

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного
законодательства № 11-16

23 января 2017 года

г. Смоленск

Резолютивная часть решения оглашена 23 января 2017 года

В полном объеме решение изготовлено 06 февраля 2017 года

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель

Комиссии:

<...>

- руководитель Смоленского УФАС России;

<...>

- начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;

Члены

Комиссии:

<...>

- главный специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;

<...>

- ведущий специалист-эксперт финансово-аналитического отдела Смоленского УФАС России,

при участии:

- заявителя - индивидуального предпринимателя <...> (паспорт),

- от ответчика - Департамента Смоленской области по транспорту и дорожному хозяйству:

- <...> (доверенность, паспорт),

- <...> (доверенность, удостоверение),

рассмотрев дело № 11-16 по признакам нарушения Департаментом Смоленской

области по транспорту и дорожному хозяйству (214008, г. Смоленск, пл. Ленина, д. 1) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Смоленского УФАС России поступили следующие документы, свидетельствующие о нарушении антимонопольного законодательства Департаментом Смоленской области по транспорту и дорожному хозяйству (далее – Департамент, Ответчик):

- материалы проверки, проведенной прокуратурой Смоленской области по обращению <...> (вх. №144/03 от 29.01.2016);
- заявление индивидуального предпринимателя <...> (вх. №231/03 от 09.02.2016).

Согласно данным материалам и заявлению, нарушение выразилось в заключении 29.12.2015 Департаментом с ООО «СОООПП» договора № 81 на временное выполнение пассажирских перевозок транспортом общего пользования по маршрутам № 137 «Смоленск-Жуково» и № 148 «Смоленск-Печерск» без проведения торгов.

Смоленским УФАС России у Департамента запрошены документы и сведения, необходимые для рассмотрения поступивших материалов и заявления (письма 08.02.2016 № 397/03, от 10.03.2016 № 721/03).

По результатам анализа полученных на запросы документов и информации установлены признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона №135-ФЗ, выразившиеся в заключении без проведения конкурса с ООО «СОООПП» договора от 29.12.2015 №81 на временное выполнение пассажирских перевозок транспортом общего пользования по маршруту (маршрутам) регулярного сообщения (маршруты № 137 «Смоленск-Жуково» и № 148 «Смоленск-Печерск»), что не было предусмотрено действовавшими нормативно правовыми актами, а именно: Законом Смоленской области от 14.12.2004 №92-з «Об организации пассажирских перевозок автомобильным транспортом в пригородном и межмуниципальном сообщении», принятым Смоленской областной Думой 14.12.2004; Положением о порядке проведения конкурса на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом на пригородных и межмуниципальных маршрутах на территории Смоленской области, утвержденным постановлением Администрации Смоленской области от 20.03.2012 №201.

В целях пресечения действий Департамента, которые содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона №135-ФЗ, в соответствии с частью 1 статьи 39.1 данного закона Смоленским УФАС России в адрес начальника Департамента направлено предупреждение от 19.04.2016 исх. № 1177/03 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства. Согласно предупреждению Департаменту необходимо было осуществить отбор перевозчиков по маршрутам № 137 «Смоленск-Жуково» и № 148 «Смоленск-Печерск» с использованием конкурентных процедур в срок до

01.08.2016.

В ответ на предупреждение от 19.04.2016 № 1177/03 Департамент письмом от 29.07.2016 №2025/04 (вх.№1513/03 от 01.08.2016) сообщил, что договор от 29.12.2015 № 81 заключен с ООО «СОООПП» в связи с необходимостью разрешения критической ситуации, связанной с расторжением контракта с другим перевозчиком - индивидуальным предпринимателем <...>, обслуживавшим ранее маршруты №137 и №148, вследствие чего данные маршруты оказались без перевозчика. Договор №81 заключен 29.12.2015 без проведения торгов на основании пункта 2 статьи 14 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 №220), а также части 1 статьи 24 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 №44-ФЗ) – путем осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Из полученного ответа Департамента следует, что предупреждение Смоленского УФАС России от 19.04.2016 №1177/03 не исполнено, так как договор от 29.12.2015 № 81 заключенный с ООО «СОООПП» не расторгнут, отбор перевозчиков с использованием конкурентных процедур не проведен.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона №135-ФЗ, в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Приказом Смоленского УФАС России от 21.10.2016 №67 возбуждено дело №11-16 по признакам нарушения Департаментом части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившимся в заключении им с ООО «СОООПП» договора на временное выполнение пассажирских перевозок транспортом общего пользования по регулируемым тарифам по маршрутам № 137 «Смоленск-Жуково» и № 148 «Смоленск-Печерск» без проведения конкурса, в нарушение Закона Смоленской области от 14.12.2004 №92-з «Об организации пассажирских перевозок автомобильным транспортом в пригородном и межмуниципальном сообщении», принятым Смоленской областной Думой 14.12.2004; Положением о порядке проведения конкурса на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом на пригородных и межмуниципальных маршрутах на территории Смоленской области, утвержденным постановлением Администрации Смоленской области от 20.03.2012 №201.

