Р Е Ш Е Н И Е

Резолютивная часть решения оглашена 16 ноября 2010 года.

В полном объеме решение изготовлено 19 ноября 2010 года.

Комиссия Орловского УФАС России (далее - Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии – Юрасова В.И., руководителя управления, членов Комиссии - Солдатенковой И.В., заместителя руководителя управления-начальника отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти; Шишкиной Т.М., заместителя начальника отдела антимонопольного контроля товарных и финансовых рынков; Лунина А.В., главного государственного инспектора отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти; Гориной Е.А., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти, Посохиной М.И.; специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти

в присутствии представителей: заявителя – Некоммерческое Партнерство «Центр поддержки пассажирских перевозок» - Паничкина Д.Е., Сасина А.В., Мирошниченко М.В.; ответчика по делу - администрация города Орла – Бахтина В.М., Шумилина С.И., Шалимановой Т.Ю., Латынцева В.П.; заинтересованного лица - Орловская региональная общественная организация пассажирских перевозчиков «Альтернатива» - Бортникова И.И., Москаленко М.С., Ставцевой В.Д., Чупруновой Ю.В., лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах – представителей: Управления государственного автодорожного надзора по Орловской области - Киселева Ю.Ф.; Управления внутренних дел по городу Орлу - Митряева С.Н.; Муниципального унитарного пассажирского автотранспортного предприятия №

1 г.Орла – Полунина А.А.; ООО «Орловское маршрутное такси «Гепард» - Генкина О.Ю., Терешина С.Н.; ООО «Орёлстройтранссервис» - Плотникова А.А.,

рассмотрев дело № 185-10/03 АЗ возбужденное по признакам нарушения администрацией города Орла (302000, г.Орел, Пролетарская гора, 7) (далее – Администрация) пункта 2 части 1, части 2 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 185-10/03 АЗ было возбуждено в соответствии с приказом Управления от 27.10.2010 № 502. Согласно пункту 2 части 2 статьи 39 Закона «О защите конкуренции» основанием для возбуждения дела послужило заявление Некоммерческого Партнерства «Центр поддержки пассажирских перевозок» (далее НП ЦППП), которое поступило в Управление 26 октября 2010 года (исх.№ 96). К материалам дела приобщены обращения: Орловской региональной общественной организации пассажирских перевозчиков «Альтернатива» (далее – ОРООПП «Альтернатива») от 28.10.2010 № 102, от 11.11.2010 № 110, прокуратуры Советского района г.Орла от 27.10.2010 № 7-24.2010 и № 12-546-2010, от 20.10.2010 № 12-546-2010, прокуратуры Орловской области от 03.11.2010 № 7-505-10, Правительства Орловской области от 28.10.2010 № 2487-2.

В заседании Комиссии, начавшей рассмотрение дела 13 ноября 2010 года был объявлен перерыв до 16 ноября 2010 года.

Существо заявлений НП ЦППП с учетом пояснений, поступивших в ходе рассмотрения настоящего дела, заключается в следующем. По мнению заявителя:

1) В ходе проведения конкурса на право осуществления транспортного обслуживания населения по регулярным маршрутам муниципальной сети г.Орла (далее – Конкурс) НП ЦППП установлено, что для целей участия в Конкурсе поданы заявки претендентами: Муниципальное унитарное пассажирское автотранспортное предприятие № 1 г.Орла (далее – МУ ПАТП-1), ООО «Орловское маршрутное такси «Гепард» (далее – ООО «Гепард»). К указанным заявкам приложены лицензионные карточки на транспортные средства, выданные на имя индивидуальных предпринимателей и в обоснование заявок приложены Договоры о совместной деятельности с этими индивидуальными предпринимателями.

Для целей проведения конкурса под понятием «перевозчик» следует понимать юридическое лицо и индивидуального предпринимателя, осуществляющего фактическую перевозку и взимание платы за проезд. Лицензионную деятельность по перевозке пассажиров с использованием транспортных средств, указанных в Договоре о совместной деятельности осуществляют непосредственно предприниматели, которые и имеют право предъявления конкурсной заявки. Таким образом, представленные в составе конкурсной заявки лицензионные карточки, подтверждают соответствие требованиям при осуществлении лицензионного вида деятельности по перевозке пассажиров, самих предпринимателей, но не указывают на возможность осуществления данного вида деятельности МУ ПАТП-1, ООО «Гепард».

Содержание конкурсных заявок и Договоров о совместной деятельности указывает на намерение МУ ПАТП-1 и ООО «Гепард»

заключить договоры обслуживания маршрутов на свое имя, фактически выступая в качестве организатора перевозок, с целью устранения и ограничения своей ответственности.

