

РЕШЕНИЕ № 05/16-15

02 декабря 2015 г.

г. Омск

Резолютивная часть оглашена 18.11.2015 г.

Изготовлено в полном объеме 02.12.2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

<...>,

при участии:

от Министерства промышленности, транспорта и инновационных технологий Омской области – <...>,

от индивидуального предпринимателя <...>,

рассмотрев дело № 05/16-15 по признакам нарушения Министерством промышленности, транспорта и инновационных технологий Омской области (644033, г. Омск, ул. Красный Путь, 109) части 1 статьи 15, части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1, 2, 3 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Омским УФАС России приказом от 21.08.2015 № 187 в отношении Министерства промышленности, транспорта и инновационных технологий Омской области (далее – Министерство, Ответчик) возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 05/16-15 по заявлению индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>, Заявитель).

1. Как следует из обращения Заявителя от 04.07.2015, поддержанного его представителем в заседаниях Комиссии, ИП <...> планирует участвовать в конкурсах, проводимых Министерством, в связи с чем получил лицензию на осуществление деятельности по перевозкам пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более 8 человек № АСС-55-027553 от 25.09.2013 г.

Приказом Министерства развития транспортного комплекса Омской области № 8 от 26.02.2014г. утверждено «Положение о порядке и условиях проведения конкурса на право заключения договора об организации регулярных перевозок автомобильным транспортом по маршрутам пригородного и межмуниципального сообщения на территории Омской области» (далее – Положение № 8), положения которого нарушают статьи 15, 17 Закона о защите конкуренции, поскольку указанным документом установлен ряд норм, которые ограничивают либо могут ограничить конкуренцию.

Так, в соответствии с подпунктом 3 пункта 15 Положения № 8 участниками конкурса могут быть юридические лица, независимо от организационно-правовой формы, индивидуальные предприниматели, соответствующие следующим обязательным требованиям: наличие лицензии на осуществление перевозок пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более восьми человек.

В то же время в соответствии с подпунктом 5 пункта 20 Положения № 8 Заявитель подает заявку на участие в конкурсе по форме согласно приложению № 1 к настоящему Положению с приложением следующих документов: копия лицензии на осуществление перевозок пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более восьми человек с приложениями свидетельств, содержащими сведения о транспортных средствах, оснащенных абонентскими телематическими терминалами, заявленных на лот.

При этом в соответствии с подпунктом 1 пункта 32 Положения № 8 Заявитель не допускается комиссией к участию в конкурсе в случае: непредставления документов, указанных в пункте 20 настоящего Положения, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике конкурса.

Таким образом, в противоречие нормам подпункта 3 пункта 15 Положения № 8 участниками конкурса не могут быть не только юридические лица и индивидуальные предприниматели, не имеющие лицензии на осуществление перевозок пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более восьми человек, но и юридические лица и индивидуальные предприниматели, имеющие лицензии на осуществление перевозок пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более восьми человек, не приложившие при этом свидетельств, содержащих сведения о транспортных средствах, оснащенных абонентскими телематическими терминалами, заявленных на лот. ИП <...> неясно, каков формат и порядок получения таких свидетельств. В случае если на лот выставлено 10 транспортных единиц, достаточно ли иметь такое свидетельство только на одну транспортную единицу? И о каких конкретно телематических средствах идет речь в Положении № 8?

Приложением № 5 к Положению № 8 установлены критерии оценки заявок на

участие в конкурсе. Одним из таких критериев, позволяющим получить дополнительный балл, является «Наличие зарегистрированного в соответствии с действующим законодательством фирменного наименования и (или) товарного знака, и (или) знака обслуживания» (подпункт 5.4).

Частью 1 статьи 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

Таким образом, указанным критерием, считает ИП <...>, ставятся в преимущественное положение коммерческие организации, поскольку иные юридические лица, в частности некоммерческие организации, а также индивидуальные предприниматели, законодательно лишены возможности иметь фирменное наименование, в связи с чем по указанному основанию ни в каком случае не смогут получить оценку «+1».

По остальным основаниям (наличие товарного знака и (или) знака обслуживания) - их регистрация требует значительно больших финансовых и временных затрат, которых коммерческие организации, как указано выше, легко могут избежать.

Вышеуказанные пункты Положения № 8, по мнению Заявителя, нарушают антимонопольное законодательство.

2. Согласно позиции Ответчика (исх. № МПТ-3815 от 13.10.2015 г.), устанавливая соответствующие критерии оценки заявок на участие в конкурсе на право заключения договора об осуществлении регулярных пассажирских перевозок автомобильным транспортом по маршрутам пригородного и межмуниципального сообщения на территории Омской области Министерство руководствовалось следующим.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 14.02.2009 г. № 22-ФЗ «О навигационной деятельности» в целях повышения эффективности управления движением транспортных средств, уровня безопасности перевозок пассажиров, транспортные, технические средства и системы, перечень которых определяется федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления в соответствии с их полномочиями, подлежат оснащению средствами навигации, функционирование которых обеспечивается российскими навигационными системами.

В соответствии с подпунктом «ж» пункта 4 Положения о лицензировании перевозок пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более 8 человек (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется по заказам либо для собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 02.04.2012 г. № 280, одним из лицензионных требований при осуществлении деятельности по перевозке пассажиров является использование

лицензиатом транспортных средств, оснащенных в установленном порядке аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС или ГЛОНАСС/GPS.

На основании вышеизложенного Министерством принято решение о включении параметра «Оборудование транспортных средств аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС» в качестве, одного из критериев оценки заявок на участие в конкурсе.

В соответствии с ГОСТ Р 54024-2010, утвержденным и введенным в действие Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 30.11.2010 г. № 638-ст, абонентский телематический терминал - это аппаратно-программное устройство, устанавливаемое на контролируемые транспортные средства для определения их текущего местоположения и параметров движения, обмена данными с дополнительным бортовым оборудованием, взаимодействия с телематическим сервером в части передачи мониторинговой и обмена технологической информацией на основе применения глобальной навигационной спутниковой системы Российской Федерации (ГЛОНАСС).

В соответствии с ранее действовавшим Порядком оснащения транспортных средств, находящихся в эксплуатации, включая специальные транспортные средства, категории М, используемых для коммерческих перевозок пассажиров, и категории N, используемых для перевозки опасных грузов, аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС или ГЛОНАСС/GPS, утвержденным приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 26.01.2012 г. № 20, при установке на вышеуказанные транспортные средства абонентских телематических терминалов выдавался документ, подтверждающий оснащение транспортного средства аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС или ГЛОНАСС/GPS, с включением информации об абонентском телематическом терминале в базу данных АЦКН Ространснадзора.

Приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 05.09.2014 г. № 239 на основании решения Верховного Суда Российской Федерации от 08.04.2014 г. № АКПИ14-40 был признан утратившим силу приказ Министерства транспорта Российской Федерации от 26.01.2012 г. № 20 «Об утверждении Порядка оснащения транспортных средств, находящихся в эксплуатации, включая специальные транспортные средства, категории М, используемых для коммерческих перевозок пассажиров, и категории N, используемых для перевозки опасных грузов, аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС или ГЛОНАСС/GPS.

В связи с тем, что в настоящее время при выдаче лицензии на осуществление деятельности по перевозке пассажиров автомобильным транспортом все транспортные средства лицензиата должны быть оснащены абонентским телематическим терминалом, но при этом не существует порядка оснащения транспортных средств абонентским телематическим терминалом, а также порядка проверки транспортных средств на наличие абонентского телематического терминала, Министерством принято решение, что для проверки данного критерия и подтверждения наличия абонентского телематического терминала на транспортном средстве перевозчику необходимо предоставлять копию свидетельства, подтверждающую оснащение транспортного средства данным устройством, а также заполнять Приложение № 4 к Положению о порядке и условиях проведения конкурса, в котором указываются сведения о возможности осуществления перевозчиком оперативного диспетчерского контроля за

регулярностью пассажирских перевозок.

В данном случае под свидетельством понимается документ, который подтверждает, что транспортное средство оборудовано абонентским телематическим терминалом. Форма свидетельства не регламентируется.

Министерство уточняет, что в случае необходимости разъяснения порядка и условий проведения конкурса, критериев оценки заявок на участие в конкурсе, любой заявитель в соответствии с пунктом 26 Положения № 8 вправе направить в письменной форме организатору конкурса запрос о разъяснении порядка и условий проведения конкурса. В течение 3-х рабочих дней со дня поступления указанного запроса организатор конкурса обязан направить в письменной форме разъяснения порядка и условий проведения конкурса, если указанный запрос поступил к организатору конкурса не позднее чем за 5 дней до окончания подачи заявок на участие в конкурсе.

