

1. ООО «Транс-Вей»

129345, Москва, ул. Тайнинская, д. 11, корп. 1, стр. 1

2. Департамент транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры города Москвы

127994, Москва, ул. Садовая-Самотечная, д. 1

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-00-1780/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

31.07.2017 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

в присутствии представителей:

ООО «Транс-Вей»

Департамент транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры города Москвы

рассмотрев жалобу ООО «Транс-Вей» (далее — Заявитель, Общество) на действия организатора торгов — Департамента транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры города Москвы (далее — Организатор торгов, Департамент) при проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по смежным межрегиональным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам (приказ от 10.05.2017 № 61-02-178/7) (далее — Конкурс),

в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Конкурса.

По мнению Заявителя, нарушение со стороны Департамента выразилось в неправомерном отклонении заявки Общества от участия в Конкурсе.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам названной 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 Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Отношения в сфере организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в том числе связанные с допуском юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к осуществлению регулярных перевозок на федеральном уровне 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 и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 220-ФЗ).

В соответствии с частью 3 статьи 2 Закона № 220-ФЗ отношения по организации регулярных перевозок, не урегулированные Гражданским кодексом Российской Федерации, данным Федеральным законом, другими федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также законами и (или) иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, регулируются муниципальными нормативными правовыми актами.

Главой 3 Закона № 220-ФЗ установлены правила организации регулярных перевозок по регулируемым (статьи 14 - 15) и нерегулируемым (статьи 17 - 20)

тарифам, в том числе общие условия и порядок проведения конкурса на право получения свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам (статьи 21 - 24).

Частью 4 статьи 17 Закона № 220-ФЗ предусмотрено, что установление требований к осуществлению перевозок по нерегулируемым тарифам допускается муниципальным нормативным правовым актом, при этом в силу части 2 статьи 24 названного закона требования к содержанию, в том числе к описанию, предложения участника открытого конкурса, к форме и составу заявки на участие в открытом конкурсе устанавливаются организатором открытого конкурса.

Требования к извещению о проведении открытого конкурса, к участникам торгов, а также порядок оценки и сопоставления заявок на участие в торгах определены статьями 22, 23, 24 Закона № 220-ФЗ

Приказом Департамента от 13.04.2017 № 61-02-132/7 утверждено Положение о проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по смежным межрегиональным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам (далее — Положение о проведении конкурсов).

10.05.2017 на официальном сайте Департамента по адресу <https://dt.mos.ru> опубликован приказ «О проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по смежным межрегиональным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам» от 10.05.2017 № 61-02-178/7, утверждающий извещение о проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по смежным межрегиональным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам.

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, дата вскрытия заявок — 13.06.2017, дата подведения торгов — 05.07.2017.

Согласно данному извещению установлены следующие маршруты регулярных перевозок (начальный и конечный остановочные пункты или наименование поселения, в границах которых расположены начальный и (или) остановочный пункты):

127: г. Москва (м. Первомайская) — г. Балашиха (мкр. Янтарный);

105: г. Москва (м. «Новогиреево») — г. Балашиха (Заречная ул., 37);

138: г. Москва (м. «Новогиреево») — г. Балашиха-2 (СНТ «Поляна»);

107: г. Москва (м. «Новогиреево») — г. Балашиха (ул. Евстафьева);

135: г. Москва (м. «Новогиреево») — г. Реутов (ТРЦ «РИО»).

Согласно доводу Заявителя, нарушение со стороны Организатора торгов выразилось в неправомерном отклонении заявки Общества от участия в процедуре.

Изучив материалы дела Комиссией установлено следующее.

В соответствии с протоколом по проведению и итогам открытого конкурса от

05.07.2017 № 15/61-02-178/7-1 заявка Заявителя отклонена от участия в процедуре ввиду несоответствия предложения Общества положениям Конкурсной документации.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 23 Закона № 220-ФЗ, к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, имеющие на праве собственности или на ином законном основании транспортных средств, соответствующих требованиям, указанным в реестре маршрута регулярных перевозок, в отношении которого выдается свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок, либо принятие на себя обязательства по приобретению таких транспортных средств в сроки, определенные конкурсной документацией.

В реестры маршрутов регулярных перевозок должны быть включены, в том числе сведения о видах транспортных средств и классах транспортных средств, которые используются для перевозок по маршруту регулярных перевозок, максимальное количество транспортных средств каждого класса (пункт 9 части 1 статьи 26 названного Закона).

В соответствии с извещением о проведении Конкурса, установлены следующие требования к транспортным средствам (далее — ТС), которые планируется использовать для перевозок:

вид транспортного средства: автобус;

количество ТС и класс: 14/СК, 10/СК, 20/СК, 15/СК, 9/МК.

экологические характеристики ТС: не ниже ЕВРО-3.

