

## **ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ №02-04/2020**

### **О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

В Курское УФАС России из Прокуратуры Курской области поступило обращение гражданина о действиях (бездействии) комитета транспорта и автомобильных дорог Курской области в сфере исполнения Федерального закона от 13.07.2015 N 220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации», противоречащих, по мнению заявителя, требованиям Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

По результатам рассмотрения обращения, а также сведений и документов, представленных комитетом транспорта и автомобильных дорог Курской области, Курским УФАС России установлено следующее:

Постановлением Губернатора Курской области №110-пг от 25.03.2019г., полномочия по реализации государственной политики на территории Курской области в сфере транспорта, переданы комитету транспорта и автомобильных дорог Курской области (далее – Комитет).

19.06.2019г. Комитетом заключен договор б/н «на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа по регулируемым тарифам на обслуживание социально значимых маршрутов малой интенсивностью пассажиропотока на территории Курской области» с ИП Т.

Согласно условий договора:

Пунктом 1 указанного договора, ИП Т приняла на себя обязательства по выполнению работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок по регулируемым тарифам, в соответствии с требованиями, установленными договором, по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок №355, №308 (маршрут отсутствует в реестре межмуниципальных маршрутов регулярных перевозок), №307, №305, №304, №303, №329, №195, №194.

Срок действия договора – с 19.06.2019г. по 18.06.2020г.

Оплата Комитетом за выполненные работы по договору не предусмотрена.

Перечисление платы Комитету от ИП Т. по договору также не предусмотрено.

Таким образом, плата за перевозку пассажиров и багажа по договору остается в распоряжении перевозчика – ИП Т.

Транспортное обслуживание пассажиров осуществляется на принадлежащих Исполнителю автотранспортных средствах.

Согласно пояснений Комитета, по указанному договору применяется тариф, утвержденный Постановлением Администрации Курской области от 25.11.2016г. №888-па «О регулируемых тарифах на перевозки по межмуниципальным

маршрутам регулярных перевозок в границах Курской области», в размере 1,82 рубля за 1 пассажиро-километр, 0,22 рубля за перевозку багажа за 1 пассажиро-километр.

В соответствии с преамбулой договора, а также пояснениями Комитета, представленными в Курское УФАС России 06.02.2020г., договор с ИП Т как с единственным поставщиком, был заключен на основании п.4 ч.1 ст.93 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд".

Как установлено п.4 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...», закупка у единственного поставщика может осуществляться заказчиком в случае закупки товара, работы или услуги на сумму, не превышающую трехсот тысяч рублей ( в ред. Закона, действовавшей на дату заключения договора с ИП Татаренко М.В. (19.06.2019г.) – на превышающую ста тысяч рублей).

Согласно пояснений заказчика – Комитета, оплата за выполненные по договору работы не предусмотрена (п.1.3 договора), в связи с чем, заказчик полагает правомерным заключение договора с ИП Т, как с единственным поставщиком, на основании указанного пункта ФЗ «О контрактной системе...».

Вместе с тем, согласно информации, представленной Комитетом, регулярные межмуниципальные маршруты перевозок №303, №304, №305, №194, №307, №329, №195, №355, являются субсидируемыми.

Так, 04.03.2019г. Комитетом промышленности и транспорта Курской области с ИП Т заключено соглашение №82, о предоставлении из областного бюджета в 2019г./2020-2021 годах ИП Т субсидии на возмещение недополученных доходов на обслуживаемых социально значимых пригородных маршрутах с малой интенсивностью пассажиропотока. В ред. дополнительного соглашения №3 от 30.12.2019г., подписанного Комитетом, размер субсидии составляет 400 000, 00 рублей.

Также, 01.03.2019г., Комитетом промышленности и транспорта Курской области с ИП Т заключено соглашение №29, о предоставлении из областного бюджета в 2019г./2020-2021 годах ИП Т субсидий на возмещение затрат, связанных с обеспечением равной доступности услуг общественного транспорта на территории области для отдельных категорий граждан. В ред. дополнительного соглашения №2 от 30.12.2019г., подписанного Комитетом, размер субсидии составляет 834 788, 15 рублей.

