ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

г. Омск

Дело №

27.11.2017

АП-60-2017/05

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) <...> в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП-60-2017/05, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...>,

в отсутствие индивидуального предпринимателя <...> года рождения, паспорт <...> серия <...> № <...>, выдан <...>, код подразделения: <...>, зарегистрированного по адресу: ул. <...>, д. <...>, г. <...>, <...>, ИНН 550508835213, свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 13.10.2009 (далее – ИП <...>), надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № АП-60-2017/05 (почтовое уведомление № 64401014887416, с отметкой о вручении 22.11.2017),

в присутствии защитника ИП <...> – <...> (доверенность серия <...> АА № 1694461 от 05.07.2016, личность удостоверена паспортом),

руководствуясь статьей 29.7 КоАП РФ, разъяснив <...> права и обязанности, предусмотренные статьями 24.2, 25.1, 25.5 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России от 30.06.2017 по делу № 05-04/12-2017 действия департамента транспорта Администрации города Омска (далее – Департамент транспорта) и ИП <...>, выразившиеся в заключении временного договора об организации и осуществлении перевозок транспортом общего пользования от 05.02.2016 № 210-вр, а также дополнительного соглашения от 25.05.2017 к временному договору от 04.02.2015 № 171-вр, что могло привести к недопущению, ограничению, устранению, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов, признаны нарушением пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Как следует из материалов дела № 05-04/12-2017 муниципальный маршрут № 55 утвержден постановлением Администрации города Омска от 12.12.2012 № 1605-п «Об утверждении маршрутов регулярных перевозок городской маршрутной сети» со схемой движения «Ул. Лобкова – Микрорайон «Булатово» с общим количеством транспортных средств 3 единицы.

На основании протокола заседания рабочей группы Департамента транспорта от 04.08.2015 № 134 в порядке временного допуска в соответствии с Решением Омского городского Совета от 14.11.2012 № 71 «О порядке допуска перевозчиков к осуществлению перевозок

пассажирам транспортом общего пользования по маршрутам регулярных перевозок городской маршрутной сети на территории города Омска» (далее – Решение № 71) по маршруту № 55 между Департаментом транспорта и ИП <...> заключен временный Договор № 171-вр на 6 транспортных средств.

Срок действия указанного договора установлен пунктом 6.1.1: «...действует до даты заключения договора об организации и осуществлении перевозок пассажиров транспортом общего пользования по результатам проведенного открытого конкурса по маршруту № 55 с новым перевозчиком (но не позднее, чем 4 февраля 2016 года)».

По истечении срока действия Договора № 171-вр 05.02.2016 между Департаментом транспорта и ИП <...> был заключен второй временный договор – Договор № 210-вр на 6 автобусов средней вместимости.

При этом установлено, что основанием для заключения Договора № 210-вр также является протокол заседания рабочей группы Департамента транспорта от 04.08.2015 № 134.

Пунктом 6.1.1 Договора № 210-вр установлено: «договор вступает в силу с момента подписания сторонами и действует до заключения муниципального контракта в порядке, установленном законодательством Российской Федерации».

Дополнительным соглашением от 10.05.2016 к Договору № 210-вр количество транспортных средств на маршруте № 55 увеличено до 10 единиц.

Таким образом, ИП <...> осуществлял регулярные перевозки пассажиров по муниципальному маршруту № 55 на 10-ти транспортных средствах.

В период заключения временных Договоров № 171-вр, № 210-вр действовало Решение № 71, которое устанавливало порядок допуска перевозчиков к осуществлению перевозок по маршрутам регулярных перевозок городской маршрутной сети на территории города Омска и порядок заключения с перевозчиком договора об организации и осуществлении перевозок пассажиров транспортом общего пользования.

В соответствии со статьей 22 Решения № 71 временный допуск перевозчика к осуществлению перевозок пассажиров по регулярному маршруту (далее – временный допуск) осуществляется организатором пассажирских перевозок исключительно в случаях, если:

- 1) договор не заключен в порядке, установленном настоящим Решением;
- 2) заключенный договор расторгнут досрочно, и при этом не заключен договор в порядке, предусмотренном частью 3 статьи 19 настоящего Решения.

