



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

по делу № 066/01/17.1-4070/2023

о нарушении антимонопольного законодательства

22 мая 2024 г.

г. Екатеринбург

Резолютивная часть оглашена 13 мая 2024 г.

В полном объеме изготовлено 22 мая 2024 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (Приказ Свердловского УФАС России от 20.11.2023 № 490/23) в составе:

Председатель комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления;

члены Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления-начальник юридического отдела;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля органов власти

при участии в качестве:

заявителя:

- Военная прокуратура Центрального военного округа (620026, г. Екатеринбург, ул. Луначарского, д. 215а, далее – Военная прокуратура ЦВО): представитель <...> ;

ответчика:

- Федеральное казенное учреждение «Объединенное стратегическое командование Центрального военного округа» (620075, г. Екатеринбург, пр. Ленина, стр. 71, далее – ФКУ «ОСК ЦВО», Учреждение): представитель <...>;

заинтересованные лица:

- ООО «Гифа (105062, г. Москва, ул. Макаренко, д.1/19): представитель <...>;

- ООО «Просолдат» (101000, г. Москва, ул. Макаренко, д. 1/19): представитель <...>;

- Приволжско-Уральское территориальное управление имущественных отношений Минобороны России (620026, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Луначарского, д. 215/2): надлежаще извещено, явка не обеспечена.

рассмотрев в рамках гл. 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дело № 066/01/17.1-4070/2023 по признакам нарушения ФКУ «ОСК ЦВО» п. 10 ч. 1 и ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Дело возбуждено Приказом от 20.11.2023 № 490/23 и Определением от 20.11.2023 назначено к рассмотрению на 14.12.2023. Определением от 14.12.2023 рассмотрение дела отложено на 31.01.2024. 31.01.2024 объявлен перерыв до 05.02.2024. Определениями от 05.02.2024, 19.03.2024 дело отложено на 19.03.2024, 08.04.2024 когда было принято Заключение об обстоятельствах дела.

Определением от 08.04.2024 дело отложено на 06.05.2024. 06.05.2024 объявлен перерыв до 13.05.2024, когда была оглашена резолютивная часть решения.

Основанием для возбуждения дела в соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции послужило заявление Военной прокуратуры ЦВО (вх. № 01-25862 от 20.09.2021) о нарушении ФКУ «ОСК ЦВО» антимонопольного законодательства.

Письмом ФАС России (исх. от 16.08.2023 № АК/65859/23) Свердловское УФАС России уполномочено рассмотреть указанное заявление.

Из заявления следует, что ФКУ «ОСК ЦВО» заключены **без проведения торгов** соглашения с ООО «Гифа» от 11.08.2017 № -/93 об установлении шефских связей (далее – соглашение от 11.08.2017) на срок до 31.12.2020, а с ООО «Просолдат» - от 25.05.2021 № -/23 о сотрудничестве (некоммерческое) на срок до 31.12.2024 (далее – соглашение от 25.05.2021), предметом которых является **взаимодействие сторон в работе по:**

- оформлению документов (фотографированию) для **персональных электронных карт**, информационному наполнению армейских фотоальбомов (без взимания платы);
- памяtnому фотографированию и изготовлению армейских фотоальбомов (на безналичной основе);
- оформлению помещений с использованием полиграфической продукции героико-патриотической направленности.

При этом Военная прокуратура ЦВО указывает, что для достижения **целей** данных соглашений общества **используют** помещения в зданиях сборных пунктов военных комиссариатов субъектов РФ, входящих в состав Центрального военного округа. Поскольку **иные законные основания пользования** таким имуществом у обществ **отсутствуют**, постольку такое пользование осуществляется ими **на основании** указанных **соглашений**, которыми в завуалированной форме предусмотрено предоставление в пользование данным обществам государственного **имущества, объективно необходимого** им для **выполнения** соответствующих **работ как в интересах ФКУ «ОСК ЦВО», так и в интересах** третьих лиц (военнослужащих).

В письменных пояснениях от 03.05.2024 на Заключение об обстоятельствах дела ФКУ «ОСК ЦВО» указало, что согласно Положению о военном округе Вооруженных Сил РФ (утв. Указом Президента РФ от 19.04.2017 № 177, далее – Положение № 177) решение о создании, реорганизации или ликвидации военного округа принимается Президентом Российской Федерации по представлению Министра обороны Российской Федерации. (п. 2)

Объединенное стратегическое командование военного округа (далее - ОСК ВО) взаимодействует с центральными органами военного управления, с федеральными органами исполнительной власти по вопросам, отнесенным к его компетенции, через соответствующие центральные органы военного управления, а также непосредственно организует и поддерживает постоянное взаимодействие с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления, расположенными на территории военного округа, по вопросам территориальной обороны, обеспечения выполнения войсками (силами) военного округа задач и их повседневной деятельности, планирования и выполнения мобилизационных мероприятий, мероприятий по подготовке граждан к военной службе, их призыва и приема на военную службу по контракту, воинского учета, учета транспортных средств, предоставляемых Вооруженным Силам, другим войскам, воинским формированиям и органам (п. 25).

ОСК ВО наделяется соответствующими бюджетными полномочиями и выполняет по закрепленной номенклатуре договорную работу (п. 26), является юридическим лицом, имеет печать и угловой штамп установленного образца, другие необходимые для осуществления своей деятельности печати и штампы (п.27).

В качестве юридического лица и в рамках гражданско-правовых отношений ФКУ «ОСК ЦВО» осуществляет закупку товаров, работ, услуг в интересах Объединенного стратегического командования военного округа и не может выступать государственным заказчиком в интересах военных комиссариатов, в том числе осуществлять в их интересах закупку товаров, работ, услуг.

ФКУ «ОСК ЦВО» указывает, что рассматривает деятельность обществ в качестве **шефской помощи**, а потому деятельность, осуществляемая обществами на сборных пунктах, **не предполагает** возникновения **отношений**, регулируемых Законом о защите **конкуренции**.

Между тем, антимонопольным законодательством согласно п. 2 ч. 1 ст. 1 и ч. 1 ст. 3 Закона о защите конкуренции определяются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в т.ч. предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции **организациями, осуществляющими функции** федеральных органов исполнительной власти.

Согласно ст.ст. 11 и 11.1 Федерального закона от 31.05.1996 № 61-ФЗ «Об обороне» Вооруженные Силы РФ состоят из центральных органов военного управления, объединений, соединений, воинских частей и организаций, которые входят в виды и рода войск Вооруженных Сил РФ и в войска, не входящие в виды и рода войск Вооруженных Сил РФ. Управление объединения, управление соединения и воинская часть Вооруженных Сил РФ могут являться юридическим лицом в форме федерального казенного учреждения и действуют на основании единого типового устава (утв. Приказом Министра обороны РФ от 13.09.2016 № 560).

Согласно **Положению № 177 военный округ** является основной военно-административной единицей РФ, межвидовым стратегическим территориальным объединением Вооруженных Сил и создается для осуществления мер по подготовке к вооруженной защите и для вооруженной защиты целостности и неприкосновенности территории РФ в установленных границах ответственности (п.1). В **состав** военного округа входят ОСК ВО, объединения, соединения, воинские части, организации Вооруженных Сил и военные комиссариаты, дислоцированные на его территории, в соответствии с перечнями, утвержденными Министром обороны РФ (далее - войска (силы) военного округа), а в отдельных случаях - российские военные базы (объекты), дислоцированные (расположенные) за пределами территории РФ (п.6). Руководство военными округами осуществляет Министр обороны РФ, который утверждает Положение об ОСК ВО. Управление военными округами в соответствии с решениями Министра обороны РФ осуществляет Генеральный штаб. Генеральный штаб обеспечивает контроль за исполнением этих решений (п. 7). Органы военного управления, объединения, соединения, воинские части, организации Вооруженных Сил и военные комиссариаты, дислоцированные на территории военного округа или выполняющие задачи в границах ответственности военного округа, могут подчиняться командующему войсками военного округа непосредственно, оперативно или по специальным вопросам (далее - форма подчиненности). Организационно-штатная структура ОСК ВО устанавливается Генеральным штабом. ОСК ВО является стратегическим межвидовым **органом военного управления** и создается для организации и обеспечения решения задач, возложенных на военный округ в мирное и военное время, для управления войсками (силами), подчиненными командующему войсками военного округа непосредственно, оперативно или по специальным вопросам (п. 8).

ФКУ «ОСК ЦВО» создано на основании Приказа Министра обороны РФ от 31.03.2011 № 420. Предметом и целями деятельности Учреждения являются **обеспечение реализации полномочий** Минобороны России в сфере обороны и безопасности государства, в том числе связанной с поддержанием постоянной боевой и мобилизационной готовности формирований военного округа и подразделений, не входящих в его состав, но состоящих при нем на обеспечении, **и осуществлению** управленческих, **обеспечивающих и иных функций** в соответствии с законодательством. Письмом ФАС России (от 30.08.2022 № АК/81282/23) установлено, что ФКУ «ОСК ЦВО» является **организацией, осуществляющей функции** Минобороны России.

В ст. 4 Закона о защите конкуренции под **конкуренцией** понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п. 7); под **хозяйствующим субъектом** - 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 (п. 5).

Комиссией установлено, что согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, учредителем ООО «Гифа» и ООО «Просолдат» выступает одно лицо – <...>, т.е. данные общества на основании п.п. 1 и 8 ч. 1 ст. 9 Закона о защите конкуренции входят в группу лиц, которая рассматривается как один участник рынка (п. 7 Постановления Пленума ВС РФ от 04.03.2021 № 2).

Согласно данным сайта <https://prosoldat.ru> и отзывам, размещенным на сайте группы «Prosoldat - Фото из армии» социальной сети «ВКонтакте», фотографирование военнослужащих осуществляется **на территории** сборных пунктов военных комиссариатов **как в помещениях, так и вне их**. Общества утверждены прейскуранты цен на услуги по фотографированию и фотопечати.

Особенности **распоряжения** имуществом в зависимости от того, находится оно в частной либо в публичной собственности, согласно п. 3 ст. 212 ГК РФ могут устанавливаться лишь законом, а **п. 10 ч. 1 ст. 17.1** Закона о защите конкуренции установлены **особенности** порядка **заключения** договоров в отношении **как** недвижимого, **так и** движимого государственного имущества, согласно которым **заключение договоров**, предусматривающих переход прав владения и (или) **пользования** в отношении такого имущества, может быть осуществлено **только** по результатам проведения **торгов** в форме конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, **за исключением** предоставления указанных прав на такое имущество **лицу, с которым заключен контракт** в соответствии с Законом о контрактной системе (**на срок, не превышающий срок исполнения контракта**), если предоставление указанных прав было предусмотрено документацией об осуществлении закупки для целей исполнения этого контракта.

ФКУ «ОСК ЦВО» указывает, что **из** соглашений **не следует**, что оно обязано **предоставлять** представителям указанных ООО **в пользование помещений** в зданиях сборных пунктов военных комиссариатов субъектов РФ. В соглашениях указано, что ОСК ЦВО обязуется: оказывать **содействие** в выполнении исполнителем (ООО) своих обязательств; оказывать содействие в организации проведения фотосъемок торжественных мероприятий; обеспечивать соблюдение должного порядка, дисциплины и организованности при выполнении работ по настоящему соглашению. Иных обязательств ФКУ «ОСК ЦВО» перед ООО не содержит.

ООО «Гифа» и ООО «Просолдат» указали, что соглашения - это не что иное, как продукт формализации отношений между юридическими лицами в соответствии с нормами ГК РФ. В частности, согласно пп. 1 п. 1 ст. 161 ГК РФ **сделки** юридических лиц между собой заключаются в простой письменной форме. При этом **из** указанных **соглашений не** усматривается необходимость их заключения именно **в целях** получения обществами во владение и (или) **пользование помещений** в зданиях сборных пунктов. В письменных пояснениях (вх. № 27287-ЭП/23 от 11.12.2023) ООО «Гифа», ООО «Просолдат» указали, что в соответствии со ст. 431 ГК РФ при толковании условий договора принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. **Из буквального** прочтения предмета и иных условий соглашений следует, что они **не предусматривают передачу** обществам государственного имущества (помещений).

Между тем, условия договора согласно п. 43 Постановления Пленума ВС РФ от 25.12.2018 № 49 подлежат **толкованию** в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в ст. 1 ГК РФ, другими положениями ГК РФ, законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права (статьи 3, 422 ГК РФ).

Согласно ст. 153, п. 1 ст. 154 и п. 1 ст. 420, ГК РФ **сделками** признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение **гражданских прав и обязанностей**. Сделки могут быть двух- или многосторонними (договоры) и односторонними. Соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении **гражданских прав и обязанностей** признается **договором**.

При этом гражданское законодательство в силу п. 1 ст. 2 ГК РФ регулирует **имущественные** и **личные неимущественные** отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников, а поскольку возникшие из указанных соглашений отношения заведомо **не являются личными неимущественными**, постольку они **являются** именно **имущественными** отношениями.

К **объектам оценки** в ст. 5 Федерального закона от 29.07.1998 № 135-ФЗ "Об оценочной деятельности в РФ" относятся **объекты гражданских прав**, в отношении которых законодательством установлена **возможность их участия в гражданском обороте**, включая **работы, услуги и иные**. К **оборотоспособным объектам гражданских прав** в ст.ст. 128 и 129 ГК РФ относятся вещи (включая наличные деньги и документарные ценные бумаги), иное **имущество**, **в т.ч. имущественные права** (включая безналичные денежные средства, в том числе цифровые рубли, бездокументарные ценные бумаги, цифровые права); **результаты работ и оказание услуг**; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность). В п.п. 4 и 5 ст. 38 НК РФ **работой** признается деятельность, результаты которой **имеют** материальное выражение и могут быть реализованы для удовлетворения потребностей организации и (или) физических лиц, а **услугой** - деятельность, результаты которой **не имеют** материального выражения, реализуются и потребляются в процессе осуществления этой деятельности.

Согласно п. 1 ст. 702, п. 1 ст. 779, ст. 783 и п. 2 ст. 709 ГК РФ по договору **подряда** одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить **по заданию** другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. По договору **возмездного оказания услуг** исполнитель обязуется **по заданию** заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Общие положения о подряде (ст.ст. 702 - 729 ГК РФ) применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит ст. 779 - 782 настоящего Кодекса, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг.

Согласно п. 3 ст. 420, п.п. 1-2 ст. 307, п.п. 1-2 ст. 308, п. 1-3 ст. 423 ГК РФ к обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах (ст. ст. 307 - 419 ГК РФ), если иное не предусмотрено правилами настоящей главы и правилами об отдельных видах договоров, содержащимися в настоящем Кодексе. В силу обязательства одно лицо (должник) **обязано совершить в пользу** другого лица (кредитора) **определенное действие**, как то: передать имущество, **выполнить работу, оказать услугу**, внести вклад в совместную деятельность, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Если **каждая из** сторон по договору **несет обязанность в пользу** другой стороны, она **считается должником** другой стороны в том, что обязана сделать в ее пользу, **и одновременно ее кредитором** в том, что имеет право от нее требовать. Обязательства возникают из договоров и других сделок. Договор, по которому сторона должна **получить** плату или **иное встречное предоставление** за исполнение своих обязанностей, является **возмездным**, а **безвозмездным** признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне **без получения** от нее платы или иного **встречного предоставления**. Договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное.

В ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) под **закупкой** товара, работы, услуги для обеспечения государственных нужд (далее - закупка) понимается совокупность действий, осуществляемых в установленном настоящим ФЗ порядке заказчиком и направленных на обеспечение **государственных нужд** (п. 3); под государственным **контрактом** - гражданско-правовой договор, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги и который заключен от имени РФ, субъекта РФ государственным заказчиком **для обеспечения**

государственных нужд (п. 8); под **государственным заказчиком** - государственное казенное учреждение, действующие **от имени** Российской Федерации, уполномоченное принимать бюджетные обязательства в соответствии с бюджетным законодательством РФ от имени Российской Федерации и осуществляющее закупки.

ФКУ «ОСК ЦВО» зарегистрировано в Единой информационной системы в сфере закупок в качестве государственного заказчика.

Общества ссылаются на Письмо Генерального Штаба ВС РФ от 30.07.2005 № 314/2/2036 (направленное руководителю ООО «Гифа» <...> в ответ на его обращение от 30.06.2005 № 24), согласно которому поскольку фотографирование призывников на сборных пунктах и пунктах приема пополнения **нормативными правовыми актами** Минобороны России **не предусматривается** и средства для этого **не выделяются**, постольку названный вид услуг **не может** считаться **государственной нуждой**. В то же время, учитывая, что значительно число призывников действительно прибывает без фотографий установленного образца, **потребность** в их фотографировании **имеется**. При этом, представляется, что если речь не идет об удовлетворении государственных нужд, то **проведение конкурсов** для заключения договоров **не требуется**. Представленный проект договора предполагает бесплатное предоставление услуг по фотографированию лиц, призываемых на военную службу (далее - призывники) для оформления **личных дел**, следовательно, он вполне может быть **заключен** между каким-либо **военным округом** и ООО «Гифа» **без проведения какого-либо конкурса**.

Между тем, при **квалификации** договора для решения вопроса о применении к нему правил об отдельных видах договоров (п.п. 2 и 3 ст. 421 ГК РФ) согласно п.п. 47 и 43 Постановления Пленума ВС РФ от 25.12.2018 № 49 необходимо прежде всего учитывать **существо законодательного регулирования** соответствующего вида обязательств и признаки договоров, предусмотренных законом или иным правовым актом, **независимо от** указанного сторонами **наименования** квалифицируемого договора, названия его сторон, наименования способа исполнения и т.п. Толкование условий договора осуществляется с учетом **цели** договора и **существа** законодательного **регулирования** соответствующего вида обязательств.

Согласно п. 1 ст. 1, п.п. 2 и 5.1 ст. 8 Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» (далее - Закон о военной службе) воинская обязанность граждан предусматривает: воинский **учет**; **призыв** на военную службу; **прохождение** военной службы по призыву. Органы, осуществляющие воинский учет, вправе с согласия граждан выдавать им помимо обычных документов воинского учета также **персональные электронные карты**.

Согласно п. 48 Положения о воинском учете (утв. Постановлением Правительства РФ от 27.11.2006 № 719) перечень, формы **документов** воинского **учета**, порядок их хранения, заполнения, выдачи и замены устанавливаются Минобороны России. Бланки **персональных электронных карт** изготавливаются **по заказам** Минобороны России, **размещаемым в** установленном законодательством РФ **порядке**. Обеспечение указанными бланками управлений кадров и штабов военных округов и Северного флота осуществляется Минобороны России.

В разделе III Концепции федеральной системы подготовки граждан РФ к военной службе на период до 2030 года (утв. Распоряжением Правительства РФ от 03.02.2010 № 134-р) указано, что новая система подготовки граждан к военной службе должна основываться на принципе системности. При этом необходимо предусмотреть создание для каждого гражданина, призванного на военную службу, персонального документа (**персональной электронной карты**), где бы учитывались основные параметры, отражающие реальный уровень его готовности к военной службе;

Согласно п.п. 8 и 11 Инструкции об организации работы по обеспечению функционирования системы воинского учета (утв. Приказом Министра обороны РФ от 22.11.2021 № 700, далее – Инструкция № 700) **персональная электронная карта** (форма № 1/К приведена в приложении № 2) относятся к **документам** воинского **учета** граждан для офицеров запаса, прапорщиков

(мичманов), сержантов (старшин) и солдат (матросов) запаса. Персональная электронная карта является основным документом воинского учета, удостоверяющим личность и правовое положение военнослужащего, а для граждан, пребывающих в запасе Вооруженных Сил, - их отношение к исполнению воинской обязанности. **Бланк** персональной электронной карты является **защищенной от подделок продукцией**. Информация на персональную электронную карту **записывается с помощью автоматизированной системы** изготовления, учета и применения персональных электронных карт. Записи в персональную электронную карту вносятся только на основании подтверждающих документов (паспорт гражданина РФ, свидетельство о заключении брака, свидетельство о рождении, документ об образовании, удостоверение о присвоении спортивного разряда или спортивного звания). Персональная электронная карта оформляется и выдается только гражданину, согласившемуся в письменной форме на обработку его персональных и биометрических персональных данных. На лицевую сторону персональной электронной карты наносятся **фотография владельца** персональной электронной карты в черно-белом исполнении на белом фоне размером 27 x 35 мм, бюст, с четким изображением лица строго анфас, без головного убора (у военнообязанных, постоянно носящих очки, обязательно фотографирование в очках без тонированных стекол), QR-код и реквизиты "Фамилия", "Имя", "Отчество (при наличии)", "Дата рождения", "Личный номер (при наличии)". На обратную сторону персональной электронной карты наносятся полное наименование военного комиссариата субъекта РФ, оформившего персональную электронную карту, и дата, до которой она действительна.

ФКУ «ОСК ЦВО» объяснило, что **целью** заключения соглашений также является **организация фотографирования в региональных сборных пунктах**, поскольку адресованными военным округам Указаниями начальника Генерального штаба ВС РФ от 25.02.2021 № 315/4/200 **предписано проводить работу** по информационному наполнению фотоальбомов военнослужащих **на сборных пунктах и в воинских частях**, организовать фотографирование граждан, призванных на военную службу, прибывающих на сборные пункты для отправки в войска (силы) и наполнение электронных фотоальбомов кадрами: прибытия на сборный пункт, нахождение на сборном пункте, отправка в войска (силы) (*документ находится в секретном делопроизводстве организационно-мобилизационного управления штаба Центрального военного округа*). При этом в письменных пояснениях от 03.05.2024 на Заключение об обстоятельствах дела ФКУ «ОСК ЦВО» пояснило, что аналогичные Указания начальника Генерального штаба ВС РФ издаются ежегодно.

Согласно п.п. 24, 25 и 29 Положения о призыве на военную службу граждан РФ (утв. Постановлением Правительства РФ от 11.11.2006 № 663, далее – Положение № 663) в целях обеспечения организованной отправки граждан, призванных на военную службу, к месту прохождения военной службы, формирования воинских эшелонов (команд) и передачи их представителям воинских частей по согласованию с исполнительным органом субъекта РФ **выделяются и оборудуются территории и помещения**, оснащенные инструментарием и медицинским имуществом, необходимыми для медицинского осмотра и контрольного медицинского освидетельствования, а также оборудованием и материально-техническими средствами, необходимыми для проведения мероприятий по профессиональному психологическому отбору призывников (далее - **сборный пункт**). На сборном пункте при содействии исполнительного органа субъекта РФ организуется продажа товаров первой необходимости, **проводится** воспитательная и культурно-массовая **работа** с призывниками, а также **осуществляются торжественные проводы** граждан, призванных на военную службу, отправляемых к месту прохождения военной службы. Для организации работы сборного пункта военным комиссариатом при содействии исполнительного органа субъекта РФ создается временный штат администрации сборного пункта под руководством начальника сборного пункта. Начальник сборного пункта подчиняется начальнику отдела подготовки и призыва граждан на военную службу военного комиссариата.

Также, согласно Постановлению Коллегии Минобороны РФ от 31.07.2013 № 4/1/6 (приложение к исх. № 20/511/262 от 18.03.2021) Начальнику Главного управления по работе с

личным составом Вооруженных Сил РФ совместно с Генеральным штабом, командованиями военных округов и родов войск Вооруженных Сил до 01.11.2013 проработать вопрос **создания в клубах соединений видеостудий для организации видео- и фотосъемок** боевой учебы и повседневной деятельности личного состава **с момента призыва** пополнения на военную службу **до увольнения** в запас. До 15.11.2013 подготовить предложения по корректировке норм обеспечения клубов соединений и воинских частей комплектами видео-, фотоаппаратуры и расходными материалами.

