

о признании жалобы обоснованной

12.04.2019

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), жалобу индивидуального предпринимателя <...> (далее – ИП <...>, Заявитель) на действия Министерства промышленности, транспорта и инновационных технологий Омской области (далее – Министерство, Ответчик, Организатор торгов) при проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам автомобильным транспортом на территории Омской области по лоту № 6 (распоряжение Министерства от 07.12.2018 № 323-р) (далее – конкурс),

в присутствии ИП <...> (личность удостоверена паспортом), представителя ИП <...> – <...> (доверенность от 10.04.2019 № 003, личность удостоверена паспортом);

при участии представителей Министерства – <...> (доверенность от 25.06.2018 № МПТ-3036, личность удостоверена паспортом), <...> (доверенность от 25.06.2018 № МПТ-3035, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России поступила жалоба ИП <...> (вх. от 04.04.2019 № 3333), который полагает, что Министерство неправомерно отказало ИП <...> в допуске к участию в конкурсе.

Заявитель указывает, что Министерство в протоколе рассмотрения заявок на участие в конкурсе от 01.04.2019 № 2 в качестве обоснования отказа ИП <...> в допуске к участию в конкурсе ссылается на подпункт 6 пункта 3 конкурсной документации.

Согласно подпункту 6 пункта 3 конкурсной документации в отношении участника открытого конкурса должны отсутствовать обстоятельства, предусмотренные частью 8 статьи 29 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» (далее – Федеральный закон № 220-ФЗ).

Между тем, по мнению Заявителя, положения пункта 2 части 1, части 8 статьи 29 Федерального закон № 220-ФЗ не могут быть применены к ИП <...>.

На основании изложенного, Заявитель просит выдать Министерству предписание об устранении нарушений действующего законодательства в части недопущения к участию в конкурсе ИП <...>, а также определить заявку ИП <...> соответствующей действующему законодательству.

На заседании Комиссии 12.04.2019 представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в жалобе ИП <...> (вх. Омского УФАС России от 04.04.2019 № 3333).

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 08.04.2019 № 05-3394 Министерством представлены пояснения относительно фактов, изложенных в жалобе ИП <...>, а также надлежащим образом заверенные копии запрашиваемых документов (вх. Омского УФАС России от 10.04.2019 № 3663).

На заседании Комиссии 12.04.2019 представители Ответчика с доводами жалобы Заявителя не согласились, высказались согласно возражениям Министерства на жалобу ИП <...>, отметив, что в соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 23 Федерального закона № 220-ФЗ к участию в открытом конкурсе допускаются юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, участник договора простого товарищества при отсутствии в отношении соответствующего юридического лица, индивидуального предпринимателя, участника договора простого товарищества обстоятельств, предусмотренных частью 8 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ.

Частью 8 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ установлено, что в случае, если действие свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок прекращено по основаниям, предусмотренным пунктом 2, 7 или 8 части 1 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ, юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, участники договора простого товарищества, которым было выдано данное свидетельство, утрачивают право в течение одного года со дня прекращения его действия инициировать установление межрегиональных маршрутов регулярных перевозок и участвовать в открытых конкурсах.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, выдавший свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок, прекращает действие данного свидетельства при вступлении в законную силу решения суда о прекращении действия данного свидетельства.

В соответствии с решением Арбитражного суда Омской области от 23.06.2018 по делу № А46-18555/2016 прекращено действие свидетельства об осуществлении регулярных перевозок и карт маршрутов, выданных ИП <...> (свидетельство серии 55 № 0000020 и карт маршрутов №№ 0000777, 0000778, 0000779, 0000780, 0000781, 0000782, 0000783, 0000784, 0000785, 0000786, 0000787, 0000788, 0000789, 0000790, 0000791, 0000792, 0000793, 0000794, 0000795, 0000796, 0001420, 0001421, 0001422, 0001423, 0001424, 0001425, 0001426, 0001427, 0001428, 0001429, 0001508).

Постановлением Восьмого арбитражного апелляционного суда от 09.10.2018 по делу № А46-18555/2016 решение Арбитражного суда Омской области от 23.06.2018 по делу № А46-18555/2016 оставлено без изменения.

Таким образом, в связи с тем, что не прошло одного года с даты принятия постановления

Восьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А46-18555/2016, Министерством в соответствии с частью 8 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ принято решение об отказе ИП <...> в допуске к участию в конкурсе по лоту № 6.

3. Из представленных материалов и информации, размещенной на официальном сайте [www.mrtk.omskportal.ru](http://www.mrtk.omskportal.ru) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – официальный сайт), Комиссией установлено, что 07.12.2018 на официальном сайте Ответчик разместил распоряжение Министерства от 07.12.2018 № 323-р «О проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам автомобильным транспортом на территории Омской области» (с приложением).

Согласно извещению «О проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам автомобильным транспортом на территории Омской области» (в редакции распоряжения Министерства от 05.03.2019 № 45-р) прием заявок на участие в конкурсе осуществлялся Организатором торгов с 10.12.2018 до 27.03.2019.

