

РЕШЕНИЕ

г. Магадан

Резолютивная часть решения оглашена «26» января 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено «08» февраля 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>,

при участии представителей:

- от Прокуратуры Магаданской области;

- от Министерства дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области (далее - Министерство);

- от Магаданского областного государственного бюджетного учреждения «Автобаза Правительства Магаданской области» (далее –Автобаза);

- от ООО «АТП «Снежное».

Представители ООО «Маршрут-Авто», ООО «Маршрут-Центр», не явились, о дате и времени уведомлены надлежащим образом.

Рассмотрев дело № 02-9/11-2015 по признакам нарушения:

- Министерством дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в издании приказов о передаче автобусов в эксплуатацию ООО «АТП «Снежное» и ООО «Маршрут-Авто», а также направлении писем, содержащих указание Магаданскому областному государственному бюджетному учреждению «Автобаза Правительства Магаданской области» о необходимости передачи автотранспортных средств победителям конкурсов на право осуществления межмуниципальных автобусных перевозок по маршрутам Магаданской области;

- Магаданским областным государственным бюджетным учреждением «Автобаза Правительства Магаданской области» части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в предоставлении права пользования государственным имуществом – транспортными средствами (на основании заключенных договоров аренды) ООО «АТП-Снежное», ООО «Маршрут-Авто», ООО «Маршрут-Центр» без проведения соответствующих конкурентных процедур, что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области на рассмотрение поступили материалы из Прокуратуры Магаданской (исх. 7-06-2015 от 11.08.2015), указывающие на признаки нарушения антимонопольного

законодательства при организации перевозок пассажиров по межмуниципальным маршрутам региона.

Как указывает заявитель, на официальном сайте Правительства Магаданской области Министерством дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области 14.07.2015 размещено извещение о проведении открытого конкурса «На право осуществления регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров Магаданской области в 2015-2018 годах» по маршрутам Магадан-Ола-Магадан, Магадан-Армань-Магадан, Магадан-Талая-Магадан.

На дату проведения конкурса перевозки по рассматриваемым маршрутам осуществляло ООО «АТП «Снежное» как победитель конкурса, проведенного в 2012 году.

Обществом на маршрутах использовались автобусы, которые МОГБУ «Автобаза Правительства Магаданской области» передало Обществу по договорам аренды.

Автобусы КАВЗ 4235-32 находятся в пользовании ООО «АТП «Снежное» до декабря 2016 года по договорам аренды, заключенным по итогам проведенных торгов в 2011 году; автобусы ПАЗ 3206-110-60 предоставлены ООО «АТП «Снежное» в качестве преференции как субъекту малого/среднего предпринимательства по договорам аренды от 07.08.2012 и 17.05.2013; автобус КАВЗ 4238-02 передан Обществу по договору от 01.01.2013 до 01.01.2016.

Таким образом, на момент проведения конкурса Общество имело транспортные средства в необходимом количестве, то есть обладало определенными преимуществами по отношению к потенциальным участникам торгов.

Аналогичная ситуация наблюдалась при проведении в мае 2015 года конкурса по маршрутам «Магадан-Сусуман-Магадан», «Магадан-Омчак(Матросова) - Магадан», «Магадан-Синегорье-Магадан», «Магадан-Палатка-Магадан», когда участник ООО «АТП «Снежное» на дату проведения торгов имел транспортные средства, переданные ему в аренду в 2012 году.

В дальнейшем, после проведения конкурса, по указанию Министерства дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области договоры аренды были заключены на новый срок с ООО «АТП «Снежное», в то время как условия конкурса на право осуществления регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров по маршрутам области не предусматривают возможность передачи областного имущества в обход статей 17.1 и 20 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, вопреки положениям законодательства о защите конкуренции, на момент проведения следующих торгов перевозчик вновь будет обладать транспортными средствами в необходимом количестве.

На основании изложенного, заявитель полагает, что транспортное обслуживание на территории Магаданской области организовано в нарушение положений Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку ставит потенциальных участников торгов в неравные условия по отношению к действующему перевозчику.

