

РЕШЕНИЕ № 05-04/12-17

Резолютивная часть оглашена 23 июня 2017 г.,

Изготовлено в полном объеме 30 июня 2017 г.

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: <...>,

рассмотрев дело № 05-04/12-17 по признакам нарушения департаментом транспорта Администрации города Омска (далее – Департамент транспорта) (<...>) и индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>) (<...>) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителей Департамента транспорта – <...> (доверенность от 22.11.2016, удостоверение); <...> (доверенность от 22.11.2016 б/н, удостоверение);

в отсутствие ИП <...>, извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела по существу;

ИП <...>, извещенного о дате, времени и месте рассмотрения дела по существу,

руководствуясь [статьей 48.1](#) Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

1. Дело о нарушении антимонопольного законодательства № 05-04/12-17 (далее по тексту – дело № 05-04/12-17) возбуждено приказом руководителя Омского УФАС России № 89 от 02.05.2017 в отношении Департамента транспорта и ИП <...> по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции на основании заявления ИП <...> (вх. от 01.03.2017 № 1664).

Из заявления ИП <...> следует, что 05.02.2016 без проведения открытого конкурса на право осуществления перевозок пассажиров транспортом общего пользования был открыт муниципальный маршрут № 55 «Ул. Лобкова – Микрорайон «Булатово», который на 95% дублирует муниципальный маршрут № 395.

При рассмотрении дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств Комиссией выносились определения об отложении рассмотрения дела от 17.05.2017, от 31.05.2017, от 09.06.2017.

В соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела № 05-04/12-17 от 09.06.2017.

2. По запросам Омского УФАС России, во исполнение определений об отложении рассмотрения дела № 05-04/12-17 Департаментом транспорта в материалы настоящего дела представлены копии следующих документов:

- протокола заседания рабочей группы Департамента транспорта по вопросам определения перевозчиков, документально подтвердивших преимущественное по отношению к другим заявителям соответствие критериям, предусмотренным приложением № 3 к Решению № 71 и заключения договоров в порядке временного допуска к осуществлению перевозок пассажиров транспортом общего пользования по регулярным маршрутам городской маршрутной сети, от 04.08.2015 № 134;

- заявления (заявки) ИП <...> от 30.07.2015;

- письма ИП <...> (вх. Департамента транспорта от 25.05.2017 № Вх-ДТ/2538) о расторжении временного договора от 05.02.2016 № 210-вр;

- соглашения от 25.05.2017 о расторжении временного договора от 05.02.2016 № 210-вр;

- дополнительного соглашения от 25.05.2017 к временному договору от 04.08.2015 № 171-вр.

ИП <...> представлены копии паспорта маршрута регулярного сообщения № 55, временных договоров от 04.08.2015 № 171-вр, от 05.02.2016 № 210-вр, соглашения от 25.05.2017 о расторжении временного договора от 05.02.2016 № 210-вр, учредительных документов.

Из письменных пояснений Департамента транспорта, содержащихся в материалах настоящего дела, а также из устных пояснений представителей Департамента транспорта, озвученных на заседаниях Комиссии, следует, что по итогам проведенного в августе 2015 года открытого конкурса на право заключения договора об организации и осуществлении перевозок пассажиров транспортом общего пользования по муниципальному маршруту № 55 с ИП <...> был заключен временный договор об организации и осуществлении перевозок пассажиров транспортом общего пользования от 04.08.2015 № 171-вр (далее – Договор № 171-вр) на 6 автобусов средней вместимости.

05.02.2016 в связи с истечением срока действия Договора № 171-вр с ИП <...> был заключен временный договор об организации и осуществлении перевозок пассажиров транспортом общего пользования от 05.02.2016 № 210-вр (далее – Договор № 210-вр).

В соответствии со статьей 39 Федерального закона 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 – Закон об организации перевозок) в адрес Департамента транспорта поступило заявление ИП <...>, на основании которого муниципальный маршрут № 55 был внесен в реестр муниципальных маршрутов регулярных перевозок в границах города Омска, утвержденный приказом Департамента транспорта от 23.03.2016 № 21 (далее – Реестр).

На момент формирования Реестра с ИП <...> был заключен Договор № 210-вр с общим количеством транспортных средств 6 единиц.

