021).

Согласно представленным пояснениям представителей ответчика ФКУ ИК-4 УФСИН по РМЭ, в действиях ФКУ ИК-4 УФСИН по РМЭ при заключении с ООО «Тиса» договоров №72 и 71 отсутствуют нарушения антимонопольного законодательства, действительная воля ФКУ ИК-4 УФСИН по РМЭ направлена не на предоставление земельного участка в аренду, а на оказание услуг ООО «Тиса» по изготовлению асфальтобетонной смеси, что согласно п. 2.4.2 Устава связано с хозяйственной деятельностью и уставными целями. Целью заключения договоров для ФКУ ИК-4 являлось привлечение к труду осужденных.

Во исполнение пункта 5 вышеуказанного определения ООО «Тиса» также представило запрашиваемые документы (вх. № 11500 от 15.12.2021).

В соответствии с представленным пояснением ответчика ООО «Тиса», на территории асфальтового завода присутствовало 3 работника ООО «Тиса», непосредственно изготовлением асфальтобетонной смеси работники ООО «Тиса» не занимались, самим технологическим процессом по изготовлению асфальтобетонной смеси занимались сотрудники (осужденные) ФКУ ИК-4 УФСИН по РМЭ.

Во исполнение пункта 3 вышеуказанного определения Прокуратура Республики Марий Эл представило письменные пояснения по обстоятельствам дела (вх. №11507 от 16.12.2021).

Согласно представленным письменным пояснениям фактически ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ предоставлен земельный участок для размещения завода, а также сыпучих пород, общая площадь, занимаемая объектами ООО «Тиса», составляет около 11 тыс. кв. м., на производство трудоустроен лишь один осужденный, который выполняет подсобные работы, не влияющие на производственный процесс.

В рамках рассмотрения дела, Марийским УФАС России были сделаны запросы на предоставление информации необходимой для вынесения заключения обстоятельств дела.

Согласно ответу ООО «СДС» (вх. № 423 от 20.01.2022), общество не производит асфальтобетонные заводы MUSTANG-60 и не занимается их поставкой, в связи с чем не может ответить на поставленные в запросе вопросы.

Согласно ответу ООО «ХК Дальснаб» (вх. № 881 от 03.02.2022), для работы оборудования, а именно асфальтобетонного завода и выпуска готовой продукции необходимо выполнение следующих функций:

-контроль работы завода на пульте управления, контроль расхода материалов и выпускаемой продукции;

-загрузка инертных материалов в бункера с помощью фронтального

погрузчика;

-прием, загрузка и контроль битума, минерального порошка, топлива;

-контроль и организация отгрузки готовой продукции;

-контроль работы завода и техники на территории;

-ремонтные и профилактические мероприятия всех узлов и агрегатов завода, техники, коммунального хозяйства.

Для выполнения данных функций владелец оборудования самостоятельно определяет количество сотрудников нужной квалификации, а также на свое усмотрение совмещает некоторые должности или привлекает стороннюю организацию для выполнения отдельных функций. А также владелец самостоятельно определяет количество рабочих смен в сутки.

ООО «Холдинговая Компания Дальснаб» с 2018 года занимается поставкой асфальтобетонных заводов.

Согласно ответу Межрегионального территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом в Республике Мордовия, Республике Марий Эл, Чувашской Республике и Пензенской области (вх. № 853 от 02.02.2022) за ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ на праве постоянного (бессрочного) пользования закреплено два земельных участка:

- с кадастровым номером 12:04:0000000:538, площадью 95258 кв. м. расположенный по адресу: Республика Марий Эл, Медведевский район, п. Лесной, ул. Лесная, д. 1.

- с кадастровым номером 12:04:0240103:41, площадью 634903 кв. м. расположенный по адресу: Республика Марий Эл, Медведевский район, п. Лесной примерно в 500 м на юго-восток от дома 3.

В силу пункта 3 статьи 269 Гражданского кодекса Российской Федерации юридические лица, обладающие земельными участками на праве постоянного (бессрочного) пользования не вправе распоряжаться этими земельными участками. Таким образом, действующим законодательством установлен прямой запрет на распоряжение земельным участком лицом, которому он предоставлен в постоянное (бессрочное) пользование.

Размещение оборудования мобильного асфальтобетонного завода с помещениями для охраны (бытовки) в количестве 2 шт. на земельном участке и использование земельного участка, предоставленного Учреждению, ООО «Тиса» с МТУ не согласовывалось (соответствующие обращения не поступали).

В ходе рассмотрения дела № 012/01/11-1066/2021 о нарушении

антимонопольного законодательства указанное нарушение устранено, согласно представленным пояснениям представителя ООО «Тиса» и представителя ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ договоры о предоставлении в безвозмездное пользование расторгнуты, асфальтобетонный завод со всем имуществом ООО «Тиса» вывезены с земельного участка ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ.

15.02.2022 Комиссия вынесла заключение об обстоятельствах дела, в котором Комиссия признала в действиях ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ и ООО «Тиса» нарушение части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в заключении соглашения, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

На заключение об обстоятельствах дела, вынесенное Комиссией Марийского УФАС России 15.02.2022, ответчиками в материалы дела представлены возражения.

По мнению ООО «Тиса», в действиях ответчиков отсутствует нарушение антимонопольного законодательства, а выводы Комиссии Марийского УФАС России не обоснованы. Кроме того, ответчик просит Комиссию прекратить рассмотрение настоящего дела в соответствии со статьей 48 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, оснований для прекращения дела № 012/01/11-1066/2021 о нарушении антимонопольного законодательства не имеется, в связи с тем, что между ООО «Тиса» и ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ по предварительной договоренности и в последующем при подписании договоров от 01.05.2021 № 71, № 72 заключено соглашение о предоставлении земельного участка на территории ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ, площадью 11000 кв. м. в аренду без проведения конкурсных процедур, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

Ссылка ООО «Тиса» на правовую позицию Президиума Верховного суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении 04.03.2021 №2 не является обоснованием отсутствия в действиях ООО «Тиса» и ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

По мнению ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ в действиях учреждения отсутствует нарушение антимонопольного законодательства, а выводы Комиссии Марийского УФАС России не обоснованы.

Вместе с тем, Марийское УФАС России не согласно с доводами, представленными в возражении, в связи с тем, что ответчикам вменяется нарушение, выраженное в заключении по предварительной договоренности и в последующем при подписании договоров от 01.05.2021 № 71, № 72 соглашения о предоставлении земельного участка на территории ФКУ ИК-4

УФСИН России по РМЭ, площадью 11000 кв. м. в аренду без проведения конкурсных процедур, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

По сути, возражения, представленные ответчиками в материалы дела, выражают несогласие с выводами Комиссии и не приводят доводов об отсутствии нарушений антимонопольного законодательства.

Иными участниками дела возражений в письменной форме представлено не было.

Пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Между тем, по представленным сведениям, договоры от 01.05.2021 №71 и №72 в настоящее время расторгнуты и имущество ООО «Тиса» вывезено с территории ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ, Комиссия приходит к выводу об отсутствии необходимости в выдаче обязательного для исполнения предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях в действиях ООО «Тиса» и ФКУ ИК-4 УФСИН России по РМЭ нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в заключении соглашения, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии