

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (Приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области от 15.02.2019 № 16) в составе:

Председателя Комиссии – Заместителя руководителя Управления – «....»,  
членов Комиссии: «....»;

в присутствии представителей заявителя ООО «Южанка» – «....»

в присутствии представителя Организатора торгов – администрации г.Оренбурга – «...» (Доверенность №173 от 29.12.2019г.);

рассмотрев жалобу ООО «Южанка» (вх. № 4370 от 29.05.2019) на действия администрации города Оренбурга,

#### УСТАНОВИЛ:

В Оренбургское УФАС России 29.05.2019 поступила жалоба ООО «Южанка» (далее – Заявитель) (вх. № 4370 от 29.05.2019) на действия администрации города Оренбурга (далее - Организатор торгов) при проведении открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении перевозок по муниципальному маршруту регулярных перевозок по нерегулируемому тарифу №14, (далее – Конкурс), конкурсная документация размещена на сайте администрации города Оренбурга.

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи.

В связи с поступившей жалобой, на основании ч.11 ст.18.1 Закон о защите конкуренции, были направлены уведомления о принятии жалобы к рассмотрению Заявителю от 23.05.2019 исх. №4736, Организатору торгов от 23.05.2019 исх. № 4737.

Рассмотрение жалобы назначено на 30.05.2019 в 11 часов 30 минут.

*Исходя из доводов жалобы, по мнению заявителя, Организатор торгов 28.03.2019г. на официальном интернет-портале г.Оренбурга опубликовал извещение об открытом конкурсе на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальному маршруту регулярных перевозок г.Оренбурга по нерегулируемым тарифам.*

30.04.2019г. ООО «Южанка» подана заявка на участие в конкурсе в соответствии с требованиями ст. 23 Федерального Закона от 13.07.2015г. №220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон №220-ФЗ).

Между тем, решением конкурсной комиссии Заявителю отказано в допуске к участию в открытом конкурсе со ссылкой на то обстоятельство, что конкурсной комиссией выявлены недостоверные сведения, а именно: по состоянию на 20.05.2019г. имеется непогашенная пеня по расчетам по налогу на доходы физических лиц.

В обосновании правильности своих доводов, Заявитель ссылается на п. 4 ч.1 ст. 23 Закона №220-ФЗ в силу которого, к участию в конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие, в числе прочего, следующему требованию: отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний завершённый отчетный период.

На дату подачи заявки у Заявителя отсутствовала указанная задолженность. Заявитель полагает, что организатор торгов в нарушении закона принял во внимание задолженность на дату проведения проверки заявки на предмет достоверности, а не на дату подачи заявки.

Помимо этого, Заявитель пояснил, что задолженность образовалась в результате неточных сведений и в настоящее время она отсутствует.

В дополнении к жалобе, Заявитель представил письменные пояснения (вх. №4370 от 29.05.2019). Заявитель полагает, что в соответствии с НК РФ, пени по расчетам по налогу на доходы физических лиц не является обязательным платежом в бюджеты бюджетной системы РФ по смыслу п. 4 ч.1 ст. 23 Закона №220-ФЗ, следовательно, не может быть учтена при проверке достоверности заявки на участие в конкурсе.

Кроме того, Заявитель отмечает, что проверка заявки на достоверность в силу п.6.1.4 Порядка проведения открытых конкурсов на право получения свидетельств об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам, утвержденного постановлением администрации г.Оренбурга №3640-п от 07.09.2017г. (далее – Порядок №3640-п), проводится на первоначальном этапе рассмотрения заявок и подразумевает проверку достоверности сведений на дату их представления в составе заявки, т.е на 30.04.2019г.

Между тем, в соответствии с протоколом от 21.05.2019г. рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе, заявка ООО «Южанка» отклонена в связи с

*недостоверностью сведений, так как по состоянию на 20.05.2019г. имеется задолженности по пени.*

Представителем Организатора торгов представлены письменные пояснения по доводам жалобы и предоставлены дополнительные материалы, запрошенные Оренбургским УФАС России. В ходе заседания комиссии, представитель организатора торгов с доводами жалобы не согласился и пояснил следующее.