В письменных пояснениях от 03.05.2024 на Заключение об обстоятельствах дела ФКУ «ОСК ЦВО» указало, что оборудование для создания персональной электронной карты не предоставляется в пользование обществам, доступ к данному оборудованию имеет только сотрудник военкомата. Также общества не осуществляют формирование и заполнение персональной электронной карты. Работать на оборудовании для создания персональной электронной карты и ее формирование, и заполнение возможно только сотрудником военкомата, что исключает предоставление в пользование обществам оборудования и помещения в котором оно находится, а также возможность по формированию и заполнению персональной электронной карты.

При этом согласно п.п. 6 и 7 ст. 1 Закона о военной службе исполнение гражданами воинской обязанности **обеспечивают в пределах своей компетенции органы** государственной власти, иные государственные органы, органы местного самоуправления **и организации** независимо от организационно-правовых форм и форм собственности (далее - организации) и их должностные лица. **Компенсация расходов, понесенных организациями и гражданами в связи с исполнением** настоящего ФЗ, **является расходным обязательством** Российской Федерации, а в п. 2 Постановления Правительства РФ от 01.12.2004 № 704 Минобороны России определено **государственным заказчиком мероприятий, связанных с организацией и проведением призыва** граждан на военную службу.

Таким образом, **в выполнении** (оказании) предусмотренных соглашениями **работ** (услуг) их результатах) имеет место государственная **нужда**, удовлетворение которой должно осуществляться посредством **закупки** соответствующих работ (услуг) в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе, а потому рассматриваемыми **соглашениями** по существу **прикрываются** государственные **контракты**, предметом которых является выполнение (оказание) указанных в них работ (услуг) для **обеспечения** государственных нужд. При этом **отсутствие** в п. 2 Правил компенсации расходов, понесенных организациями и гражданами РФ в связи с реализацией Закона о военной службе (утв. Постановлением Правительства РФ от 01.12.2004 № 704) **расходов**, связанных с проведением предусмотренных соглашениями работ, **не исключает** отнесения таковых к **расходным обязательствам** Российской Федерации и наличия в таких работах **государственной нужды**.

В свою очередь, Письмо Генерального Штаба ВС РФ от **30.07.2005** № 314/2/2036, издано еще до вступления в силу Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" с **31.12.2005** и Федерального закона от 17.07.2009 № 173-ФЗ с **01.07.2013**, а также Федеральных законов от 05.04.2013 № 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" и от 28.12.2013 № 396-ФЗ с **01.01.2014**.

В силу п. 2 ст. 170 ГК РФ **притворная** сделка, то есть сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях, с иным субъектным составом, **ничтожна**. К сделке, которую стороны действительно имели в виду (**прикрываемая** сделка), с учетом ее существа и содержания **применяются относящиеся к ней правила**.

Согласно п.п. 1 и 3 ст. 125 ГК РФ **от имени** Российской Федерации могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности,

выступать в суде **органы** государственной **власти** в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. В случаях и в порядке, предусмотренных федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, по их специальному поручению от их имени могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане.

Государственное учреждение согласно п. 6 Методических рекомендации по определению критериев изменения типа государственных учреждений субъектов РФ и муниципальных учреждений с учетом сферы их деятельности и рекомендаций по внесению изменений в трудовые договоры с руководителями бюджетных учреждений субъектов РФ и муниципальных бюджетных учреждений (утв. Распоряжением Правительства РФ от 07.09.2010 № 1505-р) может быть отнесено к определенному типу исходя из возможности исполнения указанным учреждением государственных **функций в целях осуществления** предусмотренных законодательством РФ **полномочий** органов государственной власти. Для исполнения государственных **функций** может создаваться **только казенное** учреждение, за исключением случаев, прямо установленных федеральными законами.

Согласно ст.ст. 69, 69.1, 70, 72 абз. 46 ст. 6, п.п. 1, 2, 5 ст. 161 БК РФ к бюджетным ассигнованиям относятся ассигнования на оказание государственных услуг (выполнение работ), включающие в себя ассигнования на **обеспечение выполнения функций казенных учреждений**, в том числе на **закупки** товаров, работ, услуг для **обеспечения государственных нужд**. Закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд осуществляются в соответствии с законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с учетом положений настоящего Кодекса. Государственное казенное учреждение - это учреждение, осуществляющее оказание государственных услуг, выполнение работ и (или) **исполнение государственных функций** в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством РФ полномочий органов государственной власти (государственных органов), **финансовое обеспечение деятельности** которого осуществляется **за счет** средств соответствующего **бюджета** на основании бюджетной сметы. Казенное учреждение находится **в ведении органа** государственной власти (государственного органа), осуществляющего бюджетные полномочия главного распорядителя (распорядителя) бюджетных средств, если иное не установлено законодательством РФ. **Финансовое обеспечение деятельности** казенного учреждения осуществляется **за счет средств** соответствующего **бюджета** бюджетной системы РФ и на основании бюджетной сметы. **Заключение** и оплата казенным учреждением государственных **контрактов**, иных договоров (соглашений), подлежащих исполнению **за счет бюджетных средств**, производится **от имени** РФ, субъекта РФ в пределах доведенных казенному учреждению лимитов бюджетных обязательств, если иное не установлено настоящим Кодексом, и с учетом принятых и неисполненных обязательств.

В письменных пояснениях (вх. № 7153/24 от 05.04.2024) ФКУ ОСК ЦВО указало, что согласно п.п. 4 - 6 Положения о военных комиссариатах (утв. Указом Президента РФ от 07.12.2012 № 1609, далее - Положение № 1609) военные комиссариаты являются территориальными органами Минобороны России и входят в состав военных округов. Создание, реорганизация и ликвидация военных комиссариатов осуществляются в установленном порядке Минобороны России. Военные комиссариаты являются юридическими лицами, имеют печати, штампы установленного образца, лицевые счета в территориальных органах Федерального казначейства, открываемые в соответствии с законодательством РФ. Военные комиссариаты субъектов РФ являются самостоятельными юридическими лицами в форме федеральных казенных учреждений и самостоятельно осуществляют закупки товаров, работ, услуг за счет лимитов бюджетных средств. Централизованные закупки для воинских частей, организаций и учреждений, подведомственных Минобороны России, в т.ч. и для военных комиссариатов осуществляет Минобороны России. ФКУ ОСК ЦВО осуществляет закупку товаров, работ, услуг в своих интересах и не может выступать уполномоченным учреждением, осуществляющим закупки для военных комиссариатов.

ФКУ «ОСК ЦВО» также указывает, что проверки договорной работы в отношении военных комиссариатов субъектов РФ, дислоцированных на территории ЦВО, осуществляются ФКУ «ОСК ЦВО» в соответствии с Порядком проведения проверок состояния правовой работы в Вооруженных Силах РФ (утв. Приказом Министра обороны РФ от 24.08.2016 г. № 525).

Между тем, в письменных пояснениях ФКУ «ОСК ЦВО» указало, что на территории Центрального военного округа дислоцировано 29 военных комиссариатов, которые заключают аналогичные соглашения. ФКУ «ОСК ЦВО» представлены копии соглашений об установлении шефских связей с 18 военными комиссариатами, а именно Новосибирской области, республики Татарстан, республики Алтай, Красноярского края, Алтайского края, Томской области, Оренбургской области, республики Мордовия, Пермского края, Челябинской области, республики Башкортостан, Пензенской области, республики Марий Эл, Удмуртской республики, республики Тыва, Свердловской области, Кировской области, Самарской области. **Военными комиссариатами**, дислоцирующимися в Саратовской области, Курганской области, Ханты-Мансийского автономного округа, Иркутской области, Ямало-Ненецкого округа, Кемеровской области, Республика Хакасия, Чувашской Республики **подобные соглашения не заключались**.

Более того, согласно Положению № 177 ОСК ВО является **юридическим лицом**, имеет печать и угловой штамп установленного образца, другие необходимые для осуществления своей деятельности печати и штампы, **наделяется** соответствующими **бюджетными полномочиями** и **выполняет** по закрепленной номенклатуре **договорную работу**. Задачами военного округа являются: контроль за осуществлением воинского учета и бронирования граждан, пребывающих в запасе Вооруженных Сил; организация подготовки граждан к военной службе, их призыва на военную службу, проведение работы по приему граждан РФ на военную службу по контракту в соответствии с законодательством РФ. ОСК ВО взаимодействует с центральными органами военного управления, с федеральными органами исполнительной власти по вопросам, отнесенным к его компетенции, через соответствующие центральные органы военного управления, а также непосредственно организует и поддерживает постоянное взаимодействие с органами исполнительной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления, расположенными на территории военного округа, по вопросам территориальной обороны, обеспечения выполнения войсками (силами) военного округа задач и их повседневной деятельности, планирования и выполнения мобилизационных мероприятий, мероприятий по подготовке граждан к военной службе, их призыва и приема на военную службу по контракту, воинского учета, учета транспортных средств, предоставляемых Вооруженным Силам, другим войскам, воинским формированиям и органам. Командующий войсками военного округа: осуществляет руководство служебной деятельностью военных комиссариатов; организует в установленном порядке **обеспечение** войск (сил) военного округа вооружением, военной и специальной техникой, другими **материальными средствами**, в том числе вычислительной техникой, средствами связи и автоматизированными средствами управления, а также **контроль за их законным, целевым, эффективным и рациональным использованием**.

Согласно п.п. 6 и 7 Инструкции № 700 руководство мероприятиями по обеспечению функционирования системы воинского учета в части учета граждан мужского пола в возрасте от 18 до 30 лет, обязанных состоять на воинском учете и не пребывающих в запасе (далее - призывники), а также солдат, матросов, сержантов, старшин, прапорщиков и мичманов запаса осуществляет Главное организационно-мобилизационное управление через штабы военных округов (Северного флота) (далее - военные округа). Контроль за выполнением военными комиссариатами требований Положения о воинском учете (утв. Постановлением Правительства РФ от 27.11.2006 № 719, далее - Положение о воинском учете), настоящей Инструкции, а также за осуществлением органами местного самоуправления первичного воинского учета и ведением организациями воинского учета осуществляется Главным организационно-мобилизационным управлением, Главным управлением кадров, командующими войсками военных округов.

Руководство служебной деятельностью военных комиссариатов согласно п. 7 Положения № 1609 осуществляется Минобороны России **через** командующих войсками **военных округов**, а управление служебной деятельностью военкомата осуществляется военным комиссаром.

Согласно Положению № 177 командующему войсками военного округа непосредственно **подчиняются** входящие в состав военного округа ОСК ВО, объединения, соединения, воинские части, организации Вооруженных Сил и военные комиссариаты. **Непосредственное подчинение** предусматривает подчиненность командующему войсками военного округа **по всем вопросам**. Непосредственно подчиненные объединения, соединения, воинские части, организации Вооруженных Сил и военные комиссариаты выполняют задачи, поставленные в соответствии с решениями и планами командующего войсками военного округа.

Также, в Письме Генерального Штаба ВС РФ от 30.07.2005 № 314/2/2036 указано, что **военные округа** являются юридическими лицами, они **вправе** самостоятельно **вступать в договорные отношения** с иными юридическим лицами в целях удовлетворения возникающих потребностей в предоставлении различного рода услуг. Представленный проект договора предполагает бесплатное предоставление услуг по фотографированию лиц, призываемых на военную службу (далее - призывники) для оформления **личных дел**, следовательно, он вполне может быть **заключен** между каким-либо **военным округом** и ООО «Гифа».

В письменных пояснениях на Заключение об обстоятельствах дела от 03.05.2024 ФКУ «ОСК ЦВО» указывает, что оно руководит деятельностью военкоматов исключительно административно-управленческими способами в том числе, путем издания соответствующих правовых актов. В качестве юридического лица и в рамках гражданско-правовых отношений ФКУ «ОСК ЦВО» указаний о предоставлении помещений представителям обществ дать не может (п. 28 Положение № 177).