В течение 1 дня со дня направления разъяснения положений порядка и условий проведения конкурса по запросу заявителя такое разъяснение размещается организатором конкурса на официальном сайте с указанием предмета запроса, но без указания заявителя, от которого поступил запрос.

ИП <...> с запросом о разъяснении порядка и условий проведения конкурса в Министерство не обращался.

Введение параметра «Наличие зарегистрированного в соответствии с действующим законодательством фирменного наименования и (или) товарного знака, и (или) знака обслуживания» в качестве одного из критериев оценки заявок на участие в конкурсе обусловлено тем, что фирменное наименование или товарный знак (знак обслуживания) символизирует и выделяет качество товаров или услуг компании и придает им уникальность. Наличие фирменного наименования или товарного знака (знака обслуживания) позволяет людям ориентироваться среди многочисленных предложений товаров и услуг и легко делать выбор в пользу качественного, по их мнению, товара или услуги, что является удобным и выгодным фактором для потребителей. Возможность зарегистрировать товарный знак (знак обслуживания) в установленном законом порядке имеется у всех участников конкурсного отбора и ни в коей мере, считает Министерство, не приводит к ограничению конкуренции.

При этом Министерство отмечает, что юридические лица при регистрации несут затраты больше, почти в 5 раз, чем индивидуальные предприниматели. Регистрация товарного знака (знака обслуживания) также предусматривает затраты, связанные с уплатой государственной пошлины. Факт разницы государственных пошлин не может ограничивать конкуренцию.

Также Министерство проинформировало Комиссию о том, что в связи с принятием 13.07.2015 г. Федерального закона № 220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» и вступлением его в силу с 11 января 2016 года, Министерством приводится в соответствие региональное законодательство. В этой связи действие приказа Министерства развития транспортного комплекса Омской области от 26.02.2014 г. № 8 будет

аннулировано при принятии соответствующих новых нормативных актов, подготавливаемых в соответствии с требованиями Федерального закона № 220-ФЗ.

В заседании Комиссии 18.11.2015г. представители Министерства дали дополнительные пояснения по порядку присвоения участникам конкурса баллов по некоторым критериям оценки:

1) количество баллов по критерию, указанному в подпункте 1.1 критериев оценки, в случае, если наличие подвижного состава, необходимого для осуществления перевозок (в соответствии с лотом), будет составлять от 99% до 100%, от 49% до 50%, от 24% до 25% определяется после округления значения по данному критерию до целого числа в соответствии с математическими правилами. После чего полученное значение критерия причисляется к одному из заданных интервалов и участнику конкурса присваивается соответствующий балл. В случае если значение по критерию будет составлять ровно 24%, то участнику конкурса присваивается 0 баллов по данному критерию;

2) количество баллов по критерию, указанному в подпункте 1.2 критериев оценки (оценка среднего срока эксплуатации транспортных средств, заявленных участником конкурса), определяется как отношение суммы баллов (T_i), присвоенных каждому заявленному транспортному средству - T_i к числу транспортных средств (N) в соответствии с лотом: $T(T_i)/N$. Срок эксплуатации каждого транспортного средства исчисляется на дату объявления конкурса;

3) информация для определения значений критериев по подпунктам 4.1, 4.2, 4.3, 4.4 пункта 4 предоставляется участником конкурса по его желанию в целях получения максимального балла в конкурсе. Форма предоставления информации не регламентируется.

Если информация, необходимая для определения значений по данным критериям, участником конкурса не предоставлена, то при оценке заявки участника конкурса ей присваивается 0 баллов по данным критериям.

Если информация предоставлена, то количество баллов по критериям, указанным в подпунктах 4.1 - 4.4 пункта 4, считается в соответствии с порядком расчета, указанным в пункте 4, и определяется как отношение суммы баллов (T_i), присвоенных каждому заявленному транспортному средству T_i , к числу транспортных средств (N) в соответствии с лотом: $(T_i)/N$. По критериям, указанным в подпунктах 4.1 - 4.3 пункта 4, транспортному средству T_i ; присваивается 1 балл в случае, если на транспортном средстве имеется хотя бы один вид специального оборудования, перечисленного в соответствующем подпункте.

