

28 января 2009 года г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: Шалимов П.А. – заместитель руководителя управления, начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы (АЗР);

Члены комиссии: Андрюшкова И.А. - главный специалист-эксперт отдела АЗР;

Жукова И.И. – ведущий специалист – эксперт отдела АЗР;

Северина Е.С. – старший специалист 3-го разряда отдела АЗР,

при участии:

- индивидуального предпринимателя Крещик Н.А., представителя Кожевниковой Г.М. (доверенность от 14 апреля 2008 г., б/н);

- представителя Министерства транспорта и дорожного хозяйства Республики Хакасия Лоскутова А.Н. (доверенность № 89-ис от 28.01.2009),

в присутствии:

- представителя индивидуального предпринимателя Петрова В.Г. – Петровой Л.В.,

рассмотрев материалы дела № 1-А-09 по признакам нарушения Министерством транспорта и дорожного хозяйства Республики Хакасия (г. Абакан, ул. Вяткина,3, 655017) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

11 января 2009 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (Хакаское УФАС России) поступило заявление индивидуального предпринимателя Крещик Н.А. о неправомерных действиях Министерства транспорта и дорожного хозяйства Республики Хакасия (Минтранс РХ) при проведении открытого конкурса № 2-2007 на право заключения договора об организации перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом общего пользования на межмуниципальных междугородных и пригородных автобусных маршрутах. Заявитель полагает, что конкурсной комиссией Минтранса РХ был незаконно допущен к участию в конкурсе и выбран его победителем индивидуальный предприниматель Петров В.Г., представивший в конкурсной заявке недостоверные сведения о пробеге транспортных средств. Кроме того заявитель полагает, что конкурсная комиссия по иному истолковала критерий № 12 конкурсной документации: в проводимом в декабре 2007 года конкурсе конкурсная комиссия присвоила всем участникам конкурса по 3 балла за перевозку льготных категорий пассажиров. В 2008 году данный критерий был истолкован как 3 балла за каждую категорию льготных пассажиров. Благодаря этому критерию индивидуальный предприниматель Петров В.Г. был признан победителем конкурса.

На заседании комиссии 28 января 2009 года Крещик Н.А. поддержала заявленные требования.

Представитель Минтранса РХ нарушения антимонопольного законодательства не признал и с вышеизложенными требованиями заявителя не согласился, пояснив следующее. Поскольку решением Арбитражного суда Республики Хакасия делу № А74-945/2008 было признано незаконным решение конкурсной комиссии Минтранса РХ, выраженное в протоколе от 27 декабря 2007 года № 3 оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе, протоколы № 1 и № 2 конкурса № 2-2007 в арбитражном суде не обжаловались. Одно из оснований отклонения заявки – установление недостоверности сведений не является императивной нормой и может быть учтено конкурсной комиссией на стадии рассмотрения заявок.

Исследовав материалы дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, комиссия установила следующее.

Крещик Н.А. зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 26 октября 2007 года Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 2 по Республике Хакасия, о чем выдано Свидетельство № 000685576. Для осуществления деятельности по перевозке пассажиров автомобильным транспортом имеет лицензию № 089764, выданную на основании приказа Управления государственного автодорожного надзора по Республике Хакасия от 29 ноября 2007 года №22.

В соответствии с Положением о Министерстве транспорта и дорожного хозяйства Республики Хакасия, утвержденным Постановлением Правительства Республики Хакасия от 14 ноября 2007 г. N 364 (в ред. Постановления Правительства Республики Хакасия от 12.12.2007 N 410) Министерство транспорта и дорожного хозяйства Республики Хакасия является органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и обеспечению реализации государственной политики, регулированию и управлению в области республиканского транспортного комплекса и дорожного хозяйства, координации деятельности в данной сфере юридических и физических лиц, а также взаимодействию с федеральными и республиканскими органами исполнительной власти, органами местного самоуправления, общественными и иными организациями. Минтранс РХ оказывает содействие в формировании и функционировании рынка транспортных услуг на территории Республики Хакасия и его оптимизации в интересах потребителей этих услуг, определяет порядок проведения конкурсов среди перевозчиков на право осуществления пассажирских перевозок в предусмотренных законодательством случаях, организывает и проводит эти конкурсы.