На основании вышеизложенного, НП ЦППП полагает, что в соответствии с пунктом 10.3 Постановления администрации города Орла от 15.06.2010 № 1963 «О порядке проведения открытого конкурса среди перевозчиков на право осуществления транспортного обслуживания населения по регулярным маршрутам муниципальной маршрутной сети» (далее – Постановление № 1963, Положение) конкурсной комиссии следовало принять решение об отказе в допуске к участию в Конкурсе МУ ПАТП-1 и ООО «Гепард» по основаниям пункта 30.4 - непредставления необходимого пакета документов в составе заявки на участие в конкурсе, а именно - непредставление лицензионных карточек, выданных на имя претендента (пункт 8 Положения).

Кроме того, НП ЦППП считает, что поданные им конкурсные заявки по лотам №№ 8, 9, 15, 21, 28, 36, 44 Конкурса отклонены без весомых оснований в полном объеме.

НП ЦППП просит Орловское УФАС России возбудить дело в отношении Администрации, приостановить заключение договоров по результатам проводимого Конкурса, выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Представители ОРООПП «Альтернатива» поддержали доводы НП ЦППП в части необоснованного допуска к торгам МУ ПАТП-1 и ООО «Гепард», а также ООО «Орёлстройтранссервис», в связи с подачей в составе заявок на участие в Конкурсе Договоров о совместной деятельности с индивидуальными предпринимателями, обладающими лицензиями на право перевозки пассажиров автомобильным транспортом и лицензионными карточками на принадлежащий им подвижной состав, т.е. исходя из содержания Договоров о совместной деятельности были заключены договоры простого товарищества. ОРООПП «Альтернатива» считает, что Договоры о совместной деятельности не дают оснований МУ ПАТП-1, ООО «Гепард» и ООО «Орёлстройтранссервис» выступать в Конкурсе в качестве претендентов с транспортными средствами, указанными в этих договорах. Кроме того, членом ОРООПП «Альтернатива» ИП Ставцевой В.Д. были поданы заявки на маршрут № 23, а в результате проведения Конкурса, её подвижной состав был выставлен на маршрут № 14; в соответствии с поданными «Орёлстройтранссервис» от своего имени и от имени индивидуальных предпринимателей заявками, одни и те же транспортные средства претендуют на замещение различных маршрутов.

Администрацией 11.11.2010 (исх.№ 2/12199) и 16.11.2010 (исх.№ 2/12199(2)), а также в ходе разбирательства были представлены пояснения по делу, из которых следует, что МУ ПАТП-1, ООО «Гепард» и ООО «Орёлстройтранссервис» с индивидуальными предпринимателями заключены Договоры о совместной деятельности; при заключении договора с Администрацией (по итогам Конкурса) исполнителем по этому договору будут являться МУ ПАТП-1 или ООО «Гепард» и индивидуальные предприниматели, указанные в заявке по лоту Конкурса; решение об отказе в допуске к Конкурсу НП ЦППП было обоснованным; конкурсная заявка на лот № 13 (маршрут № 14) от ИП Ставцевой В.Д. была подана МУ ПАТП-1, то есть Администрация не определяет, на какой маршрут претендует индивидуальный предприниматель, а только рассматривает заявки; на момент рассмотрения дела подписаны договоры с ООО «Гепард» (по лотам №№ 1, 25, 33, 4, 38, 40, 41); договоры на право осуществления транспортного обслуживания населения по остальным лотам (маршрутам) муниципальной маршрутной сети города Орла не заключены; распоряжением Управления муниципального имущества и землепользования администрации города Орла от 02.11.2010 № 563 были отменены распоряжения от 28.09.2010 № 464, 05.10.2010 № 490, 08.10.2010 № 498 «О согласовании договоров о совместной деятельности МУ ПАТП-1»; на основании пунктов 11.4 и 11.7 Положения конкурсной комиссией принято решение о повторном проведении конкурса по всем лотам (маршрутам), что подтверждается протоколами конкурсной комиссии от 15.11.2010. На основании данных пояснений Администрация ходатайствовала о прекращении дела в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

Представитель Управления государственного автодорожного надзора по Орловской области подтвердил доводы НП ЦППП и ОРООПП «Альтернатива» о том, что МУ ПАТП-1, ООО «Гепард», ООО «Орёлстройтранссервис», как претенденты на участие в конкурсе, должны иметь лицензионные карточки к своей лицензии на заявленные транспортные средства, при наличии транспортных средств на праве собственности или ином законном основании, в противном случае претендентами должны быть индивидуальные предприниматели, осуществляющие с ними сотрудничество по Договору о совместной деятельности и пользующиеся их ремонтной базой, стоянкой, ОТК, медицинским обслуживанием, механизированной мойкой.

