

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: Председателя Комиссии – заместителя руководителя управления – «.....», членов Комиссии: «.....»;

с участием представителя администрации МО г.Оренбурга – «.....» (доверенность №140 от 06.12.2017);

в отсутствие представителя прокуратуры г.Оренбурга (о дате и времени рассмотрения извещен надлежащим образом);

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ходе рассмотрения обращения Прокуратуры Оренбургской области на предмет наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства, в действиях Администрации города Оренбурга при организации регулярных перевозок Оренбургским УФАС России проведен анализ Постановления администрации города Оренбурга № 3640-п от 07.09.2017г. «Об утверждении Порядка проведения открытых конкурсов на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам» (далее- Порядок) на соответствие антимонопольному законодательству.

1.Согласно абз.9 пункта 3.1 Порядка в составе заявки предусмотрен документ - список транспортных средств претендента, не используемых для перевозки пассажиров на других маршрутах, находящихся на праве собственности или на ином законном основании, необходимых для выполнения расписания движения транспортных средств, указанного в извещении, соответствующих по назначению и конструкции техническим требованиям к осуществляемым перевозкам пассажиров, а также допущенных в установленном порядке к участию в дорожном движении (с приложением копий паспортов транспортных средств, находящихся в собственности, и копий документов, подтверждающих факт пользования транспортными средствами).

Вместе с тем, в Федеральном законе от 13.07.2015г. № 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 № 220 – ФЗ) установлено требование о наличии на праве собственности или на ином законном основании транспортных средств, соответствующих требованиям, указанным в реестре маршрута регулярных перевозок, в отношении которого выдается свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок, либо принятие на себя обязательства по приобретению таких транспортных средств в сроки, определенные конкурсной документацией;

Таким образом, в абз.9 пункта 3.1 Порядка установлены излишние требования к документам, представляемым к заявке, противоречат п.2 ч.1 ст.23 Закона № 220-ФЗ.

2. Пунктом 2 части 1 раздела 4 Порядка предусмотрено требование к претенденту –наличию на праве собственности или на ином законном основании определенного лотом количества транспортных средств с учетом коэффициента выпуска не более 0,8 (под коэффициентом выпуска понимается отношение необходимого количества транспортных средств для работы на линии к списочному количеству подвижного состава участника конкурса), соответствующих требованиям, указанным в реестре муниципального маршрута регулярных перевозок, либо принятие на себя обязательств по приобретению таких транспортных средств в срок до даты вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 23 Закона № 220-ФЗ к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие требованию:

- наличие на праве собственности или на ином законном основании транспортных средств, соответствующих требованиям, указанным в реестре маршрута регулярных перевозок, в отношении которого выдается свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок,
- либо принятие на себя обязательства по приобретению таких транспортных средств в сроки, определенные конкурсной документацией.

Соответственно, в силу указанных норм федерального закона, участие в торгах вправе принять хозяйствующие субъекты, не обладающие транспортными средствами на дату проведения торгов на каком-либо праве.

Согласно пункту 1 статьи 429 ГК РФ по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

Пунктом 2 части 1 раздела 4 Порядка предусмотрено участие в торгах лиц, взявших обязательства перед третьими лицами по заключению в будущем договора по приобретению транспортных

средств, и не позволяет участвовать в них хозяйствующим субъектам, предоставившим в составе заявки сведения о принятии на себя обязательств перед организатором торгов по приобретению транспортных средств в установленный срок до даты вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе, что не соответствует положениям пункта 2 части 1 статьи 23 Закона № 220-ФЗ.

Кроме того, установление такого требования к Претенденту содержит признаки нарушения ч.1ст.15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».

Вместе с тем, экономическая целесообразность приобретения транспортных средств, соответствующих требованиям извещения, как по классу и по количеству, так и по характеристикам, возникает лишь у лица, получившего право на получение свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок (далее - Свидетельство), т.е. у победителя или единственного участника торгов.

Указанное подтверждается и положениями Закона № 220-ФЗ, предусматривающими обязанность организатора торгов выдать в течение 10 дней с даты проведения торгов (часть 5 статьи 19 Закона № 220-ФЗ), а также обязанность перевозчика, получившего такое право приступить к перевозкам не позднее 60 дней со дня проведения торгов (часть 4 статьи 21 Закона № 220-ФЗ).

Таким образом, срок приобретения транспортных средств должен быть установлен разумным.

Кроме того, абзацем 2 пункта 6.2 Порядка правомерно установлено, что оценка заявки участника открытого конкурса осуществляется на основании данных, содержащихся в документах, представленных участником конкурса.

3. Абзацем 5 пункта 6.1 «Допуск к участию в открытом конкурсе» Порядка (в ред.Постановления Администрации города Оренбурга № 4516 – п от 24.11.2017г.) предусмотрено проведение осмотра транспортных средств с применением материалов видео-фотосъемки (участник открытого конкурса обязуется в период не позднее 5 рабочих дней после вскрытия конвертов предоставить для осмотра конкурсной комиссией транспортные средства, которые он намерен использовать для пассажирских перевозок по муниципальному маршруту на который им подана заявка. Осмотр транспортных средств производится по месту нахождения участника конкурса в пределах административных границ города Оренбурга).