Имущественные права (оперативного управления) в отношении помещений сборного пункта могут находиться либо в ведении органов исполнительной власти субъектов РФ, либо в ведении военкомата, а ФКУ «ОСК ЦВО» имущественных прав в отношении помещений сборного пункта не имеет.

Из рассматриваемых соглашений не следует, что ФКУ «ОСК ЦВО» обязано предоставлять представителям указанных ООО в пользование помещения в зданиях сборных пунктов военных комиссариатов субъектов РФ.

ФКУ «ОСК ЦВО» указывает, что рассматриваемые соглашения не содержат существенных условий договора аренды, нет никакой информации, что предоставляется имущество или что оно предоставлялось (Гл. 34 ГК РФ). Вывод, что имущество предоставлялось в пользование, а также что соглашение является договором аренды при отсутствии информации и доказательств что имущество предоставлялось в пользование, является бездоказательным и несостоятельным (бездоказательным).

ФКУ «ОСК ЦВО» в пояснениях, представленных на заседании 05.02.2024, указало, что в рамках указанных соглашений общества приняли на себя **обязательства без** какого-либо **встречного** со стороны ФКУ «ОСК ЦВО» **предоставления за выполненные (оказанные) работы (услуги)**. Иными словами, оформление документов производится обществами **без взимания с ФКУ «ОСК ЦВО» оплаты, без расчета за выполненные (оказанные) работы (услуги)**.

В письменных пояснениях от 27.04.2024 на Заключение об обстоятельствах ООО «Просолдат» указало, что посыл о том, что если отношения не являются личными неимущественными, то они обязательно должны быть имущественными, не соответствует нормам действующего законодательства. Из п. 1 ст. 2 ГК РФ видно, что гражданское законодательство определяет также договорные и иные обязательства. Соглашение между ФКУ «ОСК ЦВО» и ООО «Просолдат» является обязательственным правоотношением в области оказания **безвозмездных** услуг по фотографированию, оно определено не содержит имущественных обязательств, по передаче в пользование помещений в сборных пунктах военных комиссариатов ЦВО и отвечает признакам договора о благотворительной деятельности. Правом на заключение такого соглашения

вне применения норм Закона о контрактной системе обладает ФКУ «ОСК ЦВО» в силу взаимосвязи норм ГК РФ, Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», которые, также не содержат ограничений по сделкам такого рода. Кроме того, ФКУ «ОСК ЦВО» действовало в чётком соответствии с правовой позицией своего учредителя - Министерства Обороны РФ. Так в письме Генерального Штаба ВС РФ от 30.07.2005 № 314/2/2036 указано, что военные округа являются юридическими лицами, они вправе самостоятельно вступать в договорные отношения с иными юридическими лицами в целях удовлетворения возникших потребностей и представления различного рода услуг.

Между тем, согласно п. 6 Постановления Пленума ВС РФ от 04.03.2021 № 2 **неполучение** лицом дохода **непосредственно от** совершения отдельных операций на товарных рынках, наличие законодательных **особенностей финансирования деятельности** соответствующего лица и (или) его участия в функционировании товарных рынков сами по себе **не исключают** распространения на это лицо требований, установленных антимонопольным законодательством по отношению к хозяйствующим субъектам. Так, от обязанности соблюдения антимонопольного законодательства не освобождается коммерческая организация при **передаче** товаров потребителям **без непосредственного получения** встречного предоставления, **если впоследствии** результатом этой деятельности **будет извлечение выгоды** из оказания услуг в отношении этих товаров, например получение дохода от технического обслуживания за плату. В то же время не могут быть признаны хозяйствующими субъектами в значении, придаваемом Законом о защите конкуренции, как правило, коммерческие организации и другие лица в части осуществления иной деятельности, не связанной с конкуренцией на товарном рынке, например, при участии в **благотворительности** или предоставлении социальной помощи гражданам, добровольном участии в иной общепольной деятельности, не связанной с извлечением выгоды из обращения товаров на рынке.

Под **благотворительной деятельностью** в ст. 1 Федерального закона от 11.08.1995 № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и добровольчестве (волонтерстве)» понимается добровольная деятельность граждан и юридических лиц по **бескорыстной (безвозмездной** или на льготных условиях) передаче гражданам или юридическим лицам имущества, в том числе денежных средств, бескорыстному выполнению работ, предоставлению услуг, оказанию иной поддержки.

Согласно «ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2). Общероссийский классификатор видов экономической деятельности» (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14-ст) **экономическая деятельность** имеет место тогда, когда ресурсы (оборудование, рабочая сила, технологии, сырье, материалы, энергия, информационные ресурсы) объединяются в производственный процесс, имеющий целью производство продукции (предоставление услуг). Экономическая деятельность **характеризуется затратами** на производство продукции (товаров или услуг), процессом производства и выпуском продукции (предоставлением услуг).

ФКУ «ОСК ЦВО» **предоставило** в качестве **компенсации затрат** ООО «Гифа» **право** осуществлять **предоставление услуг** по памяtnому фотографированию военнослужащих и изготовлению армейских альбомов исключительно по их желанию и на основе безналичного расчета при условии обязательного заключения письменного заказа – договора (п. 4 Соглашения от 11.08.2017), а ООО «Просолдат» - **право реализовывать** изготовленную **продукцию** (п. 4 Соглашения от 25.05.2021).

В письменных пояснениях, представленных на заседании 05.02.2024 ФКУ «ОСК ЦВО» указало, что оба соглашения имеют условие о **компенсации затрат** обществ в качестве предоставленного им **права на реализацию изготовленной продукции** по желанию самих военнослужащих на основе расчета с физическими лицами **путем заключения отдельных договоров**.

Между тем, **Устав ФКУ «ОСК ЦВО» не содержит полномочий на** предоставление ФКУ «ОСК ЦВО» указанных прав третьим лицам, **в том числе посредством** заключения с ними соглашений о сотрудничестве либо об установлении шефских связей.

В свою очередь, **компенсация издержек** подрядчика (исполнителя) согласно п. 2 ст. 709 ГК РФ **включается** наряду с причитающимся ему вознаграждением **в цену** договора подряда (возмездного оказания услуг).

ФКУ «ОСК ЦВО» в пояснениях, представленных на заседании 05.02.2024, указало, что обязуется лишь оказывать **содействие в организации проведения** фотосъемок торжественных мероприятий, обеспечивать соблюдение должного порядка, дисциплинированности и организованности при выполнении обществами работ. В соглашениях указано, что ОСК ЦВО обязуется: оказывать **содействие** в выполнении исполнителем (ООО) своих обязательств; оказывать содействие в организации проведения фотосъемок торжественных мероприятий; обеспечивать соблюдение должного порядка, дисциплины и организованности при выполнении работ по настоящему соглашению.

Заказчик согласно п. 1 ст. 718 ГК РФ обязан в случаях, в объеме и в порядке, предусмотренных договором оказывать подрядчику (исполнителю) **содействие** в выполнении работы (оказании услуги). Так, применительно к договору строительного подряда в п.п. 2 и 3 ст. 747 ГК РФ прямо предусмотрено, что заказчик **обязан передавать** подрядчику **в пользование необходимые для осуществления работ** здания и сооружения и оказывать другие услуги, **оплата** которых осуществляется подрядчиком.

В целях организации работы по информационному наполнению фотоальбомов (фотографированию призывного контингента на сборных пунктах субъектов РФ) и **передаче информационных данных** в войска (силы) Методическими рекомендациями по информационному наполнению фотоальбомов и передаче информационных данных в войска (приложение к указаниям ГШ ВС РФ от 02.10.2013 № 315/4/4651, далее - Методические рекомендации № 315/4/4651) предусмотрен порядок работы (алгоритм).

Так, в п. 1 Методических рекомендаций № 315/4/4651 указано, что **на сборных пунктах в отдельном помещении** оборудуется **рабочее место оператора (в перспективе - за счет введения должности)** помощник начальника отделения учета граждан, подлежащих призыву на военную службу по, АСУ, отдела подготовки и призыва граждан на военную службу военного комиссариата субъекта РФ), **оснащенное ПЭВМ** с установленным специальным программным обеспечением, позволяющим обрабатывать, копировать, редактировать и архивировать фотоизображения. В перспективе рабочее место может быть в установленном порядке оснащено соответствующим оборудованием и возможностью выхода в глобальную информационную систему Интернет.

Согласно Организационно-методическим указаниям на организацию и проведение призыва граждан на военную службу в 2021 году (утв. Указаниями ГШ ВС РФ от 25.02.2021) в военных комиссариатах должна проводиться **работа** по информационному наполнению фотоальбомов военнослужащих на сборных пунктах, **для передачи фотоматериалов** начальникам воинских команд. На сборном пункте **выделяется место для сотрудников** (от организации, взаимодействующей с Минобороны России Организуется фотографирование граждан, призванных на военную службу, прибывающих на сборные пункты для отправки в войска (силы) и наполнение электронных фотоальбомов кадрами: прибытия на сборный пункт, нахождение на сборном пункте, отправка в войска (силы). Сотрудник формирует персональные электронные папки на военнослужащих, наполняя их фотографиями в электронном виде. Перед отправкой воинской команды сформированные электронные папки копируются на учтенный носитель начальника воинской команды.

При этом в отношении **движимого** имущества в ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции установленные частью 1 этой же статьи **особенности** заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования, **не распространяются только на** имущество, принадлежащее **унитарным** предприятиям (п. 1) и **автономным** учреждениям (п. 2), к которым не относятся как ФКУ «ОСК ЦВО», так и подведомственные ему военные комиссариаты.

В п. 2 Методических рекомендаций № 315/4/4651 указано, что для информационного **наполнения фотоальбомов** организовать **фотографирование** призывного контингента на сборных пунктах субъектов РФ в следующем **объеме**:

а) 1 кадр - фотографирование призывников при прибытии команды из отдела военного комиссариата по муниципальному образованию на сборный пункт (предлагается проводить **на территории** сборного пункта в составе команды **на фоне** транспортного средства, осуществляющего доставку молодого пополнения из отделов военного комиссариата по муниципальным образованиям).

б) 2 кадр - фотографирование призывников в составе сформированной команды с представителем воинской части (предлагается проводить после переодевания, во время нахождения команды **в помещении** для изучения).

в) 3 кадр - фотографирование призывников в составе команды **в столовой** (проводится на раздаточной линии или при приеме пищи). В случае убытия воинских команд без приема пищи, их фотографирование проводится **в классах** профессионального психологического отбора.

г) 4 кадр - фотографирование призывников в ходе торжественной отправки в войска (фотографирование воинской команды допускается с провожающими их родителями и близкими родственниками).

Более того, подрядчик (исполнитель) согласно п.п. 1 и 2 ст. 703 ГК РФ **передает** заказчику **права на результаты работ (услуг)**, а **принятые** действующим от имени и за счет Российской Федерации ФКУ «ОСК ЦВО» **результаты работ** (снимки, наполнение армейских фотоальбомов и т.п.), выполненных обществами для обеспечения государственных нужд, являются **государственным имуществом**. Если **результат интеллектуальной деятельности**, созданный при выполнении государственного контракта для федеральных нужд, необходим для осуществления государственных функций, то исключительное право на него также в силу пп. 1 п. 4 ст. 1240.1 ГК РФ принадлежит Российской Федерации. При этом плоды, продукция, **доходы, полученные в результате использования вещи**, независимо от того, кто использует такую вещь, согласно ст. 136 ГК РФ **принадлежат собственнику** вещи, если **иное не предусмотрено** законом, иными правовыми актами, **договором** или не вытекает из существа отношений.

