РЕШЕНИЕ

по делу № 13-01-15-03/304

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 06 ноября 2013 г. г. Волгоград

В полном объеме решение изготовлено 20 ноября 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: **Бурба В.В.** – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии: **Савинкова О.Л.** – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти;

Тибилова Э.А. – государственный инспектор отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 13-01-15-03/304 по признакам нарушения Администрацией городского округа – города Палласовка Волгоградской области (404264, Волгоградская область, г. Палласовка, ул. Первомайская, 1) п. 2 ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

при участии в заседании:

- представителя городского округа – города Палласовка Волгоградской области Денисенко И.С. (доверенность от 05.11.2013 г.);

- заявитель ИП Карлова Е.А. на заседание комиссии не явилась, уведомлена надлежащим образом (уведомление о вручении № 40006667991925 от 22.10.2013);

- Автоколонна «Палласовская» - подразделение ГУП ВО «Волгоградавтотранс» на заседание комиссии не явилась, уведомлена надлежащим образом (уведомление о вручении № 40006667991925 от 22.10.2013);

- ИП Ященко А.В. на заседание комиссии не явился, уведомлен надлежащим образом (уведомление о вручении № 40006667991956 от 23.10.2013);

- ИП Бессов А.В. на заседание комиссии не явился, уведомлен надлежащим образом (уведомление о вручении № 40006667991895 от 22.10.2013);

- ИП Юсупова Ю.В. на заседание комиссии не явилась, уведомлена надлежащим образом (уведомление о вручении № 40006667991901 от 21.10.2013);

- ИП Сергеев И.А. на заседание комиссии не явился, уведомлен надлежащим образом (уведомление о вручении № 40006667991918 от 25.10.2013);

- ИП Сафронов С.И на заседание комиссии не явилась, уведомлена надлежащим образом (уведомление о вручении № 40006667991888 от 23.10.2013).

- ИП Аминова Н.А. на заседание комиссии не явилась, уведомлена надлежащим образом (уведомление о вручении № 40006667991932 от 22.10.2013);

- ИП Пономарев Ю.А. на заседание комиссии не явился, уведомлен (извещение № 40006667991949);

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области поступило заявление ИП Карловой Е.А. (вх. №2253 от 03.04.2013) с жалобой на нарушения, совершенные Администрацией городского поселения г. Палласовка при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению пассажирских перевозок.

12 декабря 2013 года Администрацией городского поселения г. Палласовка был проведен открытый конкурс на право заключения договора на оказание услуг на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению пассажирских перевозок на территории городского поселения г. Палласовка на 2013-2018 г. (далее Конкурс).

Извещение о проведении Конкурса с указанием сведений о его предмете, заказчике сроках и порядке предоставления заявок участниками, месте и времени рассмотрения заявок и проведения итогов, конкурсная документация с изменениями критерий оценок были размещены 09.11.2012 на сайте Администрации города Палласовка: http://paladmin.ru.

Извещение так же опубликовано в газете «Рассвет» № 131-132 от 10.11.2012, являющейся в соответствии с Положения о порядке опубликования (обнародования) муниципальных правовых актов городского поселения г. Палласовка, утвержденного Решением Палласовской городской думы от 30 сентября 2011 года № 10/3 источником официального опубликования.

Согласно протоколу вскрытия конвертов с заявками на участие № 1 от 11.12.2012 года, размещенному 12.12.2012 года на сайте Администрации города Палласовка http://paladmin.ru участниками конкурса являлись Автоколонна «Палласовская» - подразделение ГУП ВО «Волгоградавтотранс», ИП Пономарев Ю.А., ИП Ященко А.В., ИП Бессов А.В., ИП Юсупова Ю.В., ИП Сергеев И.А., ИП Сафронов С.И, ИП Аминова Н.А.

В связи с не представлением лицензии на осуществление перевозок на основании п.9 п.п. 3 Конкурсной документации, ИП Карловой Е.А. было отказано в допуске к участию в конкурсе.

В заявлении ИП Карлова Е.А. указывает, что информация о дате проведения Конкурса 28 июня 201г. и 30 июня 2011г., размещенная 09.11.2012 на сайте Администрации города Палласовка: http://paladmin.ru, является недостоверной и поэтому ввела ее в заблуждение относительно даты проведения конкурса, в

результате чего лицензия на осуществление перевозок пассажиров не получена к дате вскрытия конвертов 11.12.2012 г.

Кроме того, по мнению ИП Карловой Е.А. Администрацией города Палласовка при проведении конкурса созданы дискриминационные условия, поскольку согласно описи документов у ИП Ященко А.В. и Автоколонны «Палласовская» - подразделение ГУП ВО «Волгоградавтотранс» отсутствовали диагностические карты, обязательные к представлению согласно конкурсной документации. При этом данные хозяйствующие субъекты были допущены к участию в конкурсе. Так же критерии, установленные при проведении Конкурса ставит в неравные условия хозяйствующие субъекты, обладающие различными возможностями по обновлению автопарка.

