

## РЕШЕНИЕ

г. Ростов-на-Дону

Резолютивная часть решения оглашена «28» февраля 2011г.

В полном объеме решение изготовлено «1» марта 2011г.

Комиссия Ростовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Коренченко К.А. – зам. руководителя управления – начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии: Частников В.Л. – зам. начальника отдела контроля органов власти;

Рабаев В.Р. – специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

Кочарян О.С. – старший специалист 3 разряда отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № 821 от 30.07.2010 г. по признакам нарушения Администрацией г. Гуково Ростовской области (347871, Ростовская обл., г. Гуково, ул. К.Маркса, 100), Гуковской городской Думой (347871, Ростовская обл., г. Гуково, ул. К.Маркса, 89) ч. 1 ст. 15, ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

### УСТАНОВИЛА:

09.07.2010 г. в Ростовское УФАС России поступило заявление ООО «Экспресс» об ограничении конкуренции на рынке осуществления пассажирских перевозок автомобильным транспортом в г. Гуково, в части устранения с него заявителя и включения в состав комиссии по проверке его деятельности руководителя организации, состоящей с ним в конкурентных отношениях.

Указанные обстоятельства послужили основанием для возбуждения настоящего дела, назначенного к рассмотрению на 15.09.2010 г.

Определением Ростовского УФАС России от 15.09.2010 г. рассмотрение настоящего дела было приостановлено до окончания судебного разбирательства по делу № А53-18399/10, возбужденному Арбитражным судом Ростовской области по заявлению Прокуратуры Ростовской области к Администрации г. Гуково, ООО «Оригинал», ООО «Такси»:

- о признании незаконными действий Администрации г. Гуково по расторжению в одностороннем порядке договора от 23.01.2009 г. № 2;

- о признании недействительными дополнительных соглашений к договорам от 23.01.2009 г. № 3, от 30.01.2009 г. № 4, заключенных 04.06.2010 г. Администрацией г. Гуково с ООО «Такси» и ООО «Оригинал».

Определением Арбитражного суда Ростовской области от 01.11.2010 г. требование Прокуратуры Ростовской области о признании недействительным дополнительных соглашений к договорам от 23.01.2009 г. № 3, от 30.01.2009 г. № 4, заключенных 04.06.2010 г. Администрацией г. Гуково с ООО «Такси» и ООО «Оригинал» выделены в отдельное производство. Делу присвоен номер <...> А53-22723/2010.

Решением Арбитражного суда Ростовской области от 18.10.2010 г. по делу № 53-18399/10 Прокуратуре Ростовской области отказано в удовлетворении требования о признании незаконными действий Администрации г. Гуково, выразившихся в устранении ООО «Экспресс» с рынка пассажирских перевозок автомобильным транспортом в муниципальном образовании «город Гуково».

Решением Арбитражного суда Ростовской области от 21.12.2010 г. по делу № А53-22723/10 дополнительные соглашения к договорам от 23.01.2009 г. № 3, от 30.01.2009 г. № 4, заключенные 04.06.2010 г. Администрацией г. Гуково с ООО «Такси» и ООО «Оригинал», признаны недействительными.

Определением Ростовского УФАС России от 18.01.2011 г. рассмотрение настоящего дела было возобновлено и назначено к рассмотрению на 14.02.2011 г.

02.02.2011 г. в Ростовское УФАС России поступило ходатайство Администрации г. Гуково о приостановлении рассмотрения настоящего дела в связи с тем, что решение Арбитражного суда Ростовской области от 21.12.2010 г. по делу № А53-22723/2010 не вступило в законную силу по причине его обжалования в арбитражном суде апелляционной инстанции.

14.02.2011 г., выступивший на заседании Комиссии представитель Администрации г. Гуково, поддержал заявленное ходатайство.

Определением Ростовского УФАС России от 14.02.2011 г. рассмотрение настоящего было

отложено до 28.02.2011 г.

Комиссия, изучив материалы дела, выслушав представителей сторон, приходит к следующим выводам.

В соответствии с Постановлением Мэра г. Гуково от 20.11.2008 г. № 1511 «Об утверждении конкурсной документации конкурса на право осуществления пассажирских перевозок автотранспортными средствами общего пользования на маршрутах г. Гуково» Администрацией г. Гуково был проведен конкурс на право осуществления пассажирских перевозок автобусами на маршрутах г. Гуково. По итогам конкурса Администрацией г. Гуково заключены договоры на право осуществления пассажирских перевозок автотранспортными средствами общего пользования на маршрутах г. Гуково: с ОАО «Гуковское ПАТП» (договор № 1 от 23.01.2009 г.), с ООО «Экспресс» (договор № 2 от 23.01.2009 г.), с ООО «Такси» (договор № 3 от 23.01.2009 г.), с ООО «Оригинал» (договор № 4 от 30.01.2009 г.).

31.05.2010 г. Администрация г. Гуково расторгла с ООО «Экспресс» в одностороннем порядке договор № 2 от 23.01.2009 г., на основании п. 4.1.1, в связи с неоднократным нарушением обществом условий такого договора.

