

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб, предусмотренных ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (Приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области от 14.01.2016 № 12) в составе:

Председателя Комиссии – Заместителя руководителя Управления – «...» членов Комиссии: «.....»

в отсутствие заявителя «...», уведомлен надлежащим образом (02.08.2018 исх. №7775). Ходатайство о рассмотрении в отсутствие (06.08.2018г. вх. 5777);

в отсутствие представителя Организатора торгов Министерства экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области, уведомлен надлежащим образом (02.08.2018 исх. №7774). Ходатайство о рассмотрении в отсутствие (09.08.2018г. вх. 5899)

рассмотрев жалобу ИП Мынгалова М.А. (вх. № 5708 от 02.08.2018) на действия Министерства экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области при проведении открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по межмуниципальному маршруту регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом на территории Оренбургской области по лотам № 1, 2, 4, 7.

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России 02.08.2018 поступила жалоба ИП Мынгалова М.А. (далее – Заявитель) (вх. № 5708 от 02.08.2018) на действия Министерства экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области (далее - Организатор торгов) при проведении открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по межмуниципальному маршруту регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом на территории Оренбургской области по лотам №1, 2, 4, 7 (далее – Конкурс), адрес сайта, на котором размещена конкурсная документация: <http://www.oreneconomy.ru>.

Жалоба подана в соответствии со ст. 18.1 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ (далее – Закон о защите конкуренции) и с соблюдением требований, предусмотренных ч. 6 указанной статьи. В составе жалобы имеются следующие документы: лицензия №АСС-56-000246 от 12.02.2015г., выданная Федеральной службой по надзору в сфере транспорта Министерства транспорта РФ; выписка из ЕГРИП по состоянию на 01.08.2018г.

В связи с поступившей жалобой, на основании ч.11 ст.18.1 Закон о защите конкуренции, были направлены уведомления о принятии жалобы к рассмотрению Заявителю от 02.08.2018 исх. № 7555, Организатору торгов от 02.08.2018 исх. № 7554.

Рассмотрение жалобы назначено на 09.08.2018 в 11 часов 50 минут.

В адрес Оренбургского УФАС России 06.08.2018 от Заявителя поступило

ходатайство (от 06.08.2018 вх. №5777) о рассмотрении жалобы в его отсутствие.

В адрес Оренбургского УФАС России 23.07.2018 поступило заявление Организатора торгов (от 09.08.2018 вх. №5899) о рассмотрении жалобы без участия представителей.

По мнению Заявителя, действия Организатора торгов не соответствуют требованиям антимонопольного законодательства, порядку проведения торгов. Извещение, Порядок проведения открытых конкурсов на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по межмуниципальному маршруту регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом на территории Оренбургской области, не соответствуют требованиям 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 - Закон № 220-ФЗ), а именно:

Организатор объявил открытый конкурс на право получения свидетельства об осуществлении перевозок по межмуниципальному маршруту регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом на территории Оренбургской области по 8 лотам.

Согласно конкурсной документации, для участия в конкурсе по интересующим заявителя лотам №1, 2, 4, 7, участнику необходимо иметь в наличии определенное количество единиц транспортных средств (автобусов). Указанное условие ограничивает заявителя возможность принять участие в этом конкурсе.

Согласно ст. 19 Закона №220-ФЗ закрепляет обязанности проведения конкурса при выдаче свидетельства об осуществлении перевозок по муниципальному маршруту регулярных перевозок, смежному межрегиональному маршруту регулярных перевозок.

Свидетельство может быть выдано без проведения конкурса только в особо оговоренных случаях. Таким образом, проведение конкурса при выдаче свидетельства об осуществлении перевозок по муниципальному маршруту регулярных перевозок, межмуниципальному маршруту регулярных перевозок, смежному межрегиональному маршруту регулярных перевозок является обязательным в силу закона.

Частью 1 ст. 23 Закона №220-ФЗ предусмотрено, что к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие следующим требованиям:

1) Наличие лицензии на осуществление деятельности по перевозкам пассажиров в случае, если наличие указанной лицензии предусмотрено законодательством Российской Федерации;

2) принятие на себя обязательства, в случае предоставления участнику открытого конкурса права на получение свидетельства об осуществлении перевозок по

маршруту регулярных перевозок, подтвердить в сроки, определенные конкурсной документацией, наличие на праве собственности или на ином законном основании транспортных средств, предусмотренных его заявкой на участие в открытом конкурсе;

3) непроведение ликвидации участника открытого конкурса - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании банкротом участника открытого конкурса - юридического лица или индивидуального предпринимателя и об открытии конкурсного производства;

4) отсутствие у участника конкурса задолженности по обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации за последний заверченный отчетный период;

5) наличие договора простого товарищества в письменной форме (для участников договора простого товарищества);

6) отсутствие в отношении юридического лица, индивидуального предпринимателя, участника договора простого товарищества обстоятельств, предусмотренных [частью 8 статьи 29](#) настоящего Федерального закона.