10.06.2019г., Комитетом промышленности и транспорта Курской области с ИП Т заключено соглашение №53, о предоставлении из областного бюджета в 2019г./2020-2021 годах ИП Т субсидий на возмещение затрат в связи с предоставлением права бесплатного проезда детям льготных категорий. В ред. дополнительного соглашения №2 от 30.12.2019г., подписанного Комитетом, размер субсидии составляет 200 000, 00 рублей.

Отношения по организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом (далее - регулярные перевозки), в том числе отношения, связанные с 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, урегулированы Федеральным законом №220-ФЗ.

В силу ч.2 ст.14 Федерального закона №220-ФЗ осуществление регулярных перевозок по регулируемым тарифам обеспечивается посредством заключения контрактов в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом особенностей, определенных Федеральным законом №220-ФЗ (в том числе в части требований к документации, порядку обоснования начальной (максимальной) цены контракта).

Согласно части 2 ст.42 Федерального закона №220-ФЗ, статьи 4 - 32, 36 - 38 Федерального закона №220-ФЗ вступают в силу по истечении ста восьмидесяти дней после дня официального опубликования Закона.

Закон об организации перевозок опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации [www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru) - 14.07.2015 года, соответственно статья 14 Федерального закона №220-ФЗ, которая регулирует порядок заключения контракта на право осуществление регулярных перевозок по регулируемым тарифам, вступила в силу с 11.11.2016 года.

Таким образом, с 11.01.2016г. контракты на право осуществления регулярных перевозок по регулируемым тарифам должны быть заключены в соответствии с положениями законодательства о контрактной системе.

В силу части 1 ст.24 ФЗ «О контрактной системе...», заказчики при осуществлении закупок используют конкурентные способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) или осуществляют закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Заказчик выбирает способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с положениями настоящей главы. При этом он не вправе совершать действия, влекущие за собой необоснованное сокращение числа участников закупки (часть 5 статьи 24 ФЗ «О контрактной системе...»).

Согласно ч.2 ст.24 ФЗ «О контрактной системе...», конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) являются конкурсы, аукционы, запрос котировок, запрос предложений.

Часть 2 ст.48 ФЗ «О контрактной системе...» определяет, что заказчик во всех случаях, за исключением предусмотренных ст. ст. 56, 57, 59, 72, 83, 84 и 93, проводит открытый конкурс.

При этом ч.2 ст.59 ФЗ «О контрактной системе...» установлено, что заказчик обязан проводить электронный аукцион в случае, если осуществляются закупки товаров, работ, услуг, включенных в перечень, установленный Правительством Российской Федерации.

Перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме, утвержден распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.03.2016 № 471-р.

В указанный перечень услуги по регулярным внутригородским и пригородным перевозкам пассажиров автобусным транспортом (ОКПД2 49.31.21.110), не включены.

В связи с изложенным, заказчик вправе осуществлять закупку вышеуказанных услуг как путем проведения конкурса, так и электронного аукциона, запроса котировок, запроса предложений, а также способом заключения контракта с единственным поставщиком (с учетом ограничений, установленных ФЗ «О контрактной системе...»).

Закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может быть осуществлена заказчиком исключительно в случаях, указанных в ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...».

В частности, согласно п.4 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...», 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 редакции, действовавшей на дату заключения Комитетом договора б/н от 19.06.2019г). При этом годовой объем закупок, которые заказчик вправе осуществить на основании настоящего пункта, не должен превышать два миллиона рублей или не должен превышать пять процентов совокупного годового объема закупок заказчика и не должен составлять более чем пятьдесят миллионов рублей.

