

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ №2

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«31» мая 2016 года

г.Ханты-Мансийск

В связи с наличием в действиях Администрации сельского поселения Салым, место нахождения: **ул.Центральная, д.1, пос.Салым, Нефтеюганский район, Ханты-Мансийский автономный округ-Югра, 628327**, выразившихся в установлении в положении о конкурсе на право осуществления пассажирских автоперевозок транспортом общего пользования по внутрипоселковым сообщениям на территории муниципального образования сельское поселение Салым, утвержденного Постановлением администрации сельского поселения Салым от 28.11.2012 №155-п (далее – Положение) подпункта «а» пункта 3.2, согласно которому к участию в конкурсе допускаются юридические и физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность при наличии автобусов с количеством посадочных мест не менее 23; абзацев 3, 7 подпункта «а» пункта 3.2, согласно которым к участию в конкурсе допускаются юридические и физические лица, автомобильный транспорт которых не имеет сверхнормативный пробег до капитального ремонта, а также имеющие надлежащий внешний вид и состояние салона, отвечающее требованиям санитарных норм, соответствующие требованиям по допуску транспортных средств к эксплуатации и правилам пожарной безопасности; в неустановлении в пункте 3.8 Положения минимальных сроков заключения договора; **в установлении в Приложении №4 к Положению о конкурсе на право заключения договора об организации перевозок пассажиров автобусом, критериев оценки заявок «производственная база», «наличие транспортных средств», признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных частью 1 статьи 15 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) Ханты-Мансийское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает о необходимости в срок до «08» июля 2016 года прекратить указанные действия (бездействия) путем:**

1. Внесения изменений в Приложение №1 к постановлению администрации сельского поселения Салым от 28.11.2012г. №155, а именно:

а) изложить подпункт «а» пункта 3.2 Положения требований к участникам конкурса, следующим образом: «наличии автобусов с количеством посадочных мест не менее 8»;

б) исключить из абзацев 3, 7 подпункта «а» пункта 3.2 Положения следующие позиции: «не имеющие сверхнормативный пробег до капитального ремонта»; «имеющие надлежащий внешний вид и состояние салона, отвечающее требованиям санитарных норм, соответствующие требованиям по допуску транспортных средств к эксплуатации и правилам пожарной безопасности»;

в) дополнить пункт 3.8 словами следующего содержания: «договор должен быть заключен не ранее чем через 10 дней со дня подписания итогового протокола конкурса и не позднее «__» дней (указывается по желанию Администрации

сп.Салым)».

2. Внесения изменений в Приложение №4 к Положению о конкурсе на право заключения договора об организации перевозок пассажиров автобусом:

а) объединить показатели критерия «производственная база», подкритерии «наличие собственной базы» и «арендованная у другого предприятия» в один общий подкритерий «наличие собственной или арендованной базы»;

б) исключить критерий оценки «наличие транспортных средств».

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Ханты-Мансийское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов (надлежащим образом заверенные копии документов) подтверждающих внесение изменений в **Постановлении администрации сельского поселения Салым от 28.11.2012 №155-п.**

Доводы антимонопольного органа

1. В соответствии с частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, 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).

По смыслу статьи 15 Закона о защите конкуренции, нормативно установленный запрет адресован органам, осуществляющим властные функции, и распространяется, прежде всего, на их акты и действия в сфере публично-правовых отношений в целях предупреждения негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

Согласно подпункту 24 пункта 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 №99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (далее – Закон о лицензировании), статьями 20, 21 Федерального закона от 10.12.1995 №196-ФЗ «О безопасности дорожного движения» (далее – Закон о безопасности дорожного движения), пунктом 1 Положения о лицензировании перевозок пассажиров автомобильным транспортом, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 02.04.2012 №280 (далее – Положение о лицензировании), пунктом 62 Правил обеспечения безопасности перевозок пассажиров и грузов автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом (далее – Правила) и Перечня мероприятий по подготовке работников юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих перевозки автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом, к безопасной работе и транспортных средств к безопасной эксплуатации (далее –

Перечень), утвержденных приказом Минтранса России от 15.01.2014 №7, **право осуществления пассажирских перевозок предоставляется** юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям имеющим в наличии лицензии по перевозке пассажиров **автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более 8 человек.**

Таким образом, установление в подпункте «а» пункта 3.2 Положения, требований о том, что к участию в конкурсе допускаются юридические и физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность при наличии автобусов с количеством посадочных мест не менее 23, является незаконным, а также препятствует участию в конкурсе хозяйствующих субъектов, имеющих в наличии автомобильный транспорт с количеством менее 23 посадочных мест, что способно привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке пассажирских перевозок.