По результатам рассмотрения представленных материалов, Приказом № 01-12/102

от 23.10.2015 Магаданского УФАС России возбуждено дело № 02-9/10-2015 в отношении Министерства дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции и в отношении МОГБУ «Автобаза Правительства Магаданской области» - по признакам нарушения части 1 статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Основанием к возбуждению дела № 02-9/11-2015 послужили следующие обстоятельства:

В соответствии с Федеральным законом от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» и Федеральным законом от 10.12.1995 № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения» в целях организации регулярного межмуниципального автобусного сообщения на территории Магаданской области и повышения безопасности дорожного движения», постановлением администрации Магаданской области от 26.10.2006 № 400-па утверждено Положение о порядке организации регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров на территории Магаданской области (далее - Положение).

На основании пункта 1.3 указанного Положения, Министерство дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области (до января 2014 года именуемое как Департамент дорожного хозяйства и транспорта администрации Магаданской области) не реже 1 раза в три года проводит открытые конкурсы на право осуществления перевозок по маршрутам, которые входят в перечень социально значимых маршрутов для транспортного обслуживания населения автомобильным транспортом в Магаданской области, утвержденный Постановлением администрации Магаданской области от 24.02.2012 № 118-па.

Типовой конкурсной документацией установлены такие критерии оценки конкурсных заявок, как:

- показатели, отражающие состояние безопасности и комфортности пассажирских перевозок;
- показатели, отражающие качество транспортного обслуживания;
- стаж работы лица, желающего принять участие в конкурсе, на регулярных пассажирских перевозках;

- соблюдение налогового законодательства и дисциплины иных платежей.

Перечень регулярных межмуниципальных автобусных маршрутов с начальными и конечными пунктами, общая протяженность маршрутов, периодичность выполнения рейсов, минимальное количество автобусов, необходимых для организации движения, приведены в таблице № 1 (пункт 2 конкурсной документации и Извещения).

Одним из установленных требований к лицам, желающим принять участие в конкурсе, является: наличие маршрутных автобусов, минимальное количество которых указано в п.2 Извещения, соответствующих всем требованиям нормативно-правовых и нормативно-технических актов по безопасной перевозке пассажиров, находящихся в собственности или на праве временного владения и

пользования (договора аренды, субаренды транспортного средства).

В мае 2015 года проведен открытый конкурс «На право осуществления регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров Магаданской области в 2015-2018 годах», состоящий из четырех лотов по следующим маршрутам:

Лот № 1 – маршрут «Магадан-Сусуман-Магадан» (междугородный, межмуниципальный);

Лот № 2 – маршрут «Магадан-Омчак(Мотросова)-Магадан» (междугородный, межмуниципальный);

Лот № 3 – маршрут «Магадан-Синегорье-Магадан» (междугородный, межмуниципальный);

Лот № 4 – маршрут «Магадан-Палатка-Магадан» (междугородный, межмуниципальный).

К участию в конкурсе заявки подали двое участников: ООО «АТП «Снежное» и ООО «Магадан Авто». По итогам открытого конкурса по всем четырем лотам победителем признано ООО «АТП «Снежное».

(Вместе с тем, согласно договорам аренды транспортных средств между ООО «АТП «Снежное» и МОГБУ «Автобаза Правительства Магаданской области», **06.07.2015** заканчивался срок договоров аренды на четыре автобуса марки КАВЗ-4238-42 с государственными регистрационными номерами В 407 РА 49, В 411 РА 49, В 413 РА 49, В 412 РА 49, а **31.12.2015** заканчивался срок договоров аренды на два автобуса DAEWOO BH 120F, с государственными регистрационными номерами В 287 ТВ 49, Т 927 ЕА 49. В связи с этим, после окончания срока договоров могла сложиться ситуация, при которой ООО «АТП «Снежное» не имело бы необходимого количества транспортных средств для осуществления перевозки пассажиров).

После заключения с ООО «АТП «Снежное» договоров на право осуществления регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров Магаданской области в 2015-2018 годах, Министерство дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области направило письмо (исх. № 2047-09 от 22.05.2015г.) в адрес МОГБУ «Автобаза Правительства Магаданской области» о продлении сроков договоров аренды автобусов (КАВЗ-4238-42, госномер В 407 РА 49; КАВЗ-4238-42, госномер В 411 РА 49; КАВЗ-4238-42, госномер В 413 РА 49; КАВЗ-4238-42, госномер В 412 РА 49; DAEWOO BH 120F, госномер В 287 ТВ 49; DAEWOO BH 120F, госномер Т 927 ЕА 49).