Согласно ч. 1 ст. 5, п.п. 5, 11 и 11.1 ст. 2, ч. 3 ст. 13 и ч. 2 ст. 6 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" **информация** может являться **объектом** публичных, гражданских и иных правовых отношений. Под **обладателем информации** понимается лицо, самостоятельно создавшее информацию либо получившее на основании закона или договора право разрешать или ограничивать доступ к информации, определяемой по каким-либо признакам. От имени Российской Федерации **правомочия** обладателя информации осуществляются государственными органами в пределах их полномочий, установленных соответствующими нормативными правовыми актами. Под **документированной информацией** понимается зафиксированная на материальном носителе путем документирования информация с реквизитами, позволяющими определить такую информацию или в установленных законодательством РФ случаях ее материальный носитель. Под **электронным документом** понимается документированная информация, представленная в электронной форме, то есть в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием электронных вычислительных машин, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах. Информация, содержащаяся в государственных информационных системах, а также иные **имеющиеся в распоряжении** государственных органов сведения и **документы** являются **государственными информационными ресурсами**, а права обладателя информации, содержащейся в базах данных информационной системы, подлежат охране независимо от авторских и иных прав на такие базы данных.

При этом само по себе **наличие** у конкретного лица **доступа** к информации **не означает**, что данное лицо **становится** ее **обладателем**, т.е. что оно вправе совершать в отношении этой информации действия, являющиеся прерогативой обладателя информации (Постановление Конституционного Суда РФ от 26.10.2017 № 25-П).

В п. 2 Методических рекомендаций № 315/4/4651 также указано, что в целях информационного наполнения фотоальбомов на сборных пунктах субъектов РФ **заблаговременно формируются электронные папки с фотографиями:**

- высшего должностного лица субъекта РФ;
- военного комиссара субъекта РФ;
- начальника отдела призыва и подготовки граждан к военной службе военного комиссариата субъекта РФ;
- начальника отдела военного комиссариата субъекта РФ по муниципальному образованию;
- **общего вида сборного пункта субъекта РФ.**

Указанная электронная папка **заблаговременно формируется и передается оператору** для последующего наполнения электронных папок молодого пополнения.

При прибытии команд на сборный пункт субъекта Российской Федерации субъекта РФ копии именных списков на каждую команду **передаются оператору**, который **формирует в ПЭВМ электронные папки** на всех прибывших (под названием: Ф.И.О., год рождения, отдел ВК).

После завершения формирования воинской команды **оператору передается** именной список сформированной команды, который **формирует электронную папку команды и переносит в нее электронные папки** включенных в состав команды призывников, в дальнейшем наполняя их фотографиями в электронном виде. Сформированные электронные папки копируются на **флеш-носитель начальника** воинской команды, наличие которого проверяется перед его убытием из воинской части за пополнением.

В случае невозможности **передачи сформированных электронных папок** молодого пополнения начальнику воинской команды (например, при необходимости срочного убытия команды) электронные папки могут отправляться на электронный адрес должностного лица воинской части — получателя пополнения.

Общества в письменных пояснениях от (исх. от 03.04.2024, вх. № 6885-ЭП/24 от 04.04.2024) указывают, что выполняемые ими работы в рамках заключенных соглашений фиксировались в актах сверок, которые в соответствии с учётной политикой на предприятиях уничтожаются по истечению года, после проведения призывной компании, так как не являются документами бухгалтерской отчётности. На данный момент такие акты, касаемые рассматриваемого периода, у предприятий физически отсутствуют.

Договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, признается в п. 3 ст. 421 ГК РФ **смешанным договором**, к отношениям сторон по которому применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора. При этом согласно ст.ст. 606 ГК РФ по **договору аренды** (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество **за плату** во временное владение и пользование или во временное **пользование**. Плоды, продукция и доходы, **полученные арендатором в результате использования** арендованного имущества в соответствии с договором, **являются его собственностью**.

В свою очередь, денежное **требование** подрядчика (исполнителя) к государственному заказчику по оплате выполненных (оказанных) для обеспечения государственных нужд работ (услуг) является **встречным и однородным** по отношению к денежному **требованию** государственного заказчика к подрядчику (исполнителю) по оплате **за пользование как** государственным имуществом, необходимым для выполнения (оказания) указанных работ (услуг), **так и** принятыми государственным заказчиком результатами работ (услуг), **зачет** которых (требований) в силу ст. 410 ГК РФ **прекращает** соответствующие **денежные обязательства** полностью или частично.

ФКУ «ОСК ЦВО» в письменных пояснениях, представленных на заседании 05.02.2024 указало, что действующее гражданское законодательство предоставляет возможность временного владения и пользования государственным имуществом **только посредством** заключения договоров аренды, безвозмездного пользования, доверительного управления имуществом.

Между тем, на основании п. 10 ч. 1 и ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции **лицу, с которым заключен контракт** в соответствии с Законом о контрактной системе **допускается** без проведения торгов **предоставление** на срок исполнения контракта **прав пользования** в отношении государственного имущества, если предоставление указанных прав было предусмотрено документацией об осуществлении закупки для целей исполнения этого контракта.

Такой **контракт** (смешанный договор) является **достаточным основанием** пользования государственным имуществом и заключение **отдельного** договора, предусматривающего переход прав пользования в отношении такого имущества, уже **не требуется** (письмо Минэкономразвития России от 09.09.2016 № Д28и-2508).

Более того, **использование** государственного имущества **в целях** поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг) **третьим лицам, законный интерес** в поставке (выполнении, оказании) которым *имеет лицо, распоряжающееся* имуществом, допускается Порядком проведения конкурсов или аукционов на право заключения договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества (утв. Приказом ФАС России от 21.03.2023 № 147/23, далее - Порядок № 147/23), согласно п.п. 40, 93, пп. 3 п. 45, пп. 3 п. 98 пп. 10 п. 53 пп. пп. 2, 3 п. 70 которого конкурсная документация (документация об аукционе) может содержать требования к качеству, техническим характеристикам товаров (**работ, услуг**), поставка (**выполнение, оказание**) которых происходит **с использованием** имущества, права на которое передаются по договору, требования к описанию участниками конкурса (аукциона) поставляемого товара, его функциональных характеристик (потребительских свойств), а также его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками конкурса (аукциона) **выполняемых работ, оказываемых услуг**, их количественных и качественных характеристик. Конкурсная документация (документация об аукционе) помимо информации и сведений, содержащихся в извещении о проведении конкурса (аукциона), должна содержать порядок передачи прав на имущество, созданное участником конкурса (аукциона) в рамках исполнения договора, заключенного по результатам конкурса (аукциона), и предназначенное для поставки товаров (**выполнения работ, оказания услуг**), поставка (выполнение, оказание) которых происходит **с использованием** имущества, права на которое передаются по договору, в случае, если создание и передача такого имущества предусмотрены договором. В качестве критериев конкурса помимо цены договора могут быть установлены объем производства товаров (**выполнения работ, оказания услуг**) **с использованием** имущества, права на которое передаются по договору; **цены** на товары (**работы, услуги**), производимые (**выполняемые, оказываемые**) **с использованием** имущества, права на которое передаются по договору. Заявка на участие в конкурсе должна содержать предложения об условиях исполнения договора, которые являются критериями оценки заявок на участие в конкурсе, а также копии документов, подтверждающих **соответствие** товаров (**работ, услуг**) установленным **требованиям**, если такие требования установлены законодательством РФ.

В таких случаях договор также является смешанным, но заключение его по результатам проведенных в Порядке № 147/23 торгов **не может подменять** осуществляемую в установленном Законом о контрактной системе порядке **закупку** товара (работы, услуги) для обеспечения государственных нужд, а потому указанные положения **применимы** в случаях поставки товаров (выполнении работ, оказании услуг) **третьим лицам исключительно по их заказам**.

Согласно п. 3 ст. 308 ГК РФ обязательство **не создает обязанностей** для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (**для третьих лиц**). В случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, обязательство **может создавать** для третьих лиц **права** в отношении одной или обеих сторон обязательства. При этом органы государственной

власти в силу абз. 2 ст. 30 БК РФ **не вправе налагать** на юридические и физические лица не предусмотренные законодательством РФ финансовые и иные **обязательства по обеспечению выполнения своих полномочий**, а потому **недопустимо** осуществление государственным заказчиком **закупок работ (услуг)** для удовлетворения государственных нужд **за счет третьих лиц** (в т.ч. посредством **переноса (привнесения)** расходов государственного заказчика по оплате выполненных (оказанных) по его заданию подрядчиком (исполнителем) для обеспечения государственных нужд работ (услуг) в цену договора этого же подрядчика (исполнителя) с третьими лицами).

Из структуры цены договора подряда (возмездного оказания услуг) следует, что **увеличение расходов (издержек)** возможно **за счет уменьшения доходов (вознаграждения)**, а потому **сохранение** уровня **рентабельности (прибыли)** при невозможности повышения цены достигается **за счёт сокращения расходов (издержек)**, в том числе путём **снижения качества**.

Включение (привнесение) же обществами своих расходов (**издержек**), понесенных в связи с выполнением (оказанием) в интересах ФКУ «ОСК ЦВО» для обеспечения государственных нужд работ (услуг) **в цену договоров этих же обществ с третьими лицами** (военнослужащими и (или) их родственниками) **подтверждается** представленными Военной Прокуратурой ЦВО (письмо от 12.04.2022 исх. № Исорг-кр/4-907-22/-20001000) **жалобами** родителей призывников на высокую стоимость продукции ООО «Просолдат» **при низком ее качестве**. При этом **каких-либо требований к цене и качеству работ (услуг)**, выполнение (оказание) которых происходит с использованием имущества, право на которое предоставляется обществам, рассматриваемые **соглашения вообще не содержат**.

По результатам проведенного в соответствии с ч. 5.1 ст. 45 Закона о защите конкуренции п.п. 1.3 и 10.10 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (утв. Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220) анализа состояния конкуренции (Краткий отчет (обзор) от 05.04.2024) определен **предмет** рассматриваемых соглашений **в отношении государственного имущества как** право на использование государственного имущества, необходимого для выполнения (оказания) указанных в соглашениях работ (услуг) как в интересах ФКУ «ОСК ЦВО», так и в интересах третьих лиц (военнослужащих и (или) их родственников), а также право на использование результатов выполненных обществами для обеспечения государственных нужд работ (услуг), принимаемых ФКУ «ОСК ЦВО» в состав государственного имущества.

Таким образом, **по существу п. 4 соглашений в качестве иного встречного предоставления** за выполнение (оказание) для обеспечения государственных нужд указанных в соглашениях работ (услуг) ФКУ «ОСК ЦВО» **предоставляет** обществам **право на использование:**

- государственного **имущества, необходимого для выполнения (оказания)** ими соответствующих **работ (услуг) как** в интересах ФКУ «ОСК ЦВО», **так и** в интересах третьих лиц (военнослужащих и (или) их родственников);
- **результатов** выполненных обществами для обеспечения государственных нужд **работ (услуг), принимаемых ФКУ «ОСК ЦВО» в состав государственного имущества,**
- с зачетом оплаты** за его использование **в счет оплаты** выполненных (оказанных) для обеспечения государственных нужд **работ (услуг).**

В свою очередь, факт хозяйственной жизни, к которому относится сделка, согласно п. 5 ч. 2 ст. 9 Федеральный закон от 06.12.2011 № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» помимо **денежной** имеет **натуральную** форму стоимости, а **обращением (гражданским оборотом)** признается не только **смена натуральной** формы стоимости (образующей продуктовые границы товарного рынка) **на денежную, и наоборот, но смена одной натуральной** формы стоимости **на иную натуральную**, поскольку к договору мены применяются правила о купле-продаже, а подлежащие обмену товары **предполагаются равноценными** (п. 2 ст. 567 и п. 1 ст. 568 ГК РФ). При этом пока не доказано иное, произведенные сторонами **взаимные предоставления** считаются **равными** (п. 55 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2016 № 7), а обязательство **прекращается** полностью или частично **зачетом встречного однородного требования** (ст. 410 ГК РФ).

