ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Забайкальскому краю

ул. Лермонтова, 14, а/я 803,

г. Чита, Забайкальский край, 672000

Тел. (3022) 35-18-41, факс (3022) 32-12-31,

E-mail: to75@fas.gov.ru

13.05.2020 № 02-05-

На № _____ от _____

Дума городского округа

«Город Чита»

<…>

Уполномоченному по защите прав предпринимателей в Забайкальском крае

В.В. Бессоновой

<…>

ИП Скуба С.И.

<…>

ИП Дудников В.В.

<…>

ИП Курченов А.Г.

<…>

ИП Антонов А.А.

<…>

ИП Головатая Г.Н.

<…>

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения г. Чита

объявлена 06 мая 2020 года,

решение в полном объеме

изготовлено 13 мая 2020 года

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дела **№ 075/02/15-337/2019** о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – <...>, руководитель управления,

Члены Комиссии:

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы,

<...>, начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы,

рассмотрев дело № 075/02/15-337/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Думы городского округа «Город Чита» (<...>) по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции», выразившегося в установлении критерия максимального срока эксплуатации транспортного средства менее срока действия свидетельства на право осуществления перевозок, установленного законодательством,

УСТАНОВИЛА:

Забайкальским УФАС России 11.06.2019 № 02-05-2125 Думе городского округа «Город Чита» было выдано предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Срок исполнения предупреждения был установлен до 01.08.2019 года.

Предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции Комитетом

городского хозяйства администрации городского округа «Город Чита» в установленный срок не исполнено и было обжаловано в Арбитражный суд Забайкальского края (дело № А78-8026/2019).

Арбитражным судом Забайкальского края принято решение об отказе в удовлетворении требования Думы городского округа «Город Чита» (ОГРН 1027501162864, ИНН 7536038538) о признании недействительным предупреждения Управления Федеральной антимонопольной службы по Забайкальскому краю №02-05- 2125 от 11.06.2019. Согласно положениям статьи 180 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ, решение арбитражного суда первой инстанции, вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба.

Определением от 18.10.2019 года Управлением назначено к рассмотрению дело № 075/02/15-337/2019 по факту неисполнения рассматриваемого выше предупреждения.

Определением о приостановлении рассмотрения дела № 075/02/15-337/2019 от 21.10.2019 года Комиссией Забайкальского УФАС России принято решение о приостановлении рассмотрения дела до вступления в законную силу Решения Арбитражного суда Забайкальского края по делу № А78-8026/2019.

03.02.2020 Постановлением Четвертого арбитражного апелляционного суда по делу №А78-8026/2019 решено оставить апелляционную жалобу – без удовлетворения, решение Арбитражного суда Забайкальского края от «08» октября 2019 года по делу №А78-8026/2019 оставить без изменения.

Забайкальским УФАС России 07.02.2020 вынесено определение о возобновлении рассмотрения дела № 075/02/15-337/2019 о нарушении антимонопольного законодательства от 07.02.2020, возбужденного по факту неисполнения Комитетом городского хозяйства администрации городского округа «Город Чита» предупреждения о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции в установленный срок.

Данное дело рассматривалось в Комиссиях 10.03.2020, 17.03.2020, 06.05.2020.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Забайкальскому краю на заседание Комиссии по рассмотрению настоящего дела – 10.03.2020, представлены письменные пояснения от Думы ГО «Город Чита» с нарушением установленных определением о возобновлении рассмотрения дела № 075/02/15-337/2019 от 07.02.2020, сроков представления информации, содержащие в себе, среди прочего, следующее.

Решением Думы городского округа «Город Чита» от 20 апреля 2017 года № 45

принято Положение о проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок, по нерегулируемым тарифам по маршруту регулярных перевозок (далее - Положение о проведении открытого конкурса).

Статьей 4 Положения о проведении открытого конкурса установлена шкала для оценки критериев, которая содержит четыре критерия, предусмотренные частью 3 статьи 24 Федерального закона № 220-ФЗ, в том числе критерий «Максимальный срок эксплуатации транспортных средств, предлагаемых юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем или участниками договора простого товарищества для осуществления регулярных перевозок в.течение срока действия свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок».

Имеющееся к указанному критерию примечание о том, что расчет максимального срока эксплуатации транспортного средства, предлагаемого на участие в конкурсе, производится от даты года выпуска транспортного средства до даты истечения срока действия свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок, направлен на стимулирование перевозчиков к обновлению автопарка, тем самым, исключая в перевозках участие транспортных средств, имеющих высокий эксплуатационный износ.