В ходе заседания Комиссии представители Ответчика в обоснование заключения Договора без проведения конкурентной процедуры и неисполнения предупреждения от 19.04.2016 № 1177/03 пояснили, что обслуживание маршрутов №137 «Смоленск-Жуково» и №148 «Смоленск-Печерск» осуществлял индивидуальный предприниматель <...> согласно договору №69 от 26.08.2008. В связи с многочисленными нарушениями договорных обязательств данным перевозчиком Департамент принял решение о непродлении на 2016 год срока действия договора №69. В целях недопущения социальной напряженности обслуживание пригородных автобусных маршрутов № 137 «Смоленск-Жуково» и

№148 «Смоленск-Печерск» временно, до проведения конкурса, передано другому перевозчику – ООО «СОООПП».

В качестве правового обоснования заключения с ООО «СОООПП» 29.12.2015 договора № 81 без проведения торгов, представители Департамента пояснили следующее.

Закон №220-ФЗ предусматривает организацию регулярных перевозок как по регулируемым тарифам (статья 14), так и по нерегулируемым тарифам (статья 17). Для населения Смоленской области стоимость проезда в общественном транспорте является очень болезненной темой. Отказ от регулирования тарифов неминуемо приведет к росту цен на проезд в общественном транспорте и, как следствие, к социальной напряженности.

В целях исключения негативных последствий Администрация Смоленской области приняла решение о сохранении системы государственного регулирования тарифов и проведении конкурса по заключению контракта на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных пригородных перевозок по регулируемым тарифам, в соответствии с Законом № 44-ФЗ, что предусмотрено Законом № 220-ФЗ (часть 2 статьи 14).

В ходе подготовки к конкурсу по заключению контракта на выполнение работ было установлено следующее. В извещении об осуществлении закупки должен содержаться идентификационный код закупки (пункт 3 статьи 42 Закона №44-ФЗ). Идентификационный код закупки определяется по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 (КПЕС 2008), утвержденному приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии Министерства промышленности и торговли Российской Федерации от 31.01.2014 №14-ст «О принятии и введении в действие Общероссийского классификатора видов экономической деятельности (ОКВЭД2) ОК 029-2014 (КДЕС РЕД.2) и Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 (КПЕС 2008)».

Статьей 14 Закона №220-ФЗ предусмотрено, что предметом государственного или муниципального контракта является выполнение юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем, с которыми заключен государственный или муниципальный контракт (далее - подрядчик), работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок по регулируемым тарифам, в соответствии с требованиями, установленными государственным или муниципальным заказчиком.

В настоящее время в Общероссийском классификаторе продукции по видам экономической деятельности (ОКПД2) ОК 034-2014 (КПЕС 2008) отсутствует идентификационный код на работу, связанную с осуществлением регулярных перевозок по регулируемым тарифам.

Кроме того, отсутствует порядок определения начальной (максимальной) цены контракта.

Указанные два обстоятельства не позволяют провести конкурс в строгом соответствии с Законом № 44-ФЗ и Законом №220.

В то же время пунктом 1 части 24 и подпунктом 4 части 1 статьи 93 Закона №44-ФЗ предусматривается возможность осуществления заказчиком закупок у единственного поставщика.