В соответствии с Порядком установления, изменения, отмены муниципальных маршрутов регулярных перевозок в границах города Омска, утвержденным Постановлением Администрации города Омска от 03.02.2016 № 123-п (далее – Порядок

№ 123-п), в целях улучшения транспортного обслуживания жителей Ленинского административного округа г. Омска, на основании поданного ИП <...> заявления, в мае 2016 года количество транспортных средств на маршруте № 55 было увеличено до 10 единиц.

Приказом Департамента транспорта от 05.05.2016 № 45 «О внесении изменений в приказ директора департамента транспорта от 23.03.2016 № 21 «О реестре муниципальных маршрутов в границах города Омска» в Реестр внесены соответствующие изменения.

10.05.2016 между Департаментом транспорта и ИП <...> заключено дополнительное соглашение к Договору № 210-вр, в соответствии с которым количество транспортных средств на маршруте № 55 увеличено до 10 единиц.

В настоящее время на маршруте № 55 запланирована работа 10 транспортных средств, на которые ИП <...> выданы карты маршрута регулярных перевозок.

Департамент транспорта также сообщил, что в связи с поступившим от ИП <...> заявлением от 25.05.2017 Договор № 210-вр расторгнут по соглашению сторон, а также заключено дополнительное соглашение к Договору № 171-вр об изменении пункта 6.1.1 данного договора.

Департаментом транспорта также представлены возражения на заключение об обстоятельствах дела № 05-04/12-17 (исх. Департамента транспорта от 21.06.2017 № Ис-ДТ/1548), согласно которым Департамент транспорта с доводами Комиссии в части неправомерного включения сведений об ИП <...> в Реестр не согласился.

В подтверждение доводов о включении сведений об ИП <...> в Реестр Департамент транспорта ссылается на положения части 9 статьи 39 Закона об организации перевозок, согласно которой регулярные перевозки, частично или полностью оплачиваемые за счет средств бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов, осуществляются в порядке, действовавшем до дня официального опубликования настоящего Федерального закона, в течение срока, по окончании которого в соответствии с графиком, предусмотренным документом планирования регулярных перевозок, в отношении данных перевозок должен быть заключен государственный или муниципальный контракт. Указанный срок не может превышать пять лет со дня официального опубликования настоящего Федерального закона.

Согласно Документу планирования регулярных перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок в границах г. Омска, утвержденному постановлением Администрации города Омска от 15.06.2016 № 735-п, заключение муниципальных контрактов для осуществления регулярных перевозок по регулируемым тарифам предусмотрено в 2019 году.

Таким образом, по мнению Департамента транспорта, ИП <...> в силу требований Закона об организации перевозок имеет право осуществлять регулярные перевозки по муниципальному маршруту № 55 до момента заключения муниципального контракта для осуществления регулярных перевозок по регулируемому тарифу по маршруту № 55, вне зависимости от заключения (или незаключения) с ИП <...> дополнительного соглашения к Договору № 171-вр в части изменения условий срока его действия.

Кроме того, представители Департамента транспорта отметили, что к моменту истечения срока действия Договора № 171-вр муниципальный контракт не мог быть заключен ввиду следующего.

В соответствии с частью 2 статьи 14 Закона об организации перевозок осуществление регулярных перевозок по регулируемым тарифам обеспечивается посредством заключения уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации или уполномоченным органом местного самоуправления либо иным государственным или муниципальным заказчиком государственных или муниципальных контрактов в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, с учетом положений настоящего Федерального закона.

Частью 21.2 статьи 22 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» установлено, что 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, устанавливаются федеральным законом, регулирующим отношения по организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом.

При этом, как указывает Департамент транспорта, указанный правовой акт до настоящего времени не принят, что исключает возможность заключения муниципального контракта для осуществления регулярных перевозок по регулируемому тарифу.

Таким образом, организация транспортного обслуживания населения по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по регулируемым тарифам, в том числе по маршруту № 55, не может быть обеспечена ввиду отсутствия законодательного регулирования вопроса заключения муниципальных контрактов для осуществления муниципальных перевозок.

Также представители Департамента просили обратить внимание на то обстоятельство, что маршруты регулярных перевозок по регулируемым тарифам являются социально ориентированными, и исключение сведений об ИП <...> из Реестра приведет к социальной напряженности в г. Омске.

4. В результате проведенного анализа материалов настоящего дела, доводов представителей ответчиков, Комиссия установила следующие обстоятельства.