Письма, содержащие аналогичную просьбу (или указание) о заключении договоров аренды, и ранее направлялись в адрес МОГБУ «Автобаза Правительства Магаданской области» (исходящие: № 1393 от 15.05.2013, № 302 от 28.01.2014, № 79-09 от 15.01.2015).

Кроме того, Департаментом дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области изданы следующие приказы:

- от 20.01.2012 № 87 «О передаче автобусов», содержащий указание в адрес Магаданского областного государственного учреждения «Автобаза

администрации Магаданской области» (с января 2014 - МОГБУ «Автобаза Правительства Магаданской области») о передаче автобусов марки УСТ-54535Р в количестве 2-х единиц с VIN номерами ZOV54535PD0000065 и ZOV54535PD0000066 в аренду перевозчику - ООО «Маршрут-Центр», заключившему договоры по результатам конкурса на право осуществления межмуниципальных перевозок пассажиров по социально значимым маршрутам Магаданской области в 2012-2015 годах;

- от 18.07.2012 № 87 «О передаче автобуса», в котором Магаданскому областному государственному учреждению «Автобаза администрации Магаданской области» дано указание о передаче автобуса марки ПАЗ-3206-60, VIN X1M3206MC0003000 в аренду перевозчику - ООО «АТП «Снежное», заключившему договоры по результатам конкурса на право осуществления межмуниципальных перевозок пассажиров по социально значимым маршрутам Магаданской области в 2012-2015 годах;

- от 17.12.2012 № 140 «О передаче автобусов», в котором Магаданскому областному государственному учреждению «Автобаза администрации Магаданской области» дано указание о передаче автобуса марки КАВЗ-4238-02 (VIN-номера: Z7N123802C000237, Z7N123802C0002374, Z7N123802C0002377, Z7N123802C0002378) в аренду перевозчику - ООО «АТП «Снежное», заключившему договоры по результатам конкурса на право осуществления межмуниципальных перевозок пассажиров по социально значимым маршрутам Магаданской области в 2012-2015 годах.

При этом, каких-либо заявлений или иных документов, подтверждающих тот факт, что вышеуказанные общества нуждаются в дополнительном транспорте для исполнения обязательств по договорам, заключенным на основании открытых конкурсов на осуществление межмуниципальных перевозок пассажиров, не имеется.

Пункт 2 части 1 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе по недопущению, ограничению, устранению конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями.

Согласно части 2 названной статьи целями Закона № 135-ФЗ являются, в том числе, обеспечение свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Следовательно, принимаемые органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными органами или организациями, осуществляющими функции указанных органов, решения, а также совершаемые действия (бездействие), прежде всего, должны быть направлены на реализацию этих положений Закона № 135-ФЗ.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции установлены запреты на

ограничивающие конкуренцию акты и действия органов государственной власти субъектов Российской Федерации, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, участвующих в предоставлении государственных или муниципальных услуг и 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.

Таким образом, положения названных норм устанавливают запреты на акты, соглашения и действия, которые ограничивают самостоятельность хозяйствующих субъектов, создают дискриминационные условия деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Также в ходе рассмотрения материалов установлено, что в период с 2012 по август 2015 года перевозки по маршрутам Магадан-Ола-Магадан (№105), Магадан-Армань-Магадан (№109), Магадан-Талая-Магадан (№507/508) осуществляло ООО «АТП-Снежное» как победитель конкурса, проведенного в 2012 году. По состоянию на сегодняшний день ООО «АТП-Снежное» также осуществляет перевозки как победитель открытого конкурса «На право осуществления регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров Магаданской области в 2015-2018 годах» по указанным маршрутам.

До августа предыдущего года Обществом на маршрутах использовались следующие автобусы:

- Магадан-Ола-Магадан (№105) - 4 автобуса КАВЗ 4235-32 (государственные регистрационные знаки №№ В 992 НА 49, В 993 НА 49, В 994 НА 49, В 995 НА 49);

- Магадан-Армань-Магадан (№109) - 2 автобуса ПАЗ 3206-110-60 (государственные регистрационные знаки №№ В 728 РА 49, В 701 ЕВ 49);

= Магадан-Талая-Магадан (№507/508) – автобус КАВЗ 4238-02 (государственный регистрационный знак № В 901 РВ 49).