Согласно части 1 статьи 23 Решения № 71 временный допуск и заключение договора в случаях, указанных в статье 22 настоящего Решения, осуществляется однократно на период до заключения в порядке, установленном настоящим Решением, договора с новым перевозчиком, но не более чем на шесть месяцев.

Поскольку временный допуск и заключение договора может быть **только однократным**, то действия Департамента транспорта, выразившиеся в заключении второго временного договора (Договор № 210-вр) с ИП <...>, являются неправомерными, нарушающими порядок, действовавший до дня официального опубликования Федерального закона от 13.07.2015 № 220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон об организации перевозок).

Таким образом, из положений части 1 статьи 23 Решения № 71 следует, что между

Департаментом транспорта и ИП <...> временный договор от 05.02.2016 № 210-вр заключен неправомерно, в связи с чем, деятельность ИП <...> по маршруту № 55 является незаконной.

В процессе рассмотрения дела № 05-04/12-17 по обращению ИП <...> в адрес Департамента транспорта соглашением от 25.05.2017 Договор № 210-вр был расторгнут.

25.05.2017 между Департаментом транспорта и ИП <...> заключено дополнительное соглашение к Договору № 171-вр, которым срок действия Договора № 171-вр, установленный пунктом 6.1.1, изменен: *«договор вступает в силу с момента подписания сторонами и действует в течение срока, по истечении которого в соответствии с частью 9 статьи 39 Закона об организации перевозок в отношении данных перевозок должен быть заключен муниципальный контракт».*

Вместе с тем, часть 9 статьи 39 Закона об организации перевозок предполагает, что регулярные перевозки частично или полностью оплачиваемые за счет средств бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов, осуществляются в порядке, действовавшем до дня официального опубликования данного закона, то есть до 14.07.2015. Договор № 171-вр был заключен 04.02.2016, продление срока его действия Решением № 71 не предусмотрено.

Таким образом, дополнительное соглашение заключено **к прекратившему свое действие** Договору № 171-вр, в связи с чем, данные действия Департамента транспорта и ИП <...> неправомерны.

В соответствии с частями 1, 2, 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения. Законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору.

Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

В соответствии с пунктом 7.2 Договора № 171-вр дополнение, изменение условий договора производится письменным соглашением сторон.

Таким образом, из положений части 1 статьи 23 Решения № 71 следует, что у Департамента транспорта и ИП <...> отсутствовали правовые основания для заключения Договора № 210-вр, поскольку согласно указанной норме заключение временного договора осуществляется однократно, и истечение срока действия Договора № 171-вр должно было явиться основанием для проведения открытого конкурса на право заключения договора об организации и осуществлении перевозок пассажиров транспортом общего пользования, предусмотренного положениями Решения № 71, по маршруту № 55.

Согласно пункту 1 статьи 6 Решения № 71 извещение о проведении открытого конкурса должно быть опубликовано организатором проведения конкурса в официальном печатном издании органов местного самоуправления города Омска и размещено на официальном сайте Администрации города Омска в сети «Интернет» *не менее чем за тридцать дней* до дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе.

Согласно позиции ВАС РФ, изложенной в постановлении от 29.11.2011 № 8799/11, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение 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 права ведения деятельности на нем.

В результате действий Департамента транспорта и ИП <...> выразившихся в заключении

Договора № 210-вр, а также в заключении дополнительного соглашения от 25.05.2017 к временному договору от 04.02.2015 № 171-вр, ИП <...> получил преимущественное положение по сравнению с другими перевозчиками, а именно право на осуществление пассажирских перевозок по маршруту № 55 без проведения конкурсных процедур, а иные хозяйствующие субъекты – перевозчики лишились возможности и законного права на участие в открытом конкурсе на осуществление перевозок пассажиров транспортом общего пользования по маршруту № 55.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, то есть обязательным является наличие и доказанность волеизъявления двух сторон соглашения: органа власти и хозяйствующего субъекта.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, **в частности к ограничению доступа на товарный рынок**, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Заключение Департаментом транспорта временного договора об организации и осуществлении перевозок пассажиров транспортом общего пользования № 210-вр от 05.02.2016 создало преимущества для ИП <...>, ограничило доступ иных хозяйствующих субъектов к осуществлению перевозок пассажиров транспортом общего пользования по маршруту № 55 «ул. Лобкова – микрорайон Булатово» в городе Омске.

