

## РЕШЕНИЕ

19 марта 2010

г. Краснодар

Решение изготовлено в полном объеме 19 марта 2010 года.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 11 марта 2010

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

Иващенко И.В. – заместитель руководителя Управления – начальник отдела контроля ТЭК и связи,

Члены Комиссии:

Тер-Осканов И.О. - начальник отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ,

Белоконь Т.Б.- заместитель начальника отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ,

Побоженский А.В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля на транспорте в строительстве и ЖКХ

рассмотрев дело № 9/2010 по признакам нарушения Департаментом по транспорту и связи Краснодарского края части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

### УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России поступили обращения ООО «Сапфир», ИП Ольшанской О.Е. по вопросу несоответствия действующему законодательству Положения «О конкурсе на право осуществления регулярных пассажирских перевозок автомобильным транспортом в Краснодарском крае» (далее - Положение), утвержденного Приказом Департамента по транспорту и связи Краснодарского края от 25.03.2009 №42.

По мнению заявителей, вышеназванное Положение не содержит объективных критериев и порядка оценки заявок, которые позволили бы любому лицу, располагающему предоставленными конкурсантами заявками определить (вычислить на основе определенной бальной шкалы, формул расчета баллов, процентов и т.п.), какой из участников конкурса предложил наилучшие условия исполнения договора, что является нарушением антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, 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).

Приказом руководителя Краснодарского УФАС от 15.01.2010 № 11 возбуждено дело № 9/2010 по признакам нарушения Департаментом по транспорту и связи Краснодарского края части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 15.01.2010 дело № 9/2010 о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 11.02.2010 в 11.00мин.

На заседании Комиссии 11.02.2010 по делу № 9/2010 присутствовали:

-члены комиссии,

-от Департамента по транспорту и связи: Оркопуло А.П. – начальник отдела организации пассажирских перевозок автомобильным транспортом, удостоверение № 90 от 10.06.2009; Ермоленко Д.А. – по доверенности № 60-288/10-08-04 от 26.01.2010

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, в соответствии с пунктами 2, 5 части 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия определила отложить рассмотрение дела № 9/2010 и дополнительно истребовать от Департамента копии документов и информацию. Определением от 11 февраля 2010 дело № 9/2010 отложено и назначено на 18 февраля 2010 года на 16.00 часов.

В соответствии с приказом руководителя Управления от 18.02.2010 № 48 «Об изменении состава комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 9/2010» в состав Комиссии внесены изменения. Председателем Комиссии назначен заместитель руководителя Управления – начальник отдела контроля ТЭК и связи – Иващенко Ирина Викторовна.

18.02.2009 на заседании Комиссии от представителей Департамента по транспорту и связи запрошены дополнительные документы, письменные пояснения. Определением от 18 февраля рассмотрение дела отложено и назначено на 11 марта 2010.

В ходе рассмотрения дела № 9/2010 11 марта 2010 в присутствии членов комиссии, представителя Департамента по транспорту и связи Краснодарского края по доверенности № 60-288/10-08-04 от 26.01.2010 Ермоленко Д.А., в отсутствие надлежащим образом уведомленных заявителей, Комиссией установлено следующее:

15.09.2009 в краевой газете «Кубанские новости» опубликовано Положение «О конкурсе на право осуществления регулярных пассажирских перевозок автомобильным транспортом в Краснодарском крае» (далее - Положение), утвержденное Приказом Департамента от 25.03.2009 №42 (в редакции Приказа Департамента от 04.09.2009 №134).

В соответствии с п.2.2 указанного Положения, целью конкурса является выбор перевозчиков, обеспечивающих наиболее качественные и безопасные условия перевозок, а также формирование эффективной, устойчивой и безопасной системы регулярных пассажирских перевозок, обеспечивающих удовлетворение транспортных потребностей населения Краснодарского края в сфере пассажирских перевозок автомобильным транспортом.

В п.11.4 Положения указано: «Конкурсные предложения участников конкурса оцениваются и сопоставляются конкурсной комиссией с учетом критериев, состав которых определяется и утверждается приказом Департамента по транспорту и связи Краснодарского края в соответствии с требованиями Закона Краснодарского края от 07.07.1999 №193-КЗ «О пассажирских перевозках автомобильным транспортом в Краснодарском крае».

Приказом Департамента по транспорту и связи Краснодарского края от 25 марта 2009 №42 (в ред. приказа Департамента по транспорту и связи Краснодарского края от 4 сентября 2009 №134), утверждено Положение, в приложении №2 которого определен состав конкурсных критериев, в соответствии с которым конкурсные предложения участников конкурса оцениваются и сопоставляются конкурсной комиссией с учетом:

- 1) профессиональной репутации и опыта работы перевозчика по осуществлению пассажирских перевозок (в том числе на данном маршруте);
- 2) наличия автотранспорта, принадлежащего перевозчику на праве собственности или эксплуатируемого на основании договора лизинга;
- 3) анализа данных о состоянии аварийности по вине водителей транспортных средств и транспортной дисциплине у участников конкурсов, а также информации о невыполнении участниками конкурса требований законодательства Российской Федерации, иных нормативных актов, правил, стандартов и технических норм по вопросам обеспечения безопасности дорожного движения, в том числе с учетом данных системы мониторинга;
- 4) характеристик, предлагаемых для перевозок транспортных средств (возрастная, техническая структура, экологические показатели, внешний вид и состояние салонов, удобство пользования для отдельных категорий граждан);
- 5) наличия сертификата, подтверждающего прохождение добровольной сертификации в сфере услуг автомобильным транспортом.