Все вышеперечисленные транспортные средства не являются собственностью ООО «АТП-Снежное», а переданы Обществу по договору аренды с МОГБУ «Автобаза Правительства Магаданской области».

Если автобусы КАВЗ 4235-32 находятся в пользовании ООО «АТП-Снежное» до декабря 2016 года по договорам аренды, заключенным по итогам проведенных торгов в 2011 году, то два автобуса (ПАЗ 3206-110-60 и автобус КАВЗ 4238-02) на основании распоряжений Министерства дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области предоставлены ООО «АТП-Снежное» по договорам аренды от 07.08.2012, 17.05.2013, 01.01.2013 до 01.01.2016.

Аналогичная ситуация наблюдалась при проведении в мае 2015 года конкурса по маршрутам «Магадан-Сусуман-Магадан», «Магадан-Омчак (Матросова)-Магадан», «Магадан-Синегорье-Магадан», «Магадан-Палатка-Магадан», когда участник ООО «АТП-Снежное» на дату проведения торгов имел транспортные средства, переданные в аренду в 2012 году. В дальнейшем, после проведения конкурса, по указанию Министерства дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области договоры аренды были заключены на

новый срок с ООО «АТП «Снежное».

Вместе с тем, статьей 17.1 Закона о защите конкуренции запрещено заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество.

При этом условия конкурса на право осуществления регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров по маршрутам области не предусматривают возможность передачи областного имущества в обход статей 17.1 Закона о защите конкуренции.

При таких обстоятельствах, на момент проведения следующих торгов перевозчик вновь будет обладать транспортными средствами в необходимом количестве, что создает ему преимущества по отношению к потенциальным участникам следующих торгов.

На заседании Комиссии от 10.12.2015 представитель заявителя с квалификацией нарушения не согласилась, указав на то, что в информационном письме речь шла о *порядке предоставления преференции* на основании областной программы, направленной на поддержку среднего и малого предпринимательства, в виде передачи автобусов субъектам малого и среднего предпринимательства, уже осуществляющим межмуниципальные перевозки в Магаданской области.

При этом дополнительно пояснила, что по итогам конкурсов на осуществление межмуниципальных перевозок, проведенных Министерством дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области в период 2012-2014 (когда были приобретены новые автобусы), лица, выигравшие эти конкурсы, в качестве преференции получили новые автобусы. Впоследствии перевозчики, обладающие новыми автобусами, приобретенными в рамках целевой программы, выставляют их к участию в следующем конкурсе, что создает им преимущество по сравнению с другими участниками, обладающими менее современными и комфортабельными автобусами.

Кроме того, по мнению заявителя, необходимо корректировать оцениваемые показатели, влияющие на подведение итогов конкурса при определении перевозчика на межмуниципальных маршрутах.

Представители ответчиков с нарушением части 1 статьи 15, части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции не согласились, также, как и с нарушением, озвученным на заседании комиссии, указав при этом, что при организации конкурсов при определении перевозчика на осуществление межмуниципальных перевозок, а также при организации порядка передачи автобусов, приобретенных в рамках областных целевых программ, хозяйствующим субъектам, осуществляющим перевозки по итогам конкурсов, нарушение антимонопольного законодательства отсутствует.

Однако, предоставить пояснения по установлению критериев оценки конкурсных

заявок на заседании Комиссии от 10.12.2015 представитель Министерства затруднилась, в связи с чем рассмотрение дела было отложено.

Во исполнение определения № 265 от 10.12.2015 об отложении рассмотрения дела № 02-9/11-2015 о нарушении антимонопольного законодательства, Министерство дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области письмом от 13.01.2015 № 42-04 предоставило свои пояснения относительно установления в качестве критериев к участникам открытых конкурсов на право осуществления межмуниципальных автобусных перевозок по маршрутам Магаданской области показателей, касающихся срока эксплуатации и степени комфортности транспортных средств, а также пояснения по вопросу: насколько эти критерии влияют на подсчет итоговых баллов при определении победителя конкурса.

Исследовав материалы дела, выслушав пояснения сторон, Комиссия приходит к следующему.