Более того, на случай возникновения **встречных** денежных требований в п. 9 ч. 3 ст. 49 Закона о контрактной системе предусмотрены **особенности** процедуры подачи ценовых предложений в рамках электронного аукциона, согласно которым **если** подано ценовое предложение, предусматривающее **снижение** цены контракта (суммы цен единиц товара, работы, услуги) **до половины процента начальной** (максимальной) цены контракта (начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги) **или ниже**, такая процедура проводится **на право заключения контракта** с учетом следующих особенностей:

а) по результатам такой процедуры определяется **размер платы, подлежащей внесению участником закупки за заключение контракта**, который указывается **в качестве цены** контракта;

б) участники закупки вправе подать ценовые предложения, предусматривающие **увеличение** ценового предложения;

в) процедура **подачи** ценовых предложений **проводится путем повышения** текущего максимального ценового предложения на величину в пределах "шага аукциона", составляющего **до 5 млн.руб.**

Таким образом, осуществляемая в рамках рассматриваемых соглашений деятельность обществ **благотворительной** заведомо **не является**.

ФКУ «ОСК ЦВО» указывает, что отсутствуют **доказательства**, что рассматриваемые соглашения приводят или могут привести к недопущению, **ограничению**, устранению **конкуренции**, нет сведений о том, интересы каких хозяйствующих субъектов нарушены в результате нахождения фотографов обществ на сборных пунктах. Иных юридических лиц, которые **обращались бы** в ФКУ «ОСК ЦВО» с предложениями об организации указанной помощи и при этом **соответствовали бы установленным требованиям**, не имеется.

Между тем, **права** владения и (или) пользования в отношении государственного имущества согласно п. 10 ч. 1 и ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции **предоставляются лицу, с которым заключен государственный контракт именно по результатам конкурса или аукциона**, являющимся согласно п. 4 ст. 447 ГК РФ и ч. 2 ст. 24 Закона о контрактной системе **формами торгов и конкурентными способами** определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В свою очередь, состязательность, конкурентная борьба являются **конститутивным элементом торгов** (Постановление Конституционного Суда РФ от 30.03.2023 № 12-П). Поэтому в тех случаях, когда требуется проведение публичных процедур, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их **непроведение**, за исключением случаев, допускаемых законом, **не может не влиять** на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо право ведения деятельности на нем (п. 24 Обзора судебной практики ВС РФ № 3 (2017), утв. Президиумом ВС РФ 12.07.2017).

В силу ч. 2 ст. 8 Закона о контрактной системе **запрещается** совершение заказчиками любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона, в том числе приводят к **ограничению конкуренции**, в частности к необоснованному **ограничению числа участников закупок**, а прикрываемая сделка согласно п. 87 Постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 № 25 может быть также признана недействительной по основаниям, установленным ГК РФ или специальными законами. При этом договор аренды публичного имущества, заключенный на новый срок **без проведения торгов**, является ничтожным (ст. 168 ГК РФ), равно как и соглашение о продлении такого договора (п. 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.11.2011 № 73), а в случае нарушения порядка определения поставщика (подрядчика, исполнителя), такое определение может быть признано недействительным (ст. 47 Закона о контрактной системе).

Более того, **доказательства публичного размещения** ФКУ «ОСК ЦВО» предложения о таком сотрудничестве **среди неограниченного круга лиц не представлены**, как и **не раскрыты требования**, которым должны соответствовать привлекаемые к такому сотрудничеству лица и чем такие требования установлены.

ФКУ «ОСК ЦВО» в пояснениях, представленных на заседании 05.02.2024, указало, что рассматриваемые соглашения **не порождают возможность** беспрепятственного, временного либо постоянного **использования конкретного** помещения государственного фонда, поскольку таковых условий и обязательств не принимала на себя ни одна из сторон соглашения об установлении шефских связей. При этом нет четкого конкретного упоминания о **каком именно помещении**, идет речь, нет ни адреса, ни технических характеристик спорного помещения, которое по мнению военной прокуратуры, предоставлено в пользование Обществам в нарушение антимонопольного законодательства. Условия соглашений **не содержат** обязательств ФКУ «ОСК ЦВО» по предоставлению обществам в пользование **какого-либо помещения в здания** военных комиссариатов.

Общества в пояснениях (вх. № 27287-ЭП/23 от 11.12.2023) указали, что в соответствии со ст. 432 ГК РФ договор считается **заключенным**, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем **существенным** условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. В договорах аренды, безвозмездного пользования, а также иных договорах, которые предусматривают передачу недвижимого имущества (помещений), должны быть указаны **данные**, позволяющие **определенно установить** соответствующее имущество, подлежащее передаче. В силу Федерального закона от 30.12.2009 № 384-ФЗ "Технический регламент о безопасности зданий и сооружений" здание - это результат строительства, представляющий собой объемную строительную систему, включающую в себя помещения. При этом в рассматриваемых соглашениях **не поименованы** помещения, которые **якобы передавались** обществам в пользование, не указаны их номера и адреса места нахождения.

Общества также указывают, что здания сборных пунктов военных комиссариатов ЦВО имеют **отдельные помещения**, которые **пронумерованы**. Соответственно Военная прокуратура ЦВО должна была с достоверностью установить, какие конкретно помещения передавались обществам в пользование, с указанием их номеров, а также в чем выражалось использование каждого из помещений. Более того, нет актов приема-передачи помещений, т.е. не доказано, **когда** именно помещения передавались и передавались ли они вообще. Следовательно, утверждения о предоставлении помещений обществам в пользование не должны носить абстрактный (умозрительный) характер.

Общества в объяснениях от 11.03.2024 указывают, что для обоснованных выводов о том, что общества эксплуатировали помещения в сборных пунктах, необходимо определить, **какие именно помещения** находились в эксплуатации (с конкретизацией их номеров и адресов места нахождения), в какой период, иначе выводы о нарушении ст. 17.1 Закона о защите конкуренции будут строиться на предположениях, то есть являться умозрительными. Тем более из буквального прочтения соглашений следует, что в них нет указаний на то, что фотографирование осуществляется именно, в помещениях сборных пунктов, то есть, фотосъемка могла проводиться, и фактически проводилась перед зданиями сборных пунктов, а не внутри них. Доказательств иного не представлено.

В письменных пояснениях от 27.04.2024 на Заключение об обстоятельствах дела ООО «Просолдат» указывает, что для применения статьи 17.1 Закона о защите конкуренции комиссия должна была установить **конкретное имущество**, которое передавалось в оперативное управление ФКУ «ОСК ЦВО», а также были ли среди этого имущества здания военных комиссариатов, сборных пунктов, расположенных на территории ЦВО, в материалах дела такие распорядительные документы отсутствуют, то есть статус соответствующего имущества, и его принадлежность документально не установлены.

Действительно, в договоре аренды согласно п. 3 ст. 607 ГК РФ должны быть указаны данные, позволяющие **определенно установить имущество, подлежащее передаче** арендатору в качестве объекта аренды, а при отсутствии этих данных в договоре **условие об объекте**, подлежащем

передаче в аренду, считается **не согласованным** сторонами, а соответствующий договор **не считается заключенным**.

Между тем, согласно п. 44 Постановления Пленума ВС РФ от 25.12.2018 № 49 при наличии спора о действительности или **заключенности** договора суд, пока не доказано иное, **исходит из заключенности** и действительности договора и учитывает установленную в п. 5 ст. 10 ГК РФ презумпцию разумности и добросовестности участников гражданских правоотношений. Если условие договора допускает несколько разных вариантов толкования, один из которых приводит к недействительности договора или к признанию его незаключенным, а другой не приводит к таким последствиям, **по общему правилу приоритет отдается тому варианту толкования, при котором договор сохраняет силу**.

При этом согласно п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.11.2011 № 73 если арендуемая вещь в договоре аренды **не индивидуализирована** должным образом, однако договор **фактически исполнялся** сторонами (например, вещь была передана арендатору и при этом спор о ненадлежащем исполнении обязанности арендодателя по передаче объекта аренды между сторонами отсутствовал), стороны **не вправе оспаривать** этот договор **по основанию, связанному с ненадлежащим описанием** объекта аренды, в т.ч. **ссылаться на его незаключенность** или недействительность.

В свою очередь, если стороны **не согласовали** какое-либо условие договора, относящееся к существенным, **но затем совместными действиями** по исполнению договора и его принятию **устранили необходимость согласования** такого условия, то договор **считается заключенным** (п. 7 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 № 165).

Таким образом, из существа договора аренды усматривается, что **идентификация** используемого имущества **не является** его **невосполнимым** условием. При этом такая идентификация очевидно осуществляется **непосредственно при выполнении** (оказании) указанных в соглашениях **работ** (услуг). Также **исключений** в отношении какого-либо конкретного имущества **не содержатся** как в рассматриваемых соглашениях, так и в Указаниях начальника Генерального штаба ВС РФ от 25.02.2021 № 315/4/200.

При этом в п. 2 Методических рекомендаций № 315/4/4651 **имущество**, необходимое для выполнения (оказания) указанных в соглашениях работ (услуг), на фоне либо внутри которого и осуществляется фотографирование, с достаточной степенью **идентифицируется**.

Более того, для целей установления нарушения требований ст. 17.1 Закона о защите конкуренции также **не имеет значения отсутствие** государственной **регистрации** договора, подлежащего такой регистрации (п. 2 ст. 609 и п. 2 ст. 651 ГК РФ), поскольку это **не является препятствием для исполнения** этого договора сторонами **уже с момента**, когда он считается **заключенным для них**, а не для третьих лиц (п. 5 Постановления Пленума ВС РФ от 25.12.2018 № 49 и п. 3 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 № 165).

ФКУ «ОСК ЦВО» в представленных на заседании Комиссии 05.02.2024 пояснениях указало, что в силу п. 4 ст. 214 ГК РФ имущество, находящееся в государственной собственности, закрепляется за государственными учреждениями во владение, пользование и распоряжение в соответствии с данным Кодексом (статьи 294, 296 ГК РФ). Согласно п. 1 ст. 296 ГК РФ казенное учреждение, за которым имущество закреплено на праве оперативного управления, владеют, пользуются и распоряжаются этим имуществом в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника этого имущества и назначением этого имущества. Право оперативного управления имуществом, в отношении которого собственником принято решение о закреплении за учреждением, согласно п. 1 ст. 299 ГК РФ возникает у этого учреждения с момента передачи имущества, если иное не установлено законом и иными правовыми актами или решением собственника. В соответствии с ч. 12 ст. 1 Федерального закона от 31 мая 1996 № 61 ФЗ «Об обороне» имущество Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов, является федеральной собственностью и находятся у них на правах хозяйственного ведения или оперативного управления. Согласно Постановлению Правительства от 29 декабря 2008 г. № 1053 Минобороны России является федеральным органом исполнительной

власти, осуществляющим функции по управлению федеральным имуществом, находящимся у Вооруженных Сил РФ. В соответствии с пп. 71 п. 7 Положения о Минобороны России (утв. Указом Президента РФ от 16.08.2004 № 1082), Минобороны России в пределах своей компетенции осуществляет правомочия собственника имущества, закрепленного за Вооруженными Силами РФ. Таким образом, распоряжение, владение и пользование имуществом Вооруженных Сил РФ является единоличным полномочием Минобороны России, которое в числе прочего, принимает решение о **закреплении** имущества на вещном праве (оперативное управление/хозяйственное ведение) за организациями Вооруженных Сил РФ установленным порядком.

ФКУ «ОСК ЦВО» указывает, что Учреждение не является владельцем ни одного из зданий военного комиссариата, сборных пунктов военных комиссариатов, дислоцированных на территории Центрального военного округа, т.е. ни один, из указанных объектов недвижимости **не закреплялся** за ФКУ «ОСК ЦВО» на праве **оперативного управления** установленным порядком, а потому ФКУ «ОСК ЦВО» не может являться субъектом-организатором конкурентных процедур заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования, поскольку не обладает даже субъективным вещным правом в отношении какого-либо недвижимого имущества в рамках исполнения соглашений об установлении шефских связей. Иными словами, Учреждение **не имеет законных оснований для предоставления** объекта недвижимости в пользование за плату, или отсутствие таковой, определять или согласовывать режим и сроки пользования таких объектов, условие о возмездном предоставлении за использование государственного имущества. Таких обстоятельств и фактов не имело места быть в рамках рассматриваемых соглашений.