Муниципальный маршрут № 55 утвержден постановлением Администрации города Омска от 12.12.2012 № 1605-п «Об утверждении маршрутов регулярных перевозок городской маршрутной сети» со схемой движения «Ул. Лобкова – Микрорайон «Булатово» с общим количеством транспортных средств 3 единицы.

На основании протокола заседания рабочей группы Департамента транспорта от 04.08.2015 № 134 в порядке временного допуска в соответствии с Решением Омского городского Совета от 14.11.2012 № 71 «О порядке допуска перевозчиков к осуществлению перевозок пассажиров транспортом общего пользования по маршрутам регулярных перевозок городской маршрутной сети на территории города Омска» (далее – Решение № 71) по маршруту № 55 между Департаментом транспорта и ИП <...> заключен временный Договор № 171-вр на 6 транспортных средств.

Срок действия указанного договора установлен пунктом 6.1.1: *«...действует до даты заключения договора об организации и осуществлении перевозок пассажиров транспортом общего пользования по результатам проведенного открытого конкурса по маршруту № 55 с новым перевозчиком (но не позднее, чем 4 февраля 2016 года)».*

По истечении срока действия Договора № 171-вр 05.02.2016 между Департаментом транспорта и ИП <...> был заключен второй временный договор – Договор № 210-вр на 6 автобусов средней вместимости.

При этом установлено, что основанием для заключения Договора № 210-вр также является протокол заседания рабочей группы Департамента транспорта от 04.08.2015 № 134.

Пунктом 6.1.1 Договора № 210-вр установлено: *«договор вступает в силу с момента подписания сторонами и действует до заключения муниципального контракта в порядке, установленном законодательством Российской Федерации».*

Дополнительным соглашением от 10.05.2016 к Договору № 210-вр количество транспортных средств на маршруте № 55 увеличено до 10 единиц.

Таким образом, в настоящее время ИП <...> осуществляет регулярные перевозки пассажиров по муниципальному маршруту № 55 на 10-ти транспортных средствах.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», пунктом 7 части 1 статьи 9 Решения Омского городского Совета от 20.09.1995 № 92 «Об Уставе города Омска» создание условий для предоставления транспортных услуг населению и организация транспортного обслуживания населения в границах города Омска относится к вопросам местного значения.

Согласно подпункту 1 пункта 17 Положения о департаменте транспорта Администрации города Омска, утвержденного Решением Омского городского Совета от 28.09.2011 № 442 (далее – Положение о Департаменте транспорта) основной задачей Департамента транспорта является организация транспортного обслуживания населения на территории города Омска.

В соответствии с подпунктами 2.1, 2.3, 2.6 и 7 пункта 18 Положения о Департаменте транспорта полномочия по организации работы по предоставлению населению города Омска услуги по перевозке пассажиров транспортом общего пользования на территории города Омска, ведению реестра муниципальных маршрутов регулярных перевозок, проведению открытого конкурса на право осуществления перевозок по муниципальному маршруту регулярных перевозок, а также заключению муниципальных контрактов на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок по регулируемым тарифам, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, возложены на Департамент транспорта.

Как было указано в настоящем решении, в период заключения временных Договоров № 171-вр, № 210-вр действовало Решение № 71, которое устанавливало порядок допуска перевозчиков к осуществлению перевозок по маршрутам регулярных перевозок городской маршрутной сети на территории города Омска и порядок заключения с перевозчиком договора об организации и осуществлении перевозок пассажиров транспортом общего пользования.

В соответствии со статьей 22 Решения № 71 временный допуск перевозчика к осуществлению перевозок пассажиров по регулярному маршруту (далее – временный допуск) осуществляется организатором пассажирских перевозок исключительно в случаях, если:

- 1) договор не заключен в порядке, установленном настоящим Решением;
- 2) заключенный договор расторгнут досрочно, и при этом не заключен договор в порядке, предусмотренном частью 3 статьи 19 настоящего Решения.

Согласно части 1 статьи 23 Решения № 71 временный допуск и заключение договора в случаях, указанных в статье 22 настоящего Решения, осуществляется однократно на период до заключения в порядке, установленном настоящим Решением, договора с новым перевозчиком, но не более чем на шесть месяцев.

