

Решение 069/10/18.1-471/2024

РЕШЕНИЕ

по делу № 069/10/18.1-467/2024 о рассмотрении жалобы на нарушение порядка проведения обязательных торгов

Резолютивная часть решения оглашена «08» февраля 2024 г.

В полном объеме решение изготовлено «13» февраля 2024 г.

г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, порядка осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии посредством видеоконференц-связи представителей:

<...>

рассмотрев посредством системы видеоконференц-связи, в соответствии с пунктом 2 постановления Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Тверское УФАС России 23.04.2024 поступила жалоба Заявителя, полагающего, что Организатором торгов нарушен порядок проведения открытого конкурса в электронной форме на право осуществления перевозок по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом (извещение от 18.11.2022 о проведении открытого конкурса размещено на официальном сайте – mintrans.tver.ru) (далее – Конкурс).

Согласно доводу жалобы, совокупность действий Организатора торгов по проведению спорного конкурса, произведенных с ноября 2022 года по апрель 2024 года, привела к созданию дискриминационных условий для участников конкурса и невозможности достижения целей конкурсной процедуры.

Организатор торгов представил возражения на жалобу.

Комиссия Тверского УФАС России, рассмотрев жалобу и материалы проведения Конкурса приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, закупочной 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» (в редакции, действующей на дату размещения Положения о закупках) (далее - Закон о закупках), 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, закупочной 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

На заседании Комиссии установлено, что конкурсная документация на проведение открытого конкурса на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по одному или нескольким межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок в Тверской области (далее – открытый конкурс), утверждена приказом Министерства от 18.11.2022 № 527 (далее – Конкурсная документация) и 18.11.2022 размещена на сайте Министерства.

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 о перевозках) установлен порядок организации транспортного обслуживания регулярных перевозок, в том числе, по межмуниципальным маршрутам.

Согласно доводу Заявителя применительно к настоящему спору, проведение конкурса является способом упорядочения транспортного обслуживания населения в целях обеспечения регулярности и безопасности пассажирских перевозок, установления порядка и условий осуществления перевозок, достижения стабильной работы транспорта по перевозке пассажиров и увеличения объемов и улучшения качества предоставляемых транспортных услуг путем привлечения к осуществлению пассажирских перевозок транспортом общего пользования наиболее квалифицированных перевозчиков.

При этом конкурсный отбор перевозчиков предполагает, что все участники конкурса 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.

Установление критериев конкурсного отбора в равной степени распространяется на всех перевозчиков для определения победителя конкурса по методике балльной оценки, что объясняется необходимостью оказания гражданам - потребителям услуг по перевозке надлежащего качества и соблюдением требований к их безопасности.

Конкретные характеристики стимулируют перевозчиков к соперничеству за право предоставления транспортной услуги, направлены на повышение качества услуги.

Федеральный законодатель, устанавливая, что оценка и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе осуществляется, в том числе, по критерию опыта осуществления регулярных перевозок, указал на то, что данный критерий в отношении юридического лица или индивидуального предпринимателя исчисляется исходя из количества полных лет осуществления ими перевозок по маршрутам регулярных перевозок, а в отношении участников договора простого товарищества исходя из среднеарифметического количества полных лет осуществления перевозок по маршрутам регулярных перевозок каждым участником (п. 2 ч. 3 ст. 24 Федерального закона от 13.07.2015 N 220-ФЗ).

Нарушения, допущенные Организатором торгов, и многочисленные жалобы на нарушение процедуры проведения конкурса, привели к тому, что в апреле 2024 года при подведении итогов торгов сопоставляются заявки, содержащие сведения, актуальные лишь на декабрь 2022 года. Между тем, установление требований актуальности сведений о претендентах в части 3 ст. 24 федерального закона №220-ФЗ связывается именно с моментом проведения торгов, то есть подведения их итогов и определения перевозчика, которому будет выдано свидетельство и карта маршрута.

Игнорирование актуальных сведений о потенциальных перевозчиках за период 2023-2024 гг. при проведении сопоставления и оценки заявок не отвечает

принципам конкурсных процедур, предусмотренных Федеральным законом от 13.07.2015 № 220-ФЗ и федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Так, по смыслу положений п. 2 ч. 3 ст. 24 Федерального закона от 13.07.2015 № 220-ФЗ оценка и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе по критерию опыта осуществления регулярных перевозок осуществляются на основании установления количества полных лет осуществления участниками конкурса перевозок по маршрутам регулярных перевозок.