В силу ч. 3 ст. 450 ГК РФ в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным. При этом установление фактических обстоятельств, связанных с надлежащим (ненадлежащим) исполнением ООО «Экспресс» условий вышеуказанного договора, означало бы по сути, разрешение гражданско-правового спора между его сторонами, что не относится к компетенции антимонопольного органа.

04.06.2010 г. Администрация г. Гуково направила в адрес ООО «Такси» и ООО «Оригинал» письмо с просьбой предоставить информацию о возможности обслуживания маршрутов, ранее обслуживаемых ООО «Экспресс». В ответ на вышеуказанное письмо ООО «Такси» сообщило, что может взять дополнительно только один график городского маршрута, а ООО «Оригинал» готово взять на обслуживание маршруты, ранее обслуживаемые ООО «Экспресс» в полном объеме.

04.06.2010 г. на заседании комиссии по регулированию рынка пассажирских перевозок в муниципальном образовании «г. Гуково» принято решение о передаче маршрутов, ранее закрепленных за ООО «Экспресс», в обслуживание ООО «Такси» и ООО «Оригинал» согласно поданным ими заявок на срок до подведения итогов очередного конкурса.

04.06.2010 г. Администрацией г. Гуково с ООО «Такси» и ООО «Оригинал» без проведения конкурса были заключены дополнительные соглашения к договору № 3 от 23.01.2009 г. и договору № 4 от 30.01.2009 г., согласно которым данным перевозчикам были переданы маршруты (1 и 12 соответственно), ранее обслуживаемые ООО «Экспресс».

При этом по состоянию на 28.02.2011 г. Администрацией г. Гуково не проведен конкурс на право осуществления пассажирских перевозок по вышеуказанным маршрутам.

Вместе с тем:

В соответствии с ч. 7 ст. 16 Федерального закона от 06.10.2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения городского округа относится создание условий для предоставления транспортных услуг населению и организация транспортного обслуживания населения в границах городского округа.

При этом согласно ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

В соответствии с ч. 1 ст. 1 ГК РФ гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольное законодательство основывается на Конституции РФ, ГК РФ и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов.

В силу ч. 1 ст. 1 ФЗ «О защите конкуренции» настоящий закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждение и пресечение случаев недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

В силу ч. 2 ст. 1 ФЗ «О защите конкуренции» целями настоящего закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в РФ, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии со ст. 4 ФЗ «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.

В соответствии с ч. 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Таким образом, в силу вышеуказанных норм закона, органы местного самоуправления, осуществляя полномочия по организации транспортного обслуживания населения, обязаны создать равные условия доступа к обслуживанию муниципальных маршрутов для всех перевозчиков, и обеспечить возможность для их соперничества при распределении маршрутной сети.

В силу ч. 1 ст. 447 ГК РФ договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов, договор заключается с лицом, выигравшим торги.

При этом конкурс на право осуществления пассажирских перевозок, по своей юридической природе, направлен на стимулирование добросовестной конкуренции, расширение равных возможностей для участия физических и юридических лиц в данной сфере деятельности (определение Верховного Суда РФ от 13.08.2008 г. № 67-Г08-8). Передача же маршрута транспортному предприятию без проведения конкурса создает для него преимущественное положение, исключающее какую-либо возможность конкуренции иных перевозчиков, и ограничивает для них свободный доступ на равных условиях к осуществлению перевозок (определения Верховного Суда РФ: от 24.11.2010 № 78-Г10-25; от 16.12.2009 № 78-Г09-40).

Решением Арбитражного суда Ростовской области от 21.12.2010 г. по делу № А53-22723/10 признаны недействительными дополнительные соглашения к договорам от 23.01.2009 г. № 3, от 30.01.2009 г. № 4, заключенные 04.06.2010 г. Администрацией г. Гуково с ООО «Такси» и ООО «Оригинал», в т.ч. по причине их несоответствия ст. 16 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой органам местного самоуправления и хозяйствующим субъектам запрещается заключать соглашения, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Таким образом, вступившим в законную силу судебным актам действия Администрации г. Гуково (как стороны дополнительных соглашений) по передаче маршрутов в обслуживание хозяйствующим субъектам без проведения конкурса квалифицированы как нарушение антимонопольного законодательства и ограничение конкуренции на рынке осуществления пассажирских перевозок по маршрутам г. Гуково.

В этой связи, в действиях (бездействии) Администрации г. Гуково, выразившихся в передаче ООО «Такси» и ООО «Оригинал» без проведения конкурса автобусных маршрутов, ранее обслуживаемых ООО «Экспресс», и не проведении впоследствии конкурса на право обслуживания данных маршрутов содержится нарушение ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции».

Также как следует из материалов дела, 13.04.2010 г. Администрацией г. Гуково было издано Распоряжение № 26 о создании комиссии по проверке выполнения перевозчиками условий договоров на право осуществления пассажирских перевозок на маршрутах г. Гуково. В состав комиссии были включены должностные лица Администрации г. Гуково и МУ «Муниципальная инспекция г. Гуково».