По критерию, указанному в подпункте 4.4 пункта 4, транспортному средству T_i присваивается 2 балла, в случае, если данное транспортное средство оборудовано аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС;

4) информация для определения значения критерия по подпункту 5.2 предоставляется участником конкурса по его желанию в целях получения максимального балла в конкурсе. Форма предоставления информации не регламентируется. Начисление баллов по данному критерию происходит следующим образом. Если информация не предоставлена, то заявке участника

присваивается 0 баллов. Если участником конкурса не привлекались на учебную практику студенты учебных заведений, готовящих специалистов в сфере транспорта, то заявке участника конкурса по данному критерию присваивается 0 баллов. Если участником конкурса привлекались на учебную практику студенты учебных заведений, готовящих специалистов в сфере транспорта, то заявке участника конкурса по данному критерию присваивается 1 балл. Количество студентов не регламентируется;

5) информация об отапливаемой стоянке транспортных средств, сведения о которой необходимо представить участнику для участия в конкурсе, при оценке заявки не учитывается.

Обосновывая непредставление копий документов по проведению конкурса на право заключения договора об организации регулярных перевозок автомобильным транспортом по маршрутам пригородного и межмуниципального сообщения на территории Омской области, назначенного на 26.03.2015г. Министерство сослалось на проведенную в соответствии с приказами Омского УФАС России № 94 от 15.05.2015, № 128/1 от 19.06.2015 плановую выездную проверку соблюдения требований Закона от о защите конкуренции, в ходе которой были проверены документы по всем конкурсам, проведенным Министерством за указанный период, в том числе и по конкурсу, назначенному на 26.03.2015г.

Рассмотрев имеющиеся в деле № 05/16-15 материалы, выслушав доводы и возражения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

1. В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 14.02.2009 г. № 22-ФЗ «О навигационной деятельности» в целях повышения эффективности управления движением транспортных средств, уровня безопасности перевозок пассажиров, транспортные, технические средства и системы, перечень которых определяется федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления в соответствии с их полномочиями, подлежат оснащению средствами навигации, функционирование которых обеспечивается российскими навигационными системами.

В соответствии с подпунктом «ж» пункта 4 Положения о лицензировании перевозок пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более 8 человек (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется по заказам либо для собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 02.04.2012 г. № 280, одним из лицензионных требований при осуществлении деятельности по перевозке пассажиров является использование лицензиатом транспортных средств, оснащенных в установленном порядке аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС или ГЛОНАСС/GPS.

На основании вышеизложенного Министерством принято решение о включении параметра «Оборудование транспортных средств аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС» в качестве одного из критериев оценки заявок на участие в конкурсе.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 15 Положения № 8 участниками конкурса могут быть юридические лица, независимо от организационно-правовой формы, индивидуальные предприниматели, соответствующие следующим обязательным требованиям: наличие лицензии на осуществление перевозок пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более восьми человек.

В то же время в соответствии с подпунктом 5 пункта 20 Положения № 8 Заявитель подает заявку на участие в конкурсе по форме согласно приложению № 1 к настоящему Положению с приложением следующих документов: копия лицензии на осуществление перевозок пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более восьми человек с приложениями свидетельств, содержащими сведения о транспортных средствах, оснащенных абонентскими телематическими терминалами, заявленных на лот.

При этом в соответствии с подпунктом 1 пункта 32 Положения Заявитель не допускается комиссией к участию в конкурсе в случае: непредставления документов, указанных в пункте 20 настоящего Положения (в том числе, либо наличия в таких документах недостоверных сведений об участнике конкурса.

Таким образом, в противоречие нормам подпункта 3 пункта 15 Положения участниками конкурса не могут быть не только юридические лица и индивидуальные предприниматели, не имеющие лицензии на осуществление перевозок пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более восьми человек, но и юридические лица и индивидуальные предприниматели, имеющие лицензии на осуществление перевозок пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более восьми человек, не приложившие при этом свидетельств, содержащих сведения о транспортных средствах, оснащенных абонентскими телематическими терминалами, заявленных на лот.

Приложением № 5 к Положению № 8 установлены критерии оценки заявок на участие в конкурсе. Одним из таких критериев, указанном в пункте 4.4 Приложения № 5 к Положению № 8, позволяющим получить два дополнительных балла, является «Оборудование транспортных средств аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС (ГЛОНАСС/GPS)». Право на получение двух баллов по указанному критерию в редакции Положения № 8, действовавшей до 07.07.2015, должно было подтверждаться на каждое транспортное средство копией свидетельства о подтверждении оснащения абонентским телематическим терминалом.

Таким образом, с одной стороны, перевозчики, не приложившие свидетельств, содержащих сведения о транспортных средствах, оснащенных абонентскими телематическими терминалами, заявленных на лот, участниками конкурса вообще быть не могут, с другой стороны, наличие оборудования транспортных средств аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС (ГЛОНАСС/GPS) подтверждалось предоставлением копий указанных свидетельств лишь для получения участниками конкурса права на получение двух баллов по указанному критерию.