Поскольку временный допуск и заключение договора может быть **ТОЛЬКО однократным**, то Комиссия приходит к выводу о том, что действия Департамента транспорта, выразившиеся в заключении второго временного договора (Договор № 210-вр) с ИП <...> являются неправомерными, нарушающими порядок, действовавший до дня официального опубликования Закона об организации перевозок.

Таким образом, из положений части 1 статьи 23 Решения № 71 следует, что между Департаментом транспорта и ИП <...> временный договор от 05.02.2016 № 210-вр заключен неправомерно, в связи с чем, деятельность ИП <...> по маршруту № 55 является незаконной.

В процессе рассмотрения дела № 05-04/12-17 по обращению ИП <...> в адрес Департамента транспорта соглашением от 25.05.2017 Договор № 210-вр расторгнут.

25.05.2017 между Департаментом транспорта и ИП <...> заключено дополнительное соглашение к Договору № 171-вр, которым срок действия Договора № 171-вр,

установленный пунктом 6.1.1, изменен: «*договор вступает в силу с момента подписания сторонами и действует в течение срока, по истечении которого в соответствии с частью 9 статьи 39 Закона об организации перевозок в отношении данных перевозок должен быть заключен муниципальный контракт*».

Вместе с тем, часть 9 статьи 39 Закона об организации перевозок предполагает, что регулярные перевозки частично или полностью оплачиваемые за счет средств бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов, осуществляются в порядке, действовавшем до дня официального опубликования данного закона, то есть до 14.07.2015. Договор № 171-вр был заключен 04.02.2016, продление срока его действия Решением № 71 не предусмотрено.

Таким образом, дополнительное соглашение заключено к **прекратившему свое действие** Договору № 171-вр, в связи с чем, данные действия Департамента транспорта и ИП <...> Комиссия считает неправомерными.

В соответствии с частями 1, 2, 3 статьи 425 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения. Законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору.

Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

В соответствии с пунктом 7.2 Договора № 171-вр дополнение, изменение условий договора производится письменным соглашением сторон.

Резюмируя вышеуказанные обстоятельства, Комиссия обращает внимание на тот факт, что из положений части 1 статьи 23 Решения № 71 следует, что у Департамента транспорта и ИП <...> отсутствовали правовые основания для заключения Договора № 210-вр, поскольку согласно указанной норме заключение временного договора осуществляется однократно, и истечение срока действия Договора № 171-вр должно было явиться основанием для проведения открытого конкурса на право заключения договора об организации и осуществлении перевозок пассажиров транспортом общего пользования, предусмотренного положениями Решения № 71, по маршруту № 55.

Кроме того, Комиссией в процессе рассмотрения материалов дела № 05-04/12-17 установлено следующее.

Как было указано, временный Договор № 171-вр, а также Договор № 210-вр были заключены на 6 автобусов средней вместимости.

Дополнительным соглашением к Договору № 210-вр от 10.05.2016 количество транспортных средств на муниципальном маршруте № 55 увеличено до 10 единиц.

Согласно пояснениям Департамента транспорта, в адрес Департамента транспорта в соответствии со статьей 39 Закона об организации перевозок поступило заявление ИП <...>, на основании которого сведения о муниципальном маршруте № 55 были внесены в Реестр.

В соответствии с частью 1 статьи 39 Закона об организации перевозок в течение тридцати дней со дня официального опубликования настоящего Федерального закона юридические лица, индивидуальные предприниматели, которые после дня официального опубликования настоящего Федерального закона осуществляли регулярные перевозки по маршрутам регулярных перевозок в соответствии с заключенными с ними договорами, выданными им разрешениями, паспортами маршрутов регулярных перевозок или в соответствии с нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, муниципальными нормативными правовыми актами, направляют в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, уполномоченные органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации или уполномоченные органы местного самоуправления, к компетенции которых в соответствии с настоящим Федеральным законом отнесено ведение реестров соответствующих маршрутов регулярных перевозок, сведения о данных маршрутах регулярных перевозок, предусмотренные частью 1 статьи 26 настоящего Федерального закона.