Вместе с тем, Организатор торгов установил отличные от Закона №220-ФЗ условия принятия участия в проведении конкурса, тем самым нарушил Конституционные принципы РФ, Федеральный Закон «О защите конкуренции» от 26.07.2006 №135-ФЗ, поскольку приобретение участником конкурса транспортных средств либо принятие на себя обязательств по приобретению таких транспортных средств **до подведения итогов конкурса**, не должно являться необходимым условием для участия в конкурсе».

09.08.2018 в адрес Оренбургского УФАС России поступили письменные пояснения Организатора торгов (от 09.08.2018 исх. №5899), в котором изложены доводы по существу жалобы и предоставлены дополнительные материалы, запрошенные Оренбургским УФАС России.

Организатором торгов в разделе II. Требования к участникам конкурса п.14 конкурсной документации указано, что к участию в конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие следующим требованиям:

- наличие на праве собственности или на ином законном основании транспортных средств, соответствующих требованиям, указанным в реестре межмуниципальных маршрутов регулярных перевозок, в отношении которых выдается свидетельство по приобретению таких транспортных средств в срок, не превышающий пятнадцать дней со дня вскрытия конвертов с заявками.

Подтверждением выполнения обязательств по приобретению транспортных средств в установленный срок является представление в адрес министерства паспортов транспортных средств, находящихся в собственности, и (или) копий документов,

подтверждающих факт пользования транспортными средствами.

Таким образом, требования, изложенные в конкурсной документации, не ограничивают возможность участия в конкурсе.

Исследовав материалы дела, изучив доводы представителей сторон, при рассмотрении жалобы Комиссия Оренбургского УФАС России пришла к следующим выводам.

Отношения по организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом (далее - регулярные перевозки), в том числе отношения, связанные с установлением, изменением, отменой маршрутов регулярных перевозок, допуском юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к осуществлению регулярных перевозок, использованием для осуществления регулярных перевозок объектов транспортной инфраструктуры, а также с организацией контроля за осуществлением регулярных перевозок регулируются Законом № 220-ФЗ.

Согласно п. 1 ст. 21 Закона № 220-ФЗ предметом открытого конкурса является право на получение свидетельства об осуществлении перевозок по одному или нескольким муниципальным маршрутам регулярных перевозок, межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок или смежным межрегиональным маршрутам регулярных перевозок.

Открытый конкурс проводится уполномоченным органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации или уполномоченным органом местного самоуправления, установившими муниципальный маршрут регулярных перевозок, межмуниципальный маршрут регулярных перевозок или смежный межрегиональный маршрут регулярных перевозок (п. 2 ст. 21 Закона № 220-ФЗ).

Согласно п. 19 ч. 1 ст. 3 Закона № 220-ФЗ, свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок - документ, подтверждающий право осуществления регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам по маршруту регулярных перевозок.

Согласно п. 6 ст. 3 Закона № 220-ФЗ под межмуниципальным маршрутом регулярных перевозок понимается маршрут регулярных перевозок в границах не менее двух муниципальных районов одного субъекта Российской Федерации, не менее двух городских округов одного субъекта Российской Федерации или не менее одного муниципального района и не менее одного городского округа одного субъекта Российской Федерации.

Постановлением Правительства Оренбургской области от 06.02.2017 №63-п утверждено положение о порядке и условиях проведения открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении перевозок по межмуниципальному маршруту регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом на территории Оренбургской области (далее – Положение №63).

Конкурсная документация для проведения открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении перевозок по межмуниципальному маршруту регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным

транспортом на территории Оренбургской области утверждена организатором торгов в лице Министерства экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области.

Пунктом 2 части 14 указанной документации предусмотрено, что к участию в конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, имеющие в наличии на праве собственности или на ином законном основании транспортные средства, соответствующие требованиям, указанным в реестре межмуниципальных маршрутов регулярных перевозок, в отношении которых выдается свидетельство, либо принявшие на себя обязательства по приобретению таких транспортных средств в срок, не превышающий пятнадцати дней **со дня вскрытия конвертов с заявками**.

