

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 5/05-20

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

«15» января 2020 г.

г. Киров

В Кировское УФАС России поступила информация, направленная МХО ООО «Транспортник», на предмет наличия признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях администрации Омутнинского городского поселения Омутнинского района Кировской области по передаче на обслуживание регулярных пассажирских перевозок транспортом общего пользования в границах Омутнинского городского поселения по маршруту №2 «Лесозаводская – ул. Мира» без проведения конкурсных процедур.

В ходе проверки Кировским УФАС были обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства, которые выразились в следующем.

24.03.2014 между Администрацией Омутнинского городского поселения Омутнинского района Кировской области (Заказчик) и <...> (Исполнитель) был заключен договор № 4 от 24.03.2014 на обслуживание регулярных пассажирских перевозок транспортом общего пользования в границах Омутнинского городского поселения (далее – Договор) по маршруту №2 «Лесозаводская – ул. Мира». В качестве основания его заключения его заключения указан протокол решения конкурсной комиссии от 21.03.2014 № 3.

31.03.2017 срок Договора, установленный п. 4.1 Договора, истек.

31.03.2017 без проведения процедуры торгов Администрация Омутнинского городского поселения Омутнинского района Кировской области и <...> заключили дополнительное соглашение к Договору, продлив срок действия договора с 01 апреля 2017 года до подведения итогов конкурса на право заключения договора на осуществление перевозки пассажиров транспортом общего пользования на территории Омутнинского городского поселения.

Согласно части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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, в том числе путем необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, создания дискриминационных условий осуществления деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Отношения по организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом (далее – регулярные перевозки), в том числе отношения, связанные с

установлением, изменением, отменой маршрутов регулярных перевозок, допуском юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к осуществлению регулярных перевозок, использованием для осуществления регулярных перевозок объектов транспортной инфраструктуры, а также с организацией контроля за осуществлением регулярных перевозок, урегулированы Федеральным законом от 13.07.2015 № 220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации» (далее - Закон № 220-ФЗ).

В силу ч. 2 ст. 14 Закона № 220-ФЗ осуществление регулярных перевозок по регулируемым тарифам обеспечивается посредством заключения контрактов в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок и с учетом особенностей, определенных Законом № 220-ФЗ (в том числе в части требований к документации, порядку обоснования начальной (максимальной) цены контракта).

Перечень товаров, работ, услуг, в случае осуществления закупок которых заказчик обязан проводить аукцион в электронной форме, утвержден распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.03.2016 № 471-р.

В указанный перечень включены услуги по регулярным внутригородским и пригородным перевозкам пассажиров автобусным транспортом (ОКПД2 49.31.21.110), в связи с чем закупка вышеуказанных услуг должна осуществляться путем проведения электронного аукциона.

Анализ вышеуказанных норм позволяет сделать вывод о том, что законодательство не устанавливает возможность заключения органами местного самоуправления договоров, соглашений, предусматривающих осуществление регулярных перевозок по регулируемым тарифам без проведения процедуры торгов. Непроведение торгов приводит к ограничению равного доступа хозяйствующих субъектов к данной публичной процедуре.

В нарушение требований федерального законодательства указанное дополнительное соглашение к Договору, устанавливающее новый объем услуг Исполнителя, было заключено администрацией Омутнинского городского поселения Омутнинского района Кировской области без проведения процедуры торгов.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, включая необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Пунктом 7 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции установлен запрет на предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение порядка, установленного главой 5 настоящего Федерального закона.

Для признания оспариваемых актов либо действий (бездействий) органов

местного самоуправления нарушающими ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции необходимо установить, что такие акты либо действия (бездействие) привели или могли привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и что они не основаны на законе.

При этом для квалификации действий (бездействий) по ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции не требуется доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления. Кроме того, из указанной нормы не вытекает обязанность антимонопольного органа устанавливать конкретные факты ущемления прав хозяйствующих субъектов, так как действия (бездействие) властного органа могут признаваться нарушающими запрет ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции и в том случае, если они могут привести к последствиям, указанным в данной норме.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.04.2011 № 14686/10 указано, что достаточным основанием для вывода о нарушении ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

В тех случаях, когда требуется проведение конкурса либо аукциона, подразумевающее состязательность хозяйствующих субъектов, их не проведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении конкурса либо аукциона в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги.

Действия администрации Омутнинского городского поселения Омутнинского района Кировской области по передаче на обслуживание регулярных пассажирских перевозок транспортом общего пользования без проведения торгов могут лишить иных лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность, возможности осуществлять регулярные перевозки по регулируемым тарифам на законных основаниях путем участия в торгах на право заключения договора, препятствуют осуществлению деятельности другим хозяйствующим субъектам, путем создания преимущественных условий для отдельного хозяйствующего субъекта, тем самым приводят или могут привести к ограничению, устранению и недопущению конкуренции на товарном рынке регулярных перевозок по регулируемым тарифам в территориальных границах Омутнинского городского поселения Омутнинского района Кировской области и содержат признаки нарушения пп. 2, 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Согласно п. 20 ст. 4 Закона о защите конкуренции государственные и муниципальные преференции – предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

Статьи 19, 20 Закона о защите конкуренции регламентируют порядок предоставления государственных и муниципальных преференций.

Согласно ч. 3 ст. 19 Закона о защите конкуренции государственная или муниципальная преференция в целях, предусмотренных ч. 1 настоящей статьи, предоставляется с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Администрация Омутнинского городского поселения Омутнинского района Кировской области, передавая на обслуживание регулярных пассажирских перевозок транспортом общего пользования на новый срок без проведения процедуры торгов, с заявлением о предоставлении преференции в Кировское УФАС России не обращалась, чем нарушила порядок предоставления муниципальной преференции, предусмотренный ст. 19, 20 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случаях выявления в действиях органа местного самоуправления признаков нарушения ст. 15 Закона о защите конкуренции, возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

В связи с наличием в действиях администрации Омутнинского городского поселения Омутнинского района Кировской области признаков нарушения пп. 2, 7 ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, **Кировское УФАС России на основании ст. 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает о необходимости прекращения в срок до 16.02.2020 указанных действий путем:**

- принятия мер по прекращению осуществления регулярных перевозок по регулируемым тарифам по маршруту №2 «Лесозаводская – ул. Мира» Омутнинского городского поселения <...>.

Антимонопольный орган должен быть уведомлен о выполнении предупреждения в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (ч. 6 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

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 (ч. 7 ст. 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 (ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

Руководитель управления

<...>