

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО БРЯНСКОЙ ОБЛАСТИ

Решение по делу № 032/01/17.1-1016/2022

Резолютивная часть решения оглашена 29 ноября 2022 г. г.
Брянск

В полном объеме решение изготовлено 01 декабря 2022 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и ЖКХ.

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела по контролю за органами власти и природными ресурсами;

<...> – главный специалист-эксперт отдела по контролю за органами власти и природными ресурсами;

<...> – главный специалист-эксперт отдела по контролю за органами власти и природными ресурсами;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела по контролю за органами власти и природными ресурсами.

в присутствии:

представителя ответчика – <...> – первого заместителя главы администрации Климовского района Брянской области, действующего на основании доверенности от 28.11.2022;

в отсутствие:

заинтересованного лица – открытого акционерного общества «Климовское автотранспортное предприятие» о времени, месте и

способе

рассмотрения дела № 032/01/17.1-1016/2022 уведомленного надлежащим образом,

рассмотрев материалы дела № 032/01/17.1-1016/2022 по признакам нарушения администрацией Климовского района Брянской области части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) установила следующее.

Брянским УФАС России в целях профилактики нарушений антимонопольного законодательства органами местного самоуправления при организации перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом по муниципальным маршрутам регулярных перевозок, на основании статей 22-25 Закона о защите конкуренции в администрацию Климовского района Брянской области (далее – администрация) направлен запрос информации (исх. 1103/22 от 19.09.2022) с требованием представить копии прямых договоров (со всеми приложениями, изменениями и дополнениями) на оказание услуг по перевозке пассажиров и багажа автомобильным транспортом по муниципальным маршрутам регулярных перевозок на территории Климовского района Брянской области, заключенных в период с 01.01.2021 по дату поступления вышеуказанного запроса, при условии их наличия.

Администрацией Климовского района Брянской области во исполнение данного запроса письмом от 22.09.2022 № 1546 предоставлены:

- муниципальный контракт № 1 на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом по регулируемым тарифам от 08.11.2021 (далее – муниципальный контракт № 1) и

- муниципальный контракт № 2 на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом по регулируемым тарифам от 27.12.2021 (далее – муниципальный контракт № 2), заключенные с открытым акционерным обществом «Климовское автотранспортное предприятие» (далее – подрядчик, ОАО «Климовское АТП»), на основании статьи 93 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», как с единственным поставщиком.

При этом, пунктами 13.4 муниципальных контрактов № 1 и № 2 администрацией Климовского района Брянской области предусмотрено

право передачи подрядчику в безвозмездное пользование подвижных составов, согласно приложению № 12 к муниципальным контрактам № 1 и № 2, для целей их исполнения, в соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Приложениями № 12 к муниципальным контрактам № 1 и № 2 (далее – приложения № 12) установлен перечень транспортных средств, предусмотренных для передачи администрацией Климовского района Брянской области подрядчику (ОАО «Климовское АТП») на период исполнения им указанных контрактов.

Усмотрев в данном условии наличие признаков нарушения части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции Брянское УФАС России возбудило дело № 032/01/17.1-1016/2022 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – дело) в ходе рассмотрения которого, предложило участникам – администрации Климовского района (ответчик по делу) и ОАО «Климовское АТП» (заинтересованное лицо по делу) предоставить пояснения и документы по существу выявленных признаков нарушения.

Ответчиком по делу (администрацией Климовского района Брянской области) письмом от 02.11.2022 № 1825 даны пояснения о том, что подвижные составы, передача которых предусмотрена приложениями № 12 к муниципальным контрактам № 1 и № 2 подрядчику не передавались, контракты безвозмездного пользования подвижных составов не заключались, а услуга по перевозке пассажиров и багажа автомобильным транспортом по регулируемым тарифам оказывалась транспортными средствами, принадлежащими на праве собственности ОАО «Климовское АТП», отличными от предусмотренных в приложениях № 12 к муниципальным контрактам № 1 и № 2, о чем подрядчиком во исполнение пунктов 5.1 контрактов, представлены списки подвижных составов от 27.10.2021 и от 25.11.2021.

