

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России №12 от 14.01.2016г.), в составе:

председателя Комиссии – <<.....>>; членов Комиссии: <<.....>>, <<.....>>, <<.....>>, <<.....>>,

в присутствии представителей заявителя: <<.....>> - директора Ассоциации перевозчиков Оренбурга, действующего на основании устава, <<.....>> (доверенность от 05.12.2017г.), <<.....>>(доверенность от 05.12.2017г.), <<.....>> (доверенность от 05.12.2017г.),

в присутствии представителей администрации города Оренбурга – <<.....>>. (доверенность № 234 от 06.12.2017г.), <<.....>> (доверенность № 140 от 06.12.2017г.); <<.....>> (доверенность № 139 от 06.12.2017г.),

рассмотрев жалобу Ассоциации перевозчиков Оренбурга (вх.№ 8344 от 29.11.2017г.) на действия организатора торгов – администрации города Оренбурга при проведении открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам(извещение от 11.09.2017г.),

УСТАНОВИЛА:

29.11.2017г. в Оренбургское УФАС России поступила жалоба Ассоциации перевозчиков Оренбурга (вх.№ 8344 от 29.11.2017г.) на действия организатора торгов – Администрации города Оренбурга при проведении открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам (извещение о проведении открытого конкурса от 11.09.2017г.).

В связи с поступившей жалобой, в порядке ч.11 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», заявителю направлено уведомление о принятии жалобы к рассмотрению (исх. № 14410 от 30.11.2017г.).

В порядке ч.11 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» организатору торгов (администрации города Оренбурга) направлено уведомление (исх. № 14471 от 30.11.2017г.) о поступлении жалобы и выставлено требование о приостановлении торгов до рассмотрения указанной жалобы по существу

Рассмотрение жалобы назначено на 06.12.2017г. в 10 часов 30 минут.

06 декабря 2017г. в адрес Оренбургского УФАС России поступили дополнения к жалобе (вх.№ 8506).

В назначенное время представители ответчика на жалобу не явились, документы, запрошенные уведомлением, не представлены. Комиссией Оренбургского УФАС России объявлен перерыв и рассмотрение дела назначено на 07 декабря 2017г. в 10 ч. 30 мин. Организатору торгов направлены: уведомление (исх.№14601 от 06.12.2017г.) о дате, времени и месте рассмотрения жалобы после объявленного перерыва в заседании комиссии и копии жалобы, дополнения к жалобе. 07 декабря 2017г. в заседании Комиссией Оренбургского УФАС России организатором торгов заявлено ходатайство об отложении рассмотрения жалобы на 08 декабря 2017г. в связи с необходимостью предоставления документов и формирования правовой позиции по доводам жалобы.

Доводы жалобы сводятся к следующему.

Изменением № 3 от 03.11.2017г. в извещение от 11.09.2017г. на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам были внесены изменения в предмет конкурса, что является нарушением ч.4 ст.22 Федерального закона № 220-ФЗ от 13.07.2015г. «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).

Заявитель полагает, что организатором торгов нарушены положения п.2 ч.1 ст.23 Закона № 220-ФЗ, так как неправомерно установлено требование в абзаце 9п.8.1 извещения об обязанности организатора торгов на этапе подачи заявки представить документы, подтверждающие факт пользования транспортными средствами.

По мнению заявителя, организатором торгов в абзаце 9 пункта 8.1 извещения, предусматривающего предоставление списка транспортных средств претендента, не используемых на других маршрутах, установлено дополнительное требование к претендентам на участие в конкурсе, не предусмотренное законодательством.

Дополнение п.10 извещения абзацем о предоставлении не позднее 5 рабочих дней после вскрытия конвертов транспортных средств для осмотра конкурсной комиссией создает препятствия допуска на рынок других перевозчиков.

По мнению заявителя, в извещении указаны требования, не соответствующие реестру муниципальных маршрутов, а именно: не указан конкретный класс транспортных средств, максимальное количество транспортных средств каждого класса. Установление в качестве критерия требования о вместимости транспортных средств не соответствует п.2 ч.1 ст.23 Закона № 220-ФЗ и нарушает п.2 ч.1 ст.15 Федерального закона «О защите конкуренции». Организатором торгов нарушен порядок внесения изменений в извещение о проведении торгов: в один день публикуются в газете «Вечерний Оренбург» муниципальные акты и изменения в извещения, вносимые на основании этих актов. Таким образом, были внесены изменения №3, № 4 в извещение.