Действительно, ИП <...> с запросом о разъяснении порядка и условий проведения конкурса в Министерство не обращался. В то же время с запросом о разъяснении порядка и условий проведения конкурса в Министерство обращалось ООО «СибХолдинг», которое, также как и ООО «ТорТранс», единственным участником и

директором которого является <...> и которое уже участвовало в конкурсах на право заключения договора об организации регулярных перевозок автомобильным транспортом по маршрутам пригородного и межмуниципального сообщения на территории Омской области (Протокол рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе на право заключения договора об организации регулярных перевозок автомобильным транспортом по маршрутам пригородного и межмуниципального сообщения на территории Омской области от 12.12.2014 №2), является членом Некоммерческого партнерства «Ассоциация перевозчиков Западной Сибири» (ранее – Некоммерческого партнерства «Омский транспортный союз «ОмскАвтодор»).

Некоммерческое партнерство «Омский транспортный союз «ОмскАвтодор» письмом от 20.07.2015 № 4 направило <...> полученные на запрос ООО «СибХолдинг» разъяснения Министерства от 17.07.2015 № МПТ-2215, в которых, в том числе содержалась информация о внесении приказом Министерства от 07.07.2015 № 29 изменений в Положение № 8 в части исключения из критерия, установленного пунктом 4.4 Приложения № 5 к Положению № 8, требования подтверждать выполнение указанного критерия на каждое транспортное средство копией свидетельства о подтверждении оснащения абонентским телематическим терминалом.

В соответствии с ранее действовавшим Порядком оснащения транспортных средств, находящихся в эксплуатации, включая специальные транспортные средства, категории М, используемых для коммерческих перевозок пассажиров, и категории N, используемых для перевозки опасных грузов, аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС или ГЛОНАСС/GPS, утвержденным приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 26.01.2012 г. № 20, при установке на вышеуказанные транспортные средства абонентских телематических терминалов выдавался документ, подтверждающий оснащение транспортного средства аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС или ГЛОНАСС/GPS, с включением информации об абонентском телематическом терминале в базу данных АЦКН Ространснадзора.

Приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 05.09.2014 г. № 239 на основании решения Верховного Суда Российской Федерации от 08.04.2014 г. № АКПИ14-40 был признан утратившим силу приказ Министерства транспорта Российской Федерации от 26.01.2012 г. № 20 «Об утверждении Порядка оснащения транспортных средств, находящихся в эксплуатации, включая специальные транспортные средства, категории М, используемых для коммерческих перевозок пассажиров, и категории N, используемых для перевозки опасных грузов, аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС или ГЛОНАСС/GPS.

В настоящее время при выдаче лицензии на осуществление деятельности по перевозке пассажиров автомобильным транспортом все транспортные средства лицензиата должны быть оснащены абонентским телематическим терминалом, но при этом не существует порядка оснащения транспортных средств абонентским телематическим терминалом, а также порядка проверки транспортных средств на наличие абонентского телематического терминала.

Министерство для проверки данного критерия и подтверждения наличия абонентского телематического терминала на транспортном средстве установило,

что перевозчику необходимо предоставлять копию свидетельства, подтверждающую оснащение транспортного средства данным устройством, а также заполнять Приложение № 4 к Положению о порядке и условиях проведения конкурса, в котором указываются сведения о возможности осуществления перевозчиком оперативного диспетчерского контроля за регулярностью пассажирских перевозок. Форма свидетельства Положением № 8 не предусмотрена.

Из пояснений, данных представителем Министерства на Комиссии, следует, что под свидетельством понимается любой документ, который подтверждает, что транспортное средство оборудовано абонентским телематическим терминалом.

Однако указанное толкование (дефиниция) отсутствует в Положении № 8, не вносит ясности, какие все же документы будут признаны указанными «свидетельствами», и не устраняет противоречий между нормами подпункта 3 пункта 15, подпункта 5 пункта 20, подпункта 1 пункта 32 и пункта 4.4 Приложения № 5 Положения № 8, что может ввести в заблуждение участников конкурсов, в том числе потенциальных, а также позволяет неоднозначно применять указанные нормы при проведении конкурсов.