Применительно к настоящему делу, проведение конкурса является способом упорядочения транспортного обслуживания населения города в целях обеспечения регулярности и безопасности пассажирских перевозок, установления порядка и условий осуществления перевозок, достижения стабильной работы транспорта по перевозке пассажиров и увеличения объемов и улучшения качества предоставляемых транспортных услуг в пределах муниципального образования путем привлечения к осуществлению пассажирских перевозок транспортом общего пользования наиболее квалифицированных перевозчиков.

При этом, сам по себе конкурсный отбор перевозчиков не оказывает влияния на конкуренцию, так как каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в конкурсе, все участники конкурса равны между собой, самостоятельные действия каждого из участников конкурса будут влиять на результаты конкурса и победителем будет определен лучший из перевозчиков, то есть более конкурентоспособный.

Целью проведения конкурса является подбор перевозчиков, обеспечивающих наиболее безопасные условия перевозки пассажиров, укрепление транспортной дисциплины на предприятиях и у индивидуальных предпринимателей, удовлетворение потребностей населения в области пассажирских перевозок и качества обслуживания населения.

Таким образом, установленный порядок определения максимального срока эксплуатации транспортных средств распространяется на всех участников

конкурса, право на участие в конкурсе не ограничивает, не создает иных необоснованных преимуществ или дискриминационных условий отдельным субъектам предпринимательской деятельности

К заседанию Комиссии, состоявшегося 17.03.2020 в материалы дела представлены письменные пояснения заинтересованного лица – Уполномоченного по защите прав предпринимателей Забайкальского края, содержащие в себе, среди прочего, информацию, следующего содержания.

В сложившейся ситуации усматривается невыполнения Думой городского округа «Город Чита» предупреждения, влекущего, в том числе нарушения прав микро-перевозчиков, как потенциальных участников открытых конкурсов, что исключает участие их в конкурсе, и препятствует развитию малого бизнеса.

Действия Думы городского округа «Город Чита» по неисполнению предупреждения № 02-05-2125 идёт в разрез политике Губернатора Забайкальского края, о том, что в регионе должен быть достойный инвестиционный климат, чтобы бизнес чувствовал себя устойчиво и комфортно.

Уполномоченный по защите прав предпринимателей в Забайкальском крае указывает, что в настоящее время Дума городского округа «Город Чита» безосновательно не исполняет предупреждение Управления ФАС по Забайкальскому краю в отсутствии каких-либо объективных обстоятельств, нарушая тем самым права и законные интересы субъектов предпринимательской деятельности.

Забайкальское УФАС России отмечает следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции, перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства Комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Определением от 17.03.2020 года рассмотрение дела было отложено для вынесения заключения об обстоятельствах дела, впоследствии заключение было направлено сторонам дела.

Дума ГО «Город Чита» направило возражения на заключение об обстоятельствах дела, из которых исходит следующее.

В соответствии с требованиями Федерального закона от 13 июля 2015 года № 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», а именно частью 3 статьи 2,

частью 2 статьи 17, частями 3 и 4 статьи 24, правоотношения в сфере организации и проведения открытого конкурса на право осуществления перевозок по маршруту регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам, могут быть урегулированы муниципальными нормативными правовыми актами.

На оснований изложенных положений федерального законодательства решением Думы городского округа «Город Чита» от 20 апреля 2017 года №. 45 принято Положение р. проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по нерегулируемым тарифам по" маршруту регулярных перевозок.

Пунктом 4 части 3 статьи 24 Федерального закона № 220-ФЗ установлен критерий «максимальный срок эксплуатации транспортных средств, предлагаемых юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем . или участниками договора простого товарищества для осуществления регулярных перевозок в течение срока действия свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок».

С учетом изложенной федеральной нормы статьей 4 Положения о проведении открытого конкурса установлена шкала для оценки критериев, в том числе критерий «Максимальный срок эксплуатации транспортных, средств, предлагаемых юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем или участниками договора простого товарищества для осуществления регулярных перевозок в течение срока действия свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок».

Действующая редакция критерия:

№ П/п	Наименование критерия	Баллы
4	Максимальный срок эксплуатации транспортных средств, предлагаемых юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем или участниками договора простого товарищества для осуществления регулярных перевозок в течение срока действия свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок ****	
4.1	До 3 лет*****	10
4.2	От 3 лет до 6 лет*****	5
4.3	От 6 лет до 9 лет*****	2
	Свыше 9 лет	0

Подсчет баллов по данному критерию производится за каждое

транспортное средство представленное в заявке на участие в конкурсе.