Проект постановления администрации города Оренбурга «О внесении изменений в постановление администрации города Оренбурга от 27.12.2016г. № 4091-п» предусматривает изменение в шкалу критериев оценки, что повлечет ограничение конкуренции.

Представители заявителя в ходе заседания комиссии поддержали доводы, изложенные в жалобе. Уточнили требования: признать действия организатора торгов незаконными и аннулировать торги.

Представителем организатора торгов представлены письменные пояснения по доводам жалобы. В ходе заседания комиссии представители организатора торгов с доводами жалобы не согласились и пояснили следующее.

Организатором торгов предмет открытого конкурса не менялся. Предметом конкурса в силу закона № 220-ФЗ является право на получение свидетельства на осуществление регулярных перевозок по одному или нескольким маршрутам. В соответствии с пунктом 2 Извещения объектом открытого конкурса является лот, включающий в себя необходимое количество транспортных средств муниципальных маршрутов регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Оренбурга в течение срока действия соответствующего свидетельства об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории города Оренбурга. Таким образом, объект конкурса - это маршрут или совокупность маршрутов, а предмет конкурса - это право на получение свидетельства..

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 23 Федерального закона № 220-ФЗ сроки принятия обязательств по приобретению транспортных средств определяются конкурсной документацией. Согласно подпункту 2 пункта 1 раздела 4 Порядка проведения открытых конкурсов на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам, утвержденного постановлением Администрации от 07.09.2017 № 3640-п, претендент допускается до участия в конкурсе в случае принятия на себя обязательств по приобретению таких транспортных средств в срок до даты вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе. В извещении от 13.09.2017, опубликованном организатором конкурса, содержатся все необходимые требования, изложенные в соответствии с положениями Федерального закона № 220-ФЗ.

Организатор торгов просит признать жалобу необоснованной.

Изучив, представленные документы, заслушав пояснения сторон, Комиссия пришла к следующим выводам.

Отношения по организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом (далее - регулярные перевозки), в том числе отношения, связанные с установлением, изменением, отменой маршрутов регулярных перевозок, допуском юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к осуществлению регулярных перевозок, использованием для осуществления регулярных перевозок объектов транспортной инфраструктуры, а также с организацией контроля за осуществлением регулярных перевозок регулируются Федеральным законом 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 № 220-ФЗ).

Право осуществления регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам по муниципальному маршруту регулярных перевозок, межмуниципальному маршруту регулярных перевозок или смежному межрегиональному маршруту регулярных перевозок

подтверждается свидетельством об осуществлении перевозок по соответствующему маршруту регулярных перевозок и картами соответствующего маршрута регулярных перевозок, которые выдаются по результатам открытого конкурса на право осуществления перевозок по маршруту регулярных перевозок (часть 2 статьи 17, часть 2 статьи 19 Закона № 220-ФЗ).

Порядок проведения открытых конкурсов на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам утвержден Постановлением Администрации города Оренбурга № 3640-п от 07.09.2017г.

11 сентября 2017г. Администрацией города Оренбурга на официальном сайте www.orenburg.ru размещено извещение о проведении открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам.

Предметом открытого конкурса является право на получение свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам.

Лот № 1 – маршрут № 14 «пос. Карачи – м-н «Спутник»; пассажироместимость - 12, количество транспортных средств без учета коэффициента выпуска - 30, с учетом коэффициента выпуска – 37, класс транспортных средств - не менее чем малый класс;

Лот №2 – маршрут № 28 «пос.Берды- ТРЦ «КИТ»; пассажироместимость – 12, количество транспортных средств без учета коэффициента выпуска - 10, с учетом коэффициента выпуска – 13, класс транспортных средств - не менее чем малый класс;

Лот № 3 – маршрут № 54 «ТК «Метро»-ул.Театральная (кольцевой маршрут)»; пассажироместимость – 25, количество транспортных средств без учета коэффициента выпуска - 6, с учетом коэффициента выпуска – 8, класс транспортных средств - не менее чем малый класс;