2. Одним из критериев, позволяющим получить 1 дополнительный балл, является «Наличие зарегистрированного в соответствии с действующим законодательством фирменного наименования и (или) товарного знака, и (или) знака обслуживания» (подпункт 5.4 приложения № 5).

Наличие фирменного наименования или товарного знака (знака обслуживания) в некоторых случаях (при наличии возможности свободного выбора продавцов, исполнителей услуг) действительно может помочь потребителям ориентироваться среди многочисленных предложений товаров и услуг и делать выбор в пользу качественного, по их мнению, поставщика товара или исполнителя услуги, что может являться удобным и выгодным фактором для потребителей. Вместе с тем, предметом данных конкурсов является осуществление деятельности по перевозке пассажиров по установленному маршруту. Выбор перевозчика - победителя конкурса осуществляет конкурсная комиссия Министерства. Каждый маршрут является самостоятельным лотом в конкурсе, как правило, лишь один участник является победителем в конкурсе по каждому лоту. Таким образом, у потребителя-пассажира, независимо от желания выбрать качественного исполнителя услуг по перевозке, фактически отсутствует возможность выбрать перевозчика по конкретному маршруту. В связи с чем Комиссией не может быть принят как необходимый и достаточный указанный довод Министерства, обуславливающий введение параметра «Наличие зарегистрированного в соответствии с действующим законодательством фирменного наименования и (или) товарного знака, и (или) знака обслуживания» в качестве одного из критериев оценки заявок на участие в конкурсе.

Кроме того, частью 1 статьи 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. Индивидуальные предприниматели, а также некоммерческие организации в силу закона фирменного наименования иметь не могут.

Таким образом, индивидуальные предприниматели, а также некоммерческие организации, не имеющие возможности иметь фирменное наименование, для того, чтобы получить дополнительный 1 балл, вынуждены будут регистрировать товарный знак и (или) знак обслуживания, то есть нести дополнительные финансовые и временные затраты. Следовательно, указанный критерий ставит коммерческие организации – юридические лица в преимущественное положение по отношению к иным категориям участников конкурса.

3. Наличие у перевозчика сайта в сети «Интернет» с индивидуальным доменным именем, предусмотренное в качестве критерия оценки подпунктом 5.1 пункта 5 Приложения № 5 Положения № 8, также не может, по мнению Комиссии, повлиять на качество осуществления деятельности по перевозке пассажиров и багажа. Доказательств обратного в ходе рассмотрения дела Комиссии не представлено.

4. Привлечение на учебную практику студентов учебных заведений, готовящих специалистов в сфере транспорта, предусмотренное в качестве критерия оценки подпунктом 5.2 пункта 5 Приложения № 5 Положения № 8, дает участнику конкурса 1 балл. Вместе с тем, данный критерий никак не коррелирует с пунктом 20 Положения № 8, устанавливающим перечень документов, прилагаемых заявителем к заявке на участие в конкурсе. Нет четкого указания, каким документом следует подтвердить соответствие данному критерию. Представленные на обозрение Комиссии договоры с учебными заведениями, по мнению Комиссии, подтверждают лишь наличие такого договора, но не факт прохождения студентами учебной практики.

5. Комиссией рассмотрены дополнительные пояснения Министерства о порядке присвоения участникам конкурса баллов по критериям оценки, указанным в подпунктах 1.1, 1.2, 4.1, 4.2, 4.3, 4.4, 5.2 Приложения № 5 к Положению № 8:

1) количество баллов по критерию, указанному в подпункте 1.1 критериев оценки, в случае, если наличие подвижного состава, необходимого для осуществления перевозок (в соответствии с лотом), будет составлять от 99% до 100%, от 49% до 50%, от 24% до 25% определяется после округления значения по данному критерию до целого числа в соответствии с математическими правилами. После чего полученное значение критерия причисляется к одному из заданных интервалов и участнику конкурса присваивается соответствующий балл. В случае если значение по критерию будет составлять ровно 24%, то участнику конкурса присваивается 0 баллов по данному критерию;

2) количество баллов по критерию, указанному в подпункте 1.2 критериев оценки (оценка среднего срока эксплуатации транспортных средств, заявленных участником конкурса), определяется как отношение суммы баллов (T_i), присвоенных каждому заявленному транспортному средству - T_i к числу транспортных средств (N) в соответствии с лотом: $T(T_i)/N$. Срок эксплуатации каждого транспортного средства исчисляется на дату объявления конкурса;