Однако, 15.04.2010 г. Гуковская городская Дума в ответ на обращение Администрации г. Гуково предложила последней включить заместителя председателя комиссии по ЖКХ, транспорту и связи Гуковской городской Думы, гр. N, для осуществления проверок работы автотранспорта на маршрутах Гуково, представительства в заседаниях комиссий по регулированию рынка пассажирских перевозок и по обеспечению безопасности дорожного движения при Администрации.

Данное обращение Администрацией г. Гуково было удовлетворено, что подтверждается актами проверок работы транспортных средств, осуществляющих пассажирские перевозки на маршрутах города, от 23.04.2010 г., от 25.05.2010 г., которые подписаны в т.ч. гр. N.

Кроме того, Администрацией г. Гуково было издано Распоряжение от 31.05.2010 г. № 88 «О проведении проверки выполнения договорных обязательств по перевозке пассажиров ООО «Экспресс»». Согласно данному распоряжению в состав комиссии по проверке деятельности ООО «Экспресс» был также включен гр. N.

При этом гр. N является одновременно директором транспортной организации (ООО «Оригинал»), осуществляющей деятельность на рынке пассажирских перевозок автомобильным транспортом на территории г. Гуково.

Вместе с тем, включение в состав комиссии, уполномоченной на осуществление контрольных функций в отношении хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги по перевозке пассажиров автотранспортом - лица, являющегося руководителем организации, работающей на том же рынке,

создает для такой организации преимущественные условия деятельности и может привести к ограничению конкуренции.

Таким образом, в действиях Гуковской городской Думы, выразившихся в направлении в адрес Администрации г. Гуково предложения о включении гр. N для осуществления проверок работы автотранспорта на маршрутах г. Гуково и в действиях Администрации г. Гуково, выразившихся в удовлетворении данного предложения, содержится нарушение ст. 16 ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой органам местного самоуправления запрещается совершать согласованные действия, которые привели или могут привести к ограничению конкуренции.

Однако, согласно представленным в материалы дела документам, Распоряжение Администрации г. Гуково от 31.05.2010 г. № 88 «О проведении проверки выполнения договорных обязательств по перевозке пассажиров ООО «Экспресс»» отменено на основании Распоряжения Администрации г. Гуково от 21.01.2011 г. № 11; письмом от 06.08.2010 г. Гуковская городская Дума предложила Администрации г. Гуково иную кандидатуру для осуществления проверок работы автотранспорта на маршрутах города.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 – 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать Администрацию г. Гуково нарушившей ч. 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Администрации г. Гуково предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно: провести конкурс на право осуществления регулярных пассажирских перевозок автотранспортными средствами общего пользования по маршрутам муниципального образования г. Гуково, переданным в обслуживание ООО «Такси» и ООО «Оригинал» на основании заключенных с ними 04.06.2010 г. дополнительных соглашений к договорам от 23.01.2009 г. № 3, от 30.01.2009 г. № 4.

3. Признать Администрацию г. Гуково и Гуковскую городскую Думу нарушившими ст. 16 ФЗ «О защите конкуренции».

4. Предписание Администрации г. Гуково и Гуковской городской Думе о прекращении нарушения ст. 16 ФЗ «О защите конкуренции» не выдавать в связи с отсутствием оснований.

Председатель Комиссии: К.А. Коренченко

Члены Комиссии: В.Л. Частников, В.Р. Рабаев, О.С. Кочарян

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

Примечание: за невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

#### **ПРЕДПИСАНИЕ № 79/04**

#### **о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции**

28 февраля 2011 г.

г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Коренченко К.А. – зам. руководителя управления – начальник отдела контроля органов власти;

Члены Комиссии:

Частников В.Л. – зам. начальника отдела контроля органов власти;

Рабаев В.Р. – специалист-эксперт отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства;

Кочарян О.С. – старший специалист 3 разряда отдела контроля органов власти,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 28.02.2011 г. по делу № 821 о нарушении Администрацией г. Гуково Ростовской области (347871,

Ростовская обл., г. Гуково, ул. К.Маркса, 100) ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

#### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

Администрации г. Гуково Ростовской области в срок до 7 июля 2011 г. прекратить нарушение ч. 1 ст. 15 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в передаче ООО «Такси» и ООО «Оригинал» без проведения конкурса автобусных маршрутов, ранее обслуживаемых ООО «Экспресс» по договору № 2 от 23.01.2009 г., и не проведении впоследствии конкурса на право обслуживания данных маршрутов, а именно:

Провести конкурс на право осуществления регулярных пассажирских перевозок автотранспортными средствами общего пользования по маршрутам муниципального образования г. Гуково, переданным в обслуживание ООО «Такси» и ООО «Оригинал» на основании заключенных с ними 04.06.2010 г. дополнительных соглашений к договорам от 23.01.2009 г. № 3, от 30.01.2009 г. № 4.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Ростовское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения(с приложением подтверждающих документов).

Председатель Комиссии: К.А. Коренченко

Члены Комиссии: В.Л. Частников, В.Р. Рабаев, О.С. Кочарян

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.