При рассмотрении документов и информации, представленных Департаментом транспорта, Комиссией установлено, что указанное заявление от ИП <...> поступило в адрес Департамента транспорта 18.02.2016 (Вх-ДТ/458 от 18.02.2016), сведения об ИП <...>, как о перевозчике, осуществляющем деятельность по муниципальному маршруту № 55, а также о количестве транспортных средств в размере 10 единиц внесены в Реестр 05.05.2016 (приказ директора Департамента транспорта от 05.05.2016 № 45 «О внесении изменений в приказ директора департамента транспорта от 23.03.2016 № 21 «О реестре муниципальных маршрутов в границах города Омска»), т.е. ранее заключения дополнительного соглашения к Договору № 210 (от 10.05.2016), которым количество транспортных средств увеличено до 10 единиц.

Таким образом, Департаментом транспорта 05.05.2016 внесены сведения по маршруту № 55 в Реестр с указанием 10-ти транспортных средств на основании действующего на тот момент Договора № 210-вр, тогда как Договор № 210-вр был заключен на 6 транспортных средств, а дополнительное соглашение, которым количество транспортных средств увеличено до 10 единиц, подписано сторонами только 10.05.2016.

Согласно пояснениям Департамента транспорта приказом директора Департамента транспорта от 05.05.2016 № 45 в Реестр внесены соответствующие изменения. После этого, 10.05.2016 с ИП <...> заключено дополнительное соглашение к Договору № 210.

Частью 1 статьи 39 Федерального закона об организации перевозок определены три условия внесения уполномоченным органом сведений в Реестр: **наличие заключенного с перевозчиком договора**, наличие выданного перевозчику разрешения, наличие паспорта маршрута регулярных перевозок *после дня официального опубликования данного Федерального закона* (опубликован на официальном интернет-портале правовой информации по адресу: <http://www.pravo.gov.ru>, 14.07.2015).

С учетом изложенного, *законным основанием для осуществления перевозок по маршрутам регулярных перевозок является наличие у перевозчика действующего договора* на регулярные перевозки, а его отсутствие исключает возможность

включения сведений в Реестр в соответствии с частью 1 статьи 39 Федерального закона об организации перевозок.

В силу пункта 1 части 2 статьи 39 Федерального закона об организации перевозок по истечении тридцати дней со дня официального опубликования Закона и до истечения ста восьмидесяти дней со дня официального его опубликования уполномоченные органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, к компетенции которых в соответствии с этим Законом отнесено ведение реестров маршрутов регулярных перевозок, организуют проверку указанных в части 1 настоящей статьи сведений, по результатам которой принимают решение о включении или об отказе во включении указанных сведений в соответствующие реестры.

Возможность включения уполномоченным органом без проведения конкурса в реестр межмуниципальных маршрутов сведений о маршруте по заявлениям лиц, осуществлявших после опубликования Федерального закона об организации перевозок перевозки по маршрутам регулярных перевозок, предусмотрена только в случае легальности осуществления указанными лицами такой деятельности (осуществления перевозки на основании заключенных с этими лицами договоров, выданных им разрешений, паспортов маршрутов регулярных перевозок или в соответствии с нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, муниципальными нормативными правовыми актами). Это следует из части 1 статьи 39 Федерального закона об организации перевозок.

Учитывая незаконность заключения Договора № 210-вр, Комиссия приходит к выводу, что положения части 1 статьи 39 Федерального закона об организации перевозок не распространяются на ИП <...>, в связи с чем, действия Департамента транспорта, как уполномоченного органа, связанные с включением представленных таким перевозчиком сведений по маршруту № 55 в формируемый Реестр, являются незаконными.

Учитывая незаконность внесения сведений об ИП <...> в Реестр, действия Департамента транспорта, связанные с выдачей ИП <...> карт маршрута регулярных перевозок по маршруту № 55, являются неправомерными.

На основании изложенного, Комиссия считает, что действия Департамента транспорта и ИП <...>, выразившиеся в заключении Договора № 210-вр, повлекли за собой неправомерные действия по включению сведений об ИП <...> в Реестр.

Установлено, что в соответствии с Реестром регулярные перевозки по муниципальному маршруту № 55 осуществляются **по регулируемому тарифу**. Осуществление регулярных перевозок по регулируемым тарифам обеспечивается посредством заключения муниципального контракта в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с частью 2 статьи 14 Федерального закона об организации перевозок осуществление регулярных перевозок по регулируемым тарифам обеспечивается посредством заключения уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации или уполномоченным органом местного самоуправления либо иным государственным или

муниципальным заказчиком государственных или муниципальных контрактов в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, с учетом положений настоящего Федерального закона.