2. В соответствии с подпунктом 24 пункта 1 статьи 12 Закона о лицензировании, статьей 5 Закона о безопасности дорожного движения, пунктом 1 Положения о лицензировании, пунктом 22 Правил и Перечня **право осуществления пассажирских перевозок** предоставляется юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, имеющим автотранспорт **прошедший технический осмотр и допущенный к эксплуатации.**

Таким образом, требования установленные в абзацах 3, 7 подпункта «а» пункта 3.2 Положения, согласно которым **к участию в конкурсе допускаются юридические и физические лица**, автомобильный транспорт которых не имеет сверхнормативный пробег до капитального ремонта, а также имеющие надлежащий внешний вид и состояние салона, отвечающее требованиям санитарных норм, соответствующие требованиям по допуску транспортных средств к эксплуатации и правилам пожарной безопасности, являются незаконным, а также препятствует участию хозяйствующих субъектов имеющих автомобильный транспорт прошедший технический осмотр и имеющих допуск к эксплуатации, что способно привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке пассажирских перевозок.

3. В соответствии с частью 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции обжалование в административном порядке действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов либо со дня такого размещения результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». При этом в части 18, части 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции указано, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 настоящей статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии.

В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 настоящей статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. В связи с чем, Положение должно соответствовать положениям части 4 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции и должно содержать порядок

заключения договоров, который должен обеспечивать участникам закупки возможность реализации их права на обжалование действий заказчика в антимонопольный орган в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Нормативно-правовой акт должен соответствовать требованиям, установленным Законом о защите конкуренции, в соответствии с которыми порядок заключения договоров направлен на обеспечение участникам закупки реализации из права на обжалование действий заказчика (организатора торгов) в антимонопольный орган в процедуре, установленной статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

С учетом изложенного, заказчики обязаны устанавливать в нормативно-правовых актах о закупках сроки заключения договоров. Аналогичный вывод содержится в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 по делу №309-КГ15-14384.

Таким образом, неустановление в пункте 3.8 Положения **минимальных сроков** заключения договора, нарушает право хозяйствующих субъектов на обжалование действия (бездействия) заказчика, организатора торгов в антимонопольный орган при проведении конкурса.

4. Пунктом 4 Положения о лицензировании определены лицензионные требования при осуществлении деятельности по перевозке пассажиров, к которым в частности относится:

- наличие у соискателя лицензии (лицензиата) **принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании и соответствующих установленным требованиям помещений и оборудования для технического обслуживания и ремонта транспортных средств либо наличие договора со специализированной организацией на предоставление услуг по техническому обслуживанию и ремонту транспортных средств;**

- соблюдение лицензиатом требований, установленных [статьей 20](#) Федерального закона «О безопасности дорожного движения».

Таким образом, Положением о лицензировании прямо предусматривается возможность иметь соискателю на праве собственности или ином законном основании и соответствующих установленным требованиям помещений и оборудования для технического обслуживания и ремонта транспортных средств либо наличие договора со специализированной организацией на предоставление услуг по техническому обслуживанию и ремонту транспортных средств.

При этом, названным [Положением](#) указанное лицензионное требование не определено как имеющее какие-либо преимущества для хозяйствующих субъектов применительно к той или иной форме его соблюдения, в том числе как оказывающее влияние на безопасность транспортного обслуживания (требования являются равнозначными), в связи с чем установление подкритерия оценки нельзя признать допустимым, поскольку его применение не позволяет объективно оценить претендентов и возлагает на них дополнительные обязанности.

Таким образом, **установление в** Приложении №4 к Положению о конкурсе на право заключения договора об организации перевозок пассажиров автобусом,

критерия оценки заявок «производственная база», является незаконным, а также приводит к ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов имеющих арендованный автомобильный транспорт и арендованную производственную базу, что способно привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке пассажирских перевозок.

5. В соответствии со статьей 2 Закона о безопасности дорожного движения транспортное средство - устройство, предназначенное для перевозки по дорогам людей, грузов или оборудования, установленного на нем.

Согласно пунктам 2 и 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции 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), в частности запрещаются необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам; создание дискриминационных условий.

Установление такого критерия оценки заявок как «наличие транспортных средств» (собственные/арендованные) и предусмотренная в нем градация оценок является дискриминационным, при котором хозяйствующий субъект, имеющий арендованные транспортные средства, поставлен в неравное положение при оценке по сравнению с хозяйствующим субъектом - претендентом, имеющим транспортное средство в собственности. Поскольку право оказывать услуги населению на том или ином маршруте у хозяйствующих субъектов возникает только по результатам конкурса, необоснованное начисление большего количества баллов по данному критерию претенденту, имеющему собственные автотранспортные средства, при прочих равных условиях оценки и набранного количества баллов, необоснованно препятствует осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам, у которых имеются арендованные транспортные средства, чем устраняет конкуренцию на рассматриваемом товарном рынке и является нарушением [пунктов 2 и 8 части 1 статьи 15](#) закона о защите конкуренции.

Таким образом, **установление в** Приложении №4 к Положению о конкурсе на право заключения договора об организации перевозок пассажиров автобусом, **критерия оценки заявок** «наличие транспортных средств» является незаконным, а также приводит к ограничению доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов имеющих арендованный автомобильный транспорт и арендованную производственную базу, что способно привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке пассажирских перевозок.

Примечание: При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее

предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением (часть 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции).

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения (часть 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции).