

Решение

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№ 73-ФАС52-02/15

06 апреля 2015 года

город Нижний Новгород

В соответствии с частью 2 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» резолютивная часть решения оглашена 24 марта 2015 года

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

- Гребнева Ю.Н. - председателя комиссии, заместителя руководителя управления;
- Валитова М. А. - члена комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями;
- Кудряшова Г.А. - члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями;
- Патокиной Н.Н. - члена комиссии, специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

при участии в заседании комиссии:

от ООО «Экипаж»:

-О.А. А. директор ООО «Экипаж», действующий на основании

Устава;

- Г.Ю.В. представитель по доверенности от 18.03.2015;

от Министерства транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области:

- М. Н. В. заместитель министра транспорта и автомобильных
- дорог Нижегородской области, председатель конкурсной
комиссии;

- П. Г. Н. - представитель по доверенности от 16.03.2015;

от индивидуального предпринимателя А. Н.В.

- А. Н.В. (лично на основании паспорта гражданина);

от ООО «РБик»:

- И. А. Ю. представитель по доверенности от 24.03.2015,

рассмотрев в заседании от 24 марта 2015 года дело по признакам нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении Министерства транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 08 декабря 2014 года поступило обращение ООО «Экипаж» (далее – заявитель, Общество), суть которого заключалась в следующем.

ООО «Экипаж» принимало участие в конкурсе на право заключения договора об организации и осуществлении регулярных перевозок пассажиров автомобильным транспортом в межмуниципальном сообщении на территории Нижегородской области (далее – открытый конкурс, конкурс), организатором которого выступало Министерство транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области (далее – Министерство, ответчик).

С точки зрения заявителя, Министерством при проведении конкурса совершены в нарушение требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции, Закон) действия, выразившиеся в неправомерном допуске к участию в конкурсе ИП А. Н.В. (лот №58), ООО «РБик» (лот №60), впоследствии признанных победителями конкурса.

Подпунктом 3.1 конкурсной документации по проведению открытого конкурса на право заключения договора об организации и осуществлении регулярных перевозок пассажиров автомобильным транспортом в межмуниципальном сообщении на территории Нижегородской области (далее – конкурсная

документация) установлены обязательные для всех участников конкурса требования, одним из которых является наличие лицензии на осуществление перевозки пассажиров автомобильным транспортом.

Однако у победителей конкурса по междугородным маршрутам №1301 Нижний Новгород (автостанция Канавинская) – Мулино (Володарский район) (лот №58) и №1507 Нижний Новгород (автовокзал) – Городец (автостанция) (лот №60) в лицензии на осуществление перевозки пассажиров автомобильным транспортом отсутствовал соответствующий названным маршрутам вид работ, а именно - регулярные перевозки пассажиров в междугородном сообщении.

Проанализировав данные фактические обстоятельства, Нижегородское УФАС России посчитало, что допуск к участию в конкурсе ИП А.Н.В. (лот №58), ООО «РБик» (лот №60) носит необоснованный характер и указывает на признаки нарушения части 1 статьи 17 Федерального закона «О защите конкуренции», в связи с чем возбудило настоящее дело.

Приведённой нормой права при проведении торгов запрещаются действия, которые могут привести к ограничению конкуренции, в том числе нарушение порядка определения победителя торгов, создание преимущественных условий участия в торгах.

На заседании комиссии представители заявителя поддержали доводы, изложенные в заявлении ООО «Экипаж», и просили признать факт нарушения Министерством транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области антимонопольного законодательства.

Позиция ответчика, изложенная письменно (№325-01-05-1664/15 от 23.03.2015), сводилась к тому, что Положение об организации транспортного обслуживания населения автомобильным транспортом в пригородном и межмуниципальном сообщении на территории Нижегородской области (далее – Положение об организации транспортного обслуживания), утвержденное постановлением Правительства Нижегородской области от 06.03.2009 №100 «Об организации транспортного обслуживания населения автомобильным транспортом в пригородном и межмуниципальном сообщении на территории Нижегородской области» (далее – постановление Правительства Нижегородской области №100)), конкурсная документация не содержат требование о наличии в лицензии на осуществление перевозки пассажиров автомобильным транспортом на момент подачи заявки на участие в открытом конкурсе указание на вид работ (регулярные перевозки пассажиров в городском и пригородном сообщении; регулярные перевозки пассажиров в междугородном сообщении), в том числе тех работ, которые участник открытого конкурса планирует осуществлять в случае победы в открытом конкурсе.

Как пояснили представители ответчика, отсутствие вида работ в лицензии на осуществление перевозки пассажиров автомобильным транспортом по лоту, на который участником открытого конкурса подана заявка, не является основанием для отказа в допуске к участию в открытом конкурсе.