Лот № 4 – маршрут № 55 «ТК «Метро» - ул.Володарского»; пассажироместимость – 25, количество транспортных средств без учета коэффициента выпуска - 11, с учетом коэффициента выпуска – 14, класс транспортных средств - не менее чем малый класс;

Лот № 5 – маршрут № 57 «ул.Тихая – ж/д вокзал»; пассажироместимость – 12, количество транспортных средств без учета коэффициента выпуска - 16, с учетом коэффициента выпуска – 20, класс транспортных средств - не менее чем малый класс;

Лот № 6 – маршрут №107 «ул.Челюскинцев – пос. Нижнесакмарский»; пассажироместимость – 12, количество транспортных средств без учета коэффициента выпуска - 1, с учетом коэффициента выпуска – 2, класс транспортных средств - не менее чем малый класс;

Лот № 7 – маршрут № 118 «ул.Челюскинцев- с.Пруды»; пассажироместимость – 25, количество транспортных средств без учета коэффициента выпуска - 1, с учетом коэффициента выпуска – 2, класс транспортных средств - не менее чем малый класс.

Исследуя доводы жалобы Комиссией установлено следующее.

1. Исходя из доводов жалобы, организатором торгов внесены изменения в предмет конкурса.

03 ноября 2017г. главой города Оренбурга утверждены изменения № 3 в извещение. Согласно которым, в лоты внесены изменения относительно транспортных средств, а именно:

Лот № 1 – маршрут № 14 «пос. Карачи – м-н «Спутник»; пассажироместимость – 16; 70; количество транспортных средств без учета коэффициента выпуска соответственно- 23; 7 с учетом коэффициента выпуска – 28; 9, класс транспортных средств - не менее чем малый класс; не менее чем большой класс транспортных средств;

Лот №2 – маршрут № 28 «пос.Берды- ТРЦ «КИТ»; пассажироместимость – 16; 70; количество транспортных средств без учета коэффициента выпуска соответственно- 8; 2; с учетом коэффициента выпуска – 10; 3, класс транспортных средств - не менее чем малый класс; не менее чем большой класс транспортных средств;

Лот № 3 – маршрут № 54 «ТК «Метро»-ул.Театральная (кольцевой маршрут)»;

пассажировместимость – 25;70; количество транспортных средств без учета коэффициента выпуска соответственно- 5; 1; с учетом коэффициента выпуска – 6; 2, класс транспортных средств - не менее чем малый класс; не менее чем большой класс транспортных средств; Лот № 4 – маршрут № 55 «ТК «Метро» - ул.Володарского»; пассажировместимость – 25;70; количество транспортных средств без учета коэффициента выпуска соответственно- 8; 3; с учетом коэффициента выпуска – 10; 4, класс транспортных средств - не менее чем малый класс; не менее чем большой класс транспортных средств;

Лот № 5 – маршрут № 57 «ул.Тихая – ж/д вокзал»; пассажировместимость – 16;70; количество транспортных средств без учета коэффициента выпуска соответственно- 12; 4; с учетом коэффициента выпуска – 15; 5, класс транспортных средств - не менее чем малый класс; не менее чем большой класс транспортных средств.

По мнению заявителя, организатором торгов нарушена ч.4 ст.22 Закона № 220-ФЗ.

Комиссия Оренбургского УФАС России считает вышеуказанный довод жалобы несостоятельным по следующим основаниям.

В соответствии с частью 2 статьи 19 Федерального закона № 220-ФЗ свидетельство об осуществлении перевозок по муниципальному маршруту регулярных перевозок, межмуниципальному маршруту регулярных перевозок и карты соответствующего маршрута выдаются по результатам открытого конкурса на право осуществления перевозок по маршруту регулярных перевозок.

В силу части 1 статьи 21 Федерального закона № 220-ФЗ предметом открытого конкурса является право на получение свидетельства об осуществлении перевозок по одному или нескольким муниципальным маршрутам регулярных перевозок, межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок или смежным межрегиональным маршрутам регулярных перевозок. Из анализа указанных норм права следует, что право осуществления регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам по каждому маршруту регулярных перевозок удостоверяется отдельным свидетельством об осуществлении перевозок. При этом, необходимо различать понятие предмета конкурса и его объекта. Предметом конкурса в силу Федерального закона № 220-ФЗ является право на получение свидетельства на осуществление регулярных перевозок по одному или нескольким маршрутам. А объект конкурса – это маршрут или совокупность маршрутов.