В целях организации регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров на территории Магаданской области, Постановлением администрации Магаданской области от 24.02.2012 года № 118-па утвержден перечень социально-значимых маршрутов для транспортного обслуживания населения автомобильным транспортом в Магаданской области.

Постановлением администрации Магаданской области от 26.10.2006 N 400-па утвержден порядок организации регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров на территории Магаданской области (далее - Постановление 400-па).

Пунктом 1.3. Постановления 400-па определено, что организация осуществления регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров на территории Магаданской области обеспечивается путем проведения заказчиком не реже 1 раза в три года открытых конкурсов на право осуществления указанных перевозок. Постановлением определен порядок проведения конкурса, а также перечень оцениваемых показателей.

Согласно пункту 1.4. регулярные межмуниципальные автобусные маршрутные перевозки осуществляются на основании заключенных договоров между заказчиком и перевозчиком.

Автотранспортные средства различных моделей и назначения приобретались Министерством в рамках реализации областной целевой программы «Развитие автомобильного транспорта для осуществления регулярного межмуниципального сообщения в Магаданской области на 2011-2013 годы, утвержденной Постановлением администрации Магаданской области №603-па от 20.10.2010; государственной программы Магаданской области "Развитие транспортной системы в Магаданской области" на 2014-2022 годы", утвержденной Постановлением администрации Магаданской области №1145-па от 20.11.2013, для конкретных маршрутов с учетом их сложности.

Приобретенные автобусы были переданы МОГБУ «Автобаза Правительства Магаданской области», подведомственному Министерству, на праве оперативного управления. Согласно Уставу учреждения, целью деятельности Учреждения является обеспечение транспортного обслуживания Правительства

Магаданской области, Магаданской областной Думы, Контрольно-счетной палаты Магаданской области, Избирательной комиссии Магаданской области, органов исполнительной власти Магаданской области, а также транспортное обслуживание населения на территории Магаданской области.

После проведения конкурсных процедур на право осуществления регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров на территории Магаданской области и определения по их результатам победителя, Министерством в адрес МОГБУ «Автобаза Правительства Магаданской области» была направлена информация о необходимости заключения договоров аренды на автобусы на указанный период с победителями конкурсов на соответствующих маршрутах.

В частности, приказом от 18.07.2012 года № 87 МОГБУ «Автобаза администрации Магаданской области» даны указания заключить договор аренды с ООО «АТП «Снежное» на автобус повышенной проходимости ПАЗ-3206-110-60 для работы на маршруте со сложными дорожными условиями и незначительным уровнем пассажиропотока, предназначенным для перевозки пассажиров на маршрутах пригородного сообщения «Магадан-Армань-Магадан» на основании договора от 15.12.2011 года № 33.

При поступлении автобусов марки КАВЗ-4238-02 в количестве 4 единиц, предназначенных для осуществления перевозки на междугородних маршрутах, приказом от 17.12.2012 года № 140 МОГБУ «Автобаза администрации Магаданской области» были даны указания передать в аренду ООО «АТП «Снежное» для работы на маршрутах «Магадан-Сусуман-Магадан», «Магадан-Омчак(Матросова)-Магадан», «Магадан-Синегорье-Магадан» и «Магадан-Палатка-Магадан» на основании договоров, заключенных по результатам открытых конкурсов (№ 22, № 23 №24, № 25 от 30.05.2012 года соответственно).

Для работы на маршруте «Магадан-Омсукчан-Магадан» приобретены два автобуса повышенной проходимости УСТ-5453 5Р на шасси КАМАЗ с салоном повышенной комфортности, после поступления которых приказом Министерства от 20.01.2014 года № 5 МОГБУ «Автобаза администрации Магаданской области» были даны указания передать автобусы в аренду ООО «Маршрут-Центр» на основании договора от 18.11.2013 года № 44, заключенного по результатам открытого конкурса на право осуществления перевозки пассажиров на указанном маршруте с предоставлением имущественной поддержки.