Таким образом, Департамент воспользовался правом заключить договор на выполнение пассажирских перевозок транспортом общего пользования по маршрутам регулярного сообщения с единственным поставщиком в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона №44-ФЗ.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующие обстоятельства.

Вопросы организации пассажирских перевозок на пригородных и межмуниципальных маршрутах относятся к ведению органов государственной власти субъектов Российской Федерации в силу пункта 12 части 2 статьи 26.3 Федерального закона от 06.10.1999 №184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации».

На уровне субъекта Российской Федерации – Смоленской области отношения, связанные с организацией пассажирских перевозок автомобильным транспортом в пригородном и межмуниципальном сообщении, урегулированы Законом Смоленской области от 14.12.2004 №92-з «Об организации пассажирских перевозок автомобильным транспортом в пригородном и межмуниципальном сообщении».

В статье 5 данного областного закона определены полномочия уполномоченного органа исполнительной власти Смоленской области в сфере организации пассажирских перевозок автомобильным транспортом в пригородном и межмуниципальном сообщении, в их числе:

- разработка маршрутной сети (пункт 2 статьи 5),
- организация и проведение конкурсов на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом на пригородных и межмуниципальных маршрутах в порядке, установленном нормативным правовым актом Администрации Смоленской области (пункт 3 статьи 5).

Согласно части 3 статьи 7 Закона Смоленской области от 14.12.2004 №92-з в соответствии с утвержденной маршрутной сетью уполномоченный орган организует и проводит конкурсы на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом на пригородных и межмуниципальных маршрутах, с победителями которых заключает договоры на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом на пригородных и межмуниципальных маршрутах.

В соответствии с частью 4 статьи 7 указанного областного закона порядок и условия проведения конкурсов на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом на пригородных и межмуниципальных маршрутах, а также порядок заключения по итогам указанных конкурсов договоров на осуществление пассажирских перевозок на пригородных и межмуниципальных

маршрутах определяются нормативными правовыми актами Администрации Смоленской области.

Порядок заключения договоров на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом на пригородных и межмуниципальных маршрутах на территории Смоленской области предусмотрен Положением о порядке проведения конкурса на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом на пригородных и межмуниципальных маршрутах на территории Смоленской области, утвержденным постановлением Администрации Смоленской области от 20.03.2012 №201 (далее – Положение).

Согласно Положению предметом конкурса на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом на пригородных и межмуниципальных маршрутах на территории Смоленской области является право на заключение договора на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом на пригородных и межмуниципальных маршрутах на территории Смоленской области, входящих в состав конкурсного лота (пункт 2 Положения).

Лот может состоять из одного или нескольких пригородных и межмуниципальных маршрутов, входящих в маршрутную сеть пригородного и межмуниципального сообщения Смоленской области (пункт 6 Положения).

Конкурс проводится посредством квалификационного отбора перевозчиков независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности в целях создания им равных конкурентных возможностей (пункт 3 Положения).

Победителем конкурса признается перевозчик, набравший наибольшее количество баллов. При равенстве набранных баллов победителем признается перевозчик, работающий на данном маршруте. В случае если ни один из перевозчиков, набравших наибольшее одинаковое количество баллов, на дату проведения конкурса не осуществлял регулярные перевозки пассажиров по маршруту, указанному в его заявке, победителем конкурса признается перевозчик, имеющий наибольшую продолжительность деятельности в качестве перевозчика пассажиров и багажа автомобильным транспортом на территории Смоленской области (пункт 19 Положения).

При этом, в соответствии с пунктом 24 Положения, срок действия договора устанавливается от одного до трех лет, за исключением случая, указанного в пункте 21 Положения. (Согласно пункту 21 Положения если на конкурс подана заявка от одного перевозчика, конкурс по данному маршруту не проводится и считается несостоявшимся. В данном случае конкурсная комиссия принимает решение о предоставлении перевозчику, если он будет допущен к участию в конкурсе, права на заключение договора, который заключается сроком на 1 год).

При этом ни Законом Смоленской области от 14.12.2004 №92-з, ни Положением о порядке проведения конкурса на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом на пригородных и межмуниципальных маршрутах на территории Смоленской области, утвержденным постановлением Администрации Смоленской области от 20.03.2012 №201, возможность заключения договора без проведения торгов не предусмотрена.