Следовательно, внесение изменений №3 от 03 ноября 2017г.в извещение от 11.09.2017г. не является изменением предмета конкурса.

2.Заявитель полагает, что организатором торгов нарушены положения п.2 ч.1 ст.23 Закона № 220-ФЗ, так как неправомерно установлено требование в абзаце 9 пункта 8.1 извещения об обязанности организатора торгов к заявке приложить документы, не предусмотренные законодательством, а именно: 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).

Довод заявителя является обоснованным по следующим основаниям.

Согласно абз.9 пункта 8.1 извещения (в редакции изменения № 4 от 29 ноября 2017г.в извещение от 11.09.2017г.) к заявке прилагается, в том числе, 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).

Частью 4 статьи 17 Закона № 220-ФЗ допускается установление законом или иным нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации, муниципальным правовым актом требований к осуществлению перевозок по нерегулируемым тарифам. При этом в силу ч. 2 ст. 21 Закона № 220-ФЗ требования к содержанию, в том числе к описанию, предложения участника открытого конкурса, к форме и составу заявки на участие в открытом конкурсе устанавливаются организатором торгов.

Согласно абз.9 пункта 3.1 Порядка проведения открытых конкурсов на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам (утв. Постановлением Администрации города Оренбурга № 3640 от 07.09.2017г.) 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).

В абзаце 13 пункта 6.1 Порядка предусмотрен отказ в допуске к участию в конкурсе в случае отсутствия в составе представленной Претендентом заявки документов, которые должны быть представлены в соответствии с настоящими требованиями.

Вместе с тем, ч.1 ст.23 Федерального закона 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) для допуска к торгам установлен исчерпывающий перечень требований к участникам открытого конкурса:

- 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, в абз.9 пункта 3.1 Порядка, в абз. 9 п.8.1 извещения установлены излишние требования к документам, представляемым к заявке, что противоречит п.2 ч.1 ст.23 Закона № 220-ФЗ. Установление подобным образом требования к составу заявки, неисполнение которого влечет для отдельных претендентов отказ в допуске к участию в конкурсе, ставит в неравные условия отдельных участников торгов, что может привести к ограничению конкуренции.

Кроме того, организатором торгов не указано об условии возможности принятия на себя обязательств по приобретению транспортных средств, что предусмотрено ч.2 ч.1 ст.23 Закона о защите конкуренции.

Согласно ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению ограничению или устранению конкуренции. Таким образом, организатором торгов допущено нарушение п.2 ч.1 ст.23 Закона № 220-ФЗ, ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции.

3. Исходя из доводов заявителя абз. 1 п. 10 извещения, содержит требования о предоставлении не позднее 5 рабочих дней после вскрытия конвертов транспортных средств для осмотра конкурсной комиссией, что создает препятствия допуска хозяйствующих субъектов на рынок.

В соответствии с абз. 1 п. 10 извещения от 11.09.2017г. (с учетом изменений № 4 в извещении от 11.09.2017г.) в случае непредставления сведений о транспортных средствах в количестве, определенном в заявке на участие в открытом конкурсе, а также в случае непредставления транспортных средств для осмотра конкурсной комиссией не позднее 5 рабочих дней после вскрытия конвертов, указывается ноль баллов, и участник открытого конкурса отстраняется от дальнейшего участия в 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 указанной нормы федерального закона участие в торгах вправе принять хозяйствующие субъекты, не обладающие транспортными средствами на дату проведения торгов на каком-либо праве, но намеревающиеся его приобрести в будущем при победе в конкурсе.

Действующее законодательство регулирует подобные отношения следующим образом.

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 одновременно 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.

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 Свидетельство (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 разумный – не ранее даты подведения итогов открытого конкурса, но не превышающей 60 дней со дня проведения торгов.

Основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе могут быть только непредставление документов, перечисленных в части 1 статьи 23 Закона № 220-ФЗ. Организатор торгов не вправе устанавливать требования к участникам отбора в нарушение положений указанного Федерального закона.