Таким образом, действия Департамента транспорта и ИП <...>, выразившиеся в заключении Договора № 210-вр, а также продлении срока действия Договора № 171-вр до заключения муниципального контракта в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, приводят к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а также создают ИП <...> преимущественные условия на рынке услуг по перевозке пассажиров транспортом общего пользования на территории г. Омска.

На основании изложенного, учитывая положения Решения № 71, Закона об организации перевозок, ГК РФ, совокупность имеющихся в деле доказательств, действия Департамента транспорта и ИП <...>, выразившиеся в заключении в нарушение действующего законодательства ограничивающего конкуренцию временного договора об организации и осуществлении перевозок транспортом общего пользования от 05.02.2016 № 210-вр, а также дополнительного соглашения от 25.05.2017 к временному договору от 04.02.2015 № 171-вр, нарушают пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Пунктом 5 решения от 30.06.2017 по делу № 05-04/12-2017 постановлено материалы дела № 05-04/12-2017 передать уполномоченному лицу Омского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по признакам нарушения статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно части 1.2. статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего

Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно части 4 статьи 14.32 КоАП РФ за заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения либо участие в нем, за исключением случаев, предусмотренных частями 1-3 настоящей статьи, установлена административная ответственность.

Указанные обстоятельства послужили основанием для составления 02.11.2017 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России в отношении ИП <...> административного протокола № АП-60-2017/05 по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

Заверенные копии протокола об административном правонарушении № АП-60-2017/05 и определения о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 02.11.2017 по делу № АП-60-2017/05 в связи с неявкой направлены <...> 02.11.2017 (почтовое уведомление № 64401014887287).

Согласно определению о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 02.11.2017 рассмотрение дела об административном правонарушении № АП-60-2017/05 в отношении ИП <...> по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ было назначено на 15.11.2017 в 15 часов 30 минут по адресу: г. <...>, пр. м. д. <...>, кабинет 212 (2 этаж).

Также согласно означенному определению ИП <...> надлежало в срок до 13.11.2017 представить в Омское УФАС России надлежащим образом заверенные копии: паспорта ИП <...>, свидетельства о государственной регистрации индивидуального предпринимателя, свидетельства о постановке на учет в налоговом органе, выписку из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей.

В установленное время ИП <...> в Омское УФАС России не явился, заявлений, ходатайств, документов не представил.

Согласно части 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Вместе с тем, сведения о надлежащем уведомлении ИП <...> о времени и месте рассмотрения дела № АП-60-2017/05 у Омского УФАС России отсутствовали, истребуемые документы и/или уведомление о невозможности представления запрошенных документов ИП <...> представлены не были.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 29.1, пунктом 3 части 1 статьи 29.4, 29.6, пунктами 4 и 7 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ, срок рассмотрения дела об административном правонарушении № АП-60-2017/05 продлен до 15.12.2017, рассмотрение дела об административном правонарушении № АП-60-2017/05 отложено на 27.11.2017.

При рассмотрении настоящего административного дела 27.11.2017 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России материалы дела № АП-60-2017/05 были

всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

Исходя из примечания статьи 2.4 КоАП РФ, лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если КоАП РФ не установлено иное.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

13.10.2009 ИП <...> выдано свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Омским УФАС России в ходе рассмотрения дела № 05-04/12-2017 установлено, что <...>, являясь индивидуальным предпринимателем, заключил с Департаментом транспорта в нарушение пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции ограничивающие конкуренцию соглашения на товарном услуг по перевозке пассажиров транспортом общего пользования на территории г. Омска.