Департамент Смоленской области по транспорту и дорожному хозяйству является

уполномоченным органом исполнительной власти Смоленской области на осуществление функций по организации регулярных перевозок.

Согласно пункту 3.11 Положения, утвержденного постановлением Администрации Смоленской области от 22.01.2016 № 10, а также ранее действовавшего Положения, утвержденного постановлением Администрации Смоленской области от 16.07.2012 №452, Департамент, в соответствии с утвержденной маршрутной сетью организует и проводит конкурсы на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом на пригородных и межмуниципальных маршрутах.

В соответствии с пунктом 3.9 Положения, утвержденного постановлением Администрации Смоленской области от 22.01.2016 № 10, Департамент осуществляет закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд Смоленской области.

Департаментом с ООО «СОООПП» заключен договор от 29.12.2015 № 81 на временное выполнение пассажирских перевозок транспортом общего пользования по маршрутам № 137 «Смоленск-Жуково» и № 148 «Смоленск-Печерск» без проведения конкурса.

В соответствии с пунктом 1.1 договора перевозчик выполняет пассажирские перевозки транспортом общего пользования по маршрутам регулярного сообщения №137 «Смоленск-Жуково» и № 148 «Смоленск-Печерск».

Как пояснили представители Ответчика, бюджетные средства на осуществление перевозок по маршрутам №137 и №148 не выделялись; договор с ООО «СОООПП» по цене, равной нулю.

Согласно пункту 6.1 договора данный договор вступает в силу с 01.01.2016 и действует до момента осуществления перевозок в соответствии с результатами проведенного конкурса, но не позднее 30.06.2020.

В соответствии с частью 8 статьи 14 Закона №220-ФЗ государственный или муниципальный заказчик выдает на срок действия государственного или муниципального контракта карты маршрута регулярных перевозок в соответствии с максимальным количеством транспортных средств, необходимых для исполнения соответствующего контракта.

Комиссии представлены выданные Департаментом карты маршрута регулярных перевозок, согласно которым ООО «СОООПП» осуществляет перевозки по маршрутам №137 и №148 по 30.06.2020.

Таким образом, фактически срок действия заключенного между Департаментом и ООО «СОООПП» договора составляет 4 года 6 месяцев.

Частью 2 статьи 44 Закона №220-ФЗ предусмотрена возможность осуществления регулярных перевозок по регулируемым тарифам посредством заключения уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации или уполномоченным органом местного самоуправления либо иным государственным или муниципальным заказчиком государственных или муниципальных контрактов в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ,

услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, с учетом положений Закона №220-ФЗ.

Указанные нормы вступили в силу с 11.01.2016.

Частью 1 статьи 24 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, что заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в предусмотренных данным законом случаях.

На основании пункта 4 части 1 статьи 93 Закона №44-ФЗ закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае осуществления закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую ста тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона №44-ФЗ законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации.

Согласно статьям 526 ГК РФ, статья 702 ГК РФ оплата товаров, выполнения работ, оказания услуг для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта соответственно на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд.

В соответствии с положением статьи 527 ГК РФ государственный или муниципальный контракт заключается на основе заказа, размещаемого за счет бюджетных средств, в порядке, предусмотренном Законом №44-ФЗ, который регулирует соответствующие отношения.

Следовательно, положения Закона №44-ФЗ применяются, в случае если заказчик перечисляет бюджетные средства юридическому или физическому лицу в качестве платы за поставленные товары, выполненные работы или оказанные услуги.

В соответствии с пунктом 1 статьи 423 ГК РФ договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным.

В связи с этим договоры, заключаемые на продажу права заключения контракта, являются возмездными, поскольку заказчик получает плату от победителя закупок.

В этой связи, заключение контракта с ценой, равной нулю, противоречит положениям гражданского и бюджетного законодательства.

На данное обстоятельство также указано в письме Министерства экономического развития Российской Федерации от 09.10.2015 № ОГ-Д28-13071.

В то же время Комиссия отмечает, что Ответчик, при определении начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным

поставщиком (подрядчиком, исполнителем) имел возможность руководствоваться общим правилом, установленным статьей 22 Закона №44-ФЗ, что не противоречило бы Закону №220-ФЗ и соответствовало положениям Закона №44-ФЗ.

В силу статьи 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации закупки товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд осуществляются в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с учетом положений данного Кодекса (пункт 1 статьи 72).

Государственные (муниципальные) контракты заключаются в соответствии с планом-графиком закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд, сформированным и утвержденным в установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд порядке, и оплачиваются в пределах лимитов бюджетных обязательств, за исключением случаев, установленных пунктом 3 настоящей статьи (пункт 2 статьи 72).

Государственные контракты, предметом которых является поставка товаров в соответствии с государственной программой вооружения, утверждаемой Президентом Российской Федерации, могут заключаться в пределах средств, установленных на соответствующие цели указанной программой, на срок ее реализации.

Государственные (муниципальные) контракты, предметами которых являются выполнение работ, оказание услуг, длительность производственного цикла выполнения, оказания которых превышает срок действия утвержденных лимитов бюджетных обязательств, могут заключаться в пределах средств, установленных на соответствующие цели решениями о подготовке и реализации бюджетных инвестиций в объекты государственной (муниципальной) собственности, принимаемыми в соответствии со статьей 79 настоящего Кодекса, на срок реализации указанных решений.

Иные государственные контракты, заключаемые от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципальные контракты, заключаемые от имени муниципального образования, предметами которых являются выполнение работ, оказание услуг, длительность производственного цикла выполнения, оказания которых превышает срок действия утвержденных лимитов бюджетных обязательств, могут заключаться в случаях, предусмотренных соответственно нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, муниципальными правовыми актами местной администрации муниципального образования, в пределах средств и на сроки, которые установлены указанными актами, а также в соответствии с иными решениями Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации муниципального образования, принимаемыми в порядке, определяемом соответственно Правительством Российской Федерации, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрацией муниципального образования (пункт 3

статьи 72).

Согласно позиции Министерства финансов Российской Федерации муниципальные заказчики вправе заключить на срок более одного года контракт с превышением лимитов бюджетных обязательств, только если соблюдены нормы пункта 3 статьи 72 и статьи 79 Бюджетного кодекса Российской Федерации. В противном случае заключение таких контрактов будет являться нарушением положений бюджетного законодательства. (Письмо Минфина России от 12.12.2014 N 02-10-09/64499).

Комиссия приходит к выводу о том, что заключение договора с ООО «СОООПП» 29.12.2015, в отсутствие бюджетного финансирования, по цене контракта равной нулю и на срок, 4 года 6 месяцев не соответствует нормам действующего законодательства.

На основании изложенного Комиссия считает несостоятельными доводы Ответчика о заключении договора от 29.12.2015 № 81 на основании и в соответствии с действующим законодательством, а именно в соответствии с пунктом 2 статьи 14 Закона № 220-ФЗ, пунктом 4 части 1 статьи 93 Федерального закона №44-ФЗ.

По состоянию на вышеуказанную дату (29.12.2015) при рассмотрении вопроса о заключении договора на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом в пригородном сообщении подлежал применению Закон Смоленской области от 14.12.2004 №92-з «Об организации пассажирских перевозок автомобильным транспортом в пригородном и межмуниципальном сообщении», принятый Смоленской областной Думой 14.12.2004 и принятое в развитие данного закона Положение о порядке проведения конкурса на осуществление пассажирских перевозок автомобильным транспортом на пригородных и межмуниципальных маршрутах на территории Смоленской области, утвержденное постановлением Администрации Смоленской области от 20.03.2012 №201 (в соответствии с Постановлением Администрации Смоленской области от 25.11.2016 №685 Постановление Администрации Смоленской области от 20.03.2012 №201 признано утратившим силу).

В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов 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).

Не установлено федеральных законов, разрешавших по состоянию на 29.12.2015 Департаменту осуществлять рассматриваемые действия.

Заключение Департаментом договора от 29.12.2015 № 81 на осуществление регулярных пассажирских перевозок по маршрутам № 137 «Смоленск-Жуково» и №148 «Смоленск-Печерск» с конкретным хозяйствующим субъектом без

проведения обязательных на момент заключения данного договора конкурентных процедур является действием, которое нарушает часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», так как необеспечение конкурентных процедур приводит к ограничению допуска всех возможных лиц, претендующих на заключение договора на выполнение пассажирских перевозок по данным маршрутам, а также создает преимущественные условия для осуществления хозяйственной деятельности ООО «СОООПП».

На основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Смоленского УФАС России приняла заключение об обстоятельствах дела №11-16. Копия заключения об обстоятельствах дела направлена лицам, участвующим в деле (исх.№4122/03 от 29.12.2016).

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела №11-16, дело о нарушении антимонопольного законодательства в силу части 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции определением от 23.12.2016 исх.№4068/03 было отложено, назначено на 23.01.2017.

В ходе заседания комиссии 23.01.2017 представители Ответчика сослались на письмо Министерства экономического развития Российской Федерации от 01.12.2015 №Д28и-3596 согласно которому «контракт на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным транспортом по регулируемым тарифам, может быть заключен по результатам проведения электронного аукциона, а также запроса котировок, запроса предложений или у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с учетом установленных Законом №44-ФЗ ограничений», что по мнению Департамента позволяло ему 29.12.2015 заключить договор с ООО «СОООПП» без проведения конкурентной процедуры определения исполнителя.

Однако данный довод также не принимается Комиссией в качестве правового обоснования возможности заключения контракта с ООО «СОООПП», поскольку письмо Минэкономразвития России разъясняло применение в будущем норм законодательства (с момента вступления соответствующих норм в законную силу, то есть с 11.01.2016).

Иных доводов и доказательств, которые не были известны Комиссии при принятии заключения об обстоятельствах дела №11-16, не представлено.

В настоящее время заключенный между Департаментом и ООО «СОООПП» договор от 29.12.2015 № 81 на временное выполнение пассажирских перевозок транспортом общего пользования по маршрутам № 137 «Смоленск-Жуково» и №148 «Смоленск-Печерск» сроком до 30.06.2020 является действующим.

В соответствии с пунктом 2 статьи 22 Закона о защите конкуренции

антимонопольный орган выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

Выявленные нарушения при заключении договора от 29.12.2015 № 81 являются основанием для выдачи Департаменту предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать действия Департамента Смоленской области по транспорту и дорожному хозяйству, выразившиеся в заключении с ООО «СОООПП» договора от 29.12.2015 №81 на временное выполнение пассажирских перевозок транспортом общего пользования по регулируемым тарифам по маршрутам №137 «Смоленск-Жуково» и №138 «Смоленск-Печерск» на срок 4 года 6 месяцев без проведения конкурса, необходимость проведения которого предусматривалась Законом Смоленской области от 14.12.2004 №22-з «Об организации пассажирских перевозок автомобильным транспортом в пригородном и межмуниципальном сообщении» нарушающими часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Департаменту Смоленской области по транспорту и дорожному хозяйству предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного

законодательства № 11-16

23 января 2017 года

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель

Комиссии:

- <...>

- руководитель Смоленского УФАС России;

- <...>

- начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;

Члены

Комиссии:

<...>

- главный специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;

- <...>

- ведущий специалист-эксперт финансово-аналитического отдела Смоленского УФАС России,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 23.12.2016 по делу № 11-16 о нарушении Департаментом Смоленской области по транспорту и дорожному хозяйству (214008, г.Смоленск, пл.Ленина, д.1) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Департаменту Смоленской области по транспорту и дорожному хозяйству в срок **до 01 октября 2017** года прекратить нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем:

- расторжения заключенного 29.12.2015 между Департаментом Смоленской области по транспорту и дорожному хозяйству и обществом с ограниченной ответственностью «СОООПП» договора №81 на временное выполнение пассажирских перевозок транспортом общего пользования по маршруту (маршрутам) регулярного сообщения (маршруты №137 «Смоленск-Жуково» и №148 «Смоленск-Печерск»);

- осуществления отбора перевозчиков по межмуниципальным маршрутам №137 «Смоленск-Жуково» и №148 «Смоленск-Печерск» в соответствии с нормами действующего законодательства.

2. О выполнении настоящего предписания Департаменту Смоленской области по транспорту и дорожному хозяйству письменно сообщить в Смоленское УФАС России **в пятидневный срок** со дня его исполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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