По мнению Министерства, само по себе участие в открытом конкурсе не дает перевозчику права осуществлять перевозки пассажиров по регулярным маршрутам межмуниципального сообщения на территории Нижегородской

области. Перевозчик считается допущенным к осуществлению пассажирских перевозок на определенном маршруте, если права и обязанности перевозчика по осуществлению пассажирских перевозок на определенном маршруте возникли из договора, заключенного в соответствии с Положением о транспортном обслуживании между заказчиком пассажирских перевозок и таким перевозчиком, и этот договор не расторгнут в установленном законом и этим договором порядке.

Изучив материалы дела, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, оценив имеющиеся доказательства, комиссия приходит к следующему.

Во исполнение постановления Правительства Нижегородской области №100 Министерство транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области приказом от 22.07.2014 №114/од утвердило извещение о проведении открытого конкурса на право заключения договора об организации и осуществлении регулярных перевозок пассажиров автомобильным транспортом в межмуниципальном сообщении на территории Нижегородской области, в частности, лот №58 по маршруту №1301 «Нижний Новгород (автостанция Канавинская) – Мулино (Володарский район)», лот №60 по маршруту №1507 «Нижний Новгород (автовокзал) – Городец (автостанция)» и конкурсную документацию.

В силу подпункта 3.4.1 Положения об организации транспортного обслуживания, к участникам конкурса предъявляются следующие обязательные требования:

- наличие лицензии на осуществление перевозки пассажиров автомобильным транспортом;
- владение на правах собственности или ином законном праве, не менее срока действия предлагаемого к заключению договора об организации и осуществлении регулярных перевозок пассажиров автомобильным транспортом определенной вместимости и в необходимом количестве для осуществления пассажирских перевозок.

Аналогичные требования к участникам конкурса установлены в подпункте 1.3 конкурсной документации.

Согласно подпунктам 3.4.3 Положения об организации транспортного обслуживания и 3.1 конкурсной документации участник конкурса не допускается конкурсной комиссией к участию в конкурсе, в частности, в случае несоответствия названным требованиям.

Таким образом, при отсутствии лицензии на осуществление перевозки пассажиров автомобильным транспортом юридические лица и индивидуальные предприниматели не допускаются конкурсной комиссией до участия в открытом конкурсе.

В соответствии с протоколом оценки и сопоставления заявок на участие в открытом конкурсе от 31.10.2014 №325-01-06/51 победителями по маршрутам №1301 «Нижний Новгород (автостанция Канавинская) – Мулино (Володарский район)» (лот №58) и №1507 «Нижний Новгород (автовокзал) – Городец (автостанция)» (лот №60) стали ИП А.Н.В. и ООО «РБиК» соответственно.

Анализируя имеющиеся по данному вопросу материалы, комиссия Нижегородского УФАС России считает необоснованным допуск к участию и определение победителями открытого конкурса по анализируемым маршрутам ИП А. Н.В. и ООО «РБиК» в силу следующего.

Статьей 3 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» №99-ФЗ от 4.05.2011 (далее – Закон о лицензировании отдельных видов деятельности) установлено, что лицензия - специальное разрешение на право осуществления юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем **конкретного вида деятельности** (выполнения работ, оказания услуг, составляющих лицензируемый вид деятельности).

На основании подпункта 24 пункта 1 статьи 12 Закона о лицензировании отдельных видов деятельности деятельность по перевозкам пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более восьми человек (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется по заказам либо для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя) подлежит лицензированию.

Вместе с тем пунктом 3 Положения «О лицензировании перевозок пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозки более 8 человек (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется по заказам либо для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)» (далее – Положение о лицензировании), утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации №280 от 02.04.2012, установлено, что в состав деятельности по перевозке пассажиров включаются следующие работы:

- а) регулярные перевозки пассажиров в городском и пригородном сообщении;
- б) регулярные перевозки пассажиров в междугородном сообщении.

Следовательно, выполняемые юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем виды работ, составляющие лицензируемый вид деятельности - неотъемлемая часть лицензии, необходимой для осуществления деятельности по перевозкам пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более восьми человек.

Обязательное требование для каждого участника открытого конкурса - наличие лицензии на осуществление перевозки пассажиров автомобильным транспортом - сопряжено с лицензионными требованиями, которые устанавливаются положениями о лицензировании конкретных видов деятельности, утверждаемыми Правительством Российской Федерации, нарушение которых в силу законодательства Российской Федерации не допускается.

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 Федерального закона «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» от 8.11.2007 года №259-ФЗ рассматриваемые маршруты: №1301 Нижний Новгород (автостанция Канавинская) – Мулино (Володарский район) (лот №58) и маршрут №1507 Нижний Новгород (автовокзал) – Городец (автостанция) (лот №60) - относятся к междугородному виду сообщения, так как перевозки по данным маршрутам осуществляются между населенными пунктами на расстояние более пятидесяти

километров между границами этих населенных пунктов, что подтверждается письмом Министерства от 31.12.2014 №325-01-05-9338/14.