Согласно ч.2, ч.15 ст.34 ФЗ «О контрактной системе...», при заключении контракта (договора иной правовой формы) в порядке ФЗ «О контрактной системе...», в контракте указывается, что цена контракта является твердой и определяется на весь срок исполнения контракта.

Частью 21.2 ст.22 ФЗ «О контрактной системе...» установлены особенности определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным подрядчиком, на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом. Согласно указанной нормы, цена контракта устанавливается в соответствии с Федеральным законом № 220-ФЗ.

Как следует из содержания п.1 ч.5 ст.14 Федерального закона № 220-ФЗ документацией о закупках работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок по регулируемым тарифам, либо государственным или муниципальным контрактом (в случае осуществления закупок таких работ у единственного подрядчика) могут устанавливаться:

1) обязанность подрядчика перечислять полученную им плату за проезд пассажиров и провоз багажа заказчику или оставлять ее в своем распоряжении;

2) назначение и размеры субсидий, которые будут предоставлены подрядчику в соответствии с нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации, муниципальным нормативным правовым актом в целях возмещения части затрат на выполнение таких работ;

3) порядок оплаты государственного или муниципального контракта исходя из

фактически выполненного объема таких работ, но не превышающего объема работ, подлежащих выполнению в соответствии с контрактом, по цене единицы работы, предусмотренной контрактом.

При этом, согласно ч.6 ст.14 Федерального закона № 220-ФЗ, если в соответствии с документацией о закупках работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок по регулируемым тарифам, либо в соответствии с государственным или муниципальным контрактом (в случае осуществления закупок таких работ у единственного подрядчика) плата за проезд пассажиров и провоз багажа подлежит перечислению государственному или муниципальному заказчику, начальная (максимальная) цена государственного или муниципального контракта, цена государственного или муниципального контракта, заключаемого с единственным подрядчиком, формируются без учета указанной платы.

В соответствии с ч.7 ст.14 Федерального закона №220-ФЗ, если документацией о закупках работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок по регулируемым тарифам, или государственным или муниципальным контрактом (в случае осуществления закупок таких работ у единственного подрядчика) предусматривается предоставление подрядчику субсидий в целях возмещения части затрат на выполнение таких работ, начальная (максимальная) цена государственного или муниципального контракта, цена государственного или муниципального контракта, заключаемого с единственным подрядчиком, формируются с учетом указанных субсидий.

Таким образом, из совокупности норм ч.21.2 ст.22, ст.34 ФЗ «О контрактной системе...», ч.5, ч.6, ч.7 ст.14 Федерального закона №220-ФЗ следует, что при проведении закупок в целях заключения контракта на осуществление регулярных перевозок по регулируемым тарифам заказчик вправе в документации или контракте (договоре) с единственным поставщиком, определить наличие либо отсутствие обязанности перевозчика перечислять полученную им плату за проезд пассажиров и провоз багажа.

В зависимости от этого заказчик определяет цену контракта, которая формируется без учета указанной платы, в случае если документацией, контрактом, предусмотрена обязанность ее перечисления заказчику. В случае отсутствия у перевозчика такой обязанности указанная плата должна быть учтена при определении начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно условий договора б/н от 19.06.2019г., заключенного Комитетом «на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа по регулируемым тарифам на обслуживание социально значимых маршрутов малой интенсивностью пассажиропотока на территории Курской области» с ИП Т, плата пассажира остается в распоряжении перевозчика.

Таким образом, цена контракта (договора) должна была быть сформирована заказчиком с учетом данного обстоятельства.

Также, как установлено из имеющихся материалов, муниципальные маршруты, указанные в договоре б/н от 19.06.2019г., являются субсидируемыми.

Следовательно, цена контракта (договора) должна была формироваться заказчиком – Комитетом, с учетом субсидий.

