

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 054/04/7.32.4 - 850/2019

о назначении административного наказания

26 июля 2019 года

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирского УФАС России) Камнева Наталья Петровна, рассмотрев протокол № 054/04/7.32.4 – 850/2019 от 15.05.2019 года об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении юридического лица – Департамента транспорта и дорожно-благоустроительного комплекса мэрии г. Новосибирска (ИНН: 5406404194, КПП: 540601001, 630099, Новосибирская область, г. Новосибирск, Красный проспект, 34, офис 615), в отсутствие представителя департамента транспорта и дорожно-благоустроительного комплекса мэрии города Новосибирска, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела по существу, в соответствии с частью 2 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступила жалоба ИП Малюкова В.М. (вх. № 2590 от 22.03.2019) на действия организатора торгов департамента транспорта и дорожно-благоустроительного комплекса мэрии города Новосибирска при проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по нерегулируемым тарифам по муниципальным маршрутам регулярных перевозок в границах города Новосибирска (https://novo-sibirsk.ru/dep/transport/news_1155/188455).

Рассмотрев по существу поступившую жалобу, доводы, представленные материалы, Комиссия Новосибирского УФАС России пришла к следующим выводам.

27.02.2019 департаментом транспорта и дорожно - благоустроительного комплекса мэрии города Новосибирска (далее — ДТ и ДБК мэрии города Новосибирска) объявлен открытый конкурс на право осуществления перевозок по нерегулируемым тарифам по муниципальным маршрутам регулярных перевозок в границах города Новосибирска (далее - Конкурс), в связи с чем, на официальном сайте города Новосибирска в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу https://novo-sibirsk.ru/dep/transport/news_1155/188455 размещено извещение о проведении Конкурса от 27.02.2019 и конкурсная документация открытого конкурса на право осуществления перевозок по нерегулируемым тарифам по муниципальным маршрутам регулярных перевозок в границах города Новосибирска, утвержденная начальником департамента транспорта и дорожно-благоустроительного комплекса мэрии города Новосибирска Р.В. Дроновым 27.02.2019г. (с изменениями от 22.03.2019г.).

Порядок проведения открытого конкурса на право осуществления перевозок по маршруту регулярных перевозок регулируется Федеральным Законом 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- ФЗ №220-ФЗ), Постановлением мэрии города Новосибирска от 30.08.2016 №3940 "О Положении об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа по муниципальным маршрутам регулярных перевозок в границах города Новосибирска" (далее – Постановление №3940).

Согласно ч. 3 ст. 24 ФЗ №220-ФЗ, оценка и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе осуществляются по следующим критериям:

1) количество дорожно-транспортных происшествий, повлекших за собой человеческие жертвы или причинение вреда здоровью граждан и произошедших по вине юридического лица, индивидуального предпринимателя, участников договора простого товарищества или их работников в течение года, предшествующего дате размещения извещения о проведении открытого конкурса на официальном сайте организатора открытого конкурса в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" (далее - дата размещения извещения), в расчете на среднее количество транспортных средств, предусмотренных договорами обязательного страхования гражданской ответственности юридического лица, индивидуального предпринимателя, участников договора простого товарищества за причинение вреда жизни, здоровью, имуществу пассажиров (далее - договоры обязательного страхования гражданской ответственности), действовавшими в течение года, предшествующего дате размещения извещения;

2) опыт осуществления регулярных перевозок юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем или участниками договора простого товарищества, который подтвержден сведениями об исполненных государственных или муниципальных контрактах либо нотариально заверенными копиями свидетельств об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок, заключенных с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации или органами местного самоуправления договоров, предусматривающих осуществление перевозок по маршрутам регулярных перевозок, или иных документов, предусмотренных нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, муниципальными нормативными правовыми актами. Данный критерий в отношении юридического лица или индивидуального предпринимателя исчисляется исходя из количества полных лет осуществления ими перевозок по маршрутам регулярных перевозок, а в отношении участников договора простого товарищества исходя из среднеарифметического количества полных лет осуществления перевозок по маршрутам регулярных перевозок каждым участником;

3) влияющие на качество перевозок характеристики транспортных средств, предлагаемых юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем или участниками договора простого товарищества для осуществления регулярных перевозок;

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.

Критерии оценки, применяемые в рассматриваемом конкурсе, утверждены приложением 1 к Конкурсной документации и соответствуют ФЗ № 220-ФЗ.