*28.03.2019г. на официальном интернет-портале г.Оренбурга опубликовано извещение о проведении открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальному маршруту регулярных перевозок г.Оренбурга по нерегулируемым тарифам, лот №1, маршрут №14 «пос. Карачи – м-н «Спутник». Конкурсная процедура проводилась администрацией города Оренбурга в соответствии с Порядком проведения открытых конкурсов на право получения свидетельств об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам, утвержденным постановлением администрации города Оренбурга от 07.09.2017г. № 3640-п.*

*В рамках проводимого конкурса, в соответствии с п. 6.1.1 Порядка, организатором конкурса проведена проверка достоверности информации, представленной Претендентом конкурса 30.04.2019г. в составе заявки, для чего направлены запросы в ИФНС по Промышленному району города Оренбурга и по Ленинскому району города Оренбурга о предоставлении информации в отношении ООО «Южанка» о наличии задолженности по налогам, пеням, штрафам по состоянию на дату рассмотрения заявок.*

Исследовав материалы дела, изучив доводы представителей сторон, при рассмотрении жалобы Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к следующим выводам.

Положениями ст. 1 Федерального закона № 220-ФЗ определено, что предметом регулирования данного нормативного акта являются 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.

Как следует из ст. 2 Федерального закона № 220-ФЗ, 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 (часть 1). Отношения по организации регулярных перевозок, не урегулированные нормативными правовыми актами, указанными в части 1 настоящей статьи, регулируются законами и (или) иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации (часть 2).

Отношения по организации регулярных перевозок, не урегулированные нормативными правовыми актами, указанными в частях 1 и 2 настоящей статьи, регулируются муниципальными нормативными правовыми актами (часть 3).

В соответствии с частью 1 ст. 3 Федерального закона № 220-ФЗ муниципальный маршрут регулярных перевозок - маршрут регулярных перевозок в границах поселения, городского округа, субъекта Российской Федерации - города федерального значения Москвы, Санкт-Петербурга или Севастополя либо двух и более поселений одного муниципального района (пункт 7); свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок - документ, подтверждающий право осуществления регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам по маршруту регулярных перевозок (пункт 19).

Статьей 19 Федерального закона № 220-ФЗ определено, что свидетельство об осуществлении перевозок по муниципальному маршруту регулярных перевозок, межмуниципальному маршруту регулярных перевозок, смежному межрегиональному маршруту регулярных перевозок и карты соответствующего маршрута выдаются уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации или уполномоченными органами местного самоуправления, установившими данные маршруты (часть 1).

Свидетельство об осуществлении перевозок по муниципальному маршруту регулярных перевозок, межмуниципальному маршруту регулярных перевозок, смежному межрегиональному маршруту регулярных перевозок и карты соответствующего маршрута выдаются по результатам открытого конкурса на право осуществления перевозок по маршруту регулярных перевозок (далее - открытый конкурс) при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств: 1) данное свидетельство предназначено для осуществления регулярных перевозок по новому маршруту, за исключением маршрута, установленного в целях обеспечения транспортного обслуживания населения в условиях чрезвычайной ситуации; 2) данное свидетельство предназначено для осуществления регулярных перевозок после прекращения действия свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок, выданного без проведения открытого конкурса по основаниям, предусмотренным пунктом 1 части 3 настоящей статьи; 3) в случае, если в соответствии со статьей 18 настоящего Федерального закона в отношении данного маршрута принято решение о

прекращении регулярных перевозок по регулируемым тарифам и начале осуществления регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам; 4) данное свидетельство предназначено для осуществления регулярных перевозок по измененному маршруту, в отношении которого в сроки, которые предусмотрены частью 3.1 статьи 12 или частью 8 статьи 13 настоящего Федерального закона, юридическое лицо, индивидуальный предприниматель или уполномоченный участник договора простого товарищества не обратились в уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации или уполномоченный орган местного самоуправления с заявлением о продлении действия ранее выданных им свидетельств и карт данного маршрута на следующий срок в соответствии с принятым решением об изменении данного маршрута (часть 2).

По результатам открытого конкурса свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок и карты маршрута регулярных перевозок выдаются победителю этого конкурса, а в случае, если этот конкурс был признан не состоявшимся в связи с тем, что только одна заявка на участие в этом конкурсе была признана соответствующей требованиям конкурсной документации, юридическому лицу, индивидуальному предпринимателю или уполномоченному участнику договора простого товарищества, подавшим такую заявку на участие в открытом конкурсе (часть 4).