Следовательно, непредставление для осмотра транспортного средства не может быть основанием для отказа в допуске к участию в открытом конкурсе. С учетом изложенного, организатором торгов установлены излишние требования, которые могут повлечь ограничение конкуренции.

Согласно ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, организатором торгов нарушены ч.1 ст.23 Закона № 220-ФЗ, ч.1 ст.17 Закона № 135-ФЗ о защите конкуренции.

С учетом изложенного, довод заявителя является обоснованным.

4. Заявитель указывает на то, что Администрация города Оренбурга изменяет Шкалу критериев оценки и сопоставления заявок во время проведения конкурсных процедур. По мнению заявителя, у претендентов отсутствует возможность подготовки для участия в конкурсе документов и транспортных средств. При подаче заявки на участие в конкурсе, претендент не располагает достоверными сведениями о том, на основании какой шкалы критериев оценки и сопоставления заявок будет определяться победитель конкурса. Такими действиями создаются препятствия для участия в открытом конкурсе.

Комиссия по рассмотрению жалобы считает вышеобозначенный довод заявителя обоснованным по следующим основаниям.

09 октября 2017г. в извещении от 11 сентября 2017 г. внесены изменения № 2. Согласно которым пункт 10 дополнен абзацем следующего содержания «оценка заявок осуществляется по балльной системе на основании Шкалы критериев оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе на право получения свидетельства об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам города Оренбурга, утвержденной постановлением администрации города Оренбурга от 27.12.2016г. № 4091-п (в редакции, действующей на момент оценки и сопоставления заявок).

27.12.2016г. Администрацией города Оренбурга принято постановление № 4091-п «Об

утверждении шкалы критериев оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе на право получения свидетельства об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам города Оренбурга»

05 декабря 2017г. Администрацией города Оренбурга принято постановление № 4696-п «О внесении изменений в постановление администрации города Оренбурга от 27.12.2016г. № 4091-п».

Согласно п.1 Постановления Администрации города Оренбурга № 4696 –п от 05 декабря 2017г. шкала критериев оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе на право получения свидетельства об осуществлении перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по муниципальным маршрутам (далее - шкала критериев) изложена в новой редакции (вступило в силу 06.12.2017г.).

Изменение шкалы критериев во время проведения торгов создает правовую неопределенность, поскольку претенденты на участие в конкурсе должны до подачи заявок обладать сведениями о том, по какой шкале критериев будет проводиться оценка и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе. Хозяйствующие субъекты, имеющие намерение участвовать в торгах, вправе оценить экономическую целесообразность, в случае необходимости приобрести соответствующие транспортные средства, либо оснастить имеющиеся транспортные средства дополнительным оборудованием с целью получения более высоких баллов по критериям оценки. При проведении конкурса организатором торгов должны быть соблюдены основополагающие принципы: разумность, добросовестность, публичность, открытость, максимально четкие критерии отбора.

При проведении конкурса организатором торгов нарушены принципы открытости и прозрачности торгов. Принцип прозрачности состоит в доступности широкому кругу лиц всего объема информации по проводимому конкурсу.

Следовательно, Администрацией города Оренбурга нарушена ч.1 ст.17 Закона о защите конкуренции, согласно которой запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

5. Доводом жалобы заявителя является то, что организатором торгов в отношении маршрутов регулярных перевозок, выставленных на конкурс, не установлены конкретные требования в отношении классов транспортных средств и в отношении максимального количества транспортных средств, что не соответствует реестру муниципальных маршрутов.

Рассмотрев данный довод заявителя, Комиссия по рассмотрению жалобы установила следующее.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст.23 Закона № 220 - ФЗ к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие в том числе следующему 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.

Исходя из указанной нормы закона, транспортное средство претендента на участие в конкурсе должно соответствовать требованиям, указанным в реестре маршрута регулярных перевозок, в отношении которого выдается свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок.

В соответствии с п.9 ч.1 ст.26 Закона № 220-ФЗ в реестры маршрутов регулярных перевозок должны быть включены, в том числе, сведения о видах транспортных средств и классы транспортных средств, которые используются для перевозок по маршруту регулярных перевозок, максимальное количество транспортных средств каждого класса.