3) информация для определения значений критериев по подпунктам 4.1, 4.2, 4.3, 4.4 пункта 4 предоставляется участником конкурса по его желанию в целях получения максимального балла в конкурсе. Форма предоставления информации не регламентируется. Если информация, необходимая для определения значений по данным критериям, участником конкурса не предоставлена, то при оценке заявки участника конкурса ей присваивается 0 баллов по данным критериям. Если

информация предоставлена, то количество баллов по критериям, указанным в подпунктах 4.1 - 4.4 пункта 4, считается в соответствии с порядком расчета, указанным в пункте 4, и определяется как отношение суммы баллов (T_i), присвоенных каждому заявленному транспортному средству T_i , к числу транспортных средств (N) в соответствии с лотом: $(T_i)/N$. По критериям, указанным в подпунктах 4.1 - 4.3 пункта 4, транспортному средству T_i присваивается 1 балл в случае, если на транспортном средстве имеется хотя бы один вид специального оборудования, перечисленного в соответствующем подпункте.

По критерию, указанному в подпункте 4.4 пункта 4, транспортному средству T_i присваивается 2 балла, в случае, если данное транспортное средство оборудовано аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС;

4) информация для определения значения критерия по подпункту 5.2 предоставляется участником конкурса по его желанию в целях получения максимального балла в конкурсе. Форма предоставления информации не регламентируется. Если информация не предоставлена, то заявке участника присваивается 0 баллов, если участником конкурса не привлекались на учебную практику студенты учебных заведений, готовящих специалистов в сфере транспорта, то заявке участника конкурса по данному критерию присваивается 0 баллов. Если участником конкурса привлекались на учебную практику студенты учебных заведений, готовящих специалистов в сфере транспорта, то заявке участника конкурса по данному критерию присваивается 1 балл. Количество студентов не регламентируется.

Приведенные дополнительные пояснения в некоторой степени могли бы устранить некорректность и неоднозначность формулировок критериев, установленных в подпунктах 1.1, 1.2, 4.1, 4.2, 4.3, 4.4, 5.2 Приложения № 5 к Положению № 8 и отсутствие процедуры их подсчета.

Вместе с тем Комиссия считает, что необходимые дефиниции, правила подсчета и присвоения баллов должны были быть сформулированы способом, не оставляющим разночтений, в самом нормативном акте – Положении № 8.

6. Указанные нарушения также были установлены актом выездной плановой проверки № 03 от 03.07.2015, проведенной Омским УФАС России в отношении Министерства в период с 25.05.2015 по 03.07.2015.

В силу части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, запрещается, 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.

В результате анализа материалов дела Комиссия пришла к выводу, что нормы Положения № 8, утвержденные Приказом Министерства от 26.02.2014, устанавливающие не предусмотренные действующим законодательством, а также некорректные, не поддающиеся однозначному прочтению требования к услугам по перевозке пассажиров и к участникам конкурсов на право заключения договора об организации регулярных перевозок автомобильным транспортом по маршрутам пригородного и межмуниципального сообщения на территории Омской области и создают в этой части необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, а также создают дискриминационные условия в отношении индивидуальных предпринимателей и некоммерческих организаций, ограничивающие права указанных хозяйствующих субъектов в возможности участвовать и стать победителем в конкурсах на право заключения договора об организации регулярных перевозок автомобильным транспортом по маршрутам пригородного и межмуниципального сообщения на территории Омской области, что является нарушением требований пункта 2 и пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции 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, в том числе:

- 1) координация организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками деятельности их участников;
- 2) создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом;
- 3) нарушение порядка определения победителя или победителей торгов, запроса котировок, запроса предложений;
- 4) участие организаторов торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиков и (или) работников организаторов или работников заказчиков в торгах, запросе котировок, запросе предложений.

Комиссия в ходе рассмотрения дела не нашла доказательств нарушения Министерством указанных запретов непосредственно при проведении конкурсов на право заключения договора об организации регулярных перевозок автомобильным транспортом по маршрутам пригородного и межмуниципального сообщения на территории Омской области, что подтверждается представленными Комиссии документами и актом выездной плановой проверки № 03 от 03.07.2015.