Из заявок, поданных ИП А. Н.В. и ООО «РБик» для участия в открытом конкурсе, следует, что победители по лотам №58 и №60 имели в наличии лицензии, которые разрешают им осуществлять перевозки пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более восьми человек, а именно: регулярные перевозки пассажиров в городском и пригородном сообщении. Однако у ИП А.Н.В. и ООО «РБик» отсутствовала лицензия на осуществление регулярных перевозок пассажиров в междугородном сообщении, соответственно, перевозки по анализируемым маршрутам признанные Министерством победители в конкурсе по лотам №58 и №60 осуществлять не вправе.

Претенденты, у которых отсутствует право на исполнение регулярных перевозок пассажиров в междугородном сообщении, не могут становиться участниками открытого конкурса по лоту, маршрут которого относится к междугородному виду сообщения, тем более признаваться впоследствии победителями, так как обратное влечет за собой существенное нарушение лицензионных требований.

Соответственно комиссия Нижегородского УФАС России приходит к заключению, что законных оснований для допуска к участию и определения победителями в открытом конкурсе ИП А.Н.В. и ООО «РБик» по междугородным маршрутам №1301 «Нижний Новгород (автостанция Канавинская) – Мулино (Володарский район)» (лот №58) и №1507 «Нижний Новгород (автовокзал) – Городец (автостанция)» (лот №60) Министерство не имело.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции при проведении торгов запрещаются действия, которые могут привести к ограничению конкуренции. Формами совершения противоречащих антимонопольному законодательству действий является нарушение порядка определения победителя торгов и создание преимущественных условий участия в торгах.

С учётом изложенных обстоятельств комиссия окончательно квалифицирует действия Министерства транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области, связанные с допуском к участию в открытом конкурсе по лоту №58, №60 заявок ИП А.Н.В. и ООО «РБик» и признание их в дальнейшем победителями по данным лотам, как нарушение части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, ввиду нарушения порядка определения победителя конкурса путем необоснованного создания преимущественных условий ИП А.Н.В. и ООО «РБик» для участия в конкурсе, которые привели к ограничению или устранению конкуренции.

По правилам пункта 5 части 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия при принятии решения разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В рассматриваемом случае комиссия пришла к выводу, что Министерству транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области следует в соответствии с подпунктом «г» пункта 3 части 1 статьи 23 Федерального закона «О защите конкуренции» совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно: проанализировать (с учётом выводов решения комиссии

Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по настоящему делу) соответствии законодательству о защите конкуренции действий конкурсной комиссии Министерства транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области по принятию решения о допуске ИП А. Н.В., ООО «РБик» к участию в конкурсе на право заключения договора об организации и осуществлении регулярных перевозок пассажиров автомобильным транспортом в межмуниципальном сообщении на территории Нижегородской области, и принять конкретные меры по недопущению подобных нарушений при проведении аналогичных конкурсов.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия

решила:

1. Признать Министерство транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области нарушившим часть 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением ограничивающих конкуренцию действий, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, что выразилось в нарушении порядка определения победителя конкурса на право заключения договора об организации и осуществлении регулярных перевозок пассажиров автомобильным транспортом в межмуниципальном сообщении на территории Нижегородской области, а именно: лоты №58, №60; в создании участнику конкурса преимущественных условий участия в конкурсе на право заключения договора об организации и осуществлении регулярных перевозок пассажиров автомобильным транспортом в межмуниципальном сообщении на территории Нижегородской области (лоты №58, №60).
2. Выдать Министерству транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Ю.Н. Гребнев

Члены комиссии

Г. А. Кудряшов

Н.Н. Патокина

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу 73-ФАС52-02/15

06 апреля 2015 года

г. Нижний Новгород

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

Гребнева Ю.Н. – председателя комиссии, заместителя руководителя управления,

членов комиссии:

Валитова М.А. – начальника отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

Кудряшова Г.А. – члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

Патокиной Н.Н. – члена комиссии, специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями, –

на основании своего решения от 06.04.15 по делу № 73-ФАС52-02/15 о нарушении Министерством транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

предписывает:

Министерству транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции для чего в срок до 30 апреля 2015 года проанализировать (с учётом выводов решения комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по настоящему делу) соответствие законодательству о защите конкуренции действий конкурсной комиссии Министерства транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области по принятию решения о допуске ИП А. Н.В., ООО «РБик» к участию в конкурсе на право заключения договора об организации и осуществлении регулярных перевозок пассажиров автомобильным транспортом в межмуниципальном сообщении на территории Нижегородской области.

Министерству транспорта и автомобильных дорог Нижегородской области сообщить об исполнении вышеуказанного предписания Управлению Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в срок до 10 мая 2015 года.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее предписание может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его выдачи. В случае подачи заявления в арбитражный суд об обжаловании предписания исполнение предписания будет приостановлено до вступления решения арбитражного суда в законную силу.

За невыполнение в установленный срок настоящего предписания в соответствии с частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях должностные лица несут административную ответственность.

Председатель комиссии

Ю.Н. Гребнев

Члены комиссии

М.А. Валитов

Г.А. Кудряшов

Н.Н. Патокина