Дата проведения процедуры вскрытия конвертов с заявками на участие в конкурсе – 28.03.2019. Дата рассмотрения заявок – с 29.03.2019 до 01.04.2019. Дата подведения итогов конкурса – 04.04.2019.

Согласно протоколу от 01.04.2019 № 2 на участие в конкурсе по лоту № 6 «Горячий Ключ – Омск (ул. Бархатовой)» поступило 3 заявки: ИП <...>, ИП <...>, ИП <...>.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 31 Положения о порядке и условиях проведения конкурса ИП <...>, ИП <...> не допущены к участию в конкурсе. ИП <...> допущена к участию в конкурсе и признана его участником.

Согласно протоколу от 04.04.2019 № 3 на основании уведомления Омского УФАС России о поступлении жалобы проведение конкурса по лоту № 6 приостановлено.

4. Рассмотрев жалобу Заявителя, представленные Ответчиком документы, заслушав доводы представителей сторон, Комиссия признала жалобу обоснованной, исходя из следующего.

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции 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.

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.

Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона № 220-ФЗ уполномоченные органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, уполномоченные органы местного самоуправления устанавливают смежные межрегиональные маршруты регулярных перевозок, межмуниципальные маршруты регулярных перевозок, муниципальные маршруты регулярных перевозок для осуществления регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам.

Право осуществления регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам по муниципальному маршруту регулярных перевозок, межмуниципальному маршруту регулярных перевозок или смежному межрегиональному маршруту регулярных перевозок подтверждается свидетельством об осуществлении перевозок по соответствующему маршруту регулярных перевозок и картами соответствующего маршрута регулярных перевозок (часть 2 статьи 17 Федерального закона № 220-ФЗ).

Карта муниципального маршрута регулярных перевозок, межмуниципального маршрута регулярных перевозок, смежного межрегионального маршрута регулярных перевозок выдается на каждое транспортное средство, используемое для регулярных перевозок по соответствующему маршруту (часть 3 статьи 17 Федерального закона № 220-ФЗ).

В силу части 2 статьи 19 Федерального закона № 220-ФЗ 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 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, указанного в пункте 1 части 3 статьи 19 Федерального закона № 220-ФЗ;

3) в случае, если в соответствии со статьей 18 Федерального закона № 220-ФЗ в отношении данного маршрута принято решение о прекращении регулярных перевозок по регулируемым тарифам и начале осуществления регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам.

Проведение открытого конкурса на право осуществления перевозок по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок (далее – открытый конкурс) регламентировано положениями статей 21-24 Федерального закона № 220-ФЗ.

Приказом Министерства от 28.12.2015 № 64 утверждено Положение о порядке и условиях проведения конкурса на право осуществления перевозок по межмуниципальному маршруту регулярных перевозок автомобильным транспортом на территории Омской области (далее – Положение о порядке и условиях проведения конкурса).

Согласно распоряжению Министерства от 07.12.2018 № 323-р в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 19, частью 7 статьи 24 Федерального закона № 220-ФЗ, приказом Министерства от 28.12.2015 № 64 Министерством объявлен конкурс на условиях, указанных в

извещении и конкурсной документации.

Пунктом 2 извещения о проведении конкурса (приложение № 1 к распоряжению Министерства от 07.12.2018 № 323-р) установлено, что предметом конкурса является право на получение свидетельства(-в) об осуществлении перевозок по маршруту(-ам), входящему(-им) в соответствующий лот.

В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 23 Федерального закона № 220-ФЗ к участию в открытом конкурсе допускаются юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, участник договора простого товарищества при отсутствии в отношении соответствующего юридического лица, индивидуального предпринимателя, участника договора простого товарищества обстоятельств, предусмотренных частью 8 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ.

Аналогичное требование к участникам конкурса установлено в подпункте 6 пункта 3 конкурсной документации (приложение № 2 к распоряжению Министерства от 07.12.2018 № 323-р).

Из положений части 8 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ следует, что в случае, если действие свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок прекращено по основаниям, предусмотренным пунктом 2, 7 или 8 части 1 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ, юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, участники договора простого товарищества, которым было выдано данное свидетельство, утрачивают право в течение одного года со дня прекращения его действия инициировать установление межрегиональных маршрутов регулярных перевозок и участвовать в открытых конкурсах.

Так, в соответствии с пунктами 2, 7, 8 части 1 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, выдавший свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок, прекращает действие данного свидетельства при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств:

- *вступление в законную силу решения суда о прекращении действия данного свидетельства (пункт 2 части 1 статьи 29);*
- *принятие уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации решения о прекращении действия свидетельства об осуществлении перевозок по межмуниципальному маршруту регулярных перевозок в связи с невыполнением по маршруту в отсутствие чрезвычайной ситуации ни одного рейса, предусмотренного расписанием, в течение более чем трех дней подряд (пункт 7 части 1 статьи 29);*
- *принятие уполномоченным федеральным органом исполнительной власти решения о прекращении действия свидетельства об осуществлении перевозок по межрегиональному маршруту регулярных перевозок в связи с невыполнением по этому маршруту в отсутствие чрезвычайной ситуации более пяти рейсов подряд, предусмотренных расписанием (пункт 8 части 1 статьи 29).*

В соответствии с пунктом 30 Положения о порядке и условиях проведения конкурса комиссия рассматривает заявки на соответствие заявителя, подавшего такую заявку, требованиям, установленным конкурсной документацией.