ФКУ «ОСК ЦВО» указывает, что на территории Центрального военного округа военные комиссариаты дислоцированы в 29 субъектах РФ, сборные пункты которых закреплены на праве оперативного управления самих военных комиссариатов, либо и вовсе находятся на ином уровне собственности (муниципальная собственность, собственность субъектов и т.д.). Имущественных прав в отношении помещений сборного пункта ФКУ «ОСК ЦВО» не имеет, а исходя из п.п. 24 и 25 Положения № 663 имущественные права (оперативного управления) в отношении помещений сборного пункта могут находиться либо в ведении органов исполнительной власти субъектов РФ, либо в ведении военного комиссариата. ФКУ «ОСК ЦВО» согласно п. 28 Положение № 177 руководит деятельностью военкоматов исключительно административно-управленческими способами в том числе, путем издания соответствующих правовых актов. В качестве юридического лица и в рамках гражданско-правовых отношений ФКУ «ОСК ЦВО» указаний о предоставлении обществам помещений дать не может.

В письменных пояснениях от 27.04.2024 ООО «Просолдат» указывает, что в отсутствии прямых доказательств, **принадлежности** имущества ФКУ «ОСК ЦВО», оно считается принадлежащим другим лицам. Если это имущество было **закреплено за другими** организациями, то они подлежали привлечению к участию в деле. Принадлежность имущества ФКУ «ОСК ЦВО» не основывается на каких-либо распорядительных документах, иных допустимых и относимых доказательствах, в том числе на объяснениях сторон, которые не были опровергнуты оппонировавшей стороной. Также не установлено, в **чьей собственности** находятся здания военных комиссариатов, сборных пунктов, кому они фактически переданы в оперативное управление.

В письменных пояснениях от 27.04.2024 на Заключение об обстоятельствах дела ООО «Просолдат» указало, что использованное словосочетание «в случае» само по себе показывает, что рассуждения комиссии носят абстрактный, предположительный характер, то есть они не учитывают реальный объем правомочий ФКУ «ОСК ЦВО» в отношении конкретного имущества, не отвечают на вопрос, закреплено ли это имущество на праве оперативного управления за учреждением. Также диспозиция нормы ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции применяется, если речь идет о государственном или муниципальном имуществе, которое принадлежит на праве оперативного управления государственным или муниципальным бюджетным и казенным учреждениям, применительно к ФКУ «ОСК ЦВО» не доказано наличие таких условий, а именно, предусмотренных ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

В письменных объяснениях от 27.04.2024 на Заключение об обстоятельствах дела ООО

«Просолдат» указало, что не установлено, в чьей собственности находятся здания военных комиссариатов, сборных пунктов, кому они фактически переданы в оперативное управление.

Действительно, согласно ст. 608 ГК РФ право сдачи имущества в аренду принадлежит его собственнику. Арендодателями могут быть также лица, управомоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду.

Между тем, согласно п. 10 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.11.2011 № 73 договор аренды, заключенный лицом, **не обладающим в момент его заключения** правом собственности на объект аренды (договор аренды будущей вещи), **не является** недействительным на основании статей 168 и 608 ГК РФ.

Также, согласно п. 2 ст. 615 ГК РФ арендатор вправе с согласия арендодателя сдавать арендованное имущество в субаренду (поднаем) и передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (перенаем), предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование, а также отдавать арендные права в залог и вносить их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив, если иное не установлено настоящим Кодексом, другим законом или иными правовыми актами. В указанных случаях, за исключением перенаяма, ответственным по договору перед арендодателем остается арендатор. К договорам **субаренды применяются правила о договорах аренды**, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

При этом в случае **приобретения** ФКУ «ОСК ЦВО» после заключения рассматриваемых соглашений **от имени и за счет** Российской Федерации **прав пользования** (в т.ч. арендных прав) имуществом (независимо от формы собственности на него), являющихся имущественными **правами и относящимися** в силу ст. 128 ГК РФ к государственному имуществу, **предоставление лицу, с которым заключен** государственный контракт прав пользования в отношении такого имущества (поднаем) в силу п. 10 ч. 1 и ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции **допускается лишь в случае заключения указанного контракта по результатам торгов** в форме конкурса либо аукциона.

В свою очередь, отсутствие на момент заключения соглашений таких прав также не влечет его недействительность.

Более того, в письменных пояснениях ФКУ «ОСК ЦВО» указало, что на территории Центрального военного округа **8 военных комиссариатов**, дислоцирующихся в Саратовской области, Курганской области, Ханты-Мансийского автономного округа, Иркутской области, Ямало-Ненецкого округа, Кемеровской области, Республика Хакасия, Чувашской Республики **подобные соглашения не заключались**, а в Письме Генерального Штаба ВС РФ от 30.07.2005 № 314/2/2036 указано, что **военные округа** являются юридическими лицами, они **вправе** самостоятельно **вступать в договорные отношения** с иными юридическим лицами в целях удовлетворения возникающих потребностей в предоставлении различного рода услуг. При этом представленный проект договора вполне может быть **заключен** между каким-либо **военным округом** и ООО «Гифа».

ФКУ «ОСК ЦВО» указывает, что военной прокуратурой **не предоставлено** ни одного **доказательства факта передачи** обществам имущества в пользование для извлечения ими прибыли. В ответ на Представление Военной Прокуратуры ЦВО ФКУ «ОСК ЦВО» указало (письмо от 09.03.2022), что каких - либо **указаний (актов)** о предоставлении обществам **в пользование** помещений в зданиях сборных пунктов военных комиссариатов субъектов Российской Федерации, входящих в состав Центрального военного округа, Учреждение **не издавало**.

Общества также утверждают, что **не существовало факта передачи** права владения и (или) пользования помещениями в зданиях сборных пунктов военных комиссариатов ЦВО. Отсутствие факта пользования имуществом (помещениями) является так называемым «отрицательным фактом». Отрицательный факт - это, в широком смысле слова, отсутствие, несуществование чего-либо. По общему правилу «отрицательный факт» не доказывается. Особенность доказывания

отрицательных фактов заключается в том, что они устанавливаются через выяснение и доказывание связанных с ними положительных обстоятельств, что подтверждается судебной практикой.

Общества в пояснениях от (исх. от 03.04.2024, вх. № 6885-ЭП/24 от 04.04.2024) указывают, что ООО «ГИФА» и ООО «Просолдат» в понимании ч.1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции не владели и **не пользовались помещениями** в сборных пунктах, т.е. не эксплуатировали их, не получали и не возвращали помещения по **акту**, не числили их на своем балансе/в своем хозяйстве, не осуществляли над ними какой-либо контроль, не ограничивали доступ третьих лиц в них, не обременяли помещения своим имуществом, не вносили в помещения конструктивные изменения для целей фотографирования и т.д. Доказательств обратного в материалах дела не имеется.

В объяснениях от 11.03.2024 общества указывают, что из диспозиции ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции видно, что в ней идет речь о **переходе прав владения** и (или) **пользования** в отношении государственного имущества. Правомочие владения представляем собой фактическое обладание, господство лица над вещью (имуществом), отношение к имуществу как своему. Под **владением** имуществом также следует понимать возможность иметь это имущество у себя в хозяйстве, удерживать его. Очевидно, что общества не обладали и не могли обладать такими правомочиями в отношении помещений в зданиях сборных пунктов, учитывая их специальное предназначения, а также установленный в них режим. Не доказано, что общества когда-либо владели помещениями в сборных пунктах. **Пользование** же имуществом обязательно сопряжено с его **эксплуатацией, неминуемо влекущей износ** и амортизацию. Кроме того, использование имущества предполагает **нахождение его под контролем** пользователя, который вправе **ограничивать** нежелательный **доступ третьих лиц** к имуществу. Нет в деле доказательств, устанавливающих и подтверждающих факт эксплуатации обществами помещений в сборных пунктах, а тем более нахождения их под контролем этих юридических лиц. Сложно представить себе ситуацию, что указанные коммерческие организации контролировали помещения, находящиеся на режимных объектах, к каковым относятся военные комиссариата (сборные пункты).

Между тем, **факт передачи** хозяйствующему субъекту имущества имеет **значения для квалификации действий** в качестве предоставления **преференции** путем такой передачи (п. 20 ст. 4 Закона о защите конкуренции), **а** в рамках настоящего дела ФКУ «ОСК ЦВО» **вменяется не нарушение** установленного **п. 7 ч. 1 ст. 15** Закона о защите конкуренции запрета на предоставление государственной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 настоящего Федерального закона, **а заключение государственных контрактов**, прикрываемых рассматриваемыми соглашениями и **предусматривающих в нарушение п. 10 ч. 1 и ч. 3 ст. 17.1** Закона о защите конкуренции предоставление подрядчикам (исполнителям) **права пользования государственным имуществом, объективно необходимым для выполнения** (оказания) ими указанных в соглашениях **работ (услуг)** как в интересах ФКУ «ОСК ЦВО», так и в интересах третьих лиц (военнослужащих и (или) их родственников), **а также права пользования принимаемыми ФКУ «ОСК ЦВО» результатами** выполненных обществами для обеспечения государственных нужд **работ (услуг)**, тогда как **контракт заключен без проведения торгов** (в форме конкурса или аукциона).

В свою очередь, Общества пояснениях от (исх. от 03.04.2024, вх. № 6885-ЭП/24 от 04.04.2024) указывают, что **основания для санкционирования** (согласования) фотографирования в сборных пунктах **непосредственно проистекают** из рассматриваемых **соглашений**, которые также выступали **основаниями для осуществления** допуска работников обществ в сборные пункты для осуществления фотографирования (проведения фотосъемок).

При этом Устав ФКУ «ОСК ЦВО» **не содержит полномочий** ФКУ «ОСК ЦВО» на **санкционирование** осуществления предпринимательской деятельности на территории режимных объектов **либо на определение** конкретных лиц, которым такое **санкционирование осуществляется** иными органами.

Иные законные основания использования в предусмотренном Методическими рекомендациями № 315/4/4651 объеме государственного имущества, помимо рассматриваемых соглашений, у обществ отсутствует.

При этом **факты пользования** вышеуказанным государственным имуществом зафиксированы на фотографиях, размещенных на сайте группы «Prosoldat - Фото из армии» социальной сети «ВКонтакте», а само ФКУ «ОСК ЦВО» указывает, что общества фотографируют **как в помещениях** сборных пунктов, **так и вне их**, в зависимости от проводимых мероприятий, а факты пользования подлежащими передаче ФКУ «ОСК ЦВО» **результатами** выполненных обществами для обеспечения государственных нужд **работ (услуг)** – на сайте <https://prosoldat.ru>, где указано, что Prosoldat.ru – это коммерческий сервис, который предоставляет вам качественные армейские фотографии и другую сувенирную продукцию. В соответствии с Соглашением по использованию интернет-сервиса, размещенном на официальном сайте Prosoldat.ru настоящее соглашение, является пользовательским соглашением (далее – соглашение), заключенным между физическим лицом, действующим в своих интересах или в интересах других лиц (далее - Пользователь) и ООО «Просолдат», являющимся правообладателем исключительного права на Интернет-сайт: Prosoldat.ru (далее по тексту – «Сайт»). Согласно п. 3.1 Соглашения предметом настоящего Соглашения является предоставление Пользователю Сайта (Интернет-сервиса) доступа к бесплатному просмотру фото-миниатюр и/или образцов продукции для дальнейшего **приобретения Пользователем фотоматериалов и/или продукции за отдельную плату** в электронном виде и/или натуральном виде, а также оказания услуг по изготовлению продукции из фотоматериалов.

Также, 04.02.2022 Военной прокуратурой ЦВО в адрес начальника штаба-первого заместителя командующего войсками ЦВО было внесено Представление об устранении нарушений закона, которое содержало информацию о выявленных нарушениях законодательства о защите конкуренции **при организации** в военных комиссариатах субъектов РФ с **привлечением сторонних** организаций фотографирования призывников для оформления документов воинского учета, фотофиксации призывных мероприятий, а также изготовления полиграфической продукции.