06 ноября 2007 года распоряжением № 107-Р «О проведении конкурса» Министерство транспорта и дорожного хозяйства Республики Хакасия предписало конкурсной комиссии, созданной приказом от 02 октября 2007 года № П-214, провести открытый конкурс № 2-2007 на право заключения договора об организации перевозки пассажиров и багажа автомобильным транспортом общего пользования на межмуниципальных междугородных и пригородных маршрутах (в режиме маршрутного такси) по линейным расписаниям на межмуниципальных междугородных автобусных маршрутах: № 240 МТ № «г. Абакан - г.Абаза – с. Малые Арбаты – с. Арбаты», № 267 «г. Абакан – с. Аскиз – с.Бельтырское», № 241 «г. Абакан - с. Аскиз- с. Таштып – д. Нижний Матур», № 239 «г. Абакан - с. Аскиз – п. Вершина Теи», № 237 а «г. Абакан - с. Аскиз – аал Тюрт-Тас», № 206 а «г. Абакан - с. Аскиз – ст. Аскиз», № 224 «г. Абакан - с. Аскиз – ст. Бискамба», № 340 «г. Абакан - с. Аскиз – с. Бирикчуль».

27.12.2007 г. конкурсная комиссия Минтранса РХ составила протокол № 3 оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе № 2-2007 на право заключения договора об организации перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом общего пользования на межмуниципальных междугородных и пригородных автобусных маршрутах.

Индивидуальный предприниматель Петров В.Г. по пяти лотам: 13,20,25,26,29 набрал наибольшее количество баллов и был признан победителем конкурса. Одним из критериев определения победителя данного конкурса являлся общий пробег транспортного средства, заявленного для участия в конкурсе.

Не согласившись с результатами конкурса, индивидуальный предприниматель Крещик Н.А. обратилась в Арбитражный суд Республики Хакасия с заявлением об оспаривании решения о признании индивидуального предпринимателя Петрова В.Г. победителем конкурса по лотам №№ 13, 20,25,26,29, выраженного в протоколе от 27 декабря 2007 года № 3, и обязанности устранить нарушение прав и законных интересов путем пересмотра итогов конкурса по лотам №№ 13, 20,25,26,29. Основанием

для обращения в арбитражный суд послужила, в том числе, информация Управления государственного автодорожного надзора по Республике Хакасия (письмо от 18.03.2008 года № 333) о представлении Петровым В.Г. недостоверных сведений о фактическом пробеге транспортных средств, заявленных на участие в конкурсе 2-2007.

Решением Арбитражного суда РХ от 21 августа 2008 года по делу № А74-945/2008 решение конкурсной комиссии Минтранса РХ о признании индивидуального предпринимателя Петрова В.Г. победителем конкурса по лотам № 13, 20, 25, 26, 29, выраженное в протоколе от 27 декабря 2007 года № 3 оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе признано незаконным как не соответствующим требованиям ФЗ «О безопасности дорожного движения», ФЗ «О защите конкуренции», Конституции РФ, Положению о конкурсе на право осуществления перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом общего пользования по межмуниципальным (междугородным и пригородным) маршрутам (регулярным и временным) на территории Республики Хакасия, относящимся к ведению Минтранса Хакасии.

Указанным решением арбитражного суда установлено, что в целях участия в конкурсе 2-2007 индивидуальный предприниматель Петров В.Г. предоставил недостоверные сведения о пробеге транспортных средств, заявленных в качестве основных по лотам №13, 20, 25, 26, 29, чем получил преимущества в виде получения большего количества баллов при сопоставлении заявок и был определен победителем конкурса. Учитывая данное обстоятельство арбитражный суд обязал Минтранс РХ устранить нарушение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя Крещик Н.А. При этом в своем решении арбитражный суд указал, что не вправе предписывать государственному органу, органу местного самоуправления, должностному лицу совершить конкретные действия в рамках его полномочий. Поскольку предметом оспаривания являлось решение конкурсной комиссии на последней стадии конкурса, суд признал данный конкурс незавершенным. Таким образом, Минтрансу РХ необходимо было самостоятельно избрать способ устранения нарушения прав и законных интересов индивидуального предпринимателя Крещик Н.А.

