

РЕШЕНИЕ

по делу № 012/10/18.1-28/2021

«1» февраля 2021 года
Йошкар-Ола

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по контролю в сфере проведения торгов в составе:

Председателя комиссии:

<...> — заместителя руководителя — начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

членов комиссии:

<...> — государственного инспектора контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

<...> — специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

в присутствии представителей:

от Заявителя ООО «Сервис-Профи» — <...> на основании доверенности;

от Заявителя ООО «РАТА-ЭКСПРЕСС» — <...> на основании доверенности;

от Организатора торгов, Министерства транспорта и дорожного хозяйства Республики Марий Эл — <...> на основании доверенности, <...> на основании доверенности;

от Лица, располагающего сведениями ООО «Первая транспортная медиакомпания» — <...> на основании доверенности;

в присутствии слушателя <...>;

в отсутствие иных лиц, надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения жалобы;

рассмотрев жалобы ООО «Сервис-Профи» и ООО «РАТА-ЭКСПРЕСС» в отношении Министерства транспорта и дорожного хозяйства Республики Марий Эл при проведении открытого конкурса на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории Республики Марий Эл (извещение от 13.08.2020, размещено по

адресу: <http://mari-el.gov.ru/minprom/pages/20200813-1642.aspx>),

руководствуясь статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Министерством транспорта и дорожного хозяйства Республики Марий Эл (далее именуется Министерством, Организатором торгов) проводится открытый конкурс на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории Республики Марий Эл (извещение от 13.08.2020, размещено по адресу: <http://mari-el.gov.ru/minprom/pages/20200813-1642.aspx>).

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее — антимонопольный орган) поступили жалобы Заявителей, ООО «Сервис-Профи» и ООО «РАТА-ЭКСПРЕСС» на действия Министерства при проведении указанного конкурса.

Антимонопольный орган на основании части 11 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) принял жалобу к рассмотрению.

Заявители в своих жалобах указывают на нарушения в действиях комиссии при рассмотрении заявок и осмотре транспортных средств.

Организатор торгов в письменных пояснениях и на заседании комиссии с доводами жалоб не согласился, позицию изложил.

Антимонопольный орган, рассмотрев материалы дела, исследовав доказательства, выслушав пояснения сторон и лиц, располагающих сведениями, отмечает следующее.

§ 1. Описание проводимого конкурса и действий комиссии.

Извещение о проведении открытого конкурса на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории Республики Марий Эл (извещение от 13.08.2020, размещено по адресу: <http://mari-el.gov.ru/minprom/pages/20200813-1642.aspx>) (далее — открытый конкурс).

Ранее антимонопольным органом рассматривались жалобы ИП К., ИП К.,

ООО «РАТА-ЭКСПРЕСС» по данному конкурсу, по результатам рассмотрения вынесено Решение и Предписание от 21.10.2020 № 012/10/18.1-785/2020. Решением жалобы ИП К. и ООО «РАТА-ЭКСПРЕСС» признаны обоснованными, жалоба ИП К. необоснованной.

Кроме этого антимонопольным органом рассматривалась еще одна жалоба ИП К., признана необоснованной (Решение от 14.01.2021 № 012/10/18.1-4/2021).

Указанным предписанием от 21.10.2020 № 012/10/18.1-785/2020 антимонопольный орган обязал Министерство транспорта и дорожного хозяйства Республики Марий Эл отменить протоколы № 3 и 4 от 30.09.2020 (рассмотрения заявок и подведения итогов) открытого конкурса (по лотам № 1, 2, 3, 4, 10, 11, 12), протокол № 5 от 14.10.2020 и рассмотреть ранее поданные заявки на участие в открытом конкурсе (по лотам № 1, 2, 3, 4, 10, 11, 12) с учетом выводов, изложенных в Решении УФАС России по Республике Марий Эл от 21.10.2020 по делу № 012/10/18.1-785/2020.

Согласно протоколу № 6 заседания конкурсной комиссии от 20 ноября 2020 г. конкурсной комиссией рассмотрено предписание УФАС России по Республике Марий Эл от 21 октября 2020 г. по делу № 012/10/18.1-785/2020 об устранении нарушений при проведении открытого конкурса на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам на территории Республики Марий Эл и принято решение отменить протоколы № 3 и 4 от 30 сентября 2020 г. и № 5 от 14 октября 2020 г.

Протоколом № 7 об оценке поданных заявок конкурсная комиссия приняла решение о недопуске ИП К. к участию в конкурсе в связи с наличием обстоятельств, предусмотренных частью 8 статьи 29 Федерального закона № 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).

Протоколом № 8 рассмотрены и сопоставлены заявки по лотам № 1, 2, 3, 4, 10, 11, 12. По лотам № 4 и 11 конкурс признан несостоявшимся (победитель и единственный участник — ООО «Рата-Экспресс»)

Протоколом № 9 произведен осмотр транспортных средств и установлено, что ООО «Рата-Экспресс» не смогло подтвердить наличие транспортных средств, указанных в заявках по лотам № 1, 2, 4, 11 (акты осмотров от 30.12.2020), поэтому по лотам № 1, 2 право представлено ИП Р. По лотам № 4 и 11 конкурс признан несостоявшимся.

Протоколом № 10 произведена процедура осмотра транспортных средств по лотам № 3, 10, 12 после приостановки. ООО «Рата-Экспресс» не смогло подтвердить наличие права собственности или иного законного основания владения транспортными средствами, указанными в заявке по лоту № 10.

Частью 1 статьи 23 Федерального закона № 220-ФЗ установлено, 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 завершённый 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 Федерального закона № 220-ФЗ.

Аналогичные требования установлены пунктом 7.1 информационной карты, которая является частью II конкурсной документации.

§ 2. Жалоба ООО «Сервис-Профи».

ООО «Сервис-Профи» в своей жалобе указывает на нарушения в действиях конкурсной комиссии при осмотре транспортных средств и необоснованный допуск заявок ООО «Рата-Экспресс».

2.1. ООО «Сервис-Профи» в своей жалобе указывает на то, что ООО «Рата-Экспресс» не смогла подтвердить наличие на праве собственности или ином законном основании транспортных средств, указанных в заявках по лотам № 1, 2, 3, 4, 10, 11).

При этом Протоколами № 9 и 10 конкурсная комиссия установила, что ООО «Рата-Экспресс» не смогла подтвердить наличие на праве собственности или ином законном основании транспортных средств, указанных в заявках по лотам № 1, 2, 3, 4, 10, 11, 12.

В пункте 8 Постановления Правительства РФ от 07.10.2020 № 1616 «О лицензировании деятельности по перевозкам пассажиров и иных лиц автобусами» указывается, что лицензиат обязан использовать для осуществления лицензируемой деятельности автобусы, принадлежащие лицензиату на праве собственности или ином законном основании (за исключением аренды автобусов с экипажем).

В соответствии с частью 1 статьи 3.2 Федерального закона от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» (далее — Устав автомобильного транспорта) сведения о принадлежащих лицензиату на праве собственности или ином законном основании транспортных средствах, которые используются для осуществления подлежащей лицензированию деятельности по перевозкам пассажиров и иных лиц автобусами включаются в реестр лицензий.

Осуществление лицензируемого вида деятельности с использованием транспортных средств, сведения о которых не включены в реестр лицензий запрещается (частью 5 статьи 3.2 Устава автомобильного транспорта).

При этом в жалобе ООО «Сервис-Профи» указывается на автобус, имеющий государственный регистрационный номер АР 167 21 RUS, который указывался ООО «Рата-Экспресс» в заявке по лоту № 3.

По результатам изучения реестра лицензий, расположенного по адресу: <https://ugand16.ru.tostransnadzor.gov.ru> установлено, что сведений об автобусе, имеющего государственный регистрационный номер АР 167 21 RUS, который бы принадлежал ООО «Рата-Экспресс» не содержится.

Однако как то предусмотрено частью 1 статьи 3.2 Устава автомобильного транспорта, в реестр лицензий включаются сведения о принадлежащих лицензиату на праве собственности или ином законном основании транспортных средствах, **которые используются** для осуществления подлежащей лицензированию деятельности по перевозкам пассажиров и иных лиц автобусами.

При этом ООО «Рата-Экспресс» не приступало к перевозкам по указанным маршрутам, поэтому представляется логичным, что сведения в реестре лицензий о праве ООО «Рата-Экспресс» не содержатся.