В соответствии с пунктом 2.1 Положения о проведении Конкурса, для участия в открытом конкурсе юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями или участниками договора простого товарищества представляется, в том числе справка о транспортных средствах, выставляемых на смежный межрегиональный маршрут, а также копии документов, подтверждающих наличие на праве собственности или на ином законном основании транспортных средств, соответствующих требованиям, указанным в Реестре смежных межрегиональных маршрутов регулярных перевозок, либо копию документа, подтверждающего принятие на себя обязательства по приобретению таких транспортных средств в сроки, предусмотренных свидетельством регулярных перевозок.

Таким образом, вышеуказанные положения позволяют сделать вывод о необходимости предоставления участниками конкурса в составе заявки документов, подтверждающих возможность оказания услуг, транспортными средствами соответствующими требованиям, указанным в Реестре смежных межрегиональных маршрутов регулярных перевозок.

На заседании Комиссией установлено, что в составе заявки Заявителя представлено гарантийное письмо, в соответствии с которым Общество принимает на себя обязательства по приобретению транспортных средств для целей осуществления регулярных перевозок по смежным межрегиональным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам. К дополнению к данному письму Обществом приложены договора купли продажи автобусов ЛиАЗ

429260, ПАЗ 320405-04.

Согласно пояснениям сторон, предоставленные Заявителем документы подтверждают принятие Обществом на себя обязательства по приобретению таких транспортных средств, соответствующих требованиям, указанным в Реестре смежных межрегиональных маршрутов регулярных перевозок.

Доказательств обратного Организатором торгов не предоставлено.

В связи с чем, Комиссия приходит к выводу об исполнении Заявителем требований пункта 2.1 Положения, пункта 2 части 1 статьи 23 Закона № 220-ФЗ.

Одновременно, Обществом представлена справка о транспортных средствах, выставляемых на смежный межрегиональный маршрут, декларирующая наличие требуемого Организатором торгов оборудования, установленного в ТС.

Между тем, как указывает Организатор торгов, в указанном гарантийном письме отсутствует информация о принятии Обществом обязательств по установке в транспортных средствах системы информирования пассажиров, систем, обеспечивающих хранение записанных данных систем видеонаблюдения оборудование, наличие в транспортных средствах возможности бесплатного подключения к сети Wi-Fi, указанным в справке о транспортных средствах, что оценивается последним как предоставление недостоверных сведений.

Вместе с тем, Комиссия указывает, что Законом № 220-ФЗ не предусмотрена обязанность по указанию в гарантийном письме, представляемом во исполнение пункта 2 части 1 статьи 23 названного закона, помимо обязательств по приобретению ТС, обязательств по установке оборудования, требуемого Организатором торгов.

Законом № 220-ФЗ и Положением не возложена на участников Конкурса обязанность по предоставлению в составе заявки документов, подтверждающих наличие у участника Конкурса оборудования, указанного в справке о транспортных средствах.

Как было указано ранее, Законом № 220-ФЗ установлена обязанность подтверждения в составе заявки на отборочной стадии соответствия предлагаемых транспортных средств требованиям, указанным в Реестре смежных межрегиональных маршрутов регулярных перевозок.

Так же, Комиссия сообщает, что недостоверными сведениями являются сведения, не соответствующие действительности. Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц», под не соответствующими действительности сведениями понимаются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения.

Однако Организатором торгов не предоставлено в рамках заседания Комиссии объективных и бесспорных доказательств предоставления Заявителем в составе заявки недостоверных сведений.

Одновременно, Комиссия отмечает, что в соответствии с частью 3 статьи 24 Закона № 220-ФЗ оценка и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе осуществляются, в том числе, по критерию, влияющему на качество перевозок характеристики транспортных средств, предлагаемых юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем или участниками договора простого товарищества для осуществления регулярных перевозок (наличие кондиционера, низкого пола, оборудования для перевозок пассажиров с ограниченными возможностями передвижения, пассажиров с детскими колясками и иные характеристики).

Указанное обстоятельство позволяет сделать вывод о том, сведения, указываемые в справке о транспортных средствах, подлежат оценке Организатором торгов в рамках оценочной стадии.

С учетом изложенного, Комиссией установлено, что действия Организатора торгов по отклонению заявки Общества по рассмотренному основанию, неправомерны.

Помимо изложенного, основанием для отклонения заявки Заявителя также является непредоставление доверенности о наделении сотрудника Общества полномочиями на подписание договоров купли-продажи, приложенных к гарантийному письму.

Пунктом 2.1 Положения о проведении конкурсов предусмотрен исчерпывающий перечень документов, представляемых в составе заявки на участие в конкурентной процедуре.

Между тем, данным Положением не предусмотрена обязанность по предоставлению документов, подтверждающих полномочия на подписание договора, а также действительности, принятого на себя обязательства по приобретению транспортных средств, в том числе и доверенности.

Оценка законности совершения сделки не входит в компетенцию Организатора торгов.

В случае возникновения сомнений в достоверности и законности предоставленных документов, Организатор торгов наделен правом на направление соответствующего запроса с целью установления обстоятельств, вызвавших у последнего сомнения.

Однако при проведении спорного Конкурса, Организатором торгов указанные действия совершены не были, что не позволяет Комиссии оценить действия последнего в качестве добросовестных.