Согласно письму Департамента по транспорту и связи Краснодарского края № 60-5295/09-04-04 от 24.11.2009, Положение о конкурсе, утвержденное приказом Департамента по транспорту и связи Краснодарского края от 25.03.2009 № 42, соответствует постановлению главы Краснодарского края от 17.07.2008 № 559 «Об организации пассажирских перевозок автомобильным транспортом в Краснодарском крае» и предусматривает все конкурсные процедуры, определенные Законом Краснодарского края № 193-КЗ от 07.07.1999 «О пассажирских перевозках автомобильным транспортом в Краснодарском крае» (в ред. Закона Краснодарского края от 23.07.2009 N 1819-КЗ). При этом в тексте самого Положения о конкурсе, по мнению департамента, дословно воспроизведены положения вышеназванного Закона Краснодарского края, относящиеся к проведению конкурса, в том числе конкурсные критерии.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав пояснения Департамента по транспорту и связи, Комиссия пришла к выводу, что указанное Положение не содержит значимости критериев и порядка оценки заявок, которые позволили бы лицу, располагающему предоставленными конкурсантами заявкам, определить (вычислить на основе определенной бальной шкалы, формул расчета баллов, процентов и т.п.), какой из участников конкурса предложил наилучшие условия исполнения прилагаемого к заключению на конкурсе договора.

В соответствии с п.4 ст. 447 ГК РФ выигравшим торги по конкурсу признается лицо, которое, по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Таким образом, по смыслу указанных норм, под конкурсом необходимо понимать мероприятие, целью которого является определение лиц, наиболее способных к оптимальному разрешению поставленной задачи. Признаком конкурса является состязательность его участников, конкурирующих между собой.

В связи с этим, устанавливаемые конкурсной документацией критерии и порядок оценки заявок на участие в конкурсе должны быть раскрыты в конкурсной документации таким образом, чтобы оценка степени предложенных каждым участником конкурса условий исполнения договора не зависела от субъективного мнения каждого члена комиссии, а могла бы быть определена самостоятельно лицом, у которого в распоряжении имеется конкурсная документация и конкурсные заявки участников конкурса на основе критериев оценки и порядка оценки заявок.

Между тем, конкурсная документация Департамента по транспорту и связи Краснодарского края, раздел 11 Положения и приложение №2, не позволяют объективно оценить степень выгодности условий, предложенных каждым участником конкурса. Положение не позволяет проверить, насколько объективно и правильно каждый член комиссии оценит возможности каждого участника конкурса.

Данное обстоятельство подтверждается представленными Департаментом по транспорту и связи Краснодарского края бюллетенями членов конкурсной комиссии, оформленных при проведении процедуры оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе № 2/2009 на право осуществления регулярных пассажирских перевозок в Краснодарском крае, в которых отсутствуют значимости критериев и порядок оценки заявок участников конкурса.

Учитывая, что по каждому критерию оценки не проставляются баллы или иные величины и победитель определяется простым голосованием, нельзя исключить возможность субъективного подхода того или иного члена комиссии к оценке конкретного участника конкурса, что в конечном итоге ведет к устранению конкуренции между участниками конкурса.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В действиях Департамента по транспорту и связи Краснодарского края, выразившихся в принятии Положения «О конкурсе на право осуществления регулярных пассажирских перевозок автомобильным транспортом в Краснодарском крае», в котором отсутствует значимость критериев и порядок оценки конкурсной комиссией заявок участников конкурса установлен факт нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 2,3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать в действиях Департамента по транспорту и связи Краснодарского края, выразившихся в принятии Положения «О конкурсе на право осуществления регулярных пассажирских перевозок автомобильным транспортом в Краснодарском крае», в котором отсутствует значимость критериев и порядок оценки конкурсной комиссией заявок участников конкурса факт нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Департаменту по транспорту и связи Краснодарского края предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, путем включения значимости критериев и порядка оценки конкурсной комиссией заявок на участие в конкурсе в Положение «О конкурсе на право осуществления регулярных пассажирских перевозок автомобильным транспортом в Краснодарском крае», утвержденное Приказом Департамента по транспорту и связи Краснодарского края от

25.03.2009 №42 (в редакции Приказа Департамента по транспорту и связи Краснодарского края от 04.09.2009 №134).

3. Передать материалы дела должностному лицу для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении по факту нарушения Департаментом по транспорту и связи Краснодарского края части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Председатель Комиссии

И.В.Иващенко

Члены Комиссии:

И.О. Тер-Осканов

Т.Б. Белоконь

А.В. Побоженский