2.2. ООО «Сервис-Профи» так же указывает, что автобус имеющий государственный регистрационный номер АР 167 21 RUS, который указывался ООО «Рата-Экспресс» в заявке по лоту № 3 не соответствует требованиям федерального законодательства (отсутствие ремней безопасности,

отсутствие свидетельств о соответствии транспортного средства с внесенными в него изменениями в его конструкцию требованиям безопасности), установленных для междугородного сообщения, фактически являясь городским автобусом».

Здесь необходимо отметить, что комиссия Министерства в рамках осмотра транспортных средств при проведении конкурса проверяет соответствие технических характеристик транспортных средств, указанных в заявке фактически имеющимся характеристикам транспортных средств по указанным в документации критериям (в данном случае соответствие транспортного средства критериям документации С1-С* документации).

Министерству законодательством не представляются полномочия по признанию заявок несоответствующими в случае несоответствия транспортных средств требованиям федерального законодательства. Кроме того, проверка соблюдения данных требований в силу закона осуществляется иными органами власти Российской Федерации.

Следовательно, жалоба ООО «Сервис-Профи» не подлежит удовлетворению по указанным в ней доводам, так как они не соответствуют действующему законодательству.

§ 3. Жалоба ООО «Рата-Экспресс».

ООО «Рата-Экспресс» в своей жалобе указывает на нарушения в действиях конкурсной комиссии при осмотре транспортных средств и необоснованное отклонение заявок общества.

3.1. Заявителем утверждается, что фактически процедура осмотра транспортных средств не возобновлялась, транспортные средства не осматривались, 18.01.2021 представителю ООО «Рата-Экспресс» для подписи представлены заполненные акты осмотра транспортных средств по лоту № 10, в которых отмечалось, что транспортные средства соответствуют указанным в документации и в заявкам характеристикам.

Однако Министерством представлены акты осмотра и заключение специалиста с фотографиями, опровергающие отсутствие факта реального осмотра транспортных средств.

3.2. Помимо чего ООО «Рата-Экспресс» указывает на то, что отклонение его заявки по лоту № 10 на том основании, что общество представило недостоверные сведения, является незаконным.

В Протоколе № 10 от 19.01.2021 указывается, что организатору конкурса стали известны факты недостоверности информации, представленной на открытый конкурс, в результате чего ООО «Рата-Экспресс» не смогло подтвердить наличие в него на праве собственности или ином законном

основании транспортных средств, предусмотренных его заявкой на участие в открытом конкурсе по лоту № 10 (а именно отсутствие письменного согласия лизингодателя по договору финансовой аренды (лизинга) от 29.01.2019 № Ак-0119/11078).

Согласно поданной ООО «Рата-Экспресс» заявке по лоту № 3 в сводной информации (стр. 22 и 23) указаны сведения о наличии транспортных средств, которые участник открытого конкурса предлагает использовать для осуществления регулярных перевозок в соответствии с подпунктом 3 пункта 31 Правил.

Однако и представленных ООО «Рата-Экспресс» документов следует, что транспортные средства, указанные в заявках являются предметом договоров лизинга, заключенных между ООО «Соллерс-Финанс» и ООО «ТМК1» (договор от 29.01.2019 № Ак-0119/11078), ООО «Каркаде» и ООО «ТМК1» (договор от 24.01.2019 № 379/2019).

Данными договорами предусмотрено, что передача транспортных средств в сублизинг осуществляется с согласия собственника.

Однако между ООО «ТМК1» и ООО «Рата-Экспресс» заключены 2 договора аренды транспортных средств от 01.12.2020 б/н. При этом в договорах указывается, что транспортные средства находятся в собственности ООО «ТМК1». Пунктом 3.1 договоров установлено, что арендодатель предоставляет арендатору автомобиль в течение 1 дня после подписания договора.

ООО «ТМК1» в ответ на запрос антимонопольного органа сообщила, что ООО «Каркаде» и ООО «Соллерс-Финанс» уведомлены о заключенных договорах аренды и передаче транспортных средств в аренду. По соглашению сторон оплата за декабрь 2020 года по договорам должна быть произведена в феврале 2021 года.