Согласно части 9 статьи 39 Федерального закона об организации перевозок *регулярные перевозки*, частично или полностью оплачиваемые за счет средств бюджетов субъектов Российской Федерации или местных бюджетов, **осуществляются в порядке, действовавшем до дня официального опубликования настоящего Федерального закона**, в течение срока, по окончании которого в соответствии с графиком, предусмотренным документом планирования регулярных перевозок, *в отношении данных перевозок должен быть заключен государственный или муниципальный контракт*. Указанный срок не может превышать пять лет со дня официального опубликования настоящего Федерального закона.

Из указанной нормы следует, что перевозки по муниципальному маршруту должны осуществляться в порядке, действовавшем до 14.07.2015. Вместе с тем, ИП <...> после истечения срока действия Договора № 171-вр осуществлял перевозки по маршруту № 55 на основании временного договора от 05.02.2016 № 210-вр, заключенного в нарушение порядка, действовавшего до дня официального опубликования Федерального закона об организации перевозок.

Согласно части 1 статьи 2 Закона об организации перевозок законодательство Российской Федерации в области организации регулярных перевозок состоит из Гражданского кодекса Российской Федерации, настоящего Федерального закона, других федеральных законов, регулирующих отношения по организации регулярных перевозок, и принимаемых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации.

В силу части 1 статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

На основании вышеизложенного, продление срока действия временного договора № 171-вр до заключения в отношении данных перевозок муниципального контракта является незаконным.

Как указывалось выше, в соответствии с пунктом 1 статьи 22 Решения № 71 временный допуск и заключение договора в случаях, указанных в статье 22 Решения № 71, осуществляется однократно на период до заключения в порядке, установленном настоящим Решением, договора с новым перевозчиком, но не более чем на шесть месяцев.

Таким образом, по истечению срока временных договоров дальнейший допуск к осуществлению перевозок пассажиров должно осуществляться только по результатам открытого конкурса на право заключения договора об организации и осуществлении перевозок пассажиров транспортом общего пользования, порядок проведения которого был регламентирован на тот момент главой 2 Решения № 71.

Пунктом 1 статьи 6 Решения № 71 было установлено, что извещение о проведении открытого конкурса публикуется организатором проведения конкурса в

официальном печатном издании органов местного самоуправления города Омска и размещается на официальном сайте Администрации города Омска в сети «Интернет» *не менее чем за тридцать дней* до дня вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе.

При решении вопроса о доказывании действительных или возможных негативных последствий для конкуренции Комиссия считает необходимым руководствоваться позицией, изложенной в [постановлении](#) Президиума Высшего арбитражного суда РФ от 29.11.2011 № 8799/11. Согласно позиции ВАС РФ в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем.

В результате действий Департамента транспорта и ИП <...> выразившихся в заключении Договора № 210-вр, а также в заключении дополнительного соглашения от 25.05.2017 к временному договору от 04.02.2015 № 171-вр, ИП <...> получил преимущественное положение по сравнению с другими перевозчиками, а именно право на осуществление пассажирских перевозок по маршруту № 55 без проведения конкурсных процедур, а иные хозяйствующие субъекты – перевозчики лишились возможности и законного права на участие в открытом конкурсе на осуществление перевозок пассажиров транспортом общего пользования по маршруту № 55.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, то есть обязательным является наличие и доказанность волеизъявления двух сторон соглашения: органа власти и хозяйствующего субъекта.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, **в частности к ограничению доступа на товарный рынок**, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, Омским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции при заключении между Департаментом транспорта и ИП <...> Договора № 210-вр, по результатам которого установлено следующее.

Временной интервал исследования определен периодом с 05.02.2016 до 26.05.2017.

Продуктовые границы товарного рынка: осуществление перевозок пассажиров транспортом общего пользования по муниципальным маршрутам регулярных перевозок.

Географические границы товарного рынка: маршрут № 55 «ул. Лобкова – микрорайон Булатово» в городе Омске.

Заключение Департаментом транспорта временного договора об организации и осуществлении перевозок пассажиров транспортом общего пользования № 210-вр от 05.02.2016 создало преимущества для ИП <...>, ограничило доступ иных хозяйствующих субъектов к осуществлению перевозок пассажиров транспортом общего пользования по маршруту № 55 «ул. Лобкова – микрорайон Булатово» в городе Омске.