Законность решения Арбитражного суда РХ от 21 августа 2008 года по делу № А74-945/2008 была предметом рассмотрения Третьего арбитражного апелляционного суда, который 1 декабря 2008 года постановлением по делу № А74-945/2008-03АП-2999/2008 решение Арбитражного суда Республики Хакасия оставил без изменения.

Спустя один год с момента проведения конкурса № 2-2007, 22 декабря 2008 года во исполнение вышеуказанного решения Арбитражного суда РХ Минтрансом РХ были проведены дополнительные конкурсные процедуры по указанному конкурсу.

В соответствии с протоколом № 5 оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе 2-2007 от 22 декабря 2008 г. по лотам 13,20,25,26,29 победителем был признан индивидуальный предприниматель Петров В.Г. Основным критерием, послужившим основанием для признания Петрова В.Г. победителем конкурса явилось предоставление льгот отдельным категориям граждан (за каждую категорию).

Кроме того, согласно данному протоколу № 5 конкурсная комиссия также оценивала критерий № 2 «общий пробег транспортного средства», присвоив индивидуальному предпринимателю Петрову В.Г. 0 баллов.

Для исключения возможности представления недостоверных сведений участниками конкурса путем изменения пробега автомобиля на спидометре, Минтрансом РХ был привлечен независимый эксперт автономно-некоммерческой организации «Центр экспертиз на автомобильном транспорте». Оценка критерия № 2 происходила путем визуального осмотра транспортных средств участников конкурса. Конкурсная комиссия допустила Петрова В.Г. к участию в конкурсе, предложив, представить дополнительные доказательства фактического пробега транспортных спорных средств.

Таким образом, конкурсной комиссией была произведена замена сведений об общем пробеге транспортных средств, содержащихся в документах, первоначально представленных индивидуальным предпринимателем Петровым В.Г. в заявке к конкурсу 2-2007 от 18.12.2007 г. на данные о пробеге транспортных средств по состоянию на декабрь 2008 г. Индивидуальный предприниматель Петров В.Г. был допущен к участию в конкурсе от 22.12.2008 г.

Учитывая вышеизложенное Комиссия полагает, что у Минтранса РХ отсутствовали правовые основания для совершения данных действий исходя из следующего.

Из содержания «Положения о конкурсе на право осуществления перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом общего пользования по межмуниципальным (междугородным и пригородным) маршрутам (регулярным и временным) на территории Республики Хакасия, относящимся к ведению Минтранса Хакасии» (далее - Положения о конкурсе), утвержденного приказом Министерства транспорта и дорожного хозяйства Республики Хакасия от 17.08.2007 N П-168 следует, что соискатель конкурса вправе подать только одну заявку по каждому из предметов конкурса и изменить или отозвать заявку до момента вскрытия конвертов с заявками.

В связи с тем, что протокол № 5 от 22 декабря 2008 года является продолжением конкурса от 27 декабря 2007 года, следовательно, конкурсная комиссия вернулась к протоколам № 1 от 18 декабря 2007 г. вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе № 2-2008 и № 2 от 24 декабря 2007 г. рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе № 2-2008.

В соответствии с п. 8 главы VI «Заявки на участие в конкурсе. Содержание, сроки подачи» Положения о конкурсе следует, что соискатель конкурса вправе изменить или отозвать конкурсную заявку до момента вскрытия конвертов с заявками. При вскрытии конвертов в соответствии с пунктом 6 главы VII «Вскрытие конвертов» Положения о конкурсе изменение заявки не допускается.