Согласно п.14 ч.1 ст.3 Закона № 220-ФЗ класс транспортных средств - группа транспортных средств, характеризующихся определенными габаритами в части длины (особо малый класс транспортных средств - длина до 5 метров включительно, малый класс транспортных средств - длина от более чем 5 метров до 7,5 метра включительно, средний класс транспортных средств - длина от более чем 7,5 метра до 10 метров включительно, большой класс транспортных средств - длина от более чем 10 метров до 16 метров включительно, особо большой класс транспортных средств - длина более чем 16 метров).

В реестре муниципальных маршрутов города Оренбурга установлены следующие требования в отношении транспортных средств, используемых для перевозки пассажиров по классу транспортных средств и максимальному количеству транспортных средств каждого класса:

Маршрут № 14 –автобус, малый класс 28 ед. и автобус, большой класс 9 ед.;

Маршрут № 28 –автобус, малый класс 10 ед. и автобус, большой класс 3 ед.;

Маршрут № 54 –автобус, малый класс 6 ед. и автобус, большой класс 2 ед.;

Маршрут № 55 –автобус, малый класс 10 ед. и автобус, большой класс 4 ед.;

Маршрут № 57 –автобус, малый класс 15 ед. и автобус, большой класс 5 ед.;

Маршрут № 107–автобус, малый класс 2 ед.;

Маршрут № 118–автобус, малый класс 2 ед.

В извещении указано количество транспортных средств без учета коэффициента выпуска и с учетом коэффициента выпуска. Таким образом, количество транспортных средств определено. Довод заявителя в этой части необоснован.

Вместе с тем, в извещении указаны неоднозначные требования в отношении класса транспортных средств посредством применения расширительной формулировки «не менее чем», что создает правовую неопределенность для претендентов к участию в торгах.

6. Довод заявителя о неправомерном установлении в качестве критерия допуска претендента к участию в конкурсе – наличие у претендента транспортных средств с определенной вместимостью является несостоятельным в связи со следующим.

Согласно ч.2 ст. 22 Закона № 220-ФЗ в извещении о проведении открытого конкурса указываются следующие сведения:

1) наименование, место нахождения, почтовый адрес и адрес электронной почты, номер контактного телефона организатора открытого конкурса;

2) предмет открытого конкурса;

3) срок, место и порядок предоставления конкурсной документации, официальный сайт, на котором размещена конкурсная документация;

4) размер, порядок и сроки внесения платы за предоставление конкурсной документации на бумажном носителе, если указанная плата установлена;

5) место, дата и время вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе, а также место и дата рассмотрения таких заявок и подведения итогов открытого конкурса.

В силу ч.3 ст.22 Закона № 220-ФЗ извещение о проведении открытого конкурса может включать в себя иные предусмотренные законом субъекта Российской Федерации, муниципальным нормативным правовым актом не указанные в [части 2](#) настоящей статьи сведения.

Согласно пункту 4.4.4 Государственного стандарта РФ ГОСТ Р 51825-2001 "Услуги пассажирского автомобильного транспорта. Общие требования", принятого постановлением Госстандарта РФ от 14 ноября 2001 года N 461-ст, нормы вместимости относятся к техническим характеристикам транспортного средства. Учитывая, что в пункте 3 части 3 статьи 24 Федерального закона от 13 июля 2015 года N 220-ФЗ содержится неисчерпывающий перечень характеристик транспортного средства, влияющий на качество регулярных перевозок, Администрация города Оренбурга, реализуя предоставленные ей полномочия в сфере организации транспортного обслуживания, вправе установить дополнительный критерий вместимости автосалона как характеристику, влияющую на качество перевозок.

6. Заявитель указывает, что Организатором торгов нарушен порядок внесения изменений в извещение о проведении торгов. В один день публикуются в газете «Вечерний Оренбург» муниципальные акты и изменения в извещения, вносимые на основании этих актов. Таким образом, были внесены изменения №3, № 4 в извещение. По мнению заявителя, изменения в извещения подготовлены до даты вступления в законную силу правовых актов, на основании которых вносятся изменения.

Комиссия по рассмотрению жалобы считает обозначенный довод несостоятельным, по следующим основаниям.

На основании Постановления Администрации города Оренбурга № 4325-п от 03.11.2017 г. «О внесении

изменений в постановление администрации города Оренбурга от 25.12.2015г. № 3621-п» были внесены изменения в извещение от 11.09.2017г. (изменение № 3 от 03.11.2017г.).