Принятие решения по результатам рассмотрения заявления ИП Карловой Е.А. отложено в порядке п. 11 ст. 44 ФЗ «О защите конкуренции» № 135-ФЗ в связи с подачей ею иска в суд по тем же основаниям и до вступления в законную силу решения по делу № А12-4826/2013, выводы по которому имеют значение для результатов рассмотрения заявления.

Решением Арбитражного суда Волгоградской области от 05.07.2013 по делу № А12-4826/2013 открытый конкурс на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению пассажирских перевозок на территории городского поселения г. Палласовка на 2013-2018 год, проведенный 12.12.2012 года и оформленный протоколом рассмотрения и подведения итогов конкурса №2 от 12.12.2012 года, признан недействительным. Постановлением Арбитражного суда апелляционной инстанции от 24.09.2013 по делу № А12-4826/2013 решение Арбитражного суда Волгоградской области от 05 июля 2013 года отменено в связи с тем, что истец не может быть признан лицом, чьи права и законные интересы были нарушены проведением оспариваемого конкурса, в силу чего истец не имеет материального права на предъявление данного иска (статья 4 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации). Постановление Арбитражного суда апелляционной инстанции от 24.09.2013 по делу № А12-4826/2013 вступило в законную силу с момента принятия.

В Постановлении Арбитражного суда апелляционной инстанции от 24.09.2013 по делу № А12-4826/2013 не содержится выводов о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях Администрации городского поселения г. Палласовка по проведению конкурса 12 декабря 2012 года на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению пассажирских перевозок на территории городского поселения г. Палласовка. В связи с этим не может быть применен п.п. 6) п.9 ст.44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в виде отказа в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства, поскольку вступившим в законную силу решением арбитражного суда не установлено отсутствие нарушения антимонопольного законодательства в действиях лица, в отношении которого поданы заявление, материалы,.

Заявитель ИП Карлова Е.А. на заседание комиссии не явилась, письменные пояснения по делу не представлены, уведомлена надлежащим образом (уведомление о вручении № 40006667991925 от 22.10.2013).

Участники по делу Автоколонна «Палласовская» - подразделение ГУП ВО

«Волгоградавтотранс», ИП Пономарев Ю.А., ИП Ященко А.В., ИП Бессов А.В., ИП Юсупова Ю.В., ИП Сергеев И.А., ИП Сафронов С.И, ИП Аминова Н.А. на заседание комиссии не явились, письменные пояснения по делу не представлены, уведомлены надлежащим образом.

Ответчиком Администрацией городского поселения г. Палласовка письменные пояснения по делу не представлены. В заседании представителем Администрацией городского поселения г. Палласовка сообщено, что Администрация полагает проведенный открытый конкурс на осуществление пассажирских перевозок на городских маршрутах на 2013-2018 законным и обоснованным.

Исследовав имеющиеся в деле материалы, доводы и возражения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. Довод заявителя о недостоверной информации, размещенной 09.11.2012 на сайте Администрации города Палласовка: http://paladmin.ru о дате проведения Конкурса – «28 июня 201г. и 30 июня 2011г.», вместо 11 декабря 2012 г. - 12 декабря 2012г. и приведший к ущемлению ее прав необоснован в связи с получением ИП Карловой Е.А. 16.11.2012 нарочно конкурсной документации, извещение о которой было опубликовано в районной газете «Рассвет» № 131-132 от 10.11.2013. Из чего можно сделать вывод о том, что ИП Карловой Е.А. известно о содержании извещения о проведении конкурса, опубликованного в районной газете «Рассвет» № 131-132 от 10.11.2013.

2. В части критериев конкурса, установленных для оценки и определения победителей, на соответствие требованиям антимонопольного законодательства исследовались следующие:

1) наличие у участника транспортных средств (на праве собственности или в лизинг – 10 баллов, на праве аренды или ином законном праве 5 баллов)

2) срок с момента выпуска транспортного средства (1 год – 10 баллов, от 1 до 3 лет – 5 баллов, свыше 3 лет - 2 балла);

3) стаж работы водителей на пассажирских транспортных средствах (от 3 лет и выше 10 баллов, менее 3 лет – 0 баллов)

Комиссия определила следующее:

1) Критерий «наличие у участника транспортных средств» (на праве собственности или в лизинг – 10 баллов, на праве аренды или ином законном праве 5 баллов) ставит в неравные условия хозяйствующие субъекты, обладающие различными возможностями по обновлению автопарка.