Принимая во внимание вышеизложенное, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия РЕШИЛА:

1. Признать действия Министерства промышленности, транспорта и инновационных технологий Омской области, выразившиеся в установлении:

в подпунктах 1.1, 1.2 пункта 1, подпунктах 4.1 - 4.4 пункта 4 Критериев оценки заявок на участие в конкурсе Приложения № 5 к Положению о порядке и условиях проведения конкурса на право заключения договора об организации регулярных перевозок автомобильным транспортом по маршрутам пригородного и межмуниципального сообщения на территории Омской области, утвержденному приказом Министерства от 26.02.2014 № 8 (далее - Положение), некорректных условий начисления баллов;

в подпункте 5.1 пункта 5 Критериев оценки заявок на участие в конкурсе Приложения № 5 к Положению – критерия о наличии сайта в сети «Интернет» с индивидуальным доменным именем;

в подпункте 5.2 пункта 5 Критериев оценки заявок на участие в конкурсе Приложения № 5 к Положению - критерия возможности привлечения на учебную практику студентов учебных заведений, готовящих специалистов в сфере транспорта,

в подпункте 5.4 пункта 5 Критериев оценки заявок на участие в конкурсе - Приложения № 5 к Положению – критерия о наличии фирменного наименования и (или) товарного знака, и (или) знака обслуживания;

в подпункте 5 пункта 20 Положения - требования к Заявителю о предоставлении свидетельств, содержащих сведения о транспортных средствах, оснащенных абонентскими телематическими терминалами,

которые могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, нарушением части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Рассмотрение дела № 05/16-15 о нарушении антимонопольного законодательства части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить.

3. Выдать Министерству промышленности, транспорта и инновационных технологий Омской области предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства.

4. Материалы дела № 05/16-15 передать уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по статье 14.9 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

ПРЕДПИСАНИЕ № 05/16-15

02 декабря 2015 года

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:

<...>,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 30.10.2015 г. по делу № 05/16 -15, возбужденному в отношении Министерства промышленности, транспорта и инновационных технологий Омской области по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Министерству промышленности, транспорта и инновационных технологий Омской области:

1. Прекратить нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» посредством внесения соответствующих изменений в Положение о порядке и условиях проведения конкурса на право заключения договора об организации регулярных перевозок автомобильным транспортом по маршрутам пригородного и межмуниципального сообщения на территории Омской области, утвержденное приказом Министерства от 26.02.2014 № 8 (далее – Положение № 8):

установив в подпункте 1.1 пункта 1 Критериев оценки заявок на участие в конкурсе Приложения № 5 к Положению № 8 числовые значения, не допускающие пробелов в обозначении процентного соотношения наличия подвижного состава в количестве, необходимом для осуществления перевозок;

указав в 1.2 пункта 1 Критериев оценки заявок на участие в конкурсе Приложения № 5 к Положению № 8 дату, по состоянию на которую будет

исчисляться срок эксплуатации транспортных средств, заявленных участником конкурса;

определив в подпунктах 4.1, 4.2, 4.3 пункта 4 Критериев оценки заявок на участие в конкурсе Приложения № 5 к Положению № 8 процедуру расчета точного количества баллов за наличие каждого из всех видов оборудования, перечисленных в указанных подпунктах, с учетом количества оборудованных транспортных средств из числа представленных для участия в конкурсе;

исключив из Приложения № 5 к Положению № 8 подпункт 5.1 пункта 5 Критериев оценки заявок на участие в конкурсе – критерий о наличии сайта в сети «Интернет» с индивидуальным доменным именем;

исключив из Приложения № 5 к Положению № 8 подпункт 5.2 пункта 5 – критерий о возможности привлечения на учебную практику студентов учебных заведений, готовящих специалистов в сфере транспорта;

исключив из Приложения № 5 к Положению № 8 подпункт 5.4 пункта 5 – критерий о наличии фирменного наименования и (или) товарного знака, и (или) знака обслуживания;

устранив внутреннее противоречие нормативного акта: условия оценки наличия оборудования транспортных средств аппаратурой спутниковой навигации ГЛОНАСС (ГЛОНАСС/GPS) в качестве критерия, установленного подпунктом 4.4 пункта 4 Критериев оценки заявок на участие в конкурсе Приложения № 5 к Положению № 8 и подпунктом 1 пункта 32, подпунктом 5 пункта 20 Положения № 8, устанавливающими отсутствие свидетельств, содержащих сведения о транспортных средствах, оснащенных абонентскими телематическими терминалами, в качестве основания для недопуска заявителя к участию в конкурсе.

2. Исполнить пункт 1 настоящего предписания не позднее 30 дней с даты получения предписания.

3. Об исполнении предписания уведомить Омское УФАС России в течение трех рабочих дней со дня исполнения.

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

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

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание

антимонопольного органа.