После проведения открытых конкурсов в 2015 году, определения победителя и заключения договоров по маршрутам в период 2015-2018 годов в адрес МОГБУ «Автобаза Правительства Магаданской области» направлена информация о необходимости заключения новых договоров аренды автобусов на указанный период, закрепленных на соответствующих маршрутах.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что в действиях Министерства и Автобазы отсутствует нарушение части 1 статьи 15 и части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Также комиссия соглашается с доводами Министерства дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства при установлении в качестве критериев

оценки конкурсных заявок таких показателей, как «срок эксплуатации» и «степень комфортности транспортных средств», которые влияют на подсчет итоговых баллов при определении победителя конкурса, по следующим основаниям:

Постановлением администрации Магаданской области от 24.05.2012 года № 365-па были внесены изменения в областную целевую программу «Развитие малого и среднего предпринимательства в Магаданской области» на 2009-2012 годы», утвержденную постановлением администрации Магаданской области от 27.07.2009 года № 362-па.

Внесенными изменениями предусмотрена имущественная поддержка субъектов малого и среднего предпринимательства в виде передачи автобусов в качестве государственной преференции субъектам малого и среднего предпринимательства, заключившим договоры по результатам конкурсов на право осуществления регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров по социально-значимым маршрутам, на условиях аренды с предоставлением льгот по арендной плате в размере 10% от установленной величины арендной платы (пункт 5.8 «Областной целевой программы «Развитие малого и среднего предпринимательства в Магаданской области» на 2009-2012 годы»).

Предоставление имущественной поддержки субъектам малого и среднего предпринимательства предусматривалась и в последующие годы (постановление администрации Магаданской области от 20.11.2013 года № 1146-па «Об утверждении государственной программы Магаданской области «Экономическое развитие и инновационная экономика Магаданской области на 2014-2020 годы»).

Согласно части 1 статьи 17.1. Закона о защите конкуренции, заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления указанных прав на такое имущество, указанных в пунктах 1-16.

В соответствии с пунктом 9 части 1 указанной статьи, под исключение подпадает заключение указанных выше договоров в случае их заключения в порядке, установленном главой 5 настоящего Федерального закона, т.е. в случае предоставления государственной и муниципальной преференции.

Согласно части 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции государственные или муниципальные преференции (далее - преференции) могут быть предоставлены на основании правовых актов федерального органа исполнительной власти, органа государственной власти субъекта Российской Федерации, органа местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организации (далее - органы власти) и исключительно в установленных данной нормой права целях.

Частью 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции установлен исчерпывающий перечень целей, для реализации которых могут предоставляться преференции.

В силу положений части 1 статьи 19 Закона о защите конкуренции, решение о возможности предоставления хозяйствующим субъектам преференции принимают органы власти. Возможность предоставления преференции органы власти определяют исходя из цели предоставления отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, в связи с чем применяют соответствующие нормативные правовые акты; в том числе при предоставлении преференции в целях поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства применяется Федеральный закон от 24.07.2007 N 209-ФЗ "О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации" (далее - Закон о развитии предпринимательства).

Согласно пункту 4 статьи 3 Закона о развитии предпринимательства региональные программы развития субъектов малого и среднего предпринимательства - это нормативные правовые акты органов государственной власти субъектов Российской Федерации, в которых определяются перечни мероприятий, направленных на достижение целей государственной политики в области развития субъектов малого и среднего предпринимательства, в том числе отдельных категорий субъектов малого и среднего предпринимательства, и осуществляемых в субъектах Российской Федерации, с указанием объема и источников их финансирования, результативности деятельности органов государственной власти субъектов Российской Федерации, ответственных за реализацию указанных мероприятий.

Согласно пункту 5 статьи 3 Закона о развитии предпринимательства поддержка субъектов малого и среднего предпринимательства - деятельность органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления и функционирование инфраструктуры поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, направленные на реализацию мероприятий, предусмотренных федеральными программами развития субъектов малого и среднего предпринимательства, региональными программами развития субъектов малого и среднего предпринимательства и муниципальными программами развития субъектов малого и среднего предпринимательства.

Закон о развитии предпринимательства устанавливает требования к оказанию поддержки субъектам малого и среднего предпринимательства. Частью 2 статьи 16 указанного закона установлено, что условия и порядок оказания поддержки субъектам малого и среднего предпринимательства и организациям, образующим инфраструктуру поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства, устанавливаются федеральными программами развития субъектов малого и среднего предпринимательства, *региональными и муниципальными программами развития субъектов малого и среднего предпринимательства.*

Принцип конкурсного отбора перевозчиков соответствует положениям вступившего в силу 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».