Без учета сведений за 2023 год о количестве лет осуществления участником конкурса перевозок по маршрутам регулярных перевозок невозможно оценить реальный опыт участника конкурса, соответственно, не достигаются цели конкурса по выявлению лучших условий оказания услуг.

Кроме того, исходя из критериев, установленных постановлением Правительства Тверской области от 18.04.2017 № 103-пп, количество ДТП за 2023 год и приобретенный опыт могут как повысить, так и понизить соответствующие оценки.

При этом у Организатора торгов имеются возможности по устранению допущенных нарушений, разрешению создавшейся ситуации и сопоставлению актуальных конкурсных предложений, отвечающих целям конкурсной процедуры федерального закона №220-ФЗ. Полагаем, что Министерство по аналогии с ч. 7 ст. 24 закона № 220-ФЗ вправе принять решение о повторном проведении открытого конкурса или об отмене предусмотренного конкурсной документацией маршрута регулярных перевозок, либо воспользоваться общими полномочиями по отмене маршрута, предусмотренными ст. 12 Закона.

Допущенные Организатором торгов нарушения нарушают права подателя жалобы и влияют на результаты конкурса.

В соответствии с постановлением Арбитражного суда Северо-Западного округа по делу А66-2102/2023 предписание Комиссии Тверского УФАС России по делу от 09.02.2023 № 05-6/2-07-2023 в отношении лотов № 3 (маршрут № 503 «Бежецк - Тверь»), № 4 (маршрут № 521 «Конаково Тверь»), а также в части возврата заявок, поданных на участие в открытом конкурсе (за исключением заявок ООО «Экипаж»), назначения новой даты окончания приема заявок признано не действительным.

До принятия постановления Арбитражного суда Северо-Западного округа по делу А66-2102/2023 Министерство исполняло предписание Комиссии Тверского УФАС России, в связи с чем был произведен возврат заявок участникам открытого конкурса, которые обратились за возвратом заявок, принят приказ Министерства транспорта Тверской области от 20.02.2024 № 103 «Об отмене протоколов, сформированных при проведении открытого конкурса на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по одному или нескольким межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок в Тверской области от 18.11.2022, и назначении новых дат начала и окончания повторного приема заявок на участие в открытом конкурсе, вскрытия конвертов, рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе, подведения итогов открытого конкурса от 18.11.2022» (далее -Приказ № 103).

После принятия постановления Арбитражного суда Северо-Западного округа по делу А66-2102/2023 Министерство продолжило проведение открытого конкурса от 18.11.2022 в рамках Конкурсной документации с учетом выданного предписания. Целью выдачи предписания является прекращение выявленных нарушений, устранение их последствий, включая восстановление положения, существовавшего до нарушения. В данном случае исполнение предписания касается открытого конкурса от 18.11.2022 и конкретной Конкурсной документации. Все заявки, поданные в рамках проведения открытого конкурса от 18.11.2022 в 2022 году были рассмотрены, сопоставлены, по ним была произведена оценка.

Заявки ООО «Автоспектор» по лотам №№ 1, 3, 4, 6, 8, 9, 10, 11, 12, 16, 17 не содержали документов, подтверждающих осуществление деятельности по перевозкам (опыт осуществления регулярных перевозок) в течение года, предшествующего дате размещения извещения о проведении открытого конкурса, а именно в период с 18.11.2021 по 17.11.2022. (свидетельство об осуществлении перевозок серии 000069 № 001952 со сроком действия с 01.11.2018 по 31.10.2023 прекращено приказом Министерства в 2020 году).