Конкурсная документация, разработанная и утвержденная Администрацией городского поселения г. Палласовка, а также действия Администрации при организации и проведении конкурса должны обеспечивать реализацию конституционного права на осуществление предпринимательской деятельности как юридических лиц, так и индивидуальных предпринимателей, должны быть направлены на обеспечение равного доступа на рынок автомобильных пассажирских перевозок хозяйствующих субъектов различных организационно-

правовых форм и в то же время должны обеспечивать реализацию публичных интересов - обеспечение безопасности дорожного движения и пассажиров, удовлетворение потребностей населения в пассажирских перевозках в полном объеме, бесперебойное функционирование транспортной сети на территории городского поселения г. Палласовка.

Вид права, на котором участнику конкурса принадлежит транспортное средство не имеет прямого влияния на обеспечение безопасности дорожного движения, так же факт нахождения транспортного средства в собственности у участника конкурса не является безусловным обстоятельством, свидетельствующим о его возможности бесперебойно оказывать услуги по перевозке пассажиров.

2) Критерий срока с момента выпуска транспортного средства (1 год – 10 баллов, от 1 до 3 лет – 5 баллов, свыше 3 лет - 2 балла) так же ставит в неравные условия хозяйствующие субъекты, обладающие различными возможностями по обновлению автопарка.

Частью 1 статьи 17 Федерального закона от 10.12.1995 года № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения» установлена обязательность государственного технического осмотра находящихся в эксплуатации на территории Российской Федерации и зарегистрированных в установленном порядке транспортных средств.

В соответствии с частью 4 статьи 18 названного Закона транспортные средства, прошедшие техническое обслуживание и ремонт, должны отвечать требованиям, регламентирующим техническое состояние и оборудование транспортных средств, участвующих в дорожном движении, в части, относящейся к обеспечению безопасности дорожного движения, что подтверждается соответствующим документом, выдаваемым исполнителем названных работ и услуг.

Следовательно, транспортные средства, независимо от срока их срока с момента выпуска, прошедшие в установленном действующим законодательством порядке технический осмотр, техническое обслуживание (ремонт), могут использоваться для перевозки пассажиров наравне с новыми транспортными средствами, если по своим техническим характеристикам отвечают требованиям, нормам и правилам, предъявляемым к автотранспортным средствам действующим законодательством.

Действия Администрации по дифференцированной оценке участников конкурса по критерию «срока с момента выпуска транспортного средства» в части присвоения разного количества баллов технически исправным, отвечающим всем требованиям действующего законодательства, пригодным для безопасной перевозки пассажиров и новым автотранспортным средствам с меньшим сроком с момента выпуска (1 год – 10 баллов, от 1 до 3 лет – 5 баллов, свыше 3 лет - 2 балла) необоснованно ограничивают доступ на рынок оказания услуг по пассажирским перевозкам.

Администрация, в равной степени допуская к осуществлению пассажирских перевозок новые транспортные средства и транспортные средства с большим сроком срока с момента выпуска, признавая тем самым обеспечение безопасности и пригодности транспортных средств, предусматривает при этом выставление разного количества баллов в зависимости от года их выпуска.

Данный критерий ставит в неравные условия хозяйствующие субъекты, обладающие различными возможностями по обновлению автопарка. Срок срока с момента выпуска транспортных средств более относим к критерию комфортности, который администрацией не устанавливался, и не может стоять в прямой зависимости с безопасностью оказываемых услуг. Новое транспортное средство более востребовано в эстетическом отношении, и срок его срока с момента выпуска не является безусловным обстоятельством, свидетельствующим о качестве оказываемых услуг. Качество оказываемых услуг должны соответствовать установленным требованиям, предъявляемым к условиям перевозки пассажиров.

3) Критерий «стаж работы водителей на пассажирских транспортных средствах» (от 3 лет и выше 10 баллов, менее 3 лет – 0 баллов) вводит дискриминацию по квалификационным качествам водителей, что не основано на нормах закона. Так федеральный закон от 10.12.1995 № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения» в ст. 27 «Получение права на управление транспортными средствами», закрепляет, что право на управление транспортными средствами предоставляется гражданам, сдавшим квалификационные экзамены. Право на управление транспортными средствами подтверждается соответствующим удостоверением. Таким образом, данный критерий так же ставит в неравные условия хозяйствующие субъекты, в зависимости от водительского состава.

В действии Администрации городского поселения г. Палласовка по установлению вышеуказанных критериев при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению пассажирских перевозок на территории городского поселения г. Палласовка на 2013-2018 год, проведенного 12.12.2012 года и оформленного протоколом рассмотрения и подведения итогов конкурса №2 от 12.12.2012 года, имеется нарушение ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в виде необоснованного препятствование осуществлению деятельности хозяйствующим субъектом, путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, в результате которых необоснованно ограничен хозяйствующему субъекту доступ на рынок пассажирских перевозок на территории городского поселения г. Палласовка.