Таким образом, у индивидуального предпринимателя Петрова В.Г. на данном этапе конкурса возможности представить дополнительную заявку или изменить поданную заявку не имелось; конкурсной комиссии следовало оценивать первоначально представленные соискателями конкурса сведения с учетом решения Арбитражного суда РХ по делу № А74-945/2008.

На стадии рассмотрения заявок конкурсная комиссия рассматривает заявки на предмет соответствия требованиям, установленным конкурсной документацией. Частью 3 главы VIII Положения о конкурсе установлено, что установление недостоверности сведений, содержащихся в документах, представленных соискателем конкурса в заявке, является основанием для отклонения заявок участников конкурса. Поскольку вышеназванным судебным актом установлено, что индивидуальный предприниматель Петров В.Г. в целях участия в конкурсе 2-2007 предоставил недостоверные сведения о пробеге транспортных средств, заявленных в качестве основных по лотам №13, 20, 25, 26, 29, на новом этапе конкурса № 2-2007, проводимого 22.12.2008 года, конкурсной комиссии следовало принять решение о недопуске к участию в конкурсе индивидуального предпринимателя Петрова В.Г.

Допустив вышеуказанного предпринимателя к участию в конкурсе № 2-2007, несмотря на представление им недостоверных сведений, конкурсная комиссия обеспечила данному хозяйствующему субъекту преимущественное положение по сравнению с другими участниками конкурса, представившими достоверные сведения, что является нарушением части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия не принимает довод представителя Минтранса РХ о том, что вышеуказанная норма Положения о конкурсе не является императивной, следовательно, конкурсная комиссия вправе по своему усмотрению решать вопрос допуска (отклонения) заявок. Комиссия Хакасского УФАС России считает, что указанная норма является императивной, поскольку обязывает конкурсную комиссию объективно оценивать конкурсные заявки. В данном же случае конкурсная комиссия, состоящая из представителей Минтранса РХ, Управления ГИБДД МВД по РХ, Администрации г. Абакана (УКХТ) для отбора хозяйствующих субъектов в участии в конкурсе руководствовалась субъективными фактами и личными убеждениями, что создало одному из участников конкурса преимущественные условия участия в конкурсе. Таким образом, Хакасское УФАС России считает, что в действиях конкурсной комиссии Минтранса РХ также имеется нарушение части 1 статьи 17 ФЗ «О защите конкуренции».

Довод заявителя об ином истолковании конкурсной комиссией Минтранса РХ критерия № 12 конкурсных условий также не подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Критерии оценки заявок участников вышеуказанного конкурса предусмотрены в приложении № 7 к конкурсной документации № 2-2007. В пункте 12 приложения № 7 по критерию «Предоставление льгот для отдельных категорий граждан за каждую категорию» присваивается 3 балла. Таким образом, количество баллов по данному критерию зависит от количества категорий льготных пассажиров.