В силу части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого

участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Таким образом, действия Организатора торгов по отклонению заявки Общества, в том числе по рассмотренному основанию, неправомерны.

В то же время, на заседании Комиссии Организатора торгов сообщил, что свидетельства об осуществлении перевозок серии 77 № 000101, 77 № 000103, 77 № 000100, 77 № 000104, 77 № 000102 выданы ООО «Вест Лайн» в день определения победителя процедуры.

В соответствии с частью 2 статьи 17, частью 2 статьи 19, частью 1 статьи 21 Закона № 220-ФЗ право осуществления регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам по муниципальному маршруту регулярных перевозок подтверждается свидетельством об осуществлении перевозок по соответствующему маршруту регулярных перевозок и картами соответствующего маршрута регулярных перевозок, которые выдаются по результатам открытого конкурса.

В соответствии с протоколом по проведению и итогам открытого конкурса от 05.07.2017 № 15/61-02-178/7-1 победителем Конкурса признано ООО «Вест Лайн».

Пунктом 3.15 Положения о проведении конкурсов установлено, что выдача свидетельств об осуществлении перевозок по смежному маршруту регулярных перевозок и карт маршрута регулярных перевозок производится в соответствии с частями 4, 5 статьи 19 Закона № 220-ФЗ.

Пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрена возможность обжалования действия (бездействия) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Частями 18, 19 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что со дня направления уведомления, предусмотренного частью 11 названной статьи, торги приостанавливаются до рассмотрения жалобы на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии по существу. В случае принятия жалобы к рассмотрению организатор торгов, которому в порядке, установленном частью 11 названной статьи, направлено уведомление, не вправе заключать договор до принятия антимонопольным органом решения по жалобе. Договор, заключенный с нарушением данного требования, является ничтожным.

Таким образом, выдача свидетельств в день определения победителя конкурентной процедуры не является нарушением Положения о проведении конкурсов, но лишает антимонопольный орган возможности выдачи предписания, а участников — защиты своих прав и интересов, а также их восстановления, поскольку статьей 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено право на обжалование действий, в частности Организатора торгов.

Отсутствие в Положении о проведении конкурсов срока на выдачу свидетельства (по сути, заменяющего заключение договора), без учета возможности обжалования действий Организатора торгов в антимонопольный орган фактически исключает применение оперативных мер, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, лишает обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

В силу требований статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Исключение срока на обжалование направлено на снижение эффективности защиты гражданских прав.

Такой правовой подход нашел свое отражение в определении Верховного Суда Российской Федерации от 02.02.2016 № 309-КГ15-14384.

Таким образом, в рассматриваемом случае действия Организатора торгов, выразившиеся в выдаче свидетельств по итогам проведения Конкурсов в день определения победителя исключают возможность применения оперативных мер, направленных на устранение допущенных нарушений, предусмотренных статьей 18.1 названного закона и лишает права на обращение с соответствующей жалобой какого-либо юридического смысла, а потому направлено против прав участников закупки.

С учетом изложенного, Комиссией принято решение о внесении изменений в Положение о проведении конкурсов в части установления сроков выдачи соответствующих свидетельств, позволяющих участникам Конкурсов обжаловать действия Организатора торгов.

Комиссия, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу Заявителя на действия Организатора торгов при проведении Конкурса обоснованной.
2. Признать в действиях Организатора торгов нарушение части 1 статьи 23 Закона о закупках, пункта 3.4 Положения о проведении открытого конкурса.



3. Выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание об устранении выявленных нарушений.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

1. ООО «Транс-Вей»

129345, Москва, ул. Тайнинская, д. 11, корп. 1, стр. 1

2. Департамент транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры города Москвы

127994, Москва, ул. Садовая-Самотечная, д. 1

## **ПРЕДПИСАНИЕ**

по делу № 1-00-1780/77-17 о нарушении

процедуры торгов и порядка заключения договоров

31.07.2017 Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее — Комиссия)

руководствуясь пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения Комиссии от 31.07.2017 по делу № 1-00-1780/77-17,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Департаменту транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры города Москвы (далее — Организатор торгов, Департамент) устранить нарушения, допущенные при проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по смежным межрегиональным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам (приказ от 10.05.2017 № 61-02-178/7) (далее — Конкурс), а именно:

1.

1. Организатору торгов внести изменения в Положение о проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по смежным межрегиональным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам, утвержденное приказом Департамента от 13.04.2017 № 61-02-132/7 в части сроков выдачи свидетельств, позволяющих участникам обжаловать действия Организатора торгов, с учетом решения Комиссии от 31.07.2017 по делу № 1-00-1780/77-17, а также Федерального закона от 13.07.2015 № 220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».
2. Организатору торгов разместить информацию о вышеуказанных изменениях в официальных источниках, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации.
3. Организатору торгов исполнить настоящее предписание в срок до 09.11.2017.
4. Организатору торгов о выполнении настоящего предписания сообщить в адрес Московского УФАС России в срок до 16.11.2017 с приложением подтверждающих документов.

Настоящее предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание:

1. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

2. Привлечение к ответственности, предусмотренное законодательством, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