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция -

соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов, запроса котировок цен на товары запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции.

Наряду с установленными частью 1 настоящей статьи запретами при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений, если организаторами торгов, запроса котировок, запроса предложений или заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, государственные внебюджетные фонды, а также при проведении торгов, запроса котировок, запроса предложений в случае закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд запрещается не предусмотренное федеральными законами или иными нормативными правовыми актами ограничение доступа к участию в торгах, запросе котировок, запросе предложений (часть 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции).

Положением установлен порядок организации транспортного обслуживания населения на конкурсной основе, что соответствует нормам статей 447 и 448 ГК РФ и является способом упорядочения транспортного обслуживания населения Магаданской области в целях обеспечения регулярности и безопасности пассажирских перевозок, установления порядка и условий осуществления перевозок, достижения стабильной работы транспорта по перевозке пассажиров и улучшения качества предоставляемых транспортных услуг в пределах Магаданской области путем привлечения к осуществлению пассажирских перевозок транспортом общего пользования наиболее квалифицированных перевозчиков.

Представитель Министерства полагает, что установление такого критерия оценки, как «средний срок эксплуатации транспортного средства» и «степень его комфортности» наряду с установлением иных критериев, не свидетельствует о нарушении законодательства о конкуренции.

Также считает, что показатели «срок эксплуатации» и «степень комфортности маршрутных автобусов» определяются как среднее значение на весь заявленный транспорт. Максимальное количество баллов – 12 при оснащении всех заявленных маршрутных автобусов мягкими откидными сидениями (4 балла) и багажными отсеками (2 балла) со сроком эксплуатации до 3-х лет (6 баллов). Соответственно минимальное количество баллов (0) устанавливается для автобусов, оснащённых сидениями общего типа, в которых отсутствуют багажные отсеки при сроке эксплуатации более 8 лет, что значительно ухудшает степень комфортности и безопасности перевозки.

При установлении критерия возможность набрать положительные баллы противостоит возможности потерять установленное количество баллов. При этом, возможность потери этих баллов не может быть расценена в данном случае как ограничение конкуренции. Сама по себе возможность проиграть в конкурсе не может расцениваться как ограничение доступа к хозяйственной деятельности.

Конкурсный отбор перевозчиков не оказывает влияния на конкуренцию, так как каждый хозяйствующий субъект самостоятельно принимает решение об участии в конкурсе. Все участники конкурса изначально равны между собой. Самостоятельные действия каждого из участников конкурса будут влиять на результаты конкурса и победителем будет определен лучший из перевозчиков, то есть более конкурентоспособный.

Таким образом, критерии конкурсного отбора в равной степени распространяются на всех перевозчиков для определения победителя конкурса на право заключения договора по маршрутам регулярной перевозки по методике балльной оценки, что не создает другим лицам преимущественных условий участия в торгах и не нарушает порядок определения победителя торгов.

Критерии оценки конкурсных заявок направлены на обеспечение наиболее комфортных и безопасных условий перевозки пассажиров по межмуниципальным маршрутам, удовлетворение потребностей населения в пассажирских перевозках, повышение культуры, качества обслуживания, что не может противоречить положениям Закона о защите конкуренции.

Многочисленная судебная практика по данному вопросу также свидетельствует о допустимости рассматриваемых критериев. Суды мотивируют это тем, что критерии оценки заявок, указанные в конкурсной документации, позволяют выбрать из множества претендентов перевозчика, который наиболее полно отвечает предъявленным требованиям. Данные критерии отвечают как требованиям организатора конкурса, так и потребностям населения, которое заинтересовано в повышении качества и безопасности перевозок.

Установление критериев конкурсного отбора в равной степени распространяется на всех перевозчиков. Определение победителя конкурса на право заключения договора по маршрутам регулярных перевозок по методике балльной оценки в зависимости от установленных критериев не создает другим лицам преимущественных условий участия в торгах и не нарушает порядок определения победителей торгов. Самостоятельные действия каждого из участников конкурса будут влиять на результаты конкурса и победителем будет определен лучший из перевозчиков, то есть более конкурентоспособный (Постановление ФАС Дальневосточного округа от 03.10.2012 № Ф03-3624/2012 по делу № А51-21791/2011, Постановление ФАС Северо-Западного округа от 10.09.2012 по делу № А66-12737/2011 и др.).