Однако, условиями раздела 3 муниципальных контрактов № 1 и № 2 предусмотрено, что подрядчик не позднее чем за три рабочих дня до установленного контрактами дня начала выполнения работ с использованием транспортных средств, предусмотренных контрактами, составляет акты наличия транспортных средств, с приложением документов, подтверждающих их наличие у подрядчика на праве собственности или ином законном основании.

Форма актов наличия транспортных средств предусмотрена приложениями № 7 муниципальных контрактов № 1 и № 2, а транспортные средства, предусмотренные контрактами, поименованы в приложениях № 12 к ним.

Представленные администрацией Климовского района Брянской области списки подвижных составов от 27.10.2021 и от 25.11.2021, составленные ОАО «Климовским АТП», не предусмотрены условиями муниципальных контрактов № 1 и № 2 и являются отличными от указанных в приложениях № 12 транспортных средств, в связи с чем, антимонопольным органом лицам, участвующим в деле предложено представить документы, во исполнение условий муниципальных контрактов № 1 и № 2 (определения по делу от 03.11.2022 рег. № СВ/2423/22 и от 14.11.2022 рег. № СВ/2582/22).

Сопроводительным письмом от 10.11.2022 № 1878 администрацией Климовского района Брянской области антимонопольному органу представлены копии паспортов транспортных средств, подтверждающие их принадлежность подрядчику на праве собственности, а также акты наличия транспортных средств у подрядчика от 26.10.2022 к муниципальному контракту № 1 от 08.11.2021 и от 25.11.2021 к муниципальному контракту № 2 от 27.12.2021, предусмотренные приложениями № 7 к ним.

В подтверждение доводу о соблюдении требований статьи 93 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», ответчиком по делу представлена выписка из бюджетной росписи лимитов бюджетных обязательств на осуществление закупок в 2021 году (письмо от 10.11.2021 № 1877).

Открытым акционерным обществом «Климовское автотранспортное предприятие» сопроводительным письмом от 11.11.2022 № 203 представлены копии паспортов транспортных средств, которыми производилось осуществление перевозок по муниципальным маршрутам при исполнении муниципальных контрактов № 1 и № 2, принадлежащих ему на праве собственности. Письменных и устных пояснений по существу дела не представлено.

Из анализа представленных документов следует, что администрацией Климовского района Брянской области при заключении муниципальных контрактов № 1 и № 2 с ОАО «Климовское АТП» как с единственным поставщиком, требования статьи 93 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» соблюдены, ограничения годового объема закупок, установленных пунктом 4 части 1 указанной статьи, не превышены.

Однако, согласно пунктам 13.4 муниципальных контрактов № 1 и № 2,

администрацией предусмотрено право передачи подвижного состава, закрепленного приложениями № 12 к указанным муниципальным контрактам для целей их исполнения на основании пункта 10 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Из пункта 10 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции следует, что заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество лицу, с которым заключен государственный или муниципальный контракт по результатам конкурса или аукциона, проведенных в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», если предоставление указанных прав было предусмотрено конкурсной документацией, документацией об аукционе для целей исполнения этого государственного или муниципального контракта, либо лицу, с которым государственным или муниципальным автономным учреждением заключен договор по результатам конкурса или аукциона, проведенных в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", если предоставление указанных прав было предусмотрено документацией о закупке для целей исполнения этого договора. Срок предоставления указанных прав на такое имущество не может превышать срок исполнения государственного или муниципального контракта либо договора.

Следовательно, исходя из условий названной нормы права предоставление имущества возможно только по результатам конкурса или аукциона, проведенных в соответствии с требованиями законодательства о контрактной системе в сфере закупок для обеспечения государственных нужд, если предоставление указанных прав было предусмотрено конкурсной документацией, документацией об аукционе для целей исполнения этого государственного или муниципального контракта, в том числе при наличии условий о передаче имущества в самом контракте.