В соответствии с п.п. 5 п. 6.2 Конкурсной документации, для участия в конкурсе претендент прилагает к заявке, в том числе, документы, подтверждающие принятие на себя обязательств в случае предоставления участнику конкурса права на получение свидетельства подтвердить в сроки, определенные конкурсной документацией, наличие на праве собственности или на ином законном основании транспортных средств, предусмотренных его заявкой на участие в открытом конкурсе, в том числе гарантийное обязательство о заключении договора с оператором системы безналичной оплаты проезда в городе Новосибирске на обслуживание в системе безналичной оплаты проезда (с подключением технических средств к указанной системе).

Как следует из п.п. 4 п. 8.3 Конкурсной документации, непредставление в составе заявки документа (документов), предусмотренного (ных) п. 6.2 конкурсной документации, является основанием для отказа претенденту в допуске на участие в конкурсе.

При этом в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 23 ФЗ 3 220-ФЗ, к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие требованиям о принятии на себя обязательства в случае предоставления участнику открытого конкурса права на получение свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок подтвердить в сроки, определенные конкурсной документацией, наличие на праве собственности или на ином законном основании транспортных средств, предусмотренных его заявкой на участие в открытом конкурсе. Таким образом, законом предусмотрено принятие на себя участником только обязательства, касающегося наличия у него транспортных средств, предусмотренных заявкой. Представление гарантийного обязательства о заключении договора с оператором системы безналичной оплаты проезда ФЗ № 220-ФЗ не предусмотрено.

Не предусмотренное законодательством требование к участникам конкурса о представлении в составе заявки гарантийного обязательства о заключении договора с оператором системы безналичной оплаты проезда в городе Новосибирске на обслуживание в системе безналичной оплаты проезда необоснованно ограничивает круг участников конкурса, поскольку заявка, не содержащая указанного документа, не будет допущена к участию в силу п.п. 4 п. 8.3 Конкурсной документации.

Следовательно, Департаментом транспорта и дорожно-благоустроительного комплекса мэрии города Новосибирска в Конкурсную документацию неправомерно включено требование о представлении в составе заявки такой гарантийного обязательства о заключении договора с оператором системы безналичной оплаты проезда в городе Новосибирске.

Таким образом, установление в Конкурсной документации требования о представлении в составе заявки излишних, несоответствующих документов, способно повлиять на результаты конкурса, может привести к нарушению порядка допуска к торгам и определения победителя и тем самым – к ограничению конкуренции при проведении конкурса, что является нарушением ч 1 ст. 17 ФЗ «О

защите конкуренции», в соответствии с которой при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Таким образом, в действиях организатора торгов департамента транспорта и дорожно-благоустроительного комплекса мэрии города Новосибирска при проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по нерегулируемым тарифам по муниципальным маршрутам регулярных перевозок в границах города Новосибирска (https://novosibirsk.ru/dep/transport/news_1155/188455) установлены нарушения порядка организации и проведения торгов.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ч. 20 ст. 18.1, ст.23 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Новосибирского УФАС России, решением №054/01/18.1-624/2019 от 05.04.2019г. признала жалобу ИП Малюкова В.М.на действия организатора торгов департамент транспорта и дорожно-благоустроительного комплекса мэрии города Новосибирска при проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по нерегулируемым тарифам по муниципальным маршрутам регулярных перевозок в границах города Новосибирска (https://novosibirsk.ru/dep/transport/news_1155/188455) обоснованной.

Департаменту транспорта и дорожно-благоустроительного комплекса мэрии города Новосибирска выдано Предписание №054/01/18.1-624/2019 от 05.04.2019г. о совершении действий, направленных на устранение нарушений порядка организации и проведения торгов, которое исполнено.

Согласно ч. 10. ст. 7.32.4 КоАП РФ, нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 9 настоящей статьи и статьями 7.29 - 7.32 и 7.32.3 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.

Таким образом, Департамент транспорта и дорожно-благоустроительного комплекса мэрии города Новосибирска являясь юридическим лицом, установив в конкурсной документации открытого конкурса на право осуществления перевозок по нерегулируемым тарифам по муниципальным маршрутам регулярных перевозок в границах города Новосибирска, неправомерное требование о предоставлении в составе заявки излишних документов, допустил нарушение установленных законодательством Российской Федерации процедуры и порядка организации и проведения обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 9 настоящей статьи и статьями 7.29 - 7.32 и 7.32.3 настоящего Кодекса. Указанными действиями Департамент транспорта и дорожно-благоустроительного комплекса мэрии города Новосибирска совершил административное правонарушение, ответственность за которое установлена ч.10 ст.7.32.4 КоАП.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Объяснения лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении

Предусмотренное в п.6.2 Конкурсной документации требование о предоставлении в качестве документа, подтверждающего принятие на себя обязательств в случае предоставления участнику конкурса права на получение свидетельства подтвердить в сроки, определенные в конкурсной документации, наличие на праве собственности или на ином законном основании трансп. средств, предусмотрено его заявкой, гарантийное обязательства о заключении договора с оператором системы безналичной оплаты проезда распространяется только на участников конкурса, проставивших в приложении к конкурсному предложению «Характеристики транспортных средств», являющемся таблицей, слова «да» в колонке 14. Указанное требование коррелируется с содержанием Примечания к пункту 3 Шкалы, для оценки критериев, по которым осуществляется оценка и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе...., утвержденной постановлением мэрии города Новосибирска от 06.02.2019 №398 (Шкала). Так, в соответствии с указанным примечанием начисление дополнительного балла транспортному средству за такую характеристику, как наличие системы безналичной оплаты проезда, производится при наличии гарантийного обязательства о заключении договора с оператором системы безналичной оплаты проезда в городе Новосибирске на обслуживание в системе безналичной оплаты проезда (с подключением технич. средств к указанной системе). Так как в настоящее время нормы Шкалы не признаны в судебном порядке противоречащими действующему законодательству, исключение вышеуказанного требования из п.6.2 Конкурсной документации приведет к ситуации, при которой участник конкурса, не предоставивший в составе заявки указанное гарантийное обязательство, не получит дополнительный балл и может не стать победителем открытого конкурса, представитель департамента считает, что в этом случае это приведет к нарушению прав данного участника на справедливую и обоснованную оценку его заявки. Предоставление указанного гарантийного обязательства не является для участника открытого конкурса обременительным, т.к. представляет собой документ, составленный самим участником конкурса в произвольной форме, не требует дополнительного согласования с оператором системы безналичной оплаты проезда, приложения каких-либо дополнительных документов, требующих финансовых затрат или дополнительного времени для их предоставления.

В настоящее время предписание, выданное Новосибирским УФАС России в соответствии с решением от 05.04.2019 № 054/01/18.1-624/2019, исполнено департаментом. В конкурсе, объявленном департаментом 27.02.2019 не было подано ни одной заявки на момент подачи жалобы ИП Малюковым В.М. Права участников конкурса не были нарушены. На основании изложенного, представитель департамента считает, что в действиях департамента имеются признаки малозначительного деяния, в связи с чем представитель просит в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ освободить департамент от административной ответственности и ограничиться устным замечанием, т.к. в них отсутствовала реальная угроза охраняемым общественным отношениям. Кроме того. 13.05.2019

департаментом подано в Арбитражный суд НСО заявление о признании незаконными решения антимонопольного органа и выданного на его основе предписания, о чем Новосибирское УФАС России уведомлено путем направления в его адрес ходатайства об отложении составления протокола об административном правонарушении 15.05.2019.

Указанные доводы не приняты на основании следующего.

Ст. 2.9 КоАП РФ предусмотрено, что при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений (п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

По смыслу ст. 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо с угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Поэтому административный орган обязан установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

П. 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» установлено, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение положений о малозначительности должно быть мотивировано.

Представитель Департамента транспорта и дорожно-благоустроительного комплекса мэрии города Новосибирска не представили доказательств,

подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности правонарушения.

Ст. 7.32.3 КоАП РФ предусматривает формальный состав административного правонарушения, не требующий наступления общественно опасных последствий. Данная норма направлена на защиту прав и законных интересов физических и юридических лиц при проведении обязательных в соответствии с законодательством РФ торгов. Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении юридического лица к своим обязанностям и выражается в создании угрозы причинения вреда.

Основания для прекращения производства по делу отсутствуют.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении, отсутствуют.

Обстоятельства, смягчающие/отягчающие административную ответственность, отсутствуют.

Руководствуясь частью 10 статьи 7.32.4, статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Департамент транспорта и дорожно-благоустроительного комплекса мэрии г. Новосибирска (ИНН: 5406404194, КПП: 540601001, 630099, Новосибирская область, г. Новосибирск, Красный проспект, 34, офис 615) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 10 статьи 7.32.4 КоАП РФ.
2. Назначить Департаменту транспорта и дорожно-благоустроительного комплекса мэрии г. Новосибирска (ИНН: 5406404194, КПП: 540601001, 630099, Новосибирская область, г. Новосибирск, Красный проспект, 34, офис 615) административное наказание в виде административного штрафа в размере **20 000 (двадцать тысяч) рублей.**

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях на р/с 40 101 810 900 000 010 001 в Сибирском ГУ Банка России по Новосибирской области, г. Новосибирск, БИК 045004001.

Получатель: УФК по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) ИНН 5405116098/КПП 540 501 001, код БК 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 50701000, УИН 16100500000000166210.

Назначение платежа: административные штрафы за нарушение антимонопольного законодательства.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, в шестидесятидневный срок с момента вступления постановления в законную силу, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1–30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях резолютивная часть постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.