Таким образом, такие критерии оценки конкурсных заявок, как «срок эксплуатации» и «степень комфортности транспортных средств» являются допустимыми и не противоречат нормам антимонопольного законодательства.

Также Комиссией рассмотрен вопрос об организации самого порядка передачи автобусов, приобретенных в рамках областной целевой программы, которые в виде преференции переданы перевозчикам, выигравшим конкурс на осуществление межмуниципальных перевозок, вследствие чего автобусы от конкурса к конкурсу остаются у одного перевозчика, чем ограничивается доступ иных хозяйствующих субъектов к этим автобусам.

При рассмотрении данного вопроса установлено, что автотранспортные средства различных моделей и назначения приобретались Министерством в рамках

реализации областной целевой программы «Развитие автомобильного транспорта для осуществления регулярного межмуниципального сообщения в Магаданской области на 2011-2013 годы», утвержденной Постановлением администрации Магаданской области № 603-па от 20.10.2010; государственной программы Магаданской области «Развитие транспортной системы в Магаданской области» на 2014-2022 годы», утвержденной Постановлением администрации Магаданской области №1145-па от 20.11.2013, для конкретных маршрутов с учетом их сложности.

Передача автотранспортных средств (государственного имущества) осуществляется на основании пункта 4 части 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которым на основании федеральных, региональных и муниципальных программ развития субъектов малого и среднего предпринимательства предусмотрена поддержка субъектов малого и среднего предпринимательства.

Все приобретенные автотранспортные средства переданы перевозчику на основании договоров аренды после проведения конкурсных процедур по определению перевозчика на основании пункта 5.8 областной целевой программы "Развитие малого и среднего предпринимательства в Магаданской области" на 2009-2012 годы" (далее - Программа), согласно которому реализация мероприятия, предусмотренного разделом 5 Перечня мероприятий Программы, осуществляется путем передачи автобусов на основании договоров аренды, предусматривающих предоставление льгот по арендной плате субъектам малого и среднего предпринимательства, заключившим соответствующие договоры по результатам конкурсов на право осуществления регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров по социально значимым маршрутам.

Каких-либо ограничений в части условий аренды государственного имущества, полученного субъектом малого и среднего предпринимательства в качестве преференции на основании пункта 4 части 3 статьи 19 Закона о защите конкуренции, законодателем не установлено.

Таким образом, при организации порядка передачи хозяйствующим субъектам автобусов, приобретенных в рамках областных целевых программ, осуществляющим перевозки по итогам конкурсов, нарушение антимонопольного законодательства отсутствует.

Вместе с тем, Комиссия полагает, что пункт 4.1 Приложения 3 подпрограммы "Развитие малого и среднего предпринимательства в Магаданской области" на 2014-2020 годы" областной целевой программы «Экономическое развитие и инновационная экономика Магаданской области на 2014-2020 годы», которым предусмотрена передача автобусов в качестве государственной преференции субъектам малого и среднего предпринимательства, заключившим договоры по результатам конкурсов на право осуществления регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров по социально значимым маршрутам, ограничивает права хозяйствующих субъектов, желающих выйти на рынок пассажирских перевозок.

В связи с этим, Комиссия считает целесообразным направить в адрес Правительства Магаданской области рекомендательное письмо о пересмотре пункта 4.1 Приложения 3 вышеуказанной Подпрограммы с учетом интересов тех хозяйствующих субъектов, которые не являются победителями конкурсов на право

осуществления регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров по социально значимым маршрутам, либо поручить Министерству дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области пересмотреть положение о порядке организации регулярных межмуниципальных автобусных маршрутных перевозок пассажиров на территории Магаданской области. При этом учесть, что имущественная поддержка субъектов малого и среднего предпринимательства в виде передачи автобусов в качестве преференции может быть осуществлена в порядке, установленном пунктом 10 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции, т.е. на срок действия контракта, заключенного по итогам конкурса на осуществление межмуниципальных перевозок, без права заявлять данные автобусы к участию в последующих конкурсах на осуществление межмуниципальных перевозок.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 02-9/11-2015, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.