Вместе с тем заказчиком – Комитетом, при заключении договора на выполнение работ, связанных с осуществлением перевозок пассажиров и багажа по регулируемым тарифам на межмуниципальных маршрутах регулярных перевозок №355, №307, №305, №304, №303, №329, №195, №194, не были приняты меры к обоснованию начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта (договора), заключаемого с единственным поставщиком.

(Данное обстоятельство подтверждено также пояснением Комитета, представленным в Курское УФАС России 04.03.2020г., исх.№03.2-01-13-01/976)

При таких обстоятельствах, заключение контракта с единственным поставщиком по цене 0 рублей по основаниям, предусмотренным пунктом 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе (ввиду непревышения суммы контракта ста тысяч рублей), является неправомерным.

Кроме того, исходя из положений действующего законодательства, единственным законным способом доступа хозяйствующих субъектов на рынок услуг регулярных межмуниципальных перевозок пассажиров и багажа в Курской области, является заключение договора (контракта) с органом исполнительной власти Курской области, уполномоченным на осуществление функций по организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом – Комитетом транспорта и автомобильных дорог Курской области.

Таким образом, существует административный барьер, преодолеть который при неконкурентном способе выбора перевозчика – закупки у единственного поставщика, не представляется возможным.

Непроведение конкурентной процедуры на право заключения договора на осуществление регулярных межмуниципальных перевозок и, как следствие этого, отсутствие возможности заключить договор в установленном законом порядке, ограничивает хозяйствующим субъектам доступ на соответствующий рынок пассажирских перевозок, создает для перевозчиков необоснованные препятствия в осуществлении деятельности, поскольку хозяйствующие субъекты, осуществляющие аналогичную деятельность в сфере пассажирских перевозок, не имеют возможности принять участие в отборе перевозчиков для заключения указанного договора, наличие которого является необходимым условием для входа на рынок пассажирских муниципальных перевозок по регулируемым тарифам.

В силу части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Ввиду изложенного, в действиях (бездействии) Комитета транспорта и автомобильных дорог Курской области усматриваются признаки нарушения ч.1 ст.15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в заключении договора на осуществление регулярных перевозок по регулируемым тарифам по

межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок №355, №307, №305, №304, №303, №329, №195, №194 с ИП Т без проведения предусмотренных законом публичных конкурентных процедур, что привело (могло провести) к ограничению конкуренции на рынке пассажирских перевозок автомобильным транспортом по межмуниципальным маршрутам в Курской области и создало необоснованные преимущественные условия деятельности на рынке перевозки пассажиров и багажа ИП Т

В соответствии со ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», в случае выявления признаков нарушения ст. 15 ФЗ «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 антимонопольный орган выдает органу государственной власти субъекта Российской Федерации, предупреждение 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 этой связи, Курское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»

## **ПРЕДУПРЕЖДАЕТ**

Комитет транспорта и автомобильных дорог Курской области о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем **принятия мер** по расторжению договора б/н от 19.06.2019г. «на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа по регулируемым тарифам на обслуживание социально значимых маршрутов малой интенсивностью пассажиропотока на территории Курской области», заключенного с ИП Та **также принятия мер** по проведению публичной процедуры (процедур) на заключение контракта (контрактов) на осуществление регулярных перевозок по регулируемым тарифам по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок №355, №307, №305, №304, №303, №329, №195, №194, **в срок до 30 апреля 2020г.**

О выполнении предупреждения Комитету транспорта и автомобильных дорог Курской области необходимо сообщить в Курское УФАС России в срок **не позднее трех рабочих дней** с даты его исполнения.

Курское УФАС России сообщает, что в соответствии с ч.5 ст.39.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» лицо, которому выдано предупреждение, вправе обратиться в антимонопольный орган с мотивированным ходатайством о продлении срока его исполнения в случае наличия достаточных оснований полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено.

**Примечание:** В соответствии со ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» неисполнение предупреждения антимонопольного органа влечет возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства и последующее привлечение лиц,

*допустивших нарушения, к административной ответственности.*

*При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.*