Поэтому, условие о возможности передачи права на транспортные средства, определенные приложениями № 12 к муниципальным контрактам № 1 и № 2 по пункту 13.4 данных контрактов, со ссылкой на

пункт 10 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции без проведения торгов, незаконно.

Из представленных в Брянское УФАС России материалов следует, что аукцион на право заключения договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении подвижного состава, указанного в приложениях № 12 к муниципальным контрактам № 1 и № 2, не проводился, а подвижной состав, определенный актами, согласно приложению № 7, не подтвержден как состав, фактически оказавший услуги в период действия муниципальных контрактов № 1 и № 2.

При этом, условие, прописанное в пунктах 13.4 муниципальных контрактов № 1 и № 2 фактически вступает в противоречие с условиями пунктов 3.1 данных контрактов и приложениями № 12 к этим контрактам, и позволяет передавать администрацией Климовского района Брянской области в любой период действия муниципальных контрактов № 1 и № 2 транспортные средства, находящиеся у нее на праве собственности, без проведения конкурентных процедур, что является незаконным условием и в будущем порождает незаконное действие.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что право предоставления подвижных составов в целях исполнения муниципальных контрактов № 1 и № 2, определенных в приложениях № 12 к ним, со ссылкой на пункт 10 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции без проведения конкурентных процедур не соответствует требованиям части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции и содержит признаки нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела от 17.11.2022 рег. № СВ/2746/22 в порядке, предусмотренном статьей 48.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 5 указанной статьи лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства, 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 по нему на заседании комиссии.

Администрацией Климовского района Брянской области и ОАО «Климовское АТП» дополнительных пояснений по существу дела № 032/01/17.1-1016/2022 до окончания его рассмотрения и оглашения его резолютивной части не представлено.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства

антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно требованиям порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок), по настоящему делу осуществлен анализ состояния конкуренции, по результатам проведения которого установлено следующее.

Пунктом 10.10 Порядка, установлено, что по делам, возбужденным по признакам нарушения статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции включает:

- а) определение временного интервала исследования;
- б) определение предмета договоров, заключаемых в отношении государственного и (или) муниципального имущества.

В соответствии с пунктом 2.1 Порядка временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка. Временной интервал исследования определяется сроком действия заключенных муниципальных контрактов № 1 и № 2.

Согласно пунктам 10.1 муниципальных контрактов № 1 и № 2, муниципальный контракт № 1 распространяет свое действие на отношения, возникшие с 01.11.2021 по 30.11.2021 включительно, муниципальный контракт № 2 распространяет свое действие на отношения, возникшие с 01.12.2021 по 31.12.2021 включительно. Таким образом, временной интервал исследования состояния конкуренции на товарным рынке составляет два последовательных календарных месяца с 01 ноября по 31 декабря 2021 года.

Предметом муниципальных контрактов № 1 и № 2, заключенных в отношении муниципального имущества является выполнение работ по осуществлению регулярных перевозок пассажиров и багажа по регулируемым тарифам на территории Климовского района Брянской области автомобильным транспортом, который может быть передан на условиях безвозмездного пользования в целях исполнения муниципальных контрактов № 1 и № 2.

Таким образом, анализ состояния конкуренции проведен в соответствии с частью 5.1 Закона о защите конкуренции и пунктом 10.10 Порядка в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Брянского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях администрации Климовского района Брянской области факт нарушения части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.

Нарушение выразилось в указании в пунктах 13.4 муниципальных контрактов № 1 от 08.11.2021 и № 2 от 27.12.2021 заключенных без проведения торгов, права передачи транспортных средств на условиях безвозмездного пользования открытому акционерному обществу «Климовское автотранспортное предприятие» со ссылкой на пункт 10 части 1 ст. 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать, в связи с истечением срока действия муниципального контракта № 1 от 08.11.2021 на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа по регулируемым тарифам и муниципального контракта № 2 от 27.12.2022 на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа по регулируемым тарифам и муниципального контракта.

3. Передать соответствующему уполномоченному лицу Брянского УФАС России материалы для принятия решений о возбуждении производства по делу об административном правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>