Вместе с тем из ответа ООО «Каркаде» от 01.02.2021 № 2021/10-236 по запросу антимонопольного органа следует, что согласие лизингодателя ООО «ТМК1» не предоставлялось, договоры сублизинга не подписывались, лизингодателю не было известно о передаче транспортных средств в аренду третьим лицам. Отметим, что общество рассмотрит возможность применения соответствующих договорных последствий.

Из ответа ООО «Соллерс-Финанс» от 13.01.2021 № 6, представленного Министерством следует, что согласия на передачу транспортных средств ООО «ТМК1» общество не предоставляло.

Пунктом 2.1 договоров между ООО «ТМК1» и ООО «Рата-Экспресс» установлено, что арендная плата вносится арендатором ежемесячно.

Согласно актам приема-передачи транспортных средств от 02.12.2020

транспортные средства по договорам переданы ООО «Рата-Экспресс».

Дополнительными соглашениями от 31.12.2020, заключенными между ООО «ТМК1» и ООО «Рата-Экспресс» установлено, что в период с 31.12.2020 по 01.03.2021 арендатор автомобилями, являющимися предметом аренды не пользуется, арендную плату не оплачивает. Арендатор так же обязуется возвратить автобусы 31.12.2020 по акту приема-сдачи.

Антимонопольный орган считает неубедительными доказательства, представленные ООО «Рата-Экспресс» и ООО «ТМК1».

Согласно договору аренды транспортного средства без экипажа от 1 декабря 2020 г. и акту приема-сдачи транспортного средства от 2 декабря 2020 г. по транспортному средству с государственным регистрационным знаком АР 167 21 указан (VIN) № X89206015KOFF6116, что не соответствует (VIN) № на данное транспортное средство, указанное в свидетельстве о регистрации транспортного средства.

Также в договоре аренды транспортного средства без экипажа от 1 декабря 2020 г. и акте приема-сдачи транспортного средства указаны данные о шасси на следующие транспортные средства:

1) транспортное средство марки Лотос 206 с государственным регистрационным знаком АР 176 21 шасси №Y3M206MB5K0000182;

2) транспортное средство марки Лотос 206 с государственным регистрационным знаком АР 178 21 шасси №Y3M206MB5K0000157, которые не соответствуют № шасси на данные транспортные средства, указанные в свидетельствах о регистрации данных транспортных средств.

Таким образом, ООО «РАТА-ЭКСПРЕСС» предоставило на осмотр транспортных средств 30 декабря 2020 г. по лоту № 10 в составе вышеуказанных документов недостоверные сведения.

Согласно пункту 8 постановления Правительства Российской Федерации от 07 октября 2007 г. № 1616 «О лицензировании деятельности по перевозкам пассажиров и иных лиц автобусами» лицензиат обязан выполнять лицензионные требования в том числе использовать для осуществления лицензируемой деятельности автобусы, принадлежащие лицензиату на праве собственности или ином законном основании (за исключением аренды автобусов с экипажем).

Возвращаясь к законоположению, указанному в части 1 статьи 3.2 Устава автомобильного транспорта, которой предусматривается обязательство лицензиата по внесению в реестр лицензий, принадлежащих ему на праве собственности или ином законном основании транспортных средств, которые используются для осуществления подлежащей лицензированию деятельности по перевозкам пассажиров и иных лиц автобусами

антимонопольный орган отмечает, что в реестре содержатся сведения о правах ООО «Первая транспортная медиакомпания» на транспортные средства, указанных в заявках ООО «Рата-Экспресс». В реестре принадлежащих ООО «Рата-Экспресс» данные транспортные средства не указаны.

Кроме того, согласно актам приема-сдачи транспортных средств от 2 декабря 2020 г., все указанные в договорах транспортные средства должны были перейти в пользование ООО «Рата-Экспресс» 02.12.2020 на срок до 01.01.2029, однако согласно ответу Муниципального бюджетного учреждения «Чебоксары-Телеком» от 01.02.2021 № 112 все заявленные ООО «Рата-Экспресс» транспортные средства на процедуру осмотра в период с 02.12.2020 по 31.12.2020 осуществляли перевозки в рамках муниципальных контрактов, связанных с выполнением регулярных пассажирских перевозок по маршрутам № 15, 26, 45, 46 г. Чебоксары, в том числе и 30.12.2020 все заявленные транспортные средства вышли на линию осуществлять пассажирские перевозки.