Организатор торгов указал, что доводы ООО «Автоспектор» о создании Министерством дискриминационных условий не соответствуют действительности, так как содержимое поданных в 2022 году заявок ООО «Автоспектор» определяло самостоятельно. Обязанность принимать во внимание иные документы за период 2023-2024 годов постановлением Арбитражного суда Северо-Западного округа по делу А66-2102/2023 не предусмотрена. Все протоколы, сформированные в 2024 году в рамках открытого конкурса от 18.11.2022 составлены Комиссией по проведению открытого конкурса именно для восстановления положения, существовавшего до нарушения. Принятие к рассмотрению иных документов от участников открытого конкурса, не предусмотренных заявками от 2022 года, приведет к нарушению прав остальных участников открытого конкурса.

Необходимо отметить, что в соответствии с Постановлением Арбитражного суда Северо-Западного округа от 29.03.2024 по делу № А66-2102/2023 предписание Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области от 09.02.2023 по делу № 05-6/2-07-2023 в отношении лотов № 2-5, 7-10, 13-17 признано недействительным в полном объеме, а по лотам № 1, 6, 11 и 12 в части возврата заявок, поданных на участие в конкурсе (за исключением общества с ограниченной ответственностью «Экипаж»), назначения новой даты окончания срока подачи заявок на участие в конкурсе.

Вышеуказанное Постановление Постановлением Арбитражного суда Северо-Западного округа не содержит иных действий, которые необходимо исполнить Организатору торгов.

Кроме того приведение Заявителем аналогии с частью 7 статьи 24 Закона о перевозках не может быть принято Комиссией по следующим обстоятельствам:

Согласно части 7 статьи 24 Закона о перевозках в случае, если открытый конкурс признан не состоявшимся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе не подано ни одной такой заявки или по результатам рассмотрения заявок на участие в открытом конкурсе все такие заявки были признаны не соответствующими требованиям конкурсной документации, организатор открытого конкурса вправе принять решение о повторном

проведении открытого конкурса или об отмене предусмотренного конкурсной документацией маршрута регулярных перевозок.

В рассматриваемых обстоятельствах отсутствуют случаи поименованные в указанной статье, для того, что бы у организатора торгов возникло такое право.

Также Заявителем не указана норма права, нарушенная Организатором торгов.

В силу части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что к жалобе прикладываются документы, подтверждающие ее обоснованность.

При этом жалоба должна содержать перечень прилагаемых к ней документов.

Следовательно, бремя доказывания при рассмотрении жалобы в контрольном органе возлагается на лицо, подавшее жалобу на соответствующие действия Организатора торгов в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Содержание жалобы не подтверждает нарушение со стороны Организатора торгов действующего законодательства Российской Федерации об исполнительном производстве.

Заявитель, как податель жалобы в антимонопольный орган и лицо, участвующее в деле, обязан вместе с жалобой представить соответствующие его позиции доказательства, подтверждающие или опровергающие оспариваемые обстоятельства. Как следует из материалов дела, заявителем такие документы приложены не были, обоснований и объективных доказательств наличия в действиях Организатора торгов нарушений Закона об исполнительном производстве, помимо субъективной оценки таких действий, не представлено.

При этом границы антимонопольного контроля торгов оканчиваются при достижении баланса частных и публичных интересов, на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 N 2-П, а также стабильности публичных правоотношений. В то же самое время "баланс" означает равновесие и равноправие сторон в публичных правоотношениях, а не смещение вектора административной защиты в сторону одного из участников таких отношений без достаточных к тому оснований.

Обратное будет противоречить не только балансу частных и публичных интересов, но и принципам добросовестной реализации и защиты своих гражданских прав (пункт 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (пункт 4 статьи 1 ГК РФ) и злоупотребления правом (пункт 1 статьи 10 ГК РФ).

С учетом изложенного на основе всестороннего исследования, оценки фактических обстоятельств и доказательств по делу в их совокупности и взаимосвязи Комиссия приходит к выводу о том, что действия Организатора торгов не противоречат нормам действующего законодательства, а также положениям документации Конкурса.

Учитывая изложенное довод заявителя не нашел своего подтверждения.

В связи с изложенным, руководствуясь частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать жалобу <...> необоснованной.

Настоящее решение в течение трех месяцев со дня его изготовления может быть обжаловано в Арбитражный суд Тверской области, находящийся по адресу: 170100 г. Тверь, пл. Святого Благоверного Князя Михаила Тверского, д. 5.

Исп.Винницкая П.Д.

тел.8(4822) 34-24-31, вн. 069-113

2024-4155