ФКУ «ОСК ЦВО» в ответ на Представление Военной Прокуратуры ЦВО указало (письмо от 09.03.2022), что военные комиссариаты совместно с органами исполнительной власти субъектов РФ и местного самоуправления организуют на сборных пунктах торжественные проводы граждан, призванных на военную службу, отправляемых к месту прохождения военной службы. В рамках данной работы на некоммерческой основе производится памятное фотографирование граждан, призываемых на военную службу. ООО «Гифа» и ООО «Просолдат»:

- проводят без взимания оплаты фотографирование военнослужащих для информационного наполнения армейских фотоальбомов и **передачу** этой информации в электронном виде представителям воинских частей и организаций, при обязательном ведении **учета выполнения работ**, с составлением **актов сверки**

- не проводит **несанкционированных** ФКУ «ОСК ЦВО» фотосъемок;
- использует фотоаппараты только с **учтенными** машинными **носителями информации**;
- согласовывают проведение работ с режимными органами;
- представляют проекты изготовленной продукции представителям ФКУ «ОСК ЦВО» для оформления заключения о возможности открытого опубликования в соответствии с требованиями, установленными в Минобороны России;
- соблюдают законодательство о сохранении персональных данных.

В письменных объяснениях от 11.03.2024 ООО «ГИФА», ООО «Просолдат» указывают, что сам по себе **факт краткосрочного пребывания лиц в административных зданиях**, например, работников ООО «Гифа» и ООО «Просолдат» или родителей призывников в сборных пунктах, **не порождает пользование помещениями в понимании** ГК РФ и ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

Между тем, **использование** имущества означает лишь **извлечение** из него **полезных свойств** и при этом такое использование **не связывается с его обязательным износом**. Так, согласно пп. «д» п. 20 и п. 40 Дисциплинарного устава Вооруженных Сил РФ (утв. Указом Президента РФ от 10.11.2007 № 1495) **награждение** личной **фотографией** военнослужащего, **снятого при** развернутом Боевом знамени воинской части является разновидностью **поощрения**. Военнослужащему, в отношении которого применяется это поощрение, вручаются две фотографии (военнослужащие фотографируются в парадной форме, с оружием) с текстом на обороте: кому и за что вручено.

В свою очередь, призыв граждан на военную службу осуществлялся в 2023 году Указами Президента РФ от 30.03.2023 № 220 и от 29.09.2023 № 735 с 1 апреля по 15 июля с 1 октября по 31 декабря соответственно, а в 2024 году - Указом Президента РФ от 31.03.2024 № 222 с 1 апреля по 15 июля.

ООО «ГИФА» и ООО «Просолдат» в письменных пояснениях от (исх. от 03.04.2024, вх. № 6885-ЭП/24 от 04.04.2024) указывают, что **допуск** работников ООО «Просолдат» в сборные пункты для осуществления фотографирования производится **в период призывной компании**. Точные даты последних посещений сборных пунктов работниками ООО «Просолдат» сообщить затруднительно, но очевидно, что они увязываются с периодом последнего призыва. Работники ООО «Гифа» в настоящее время не осуществляют фотографирование (фотосъемку) в сборных пунктах. Работниками ООО «Просолдат» данная деятельность планируется к осуществлению в период предстоящей призывной компании.

Более того, для случаев, когда **лицу, с которым заключен государственный контракт, предоставляется** на срок исполнения этого контракта государственное имущество, содержащаяся в **п. 10** ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции норма является **специальной по отношению** к содержащимся **как в п. 11**, так и в **иных пунктах** ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции.

В письменных пояснениях (вх. № 27287-ЭП/23 от 11.12.2023 и вх. № 4882-ЭП/24 от 11.03.2024) ООО «Гифа» указало, что соглашение от 11.08.2017 не может являться предметом рассмотрения Комиссии. Соглашение было заключено сроком до 31.12.2020. При этом оно содержит условие, что: Если по истечении указанного срока ни от одной из сторон не поступило уведомление о расторжении Соглашения, то оно считается продленным на 1 год. Таким образом, исходя из буквального толкования указанного условия Соглашения (ст. 431 ГК РФ) срок действия Соглашения **истек 31.12.2021**, поскольку Соглашение пролонгируется **только на 1 год** (в Соглашении нет слов: "на каждый последующий календарный год", "ежегодно продлевается", "автоматически продлевается неограниченное количество раз" и т.п.). В соответствии со ст. 41.1 Закона о защите конкуренции, дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении 3 лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения. Вменяемое в вину ФКУ «ОСК ЦВО» нарушение антимонопольного законодательства не является длящимся, поскольку сопряжено с совершением конкретных действий на определенный момент (11.08.2017 - дата заключения соглашения). Соответственно, в рассматриваемом случае дело о нарушении антимонопольного законодательства по данному эпизоду не могло быть возбуждено, поскольку с момента предполагаемого совершения правонарушения (11.08.2017) к моменту возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства (Приказ антимонопольного органа от 20.11.2023) прошло более 3 лет.

Действительно, согласно Определению ВС РФ от 31.03.2016 по делу № А52-1630/2014 вменяемое в качестве нарушения несоблюдение порядка заключения договора аренды является совершенным (законченным) с момента его заключения, а правовых оснований считать нарушение длящимся не имеется.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае истечения срока давности,

предусмотренной статьей 41.1 настоящего Федерального закона. Поэтому в части действий ФКУ «ОСК ЦВО» по заключению соглашения от 11.08.2017 с ООО «Гифа» дело подлежит прекращению.

Таким образом, имеет место нарушение ФКУ «ОСК ЦВО» п. 10 ч. 1 и ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении с ООО «Просолдат» без проведения торгов (в форме конкурса или аукциона) государственного контракта, прикрываемого Соглашением от 25.05.2021 и предусматривающего предоставление подрядчику (исполнителю) права пользования государственным имуществом, объективно необходимым для выполнения (оказания) им указанных в соглашении работ (услуг) как в интересах ФКУ «ОСК ЦВО», так и в интересах третьих лиц (военнослужащих и (или) их родственников), а также права пользования принимаемыми ФКУ «ОСК ЦВО» результатами выполненных обществом для обеспечения государственных нужд работ (услуг).

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия, согласно п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции, 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, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления.

Согласно пп.пп. «в» и «г» п. 3 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выдает организациям, осуществляющим функции федеральных органов исполнительной власти, обязательные для исполнения предписания о прекращении иных нарушений антимонопольного законодательства и о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Призыв граждан на военную службу в 2024 году осуществляется на основании Указа Президента РФ от 31.03.2024 № 222 с 1 апреля по 15 июля.

Комиссия Свердловского УФАС России приходит к выводу о необходимости выдачи ФКУ «ОСК ЦВО» предписания о принятии всех зависящих от него мер по исключению случаев привлечения подрядчиков (исполнителей) к выполнению (оказанию) указанных в соглашении от 25.05.2021 работ (услуг) для обеспечения государственных нужд с предоставлением таким подрядчикам (исполнителям) в качестве компенсации затрат права осуществлять на территории сборных пунктов деятельности по памятному фотографированию, изготовлению армейских фотоальбомов не на основании заключенного по результатам проведенного в соответствии с Законом о контрактной системе аукциона (конкурса) государственного контракта.

Действия (бездействие) должностных лиц организаций, осуществляющих функции федеральных органов исполнительной власти, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, а равно к ограничению свободного перемещения товаров (работ, услуг), свободы экономической деятельности, образуют событие предусмотренного ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ административного правонарушения.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.9 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Учитывая установленные ст. 40 и ст. 52 Закона о защите конкуренции особенности порядков принятия (только коллегиально) решения, являющегося результатом проведенной в ходе осуществления государственного контроля (надзора) проверки (примечание к ст. 28.1 КоАП РФ), и его обжалования (только судебный либо в коллегиальный орган ФАС России), у должностных лиц того же самого органа, единолично осуществляющих производство по делу об административном правонарушении, заведомо отсутствуют законные основания как переоценивать изложенные в не оспоренном в установленном порядке решении достаточные данные, указывающие на наличие события административного правонарушения, так и отражать результаты такой переоценки как в

протоколе об административном правонарушении, так и в соответствующем постановлении (п. 10.2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30.06.2008 № 30).

За нарушение организациями, осуществляющими функции федеральных органов исполнительной власти, антимонопольного законодательства ответственность несут их должностные лица (ч. 1 ст. 37 Закона о защите конкуренции).

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (ст. 2.4 КоАП РФ).

Соглашение от 25.05.2021 подписано заместителем руководителя ФКУ «ОСК ЦВО» <...>.

Согласно ч. 2 ст. 2.5 КоАП РФ за административные правонарушения, предусмотренные ст. 14.9 КоАП РФ военнослужащие несут ответственность на общих основаниях.

Согласно ч. 1 ст. 25.15 КоАП РФ, лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

Согласно ч. 2 ст. 25.15 КоАП РФ, извещения, адресованные гражданам, в том числе индивидуальным предпринимателям, направляются по месту их жительства. При этом место жительства индивидуального предпринимателя определяется на основании выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей.

КоАП РФ не содержит оговорки о необходимости направления извещения исключительно какими-либо определенными способами, в частности путем направления по почте заказного письма с уведомлением о вручении или вручения его адресату непосредственно. Следовательно, извещение может быть осуществлено каким-либо иным способом (например, путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи). Также надлежит иметь в виду, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение (п. 24.1 Постановление Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10).

В соответствии с п. 1 ст. 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого возбуждено производство по делу об административных правонарушениях, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Согласно ч. 1 ст. 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

Согласно ч. 1 и ч. 4 ст. 25.5 КоАП РФ, для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, который допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

Дело об административном правонарушении считается возбужденным с момента составления протокола об административном правонарушении (п. 4 ч. 3 ст. 28.1 КоАП РФ).

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 17.1, ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-4 ст. 41, ст. 48.1, ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ФКУ «ОСК ЦВО» п. 10 ч. 1 и ч. 3 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении с ООО «Просолдат» без проведения торгов (в форме конкурса или аукциона) государственного контракта, прикрываемого Соглашением от 25.05.2021 и предусматривающего предоставление подрядчику (исполнителю) права пользования государственным имуществом, объективно необходимым для выполнения (оказания) им указанных в соглашении работ (услуг) как в интересах ФКУ «ОСК ЦВО», так и в интересах третьих лиц (военнослужащих и (или) их родственников), а также права пользования принимаемыми ФКУ «ОСК ЦВО» результатами выполненных обществом для обеспечения государственных нужд работ (услуг).

2. Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении действий ФКУ «ОСК ЦВО» по заключению соглашения от 11.08.2017 с ООО «Гифа» в связи с истечением срока давности.

3. Выдать ФКУ «ОСК ЦВО» предписание.

4. Обеспечить ознакомление с данным решением заместителя руководителя ФКУ «ОСК ЦВО» <...> и обеспечить его явку в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, каб. 215) **17.06.2024 в 16 часов 00 минут** для составления в отношении должностного лица протокола об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ.

5. ФКУ «ОСК ЦВО» в срок **до 14.06.2024** предоставить в адрес Управления, первоначально по электронной почте (to66@fas.gov.ru) следующие документы (надлежаще заверенные их копии) и сведения в отношении заместителя руководителя ФКУ «ОСК ЦВО» <...>:

- паспорт (первые две страницы и прописка), документ о назначении на должность, трудовой договор (контракт), должностную инструкцию (с отметкой об ознакомлении);

- письменное объяснение (ст. 26.3 КоАП РФ) и иные документы (сведения), которые сочтете необходимым приобщить к возбуждаемому делу об административном правонарушении.

В случае явки защитника (ст. 25.5 КоАП РФ), обязательно наличие доверенности (от имени лица, в отношении которого составляется протокол).

Явившемуся на составление протокола об административном правонарушении лицу при себе следует иметь документ, удостоверяющий личность (оригинал или копия паспорта).

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>