3. Пункт 9.1 Конкурсной документации на оказание услуг по осуществлению пассажирских перевозок на территории городского поселения г. Палласовка на 2013-2018 год, устанавливает, что участник представляет на Конкурс следующие документы:

1) копии документов, подтверждающие наличие, у участника конкурса, принадлежащего ему на праве собственности или на ином законном основании (аренда, пользование, лизинг) подвижного состава, планируемого для работы на заявленном маршруте;

2) копия свидетельства о включении в единый государственный реестр юридического лица (индивидуального предпринимателя);

3) копии действующих на день проведения конкурса лицензий на осуществление пассажирских перевозок (со всеми приложениями по состоянию на день подачи заявки и лицензионными карточками на каждое транспортное средство, заявленное на Конкурс);

4) копии квалификационных документов на осуществление медицинского контроля водителей или договор на оказание соответствующих медицинских услуг с предоставлением лицензии обслуживающей организации;

5) копия договора об ОСАГО;

6) копия диагностической карты государственного технического осмотра на каждое транспортное средство, заявленное на Конкурс;

7) информация ОГИБДД МВД РФ «Палласовский» по муниципальному району:

- о наличии нарушений правил дорожного движения всеми водителями участника конкурса и об уровне аварийности за последние 12 месяцев;

- о наличии в течение 12 последних месяцев случаев задержания водителей участника конкурса в нетрезвом состоянии, либо фактов невыполнения законного требования сотрудника милиции о прохождении медицинского освидетельствования на состояние опьянения (вне зависимости работает ли данный водитель у участника конкурса на момент проведения конкурса);

Согласно описи представленных документов ИП Ященко А.В. и Автоколонной «Палласовская» - подразделение ГУП ВО «Волгоградавтотранс» при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению пассажирских перевозок на территории городского поселения г. Палласовка на 2013-2018 год диагностические карты, обязательные к представлению согласно п.п. 6 п. 9.1 конкурсной документации, отсутствовали, данные хозяйствующие субъекты были допущены к участию в конкурсе. При этом ИП Карлова Е.А. у которой не была представлена лицензия на осуществление пассажирских перевозок, не была допущена к участию в конкурсе. В действиях Администрации городского поселения г. Палласовка по допуску к участию в конкурсе ИП Ященко А.В. и Автоколонну «Палласовская» - подразделение ГУП ВО «Волгоградавтотранс» содержится нарушение п.п. 2 п.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», путем создания участнику торгов преимущественных условий участия в торгах.

По результатам проведения открытого конкурса на оказание услуг по осуществлению пассажирских перевозок на территории городского поселения г. Палласовка на 2013-2018 год договора на оказание услуг заключены со всеми допущенными участниками (Автоколонна «Палласовская» - подразделение ГУП ВО «Волгоградавтотранс» отказалась от заключения договора) ИП Пономаревым Ю.А., ИП Ященко А.В., ИП Бессовым А.В., ИП Юсуповой Ю.В., ИП Сергеевым И.А., ИП Сафроновым С.И., таким образом, победителями в конкурсе стали в том числе и хозяйствующие субъекты, не получившие преимущественных условий участия в торгах. Подача иска в порядке п.4 ст. 17 Закона о защите конкуренции для признания судом конкурса, заключенных по его результатам договоров недействительными не послужит целям устранения последствий нарушения антимонопольного законодательства, поскольку может повлечь ущемление прав хозяйствующих субъектов, являющихся добросовестными приобретателями по договору на оказание услуг по осуществлению пассажирских перевозок на территории городского поселения г. Палласовка.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48,

частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт нарушения Администрацией городского поселения г. Палласовка части 1 статьи 15, в виде необоснованного препятствование осуществлению деятельности хозяйствующим субъектом, путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, в результате которых необоснованно ограничен хозяйствующему субъекту доступ на рынок пассажирских перевозок на территории городского поселения г. Палласовка;

2. Признать факт нарушения Администрацией городского поселения г. Палласовка п.п. 2 ч.1 ст.17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», путем создания участнику торгов преимущественных условий участия в торгах.

3. Выдать Администрацией городского поселения г. Палласовка для исполнения предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, не допускать установление критериев при проведении конкурсов на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению пассажирских перевозок на территории городского поселения г. Палласовка:

- наличия у участника транспортных средств в зависимости от права собственности или в лизинг,

- срока с момента выпуска транспортного средства,

- стажа работы водителей на пассажирских транспортных средствах.

Срок исполнения предписания 2 месяца с момента получения.

О выполнении предписания сообщить не позднее пяти дней с момента его выполнения.