Извещение о проведении открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении перевозок по межмуниципальным маршрутам №690 «Николаевка – Оренбург», №780 «Родничный Дол – Оренбург», №647 «Гай – Оренбург», №101 «Оренбург – Аэропорт», указанным соответственно в лотах №1, 2, 4, 7 опубликовано 13.06.2018г. на сайте <http://www.oreneconomy.ru>.

Пунктом 2 ч. 1 ст. 23 Закона № 220-ФЗ (в редакции, действующей на момент размещения Извещения редакции Закона № 220-ФЗ) установлено, что к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, принявшие на себя обязательства, **в случае предоставления участнику открытого конкурса права на получение свидетельства об осуществлении перевозок** по маршруту регулярных перевозок, подтвердить в сроки, определенные конкурсной документацией, наличие на праве собственности или на ином законном основании транспортных средств, предусмотренных его заявкой на участие в открытом конкурсе.

Соответственно, в силу указанных норм федерального закона, в конкурсе вправе принять участие хозяйствующие субъекты, не обладающие транспортными средствами на дату проведения торгов на каком-либо праве, но намеревающиеся его приобрести в будущем при предоставлении права на получение свидетельства, т.е. при победе в конкурсе.

Кроме того, экономическая целесообразность приобретения транспортных средств, соответствующих требованиям извещения, как по классу так и по количеству, возникает лишь у лица, получившего право на получение свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок, т.е. у победителя или единственного участника.

Помимо этого, ч. 4 ст. 21 Закона № 220-ФЗ регламентирует, что юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, уполномоченный участник договора простого товарищества, которым свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок выдано по результатам открытого конкурса,

обязаны приступить к осуществлению перевозок по данному маршруту не позднее чем через 90 дней со дня утверждения результатов открытого конкурса и не ранее окончания срока действия последнего из ранее выданных свидетельств об осуществлении перевозок по данному маршруту.

Основанием для отказа в допуске к участию в конкурсе может быть только непредставление документов, перечисленных в части 1 статьи 23 Закона №220-ФЗ. Организатор торгов не вправе устанавливать иные требования к участникам отбора, не соответствующие положениям указанного Федерального закона.

Следовательно, принятие на себя обязательства по приобретению транспортных средств в срок, не превышающий пятнадцати дней со дня вскрытия конвертов с заявками, не может быть безусловным основанием для участия в конкурсе при проведении открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по межмуниципальному маршруту регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом на территории Оренбургской области.

Наличие в конкурсной документации условия об обязанности участника конкурса приобрести транспортные средства либо принять на себя обязательства по приобретению транспортных средств до подведения результатов приема заявок, ограничивает конкуренцию. Заявитель жалобы не имел возможности сформировать и подать Заявку на участие в конкурсе в связи с отсутствием в наличии транспортных средств необходимого количества и нецелесообразностью их приобретения до подведения итогов приема заявок.

Из содержания жалобы усматривается, что Заявитель имеет заинтересованность участия в торгах, в частности, он осуществляет деятельность в области перевозок, имеет опыт работы в этой сфере.

В силу вышеперечисленного, организатором торгов нарушены ч. 1 ст. 23 Закона №220-ФЗ, ч. 1 ст. 17 Закона №135-ФЗ о защите конкуренции.

С учетом изложенного, довод заявителя является обоснованным.

Согласно [части 2 статьи 18.1](#) Закона о защите конкуренции 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.

Таким образом, в антимонопольный орган с жалобой на действия, в том числе, организатора торгов могут обратиться лица, не подававшие заявки на участие в торгах, при условии, что их права и законные интересы могут быть нарушены в результате нарушения организатором торгов порядка организации и их торгов.

Следовательно, жалоба отвечает требованиям [ч. 2 ст. 18.1](#) Закона о защите конкуренции, так как в данном случае Организатором торгов нарушен порядок подачи заявок в силу того, что условия конкурсной документации не соответствуют нормам Закона №220-ФЗ.

В соответствии с п. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного [п. 3.1 ч. 1 ст. 23](#) Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 18.1, 23 Закона о защите конкуренции, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению жалоб,

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ИП Мынгалова М.А. обоснованной.
2. Признать организатора торгов нарушившим п.2 ч.1 ст.23, Закона №220-ФЗ, ч.1 ст. 17 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать организатору торгов – Министерству экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области предписание об аннулировании открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по межмуниципальному маршруту регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом на территории Оренбургской области по лотам №1, 2, 4, 7 (извещение от 106.2018г.).

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

«.....»

Примечание: настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.