Положения абзац 5 пункта 6.1 Порядка содержат признаки ограничения конкуренции, поскольку не все претенденты на участие в конкурсе, взявшие на себя обязательства по приобретению таких транспортных средств могут обеспечить предоставление транспортного средства для осмотра.

4. Абзацем 11 пункта 6.1 «Допуск к участию в открытом конкурсе» Порядка (в редакции Постановления Администрации города Оренбурга № 4516-п от 24.11.2017г.) предусмотрено: в случае

непредставления сведений о транспортных средствах в количестве, определенном в заявке на участие в открытом конкурсе, а также в случае отказа в предоставлении транспортных средств для осмотра конкурсной комиссией указывается ноль баллов, и участник открытого конкурса отстраняется от дальнейшего участия в конкурсе. В случае непредставления или предоставления недостоверных сведений о количестве дорожно-транспортных происшествий, повлекших за собой человеческие жертвы или причинение вреда здоровью граждан и произошедших по вине юридического лица, индивидуального предпринимателя, участников договора простого товарищества или их работников в течение года, предшествующего дате проведения открытого конкурса, в расчете на среднее количество транспортных средств, имевшихся в распоряжении юридического лица, индивидуального предпринимателя или участников договора простого товарищества в течение года, предшествующего дате проведения открытого конкурса, комиссией указывается ноль баллов, и участник открытого конкурса отстраняется от дальнейшего участия в конкурсе.»

Пунктом 6.1 Порядка - Допуск к участию в открытом конкурсе - предусмотрен осмотр транспортных средств.

Вместе с тем, согласно ч.1 ст. 23 Закона № 220-ФЗ к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие следующим требованиям:

- 1) наличие лицензии на осуществление деятельности по перевозкам пассажиров в случае, если наличие указанной лицензии предусмотрено законодательством Российской Федерации;
- 2) наличие на праве собственности или на ином законном основании транспортных средств, соответствующих требованиям, указанным в реестре маршрута регулярных перевозок, в отношении которого выдается свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок, либо принятие на себя обязательства по приобретению таких транспортных средств в сроки, определенные конкурсной документацией;
- 3) непроведение ликвидации участника открытого конкурса - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании банкротом участника открытого конкурса - юридического лица или индивидуального предпринимателя и об открытии конкурсного производства;
- 4) отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период;
- 5) наличие договора простого товарищества в письменной форме (для участников договора простого товарищества).

Таким образом, установление иных оснований для не допуска, в том числе, отказ в предоставлении транспортных средств для осмотра конкурсной комиссией нарушает ч.1 ст.23 Закона № 220-ФЗ.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующим субъектами.

В соответствии с абз.7 п.3.1 Порядка (в редакции Постановления Администрации города № 4516-п от 24.11.2017г.) к заявке прилагается, в том числе, информация о количестве дорожно-транспортных происшествий, повлекших за собой человеческие жертвы или причинение вреда здоровью граждан и произошедших по вине юридического лица, индивидуального предпринимателя, участников договора простого товарищества или их работников (водителей), представленных в заявке, в течение 12 месяцев, предшествующих дате опубликования извещения о проведении открытого конкурса, в расчете на среднее количество транспортных средств, имевшихся в распоряжении юридического лица, индивидуального предпринимателя или участников договора простого товарищества в течение года, предшествующего дате опубликования извещения о проведении конкурса, по форме, утвержденной приказом Минтранса РФ от 02.04.1996 № 22 «Об утверждении Формы учета дорожно-транспортных происшествий владельцами транспортных средств»

Вместе с тем, п.3 ст.24 Закона № 220-ФЗ содержит перечень критериев оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе. В соответствии с ч.1 п.3 критерием оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе является количество дорожно-транспортных происшествий, повлекших за собой человеческие жертвы или причинение вреда здоровью граждан и произошедших по вине юридического лица, индивидуального предпринимателя, участников договора простого товарищества или их работников в течение года, предшествующего дате проведения открытого конкурса, в расчете на среднее количество транспортных средств, имевшихся в распоряжении юридического лица, индивидуального предпринимателя или участников договора простого товарищества в течение года, предшествующего дате проведения открытого конкурса.

С учетом изложенного, документ, предусмотренный абз.7 п.3.1 Порядка, не соответствует ч.1 п.3 ст.24 Закона № 220-ФЗ и может

повлечь ограничение конкуренции.

Таким образом, в акте администрации города Оренбурга – Порядке проведения открытых конкурсов на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам, утвержденным Постановлением администрации города Оренбурга № 3640-п от 07.09.2017г., усматриваются признаки нарушения п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», выразившегося в установлении положений, не предусмотренных действующим законодательством (абз.9 п.3.1; п.2 ч.1 раздела 4 Порядка, абз.5 п.6.1, абз.11 п.6.1 Порядка, п.6.1 Порядка в части установления осмотра транспортных средств, абз.7 п.3.1 Порядка.).