Таким образом, ИП <...> (с учетом примечания к статье 2.4 КоАП РФ), заключив с Департаментом транспорта в нарушение требований Закона о защите конкуренции ограничивающие конкуренцию соглашения (указано в пункте 1 резолютивной части решения № 05-04/12-2017), совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

При рассмотрении настоящего административного дела защитник ИП <...> – <...> вину в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, не признал. В материалы дела № АП-60-2017/05 были представлены копии: паспорта <...>, свидетельства о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации, свидетельства о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя, выписки из ЕГРИП.

Оценив представленные в материалы административного дела документы, уполномоченное должностное лицо Омского УФАС России сделало следующие выводы.

Административное дело № АП-60-2017/05 возбуждено в соответствии с нормами КоАП РФ.

Вина ИП <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, а также место, время и способ совершения им указанного правонарушения подтверждается имеющимися в деле № 05-04/12-2017 доказательствами, в частности, подписанными указанным индивидуальным предпринимателем договором от 05.02.2016 № 210-вр, а также дополнительным соглашением от 25.05.2017 к временному договору от 04.02.2015 № 171-вр.

Доказательства того, что ИП <...> были приняты все зависящие от него меры по предупреждению совершения вменяемого ему административного правонарушения, отсутствуют.

Доказательств наличия каких-либо объективных причин, препятствующих соблюдению ИП <...> Закона о защите конкуренции, в материалы дела не представлены.

Административное правонарушение, предусмотренное частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, совершено 05.02.2016, 25.05.2017 (время совершения) в г. Омске, по месту нахождения департамента транспорта Администрации города Омска: ул. <...>, д. <...>, г. <...>, <...>.

Обстоятельств, исключающих производство по настоящему административному делу, не установлено. Оснований для прекращения производства по делу об административном

правонарушении не имеется.

Инкриминируемое указанному должностному лицу административное правонарушение не является малозначительным, поскольку посягает на установленный Законом о защите конкуренции запрет на соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, признается привлечение ИП <...> к административной ответственности по части 4 статьи 14.32 КоАП РФ впервые. Иных обстоятельств, смягчающих административную ответственность должностного лица, не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Сведений об имущественном положении ИП <...> представлено не было.

На основании пункта 2 части 1 статьи 3.2 КоАП РФ принимается решение о наложении на ИП <...> административного штрафа.

За совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ, для должностных лиц установлена следующая санкция: административный штраф в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

При назначении административного наказания ИП <...> учитываются характер совершенного им административного правонарушения, отсутствие сведений об имущественном положении данного лица, наличие одного вышеуказанного обстоятельства, смягчающего административную ответственность, отсутствие обстоятельств, отягчающих административную ответственность ИП <...>.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, 2.1, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3, 4.5 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л А:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> года рождения, паспорт <...> серия <...> № <...>, выдан <...>, код подразделения: <...>, зарегистрированного по адресу: ул. <...>, д. <...>, г. <...>, <...>, ИНН 550508835213, свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя от 13.10.2009, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 14.32 КоАП РФ.

2. Назначить индивидуальному предпринимателю <...> административное наказание в виде административного штрафа в размере **15 000 (пятнадцать тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

При неуплате административного штрафа в срок сумма штрафа на основании части 5 статьи 32.2 КоАП РФ будет взыскана в принудительном порядке.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В силу части 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 46 Бюджетного кодекса Российской Федерации сумма штрафа за нарушение антимонопольного законодательства подлежит зачислению в федеральный бюджет.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности **по следующим реквизитам:**

Банк получателя: Отделение по Омской области Сибирского главного управления Центрального банка Российской Федерации

ИНН 5503023028 КПП 550401001

Получатель: Управление Федерального казначейства по Омской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области)

БИК 045209001, Отделение Омск

Счет № 40101810100000010000

Код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти».

ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии с частью 4 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по делу № АП-60-2017/05.

ВНИМАНИЕ! В случае оплаты административного штрафа платежный документ в ОБЯЗАТЕЛЬНОМ ПОРЯДКЕ должен содержать сведения о номерах идентификатора начисления и идентификатора плательщика, указанных в верхней части прилагаемых к настоящему постановлению бланков извещения и квитанции.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в порядке, предусмотренном статьей 30.2 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном

правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления

<...>