Таким образом, по мнению Комиссии, действия Департамента транспорта и ИП <...>, выразившиеся в заключении Договора № 210-вр, а также продлении срока действия Договора № 171-вр до заключения муниципального контракта в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, приводят к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, а также создают ИП <...> преимущественные условия на рынке услуг по перевозке пассажиров транспортом общего пользования на территории г. Омска.

На основании изложенного, Комиссия по рассмотрению дела № 05-04/12-17, учитывая положения Решения № 71, Закона об организации перевозок, ГК РФ, совокупность имеющихся в деле доказательств, приходит к выводу о наличии в действиях Департамента транспорта и ИП <...>, выразившихся в заключении в нарушение действующего законодательства ограничивающего конкуренцию временного договора об организации и осуществлении перевозок транспортом общего пользования от 05.02.2016 № 210-вр, а также дополнительного соглашения от 25.05.2017 к временному договору от 04.02.2015 № 171-вр, нарушения пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В связи с чем, Комиссия при рассмотрении дела № 05-04/12-17, принимая решение о выдаче предписания об устранении выявленных нарушений, полагает необходимым учесть, что регулярные перевозки по муниципальному маршруту № 55 осуществляются по регулируемому тарифу и то, что осуществление регулярных перевозок по регулируемым тарифам обеспечивается посредством заключения муниципального контракта в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия департамента транспорта Администрации города Омска и

индивидуального предпринимателя <...>, выразившиеся в заключении временного договора об организации и осуществлении перевозок транспортом общего пользования от 05.02.2016 № 210-вр, а также дополнительного соглашения от 25.05.2017 к временному договору от 04.02.2015 № 171-вр, что могло привести к недопущению, ограничению, устранению, в частности, к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов, нарушением пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Оснований для прекращения рассмотрения дела № 05-04/12-17, предусмотренных статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не имеется.

3. Выдать департаменту транспорта Администрации города Омска предписание об устранении нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем:

3.1. Проведения конкурентным способом процедуры определения перевозчиков (исполнителей) на право осуществления перевозок пассажиров транспортом общего пользования в границах г. Омска по муниципальному маршруту регулярных перевозок № 55 «Ул. Лобкова – микрорайон Булатово».

3.2. Исключения сведений об индивидуальном предпринимателе <...> из пункта 1.42 реестра муниципальных маршрутов регулярных перевозок в границах г. Омска, утвержденного приказом директора департамента транспорта Администрации города Омска от 23.03.2016 № 21.

4. Выдать департаменту транспорта Администрации города Омска и ИП <...> предписание об устранении нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем совершения действий, направленных на расторжение дополнительного соглашения от 25.05.2017 к временному договору об организации и осуществлении перевозок транспортом общего пользования от 04.08.2015 № 171-вр.

5. Материалы дела № 05-04/12-17 передать уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дел об административном правонарушении по статье 14.32 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Предписание № 05-04/12-17

об устранении нарушения антимонопольного законодательства

30.06.2017

г. Омск

(далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе: <...>

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 30.06.2017 г. по делу № 05-04/12-17 о нарушении департаментом транспорта Администрации города Омска и ИП <...> пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Департаменту транспорта Администрации города Омска в срок до 01.02.2018 года устранить нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем:

1.1. Проведения конкурентным способом процедуры определения перевозчиков (исполнителей) на право осуществления перевозок пассажиров транспортом общего пользования в границах г. Омска по муниципальному маршруту регулярных перевозок № 55 «Ул. Лобкова – микрорайон Булатово».

1.2. Исключения сведений об ИП <...> из пункта 1.42 реестра муниципальных маршрутов регулярных перевозок в границах г. Омска, утвержденного приказом директора департамента транспорта Администрации города Омска от 23.03.2016 № 21.

2. Департаменту транспорта Администрации города Омска и ИП <...> в срок до 01.02.2018 года устранить нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем совершения действий, направленных на расторжение дополнительного соглашения от 25.05.2017 к временному договору об организации и осуществлении перевозок транспортом общего пользования от 04.08.2015 № 171-вр.

3. Уведомить Омское УФАС России об исполнении предписания в течение 3 дней со дня исполнения предписания в письменном виде с приложением подтверждающих документов.

Контроль за исполнением предписания возложить на члена Комиссии <...>.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных нарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской

Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.