Согласно ч.1 ст. 39.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В соответствии с ч.2 ст. 39.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

В связи с наличием в действиях администрации муниципального образования город Оренбург Оренбургской области признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области, на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдано предупреждение № 06-19-58/2017 (исх. № 14777 от 08.12.2017 г.) о необходимости прекращения указанных действий, для чего в срок до 30 января 2018 г. необходимо: привести абз.9 п.3.1, п.2 ч.1 раздела 4, абз.7 п.3.1, абз. 11 п.6.1 Порядка в соответствии с требованиями действующего законодательства, исключить - абз.5 п.6.1, абз.11 п.6.1, п.6.1 Порядка в части установления осмотра транспортных средств Порядка (в ред. Постановления Администрации города Оренбурга № 4516 от 24.11.2017г.).

О выполнении предупреждения необходимо было сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

19.02.2018г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области поступило ходатайство Администрации города Оренбурга о продлении срока выполнения предупреждения № 06-19-58/2017 в связи с обжалованием предупреждения в судебном порядке.

В удовлетворении указанного ходатайства отказано, в связи с отсутствием обоснованных оснований (28.02.2018г. исх.№ 1897)

Таким образом, администрация муниципального образования город Оренбург не выполнила предупреждение Оренбургского УФАС России № 06-19-58/2017 в предоставленный ей предельный срок до 30.01.2018г. для принятия мер по устранению признаков нарушения ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области от «28» февраля 2018 г. №«26» о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения администрацией МО г.Оренбург ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Рассмотрение дела назначено на 28.03.2018 в 12.00 ч.

В адрес Оренбургского УФАС России, посредством факсимильной связи, от администрации г.Оренбурга поступило ходатайство (вх.1942 от 23.03.2018г.) о приостановлении рассмотрения дела №06-05-01/2018 в связи с рассмотрением в Арбитражном суде Оренбургской области (дело № А47-1043/2018) заявления администрации г.Оренбурга о признании недействительным предупреждения Оренбургского УФАС России №06-19-58/2017 от 08.12.2017г.

Определением Комиссии Оренбургского УФАС России № 2854 от 28.03.2018г. рассмотрение дела приостановлено до вступления в силу судебного акта по делу № А47-1043/2018.

В связи с тем, что Решение Арбитражного суда Оренбургской

области по делу А47-1043/2018 вступило в законную силу 10.07.2018г., определением Комиссии Оренбургского УФАС России №9173 от 10.09.2018г. рассмотрение дела №06-05-01/2018 возобновлено и назначено к рассмотрению на 18.10.2018г. на 10.00 ч.

Определением Комиссии №10734 от 18.10.2018г. рассмотрение дела №06-05-01/2018 отложено на 31.10.2018г.

Определением Комиссии №11159 от 31.10.2018г. рассмотрение дела №06-05-01/2018 отложено на 28.11.2018г.

В ходе рассмотрения дела № 06-05-01/2018, представитель администрации МО г.Оренбург пояснил, что Постановлением администрации г.Оренбурга от 27.04.2018г. №1289-п и Постановлением администрации г.Оренбурга от 10.08.2018г. №2680-п внесены изменения в Постановление администрации города Оренбурга от 07.09.2017г. №3640-п «Об утверждении Порядка проведения открытых конкурсов на право получения свидетельств об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам». Тем самым, указанный Порядок приведен в соответствии с Федеральным законом от 13.07.2015 N 220-ФЗ (ред. от 29.12.2017) "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" (с изм. и доп., вступ. в силу с 28.06.2018) после возбуждения дела № 06-05-01/2018 о нарушении антимонопольного законодательства.

На момент принятия настоящего решения, Постановление администрации города Оренбурга № 3640-п от 07.09.2017г. «Об утверждении Порядка проведения открытых конкурсов на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам» приведено в соответствие с Предупреждением № 06-19-58/2017 (исх. № 14777 от 08.12.2017 г.) Оренбургского УФАС России.

В соответствии с ч.1 ст.8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции.

В соответствии с ч. 2 ст. 1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», целями данного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно ст. 22 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на антимонопольный орган возложены следующие функции: обеспечение государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства органами государственной власти и местного самоуправления, иными хозяйствующими

субъектами и физическими лицами; предупреждение и выявление нарушений антимонопольного законодательства; принятие мер по их прекращению, а также по привлечению к ответственности за допущенные нарушения.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 статьи 49 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», Комиссия Оренбургского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать администрацию МО г.Оренбург нарушившей ч. 1 ст. 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела № 06-05-01/2018 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении административного производства в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

«.....»

Члены Комиссии

«.....»

Примечание: настоящее решение антимонопольного органа может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа влечет ответственность, установленную ч.2.6 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.