По смыслу данного критерия оценивается не срок эксплуатации конкретных транспортных средств, заявленных претендентом на конкурс, а максимальный срок эксплуатации транспортных средств, которые претендент планирует использовать в течение срока действия свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок. Этот срок предлагается участникам конкурса в виде добровольно принимаемых на себя обязательств.

Имеющееся к указанному критерию примечание о том, что. расчет . максимального срока эксплуатации -транспортного средства, предлагаемого на участие в конкурсе, производится от даты года выпуска транспортного средства и до даты истечения срока действия свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок, направлен на стимулирование перевозчиков к обновлению автопарка, тем самым исключая в перевозках участие транспортных. средств, имеющих высокий эксплуатационный износ.

Таким образом, как указывает Дума ГО «Город Чита» установленный порядок определения максимального срока эксплуатации транспортных средств распространяется, на всех участников конкурса, право на участие в конкурсе не ограничивает, не создает иных необоснованных преимуществ или дискриминационных условий субъектам предпринимательской деятельности.

Комиссия Забайкальского УФАС России, изучив материалы дела, приходит к следующим выводам.

Материалами, имеющимися в распоряжении Забайкальского УФАС России, установлено, что Решением Думы городского округа «Город Чита» утверждено Положение об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным и городским наземным электрическим транспортом на территории городского округа «Город Чита» (далее – Положение об организации перевозок) и Положения о проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по нерегулируемым тарифам по маршрутам регулярных перевозок (далее – Положение о проведении открытого конкурса).

В качестве органа местного самоуправления, уполномоченным муниципальным нормативным правовым актом на осуществление функций по организации регулярных перевозок, возлагаемых федеральным законодательством на органы местного самоуправления определен Комитет городского хозяйства администрации городского округа «Город Чита».

В соответствии с частью 4 статьи 1 Положения о проведении открытого конкурса, конкурс проводится Комитетом городского хозяйства администрации городского округа «Город Чита».

Частью 11 статьи 4 Положения о проведении открытого конкурса установлены шкала критериев, оценка которых производится в целях выявления лучших условий для осуществления пассажирских перевозок.

Решением Думы Городского округа «Город Чита» от 28 февраля 2019 года № 14 в указанный пункт внесены изменения, в частности, касающиеся максимального срока эксплуатации транспортного средства:

11. Конкурсная комиссия осуществляет оценку и сопоставление заявок, поданных претендентами, признанными участниками конкурса. <…> Оценка и сопоставление заявок осуществляются конкурсной комиссией в целях выявления лучших условий для осуществления пассажирских перевозок в соответствии со шкалой оценки критериев:

№ П/п	Наименование критерия	Баллы
4	Максимальный срок эксплуатации транспортных средств, предлагаемых юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем или участниками договора простого товарищества для осуществления регулярных перевозок в течение срока действия свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок ****	
4.1	До 3 лет*****	10
4.2	От 3 лет до 6 лет*****	5
4.3	От 6 лет до 9 лет*****	2
	Свыше 9 лет*****	0

*****За каждое транспортное средство, представленное в заявке на участие в конкурсе.

При этом примечанием предусмотрено, что расчет максимального срока эксплуатации транспортного средства, предлагаемого на участие в конкурсе, производится от даты года выпуска транспортного средства и до даты истечения срока действия свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок.

Таким образом, указанная трактовка расчета максимального срока эксплуатации транспортного средства не позволяет установить критерии менее 5 лет, в связи с тем, что срок действия свидетельства об осуществлении перевозок согласно Закону № 220-ФЗ составляет не менее 5 лет.

Часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции регламентирует, что

Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Как указано выше, срок действия свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок и карты маршрута регулярных перевозок выдается на срок не менее пяти лет, соответственно, в имеющейся трактовке примечания к пункту 11 Решением Думы Городского округа «Город Чита» от 28 февраля 2019 года № 14 применения критерием «до 3 лет» и «от 3 до 6 лет» является некорректным.

К примеру, если учесть, что датой выпуска транспортного средства является 2019 год (год проведения открытого конкурса) максимальный срок эксплуатации, по логике действующего нормативного акта (Решение Думы Городского округа «Город Чита» от 28 февраля 2019 года № 14), до 2024 года (год окончания действия свидетельства об осуществлении и перевозок и карты маршрута. Таким образом, ни один из потенциальных участников не может набрать максимальное количество баллов в данной шкале оценки, поскольку в имеющейся редакции даже новые транспортные средства подпадают лишь под критерий «от 3 до 6 лет» .