Проанализировав представленные документы и информацию, действующее законодательство, заслушав доводы и пояснения представителей лиц, участвующих в деле, ходатайство Администрации, Комиссия пришла к следующим **выводам.**

1. Администрация обоснованно отказала НП ЦППП в допуске к Конкурсу по лотам №№ 1, 25, 33, 4, 38, 40, 41.

2. Доводы ОРООПП «Альтернатива» о том, что подвижной состав ИП Ставцева В.Д Администрация необоснованно выставила на лот № 13 (маршрут № 14) не подтвердились, так как индивидуальный предприниматель заключил Договор о совместной деятельности с МУ ПАТП-1, которое подало от имени индивидуального предпринимателя заявку для участия в Конкурсе по указанному лоту.

3. Договоры о совместной деятельности, заключенные МУ ПАТП-1, ООО «Гепард», ООО «Орёлстройтранссервис» с индивидуальными предпринимателями, не могут быть признаны надлежащими документами, свидетельствующими о соответствии претендентов на участие в конкурсе требованиям действующего законодательства, в том числе статьям 1041-1054 Гражданского кодекса Российской Федерации, статьи 7 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», пункту 3.3, подпунктам 8, 10 пункта 7.10 Постановления № 1963 и требованиям Конкурсной документации открытого конкурса на право заключения договоров на осуществление транспортного обслуживания населения по регулярным маршрутам муниципальной маршрутной сети города Орла.

Однако, Конкурсная комиссия Администрации в соответствии с пунктом 10.4 Положения не отказала в допуске к участию в Конкурсе претендентам на участие в конкурсе МУ ПАТП-1, ООО «Гепард», ООО «Орёлстройтранссервис», которые подали заявки, несоответствующие требованиям конкурсной документации и Положению, создав им преимущественные условия участия в Конкурсе.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции» при проведении торгов запрещаются действия,

которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.

Следовательно, Конкурсная комиссия Администрации, создав преимущественные условия участия в торгах МУ ПАТП-1, ООО «Гепард», ООО «Орёлстройтранссервис», допустив их к Конкурсу, нарушила пункт 2 части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

4. Конкурсная комиссия Администрации на основании пунктов 11.4 и 11.7 Положения (а именно: «В случае если после объявления победителя конкурса организатору конкурса станут известны факты несоответствия победителя требованиям, предъявляемым к участникам конкурса, конкурсная заявка победителя отклоняется и новым победителем признается следующий по ранжированию участник из числа остальных участников конкурса либо Заказчик принимает решение о проведении повторного конкурса», «В случае если победитель конкурса уклоняется от заключения договора (неявка для подписания в течение 10 дней), то Конкурсной комиссией принимается одно из следующих решений: - о заключении договора с участником конкурса, конкурсной документации которого присвоен следующий по ранжиру номер <...> о повторном проведении конкурса») приняла решение о повторном проведении Конкурса по всем лотам (маршрутам), что подтверждается протоколами конкурсной комиссии от 15.11.2010.

Факт нарушения пункта 2 части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции» Администрация признала.

На основании изложенного Комиссия приняла решение об удовлетворении ходатайства Администрации о прекращении дела в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

5. Комиссией установлено, что Управлением муниципального имущества и землепользования администрации города Орла были приняты распоряжения от 28.09.2010 № 464, 05.10.2010 № 490, 08.10.2010 № 498 «О согласовании договоров о совместной деятельности МУ ПАТП-1».

На основании указанных распоряжений МУ ПАТП-1 были заключены Договоры о совместной деятельности с 31 индивидуальным предпринимателем, которые являются самостоятельными хозяйствующими субъектами и потенциальными претендентами на участие в Конкурсе.

Согласованные действия Управления муниципального имущества и землепользования администрации города Орла и МУ ПАТП-1 могли привести к ограничению доступа на рынок пассажирских перевозок населения по регулярным маршрутам муниципальной маршрутной сети, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

В соответствии с пунктом 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление такими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действия приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Рассмотрение указанных соглашений и согласованных действий требуют дополнительного полного, всестороннего и объективного рассмотрения, для чего необходимо выделить в отдельное производство дело по признакам нарушения Управлением муниципального имущества и землепользования администрации города Орла и МУ ПАТП-1 пункта 4 статьи 16 Закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Факт нарушения Администрацией города Орла пункта 2 части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции» признать.

2. Дело № 185-10/03 АЗ в связи с добровольным устранением Администрацией города Орла нарушения антимонопольного законодательства и его последствий прекратить.

3. Рассмотреть вопрос о мерах антимонопольного реагирования, по изложенному в пункте 5 описательной части настоящего решения, в установленном порядке.

Председатель комиссии В.И. Юрасов

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

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