В соответствии с частью 1 ст. 21 Федерального закона № 220-ФЗ предметом открытого конкурса является право на получение свидетельств об осуществлении перевозок по одному или нескольким муниципальным маршрутам регулярных перевозок, межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок или смежным межрегиональным маршрутам регулярных перевозок.

Частью 2 данной статьи определено, что открытый конкурс проводится уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации или уполномоченным органом местного самоуправления, установившими муниципальный маршрут регулярных перевозок, межмуниципальный маршрут регулярных перевозок или смежный межрегиональный маршрут регулярных перевозок (далее - организатор открытого конкурса).

Статьей 24 Федерального закона № 220-ФЗ определено, что заявки на участие в открытом конкурсе представляются юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями, уполномоченными участниками договора простого товарищества (часть 1). Форма заявки на участие в открытом конкурсе и требования к содержанию данной заявки (в том числе к описанию предложения участника открытого конкурса) устанавливаются организатором открытого конкурса с учетом положений настоящего Федерального закона. Заявки на участие в открытом конкурсе, которые

содержат недостоверные сведения, отклоняются (часть 2).

Пунктом 4 части 1 ст. 24 Федерального закона № 220-ФЗ установлено, к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие, в том числе следующему требованию: отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний завершённый отчетный период.

Конкурсная процедура на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальному маршруту регулярных перевозок г.Оренбурга по нерегулируемым тарифам, лот №1, маршрут №14 «пос. Карачи – м-н «Спутник», проводилась администрацией города Оренбурга в соответствии с Порядком № 3640-п.

Пунктом 3.6.1 Порядка предусмотрено, что в составе заявки претендент должен приложить, в том числе, справку об отсутствии задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы за последний завершённый отчетный период.

В пункте 4 части 4.1 Порядка содержится требование к участникам конкурса об отсутствии у участника открытого конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний завершённый отчетный период.

Указанное требование предусмотрено в извещении о проведении Конкурса, опубликованном на официальном интернет-портале администрации города Оренбурга 28.03.2019г. (п. 2 извещения).

30.04.2019г., согласно представленным в материалы дела сведениям, ООО «Южанка» представило заявку на участие в конкурсе. В составе заявки имелась справка из ИФНС по Ленинскому району Оренбургской области об отсутствии по состоянию на 23.03.2019г. задолженности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов, подлежащих уплате в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Руководствуясь п. 6.1.3 Порядка, Организатор торгов 14.05.2019г. в адрес ИФНС по Ленинскому району г.Оренбурга (исх. №01-02/3209) и в адрес ИФНС по Промышленному району (исх. №01-02/3211) направил в запрос о предоставлении сведений в отношении ООО «Южанка» об отсутствии (наличии) задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы за последний завершённый отчетный период.

Согласно ответу ИФНС по Промышленному району г.Оренбурга (исх: №08-02-21/05648) по состоянию на 15.05.2019г. задолженность у ООО «Южанка» отсутствует.

Согласно ответу ИФНС по Ленинскому району г.Оренбурга (исх: №20-19/03230) по состоянию на 15.05.2019г. задолженность у ООО «Южанка» отсутствует.

В связи с тем, что на дату рассмотрения заявок 17.05.2019г. комиссия была неправомочна принимать решения, заседание комиссии перенесено на 21.05.2019г.

20.05.2019г. (исх: № 01-02/3497) и 21.05.2019г. (исх: № 01-02/3539) администрация г.Оренбурга повторно направляет запрос в отношении ООО «Южанка» о наличии задолженности по состоянию на 20.05.2019г. Согласно представленным сведениям ИФНС по Ленинскому району, у ООО «Южанка» по состоянию на 20.05.2019г. имеется задолженность по пени.

В соответствии с п. 7 Протокола от 21.05.2019г. рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальному маршруту регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам, ООО «Южанка» отказано в допуске на участие в конкурсе в связи с выявлением недостоверных сведений.

Между тем, Организатором Конкурса не учтено следующее.