29.11.2017г. утверждены изменения № 4 в извещение от 11.09.2017г. в соответствии с Постановлением Администрации города Оренбурга № 4516-п от 24.11.2017г. «О внесении изменений в постановление администрации города Оренбурга от 07.09.2017г. № 3540-п» .

Изменения в извещения от 11.09.2017г. были опубликованы не ранее даты актов, на основании которых они вносились.

Газета «Вечерний Оренбург» выходит один раз в неделю. Все материалы, направленные в редакцию газеты до верстки номера публикуются в день издания газеты.

В соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции при рассмотрении жалобы по существу комиссия антимонопольного органа рассматривает обжалуемые действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии. В случае, если в ходе рассмотрения жалобы комиссией антимонопольного органа установлены иные нарушения в действиях (бездействии) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии, комиссия антимонопольного органа принимает решение с учетом всех выявленных нарушений.

Комиссией в ходе рассмотрения дела установлены и иные нарушения.

Согласно абз.2 п.2 Порядка срок подведения итогов открытого конкурса не должен превышать девяносто дней со дня размещения извещения о проведении открытого конкурса.

11 сентября 2017г. Администрацией города Оренбурга размещено извещение о проведении открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам.

Согласно изменению № 4 от 29 ноября 2017г. в извещение от 11.09.2017г. подведение итогов конкурса определено датой 28.12.2017г.

Следовательно, срок со дня размещения извещения до установленной даты подведения итогов открытого конкурса организатором торгов превышает 90 дней.

Таким образом, организатор торгов нарушил срок, предусмотренный абз.2 п.2 Порядка проведения открытых конкурсов на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам утвержден Постановлением Администрации города Оренбурга № 3640-п от 07.09.2017г.

В соответствии с п.20 ст.18.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Согласно ч.1 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 23 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Ассоциации перевозчиков города Оренбурга обоснованной.
2. Признать организатора торгов нарушившим ч.1 ст.23, п.2 ч.1 ст.23 Федерального закона № 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», ч.1 ст.17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», абз.2 п.2 Порядка проведения открытых конкурсов на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам утвержден Постановлением Администрации города Оренбурга № 3640-п от 07.09.2017г.
3. Выдать организатору торгов – Администрации города Оренбурга предписание об аннулировании открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам (извещение о проведении открытого конкурса от 11.09.2017г.).
4. Передать материалы дела № 06-18-41/2017 уполномоченному должностному лицу Оренбургского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении

Председатель Комиссии <>

Члены Комиссии <....>

<>

.<..... >

<.....>

Примечание: настоящее решение может быть обжаловано в установленном законом порядке.

ПРЕДПИСАНИЕ

об аннулировании торгов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (приказ Оренбургского УФАС России № 283 от 26.12.2011г.), в составе:

Председателя Комиссии – <<.....>>; членов Комиссии: <<....>>, <<.....>>, <<.....>>, <<.....>>, руководствуясь п.20 ст.18.1, п.3.1 ч.1 ст.23 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения по делу №06-18-41/2017 о признании организатора торгов – Администрацию города Оренбурга, нарушившим ч.1 ст.23 Федерального закона № 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», ч.1 ст.17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

- 1.Организатору торгов – Администрации города Оренбурга **ПРЕКРАТИТЬ** нарушение ч.1 ст.23, п.2 ч.1 ст.23 Федерального закона № 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», ч.1 ст.17 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», абз.2 п.2 Порядка проведения открытых конкурсов на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам утвержден Постановлением Администрации города Оренбурга № 3640-п от 07.09.2017г. для чего в **срок до «27» декабря 2017 года:**
- аннулировать открытый конкурс на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемы тарифам (извещение от 11.09.2017г.)
2. О выполнении настоящего Предписания сообщить в Оренбургское УФАС России в **срок**

До 29.12.2017г., представив документы, подтверждающие его исполнение.

Председатель Комиссии

<<.....>>

Члены Комиссии

<<.....>>

<<.....>>

<<.....>>

<<.....>>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3-х месяцев со дня его выдачи.

Примечание: неисполнение в установленный срок настоящего Предписания влечет наложение административного штрафа в соответствии с ч. 2.6 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.