Таким образом, все заявленные транспортные средства осуществляли перевозку пассажиров 30.12.2020 с утра до осмотра и после осмотра до вечера, что подтверждает непрерывный характер осуществления пассажирских перевозок в г. Чебоксары.

Данный факт также подтверждает, что фактически транспортные средства от ООО «ТМК1» ООО «Рата-Экспресс» не передавались. Таким образом, ООО «Рата-Экспресс» предоставило недостоверные сведения и о передаче заявленных транспортных средств.

Также составе заявок ООО «Рата-Экспресс» на лоты № 3 и № 10 был приложен договор о намерениях, согласно которым ООО «Рата-Экспресс» заявляет абсолютно новые транспортные средства по лоту № 3 в количестве 1 единицы, по лоту № 10 в количестве 6 единиц.

Однако согласно актам осмотра транспортных средств ООО «Рата-Экспресс» предоставило не новые транспортные средства как было указано в заявках.

В материалы дела, помимо прочего, был представлен договор хранения от 02.12.2020, заключенный между ООО «ТМК1» (хранитель) и ООО «Рата-Экспресс» (поклажедатель) по которому хранитель обязуется хранить транспортные средства (аналогичные тем, которые являются предметом договоров аренды от 01.12.2020 б/н), переданные ему поклажедателем, и вернуть в целостности и сохранности. При этом пунктом 1.2 предусмотрено, что хранение осуществляется с момента передачи хранителю и до 31.12.2020.

При этом хранение осуществляется на безвозмездной основе, однако по мнению закон прямо устанавливает запрет на безвозмездные договоры

между определенными субъектами, в том числе между коммерческими организациями (в частности, такой запрет установлен ст. 575 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 1 статьи 50 ГК РФ коммерческие организации преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, а некоммерческие не имеют извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяют полученную прибыль между участниками.

В рассматриваемом случае оказание услуг при отсутствии в заключаемом договоре вознаграждения означает безвозмездные отношения между коммерческими организациями, что невозможно в силу императивной нормы подпунктом 4 пункта 1 статьи 575 ГК РФ (за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает трех тысяч рублей).

Исходя из совокупности представленных доказательств, антимонопольный орган не находит подтвержденным факта реального наличия на праве собственности или ином законном основании у ООО «Рата-Экспресс» транспортных средств, указанных обществом в своих заявках.

Более того, представленные на осмотр транспортного средства не соответствуют требованиям законодательства к осуществлению междугородних перевозок.

В силу пункта 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Согласно пункту 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Кроме того, не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

По смыслу статьи 10 ГК РФ злоупотребление правом, т.е. осуществление субъективного права в противоречии с его назначением, имеет место в случае, когда субъект поступает вопреки норме, предоставляющей ему соответствующее право, не соотносит поведение с интересами общества и государства, не исполняет корреспондирующую данному праву юридическую обязанность (Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 03.02.2015 N 32-КГ14-17).

Указание в заявке на участие в конкурсе и предоставление для осмотра

транспортных средств, которые фактически не будут использоваться для осуществления перевозок по данному маршруту противоречат смыслу конкурсного отбора участников, предложивших лучшие условия для осуществления перевозок и являются недобросовестным поведением.

В ином случае любой участник был бы вправе заключать договоры аренды транспортных средств, которые бы набирали максимальное количество баллов по критериям конкурса на один день, для предоставления их на осмотр.

Министерство правомерно отклонило заявки ООО «Рата-Экспресс» в связи с предоставлением недостоверной информации о транспортных средствах, которые будут использоваться для перевозок.

При таких обстоятельствах жалоба ООО «Рата-Экспресс» признается антимонопольным органом необоснованной.

Таким образом, по результатам рассмотрения жалоб Заявителей комиссия принимает решение о признании их необоснованными.

Однако антимонопольный орган считает выдать Организатору торгов обязательное для исполнения предписание в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь действующим законодательством, комиссия антимонопольного органа

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ООО «Сервис-Профи» необоснованной.
2. Признать жалобу ООО «Рата-Экспресс» необоснованной.
3. Выдать Министерству транспорта и дорожного хозяйства Республики Марий Эл обязательное для исполнения предписание.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его изготовления в полном объеме (часть 23 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

Председатель комиссии

Члены комиссии