26 декабря 2007 года конкурсной комиссией было принято решение, оформленное протоколом заседания конкурсной комиссии по вопросу соответствия критериев оценки заявок участников открытого конкурса 2-2007 требованиям приказа Минтранса Хакасии от 17.08.2007 №П-168 «Об утверждении Положения о конкурсе на право осуществления перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом общего пользования по межмуниципальным (междугородным и пригородным) маршрутам (регулярным и временным) на территории Республики Хакасия, относящимся к ведению Минтранса Хакасии» (с последующими изменениями). Согласно п.1 данного решения конкурсная комиссия решила при оценке и сопоставлении заявок на участие в конкурсе 2-2007 не учитывать заявленное участниками количество категорий граждан, которым они предлагали оказать льготный проезд и присвоить каждому из участников 3 балла. Таким образом, конкурсной комиссией был изменен критерий № 12 конкурсной документации. Комиссия Хакасского УФАС России считает данное решение конкурсной комиссии несоответствующими Конкурсной документации № 2-2007. В соответствии с п. 4 главы V Положения о конкурсе порядок внесения изменений в конкурсную документацию, порядок предоставления и разъяснения положений конкурсной документации содержится в конкурсной документации. Пунктом 1.2.1. конкурсной документации № 2-2007 установлено, что заказчик вправе внести изменения в конкурсную документацию не позднее, чем за 15 дней до даты окончания подачи заявок на участие в конкурсе. Так как протокол № 1 вскрытия конвертов с заявками на участие в открытом конкурсе № 2-2008 был оформлен 18 декабря 2007 г., а вышеуказанный протокол комиссии по вопросу соответствия критериев оценки заявок участников конкурса - 26 декабря 2007 года, в действиях конкурсной имеет место нарушение требований конкурсной документации, в части срока внесения изменения в конкурсную документацию. Протоколом № 4 от 19 декабря 2008 года конкурсная комиссия Минтранса РХ решила признать протокол конкурсной комиссии от 26 декабря 2007 года недействительным, как противоречащим действующему законодательству. С учетом указанного протокола комиссия Хакасского УФАС России считает, что оценка критерия № 12 по протоколу № 5 оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе № 2-2007 от 22 декабря 2008 года соответствует требованиям конкурсной документации и не противоречит действующему законодательству. В результате оценки критерия № 12 индивидуальный предприниматель Петров В.Г. по лоту № 13 набрал 54 балла, по лотам № 20, 25, 26, 29 набрал по 78 баллов за каждый лот. Индивидуальный предприниматель Крещик Н.В. по вышеуказанным лотам по критерию № 12 получила по 45 баллов. Таким образом, Комиссия Хакасского УФАС России не находит в действиях конкурсной комиссии Минтранса РХ при оценке критерия № 12 нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь частью 1 статьи 15, частью 1 статьи 17, частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, статьями 41, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Хакасского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать Министерство транспорта и дорожного хозяйства Республики Хакассия нарушившим ч. 1 ст. 15, ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части необоснованного допуска индивидуального предпринимателя Петрова В.Г., предоставившего недостоверные сведения о фактическом пробеге транспортных средств, к участию в конкурсе № 2-2007, и создания ему преимущественных условий участия в данном конкурсе.

2. Выдать Министерству транспорта и дорожного хозяйства Республики Хакассия предписание о прекращении нарушения прав и законных интересов индивидуального предпринимателя Крещик Н.А., для чего повторно провести процедуру рассмотрения заявок участников конкурса № 2-2007 по лотам 13,20,25,26,29 с учетом признания Арбитражным судом Республики Хакасия по делу № А74-945/2008 сведений, представленных индивидуальным предпринимателем Петровым В.Г., недостоверными.

Председатель комиссии:

П.А.Шалимов

Члены комиссии:

И.А.Андрюшкова

И.И. Жукова

Е.С.Северина

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

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1-А-09

28 января 2009 года

г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: Шалимов П.А. – заместитель руководителя управления, начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы (АЗР);

Члены комиссии: Андрюшкова И.А. - главный специалист-эксперт отдела АЗР;

Жукова И.И. – ведущий специалист – эксперт отдела АЗР;

Северина Е.С. – старший специалист 3-го разряда отдела АЗР,

руководствуясь статьей 23, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и на основании своего решения от 28 января 2009 года по делу № 1-А-09 о нарушении Министерством транспорта и дорожного хозяйства Республики Хакасия (г. Абакан, ул. Вяткина, 3, 655017) части 1 статьи 15, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Министерству транспорта и дорожного хозяйства Республики Хакасия устранить нарушение индивидуального предпринимателя Крещик Натальи Андреевны, для чего повторно провести процедуру рассмотрения заявок участников конкурса № 2-2007 по лотам 13,20,25,26,29 с учетом признания Арбитражным судом Республики Хакасия по делу № А74-945/2008 сведений, представленных индивидуальным предпринимателем Петровым В.Г., недостоверными.

2. Об исполнении предписания сообщить в Хакасское УФАС России в срок до 1 апреля 2009 года.

Председатель комиссии: П.А.Шалимов

Члены комиссии: И.А. Андрюшкова

И.И. Жукова

Е.С. Северина

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