В силу п. 6.1.1 Порядка, Организатор конкурса при рассмотрении заявки Претендента (участника конкурса) осуществляет проверку представленной информации на достоверность и соответствие требованиям действующего законодательства.

Рассмотрение заявки на участие в конкурсе на достоверность состоит в:

- проверке предоставленной Претендентом документации и информации, приведенных в заявке на участие в конкурсе;
- запросах дополнительной информации о Претендентах в муниципальных и государственных органах, учреждениях, организациях (п. 6.1.3 Порядка).

Исходя из изложенного, Организатор Конкурса проводит проверку достоверности информации, представленной в составе заявки, именно на дату подачи заявки.

Следовательно, наличие задолженности по пени у ООО «Южанка» по состоянию на 20.05.2019г. не могло быть учтено Организатором конкурса как недостоверные сведения, так как заявка на участие в Конкурсе была представлена заявителем 30.04.2019г.

Кроме того, при рассмотрении заявок, Организатором не учтено, что в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 23 Закона №220-ФЗ, к участию в конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие, в числе

прочего, следующему требованию: отсутствие у участника конкурса задолженности **по обязательным платежам** в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний завершённый отчетный период.

Таким образом, критерием допуска претендента к участию в открытом конкурсе является отсутствие не любой задолженности в бюджеты бюджетной системы РФ, а отсутствие именно задолженности по обязательным платежам.

В силу ст. 75 Н РФ, Пеней признается установленная настоящей статьей денежная сумма, которую налогоплательщик должен выплатить в случае уплаты причитающихся сумм налогов, в том числе налогов, уплачиваемых в связи с перемещением товаров через таможенную границу Таможенного союза, в более поздние по сравнению с установленными законодательством о налогах и сборах сроки.

Выплата пени носит условный, а не обязательный характер. Пени не является обязательным платежом и подлежит уплате лишь тогда, когда обязанность по уплате обязательных платежей не исполнена в срок (налоговая санкция). Пени может быть начислена налоговым органом лишь при условии допущения нарушения налогоплательщиком сроков уплаты обязательных платежей, предусмотренных соответствующей нормой налогового права.

Понятие «пени» определено законодателем в Главе 11 НК РФ «Способы обеспечения исполнения обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов», что, наряду с вышеизложенным, позволяет судить о том, что пени не относится действующим законодательством к обязательным платежам, а является лишь способом обеспечения исполнения налогоплательщиком обязанности по уплате таких платежей.

Помимо этого, правовой смысл требования об отсутствии у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний завершённый отчетный период, установленного в пункте 4 части 1 статьи 23 Закона №220-ФЗ, связан с наличием такой задолженности по налогам, которая может препятствовать победителю конкурса исполнять принятые обязательства по перевозке пассажиров по муниципальным маршрутам.

В данном случае, задолженность по пени в размере 27,67 руб. не является существенной, ее наличие не может препятствовать осуществлению перевозки. Указанный правовой подход содержится в Определении Верховного Суда РФ от 05.10.2018г. №301-КГ18-15239.

Кроме прочего, Заявителем в материалы дела представлен ответ ИФНС по Ленинскому району города Оренбурга (исх: №10-22/009869 от 28.05.2019г.) из которого усматривается, что задолженность по пени возникла у ООО «Южанка» в результате неточных сведений, внесенных в первичные документы, подтверждающие выплату заработной платы. С учетом



произведенной корректировки, сумма пени пересчитана в сторону уменьшения.

Согласно ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством РФ, признаны несостоявшимися, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с п. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного п. 3.1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 18.1, 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб,

#### РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Южанка» обоснованной.
2. Признать организатора торгов – Администрацию города Оренбурга нарушившей п. 4 ч. 1 ст. 23 Закона №220-ФЗ, п.6.1.4 Порядка проведения открытых конкурсов на право получения свидетельств об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам, утвержденного постановлением администрации г.Оренбурга №3640-п от 07.09.2017г.
3. Выдать организатору торгов – Администрации города Оренбурга в лице конкурсной комиссии предписание о совершении действий, направленных на устранение выявленных нарушений законодательных актов.

4. Передать материалы дела №056/01/18.1-312/19 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области для решения вопроса о возбуждении административного производства в соответствии с Кодексом РФ об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

«...»

Члены  
Комиссии

«...»