Как было указано ранее, статьей 15 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие) федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов власти органов или организаций, организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственных внебюджетных фондов, Центрального банка Российской Федерации, направленных на недопущение, ограничение, устранение конкуренции

Порядок применения статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции» был разъяснен в п. 8 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства». В соответствии с указанным пунктом требования, заявленные по части 1 статьи 1 5 Федерального закона «О защите конкуренции», подлежат удовлетворению при наличии совокупности следующих условий:

а) антимонопольным органом доказано, что акты, действия (бездействие) приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции;

б) соответствующим субъектом, обладающим властными полномочиями, не указана конкретная норма федерального закона, разрешившая такому субъекту принять оспариваемый акт, осуществить действия (бездействие).

При этом, согласно выводам судов, для привлечения к ответственности по статье 15 Федерального закона «О защите конкуренции» необязательно, чтобы соответствующие действия повлекли негативные последствия для конкуренции, достаточно лишь подтверждения антимонопольным органом возможности наступления таких последствий.

Данная статья содержит открытый перечень таких действий (бездействия) и допускает привлечение субъектов, наделенных властными полномочиями, к ответственности за акты/действия, ограничивающие конкуренцию, не поименованные конкретно в рассматриваемой статье.

В рассматриваемом случае, установлением противоречивого критерия оценки, устраняется возможность для субъектов малого предпринимательства с незначительным количеством подвижного состава участвовать в конкурсе на общих основаниях с крупными перевозчиками». Данное утверждение и влечет ограничение прав потенциальных участников открытого конкурса.

Антимонопольным органом не оспаривается само право Думы городского округа «Город Чита» на принятие подобного акта, как и не оспаривается установление уже имеющейся шкалы критериев. Однако, ввиду того, что введенное в 2019 году уточнение (примечание) в части расчета срока эксплуатации транспортного средства может ограничить права потенциальных участников открытого конкурса Забайкальским УФАС России в адрес уполномоченного органа выдано предупреждение.

Как указано ранее, срок исполнения предупреждения был установлен до 01.08.2019 года, данное предупреждение Думой не исполнено, что означает, что в настоящее время в полном объеме признаки нарушения антимонопольного законодательства не устранены, предупреждение Забайкальского УФАС России Думой проигнорировано.

Комиссия Забайкальского УФАС России при рассмотрении дела №075/02/15-337/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу, что в действиях Думы ГО «Город Чита» установлено нарушение ч.1 ст.15 Закона о защите конкуренции выразившееся во внесение в Положение о проведении конкурса критериев, противоречащих общим положением законодательства, не позволяющих установить критерии менее 5 лет, в связи с тем, что срок действия свидетельства об осуществлении перевозок

согласно Закону № 220-ФЗ составляет не менее 5 лет и вследствие этого влечет ограничение прав потенциальных участников открытого конкурса.

Лицам, участвующим в деле было направлено заключение Комиссии от 23.03.2020. об обстоятельствах дела №075/02/15-337/2019.

В материалы дело от Уполномоченного по защите прав предпринимателей в Забайкальском каре поступило ходатайство об отложении рассмотрении дела.

Однако, с учетом ранее вынесенного заключения об обстоятельствах дела необходимо отметить тот факт, что пояснения сторон, включая пояснения Думы ГО «Город Чита» не содержат ссылок на новые существенные обстоятельства, которые могли бы повлиять на выводы Комиссии Забайкальского УФАС России и могли бы свидетельствовать об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства и

Таким образом, Комиссия Забайкальского УФАС России не усматривает необходимость в отложении рассмотрения дела и не находит обстоятельств, которые могут повлиять на выводы Комиссии Забайкальского УФАС России по рассмотрению дела №075/02/15-337/2019 о наличии в действиях Думы ГО «Город Чита» нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании.

В целях устранения нарушения антимонопольного законодательства, Комиссией решено выдать в адрес Думы ГО «Город Чита» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьями 49, 50 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать Думу городского округа «Город Чита» (адрес: <...>) нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Думе городского округа «Город Чита» предписание об устранении допущенных нарушений законодательства о защите конкуренции.

3. Передать материалы дела должностному лицу Забайкальского УФАС России для привлечения виновных лиц к административной ответственности.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Забайкальского края в порядке, установленном главой 24 АПК РФ.

Председатель Комиссии
<...>

Члены Комиссии:
<...>

<...>