По результатам рассмотрения заявок комиссией принимается решение: о допуске заявителя к участию в конкурсе и о признании его участником конкурса; об отказе в допуске заявителя к участию в конкурсе; об отклонении заявки участника конкурса (пункт 31 Положения о порядке и условиях проведения конкурса).

Заявитель не допускается комиссией к участию в конкурсе в случае, если заявитель не

соответствует хотя бы одному из требований, указанных в конкурсной документации (Пункт 32 Положения о порядке и условиях проведения конкурса).

Как указывалось выше, согласно протоколу от 01.04.2019 № 2 ИП <...> не допущен к участию в конкурсе по лоту № 6 ввиду несоответствия подпункту 6 пункта 3 конкурсной документации (имеется вступившее в законную силу решение суда о прекращении действия свидетельства).

Комиссией установлено, что действительно, решением Арбитражного суда Омской области от 23.06.2018 по делу № А46-18555/2016 (постановлением Восьмого арбитражного апелляционного суда от 09.10.2018 решение Арбитражного суда Омской области от 23.06.2018 по делу № А46-18555/2016 оставлено без изменения) прекращено действие свидетельства об осуществлении регулярных перевозок и карт маршрутов, выданных ИП <...> (свидетельство серии 55 № 0000020 и карт маршрутов №№ 0000777, 0000778, 0000779, 0000780, 0000781, 0000782, 0000783, 0000784, 0000785, 0000786, 0000787, 0000788, 0000789, 0000790, 0000791, 0000792, 0000793, 0000794, 0000795, 0000796, 0001420, 0001421, 0001422, 0001423, 0001424, 0001425, 0001426, 0001427, 0001428, 0001429, 0001508).

Вместе с тем, вывод Министерства о несоответствии заявки ИП <...> подпункту 6 пункта 3 конкурсной документации не основан на положениях статьи 29 Федерального закона № 220, поскольку толкование нормы части 8 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ может рассматриваться только в системе других норм, содержащихся в названном Законе.

По мнению Комиссии, обстоятельства прекращения действия свидетельства, указанные в пунктах 2, 7, 8 части 1 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ, соединены в части 8 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ по принципу санкционности за неисполнение перевозчиком принятых на себя обязательств, как пресекающие действия перевозчика, которые могут повлечь наступление неблагоприятных последствий для рынка пассажирских перевозок (необходимо наличие виновных действий перевозчика).

При этом, норма пункта 2 части 1 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ предполагает обращение уполномоченного органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, выдавшего свидетельство, в суд с заявлением о прекращении действия свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 5 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ.

В рассматриваемом случае, Министерство не обращалось в суд с заявлением о прекращении действия свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок и карт маршрутов, выданных ИП <...>.

Согласно решению Арбитражного суда Омской области от 23.06.2018 по делу № А46-18555/2016 суда именно действия Министерства по выдаче вышеуказанных свидетельств об осуществлении регулярных перевозок и карт маршрутов признаны незаконными.

Учитывая вышеуказанные нормы права и установленные по делу обстоятельства, Комиссия считает, что Министерством неправомерно принято решение об отказе ИП <...> в допуске к участию в конкурсе по лоту № 6, что содержит в себе признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Доводы Заявителя о том, что положения части 8 статьи 29 Федерального закона № 220-ФЗ касаются права перевозчика в течение одного года со дня прекращения действия свидетельства одновременно инициировать установление межрегиональных маршрутов регулярных перевозок и участвовать в открытых конкурсах, а также о том, что означенное годовое ограничение истекло – 15.07.2017, Комиссией отклоняются, поскольку основаны на неверном толковании норм материального права.

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь частью 20 статьи 18.1, пунктом 3.1 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать обоснованной жалобу индивидуального предпринимателя <...> на действия Министерства промышленности, транспорта и инновационных технологий Омской области при проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам автомобильным транспортом на территории Омской области по лоту № 6 (распоряжение Министерства от 07.12.2018 № 323-р).

2. Выдать конкурсной комиссии Министерства промышленности, транспорта и инновационных технологий Омской области по проведению конкурса предписание об устранении выявленных Комиссией Омского УФАС России нарушений, путем внесения изменений в протокол рассмотрения заявок на участие в конкурсе на право осуществления перевозок по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам автомобильным транспортом на территории Омской области от 01.04.2019 № 2, по результатам рассмотрения заявки индивидуального предпринимателя <...> на участие в конкурсе по лоту № 6 с учетом выводов, указанных в настоящем решении.

3. Передать материалы дела № 055/07/3-295/2019 уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>