



Заказное с уведомлением о вручении

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Орловской области**

ул. Салтыкова-Щедрина, 21, г. Орёл, ГСП, 302000
тел. (4862) 47-53-57, факс (4862) 76-44-60
e-mail: to57@fas.gov.ru

Муниципальному унитарному
пассажирскому автотранспортному предприятию №1
города Орла
302012, г. Орёл, ул. Ростовская, д. 13

Прокуратуре Железнодорожного района г. Орла
302030, г. Орёл, ул., Пушкина, 44

ИП Рыбакову А.Д.

24.09.2015 № 3658/03

На № _____ от _____

**РЕШЕНИЕ
по делу №143-15/03 АЗ**

24.09.2015

г. Орёл

Резолютивная часть решения оглашена 10.09.2015.

В полном объеме решение изготовлено 24.09.2015.

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии: Бочкова С.А., и.о. заместителя руководителя – начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, членов Комиссии: Лунина А.В., ведущего эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; Гончарова М.И., специалиста-эксперта отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти (далее - Комиссия), в присутствии представителей:

ответчика по делу - Муниципального унитарного пассажирского автотранспортного предприятия №1 города Орла (далее так же - МУ ПАТП-1, Ответчик по делу, Предприятие): Новиковой О.А.,

в отсутствии, надлежащим образом уведомленных о дате, месте и времени рассмотрения дела, представителей:

заявителя - Прокуратуры Железнодорожного района г. Орла (далее так же – Прокуратура, Заявитель),

заинтересованного лица - ИП Рыбакова А.Д. (далее так же - Предприниматель),

рассмотрев дело №143-15/03АЗ, возбужденное по признакам нарушения МУ ПАТП-1 пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в не проведении торгов на право заключения договора на перевозку грузов

автомобильным транспортом, при заключении с ИП Рыбаковым А.Д. договора №1/1 от 29.08.2014 (далее - Договор),

УСТАНОВИЛА:

26.02.2015 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее – Орловское УФАС России, Управление) из прокуратуры Железнодорожного района г. Орла поступило заявление, в котором указывалось, в том числе, на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Предприятия по использованию специализированной автостоянки, расположенной на территории МУ ПАТП-1 по адресу: г. Орёл, ул. Ростовская д. 13. На основании приказа Управления от 27.04.2015 №75 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения МУ ПАТП-1 пункта 2 части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции» было возбуждено дело №143-15/03АЗ (далее так же - дело).

Рассмотрение дела откладывалось; в рассмотрении дела объявлялся перерыв.

В целях полного и всестороннего рассмотрения дела у сторон по делу запрашивались необходимые документы и сведения, в том числе платежные документы, касающиеся исполнения Договора.

26.08.2015 в Управление из Железнодорожного района г. Орла поступило заявление гр. М , в котором указывалось на рассматриваемые Комиссией обстоятельства. Заявление гр. М было приобщено к материалам дела.

10.09.2015 в ходе заседания Комиссии представитель Предприятия пояснил, что, по мнению МУ ПАТП-1, в рассматриваемых Комиссией действиях Предприятия отсутствует нарушение антимонопольного законодательства, а так же подтвердил доводы Предприятия, изложенные, в том числе, в ранее представленных письменных пояснениях, а именно:

«Пункт 2.9.1 Агентского договора от 01.09.2014 года, заключенного между ИП Рыбаковым А.Д. и МУ ПАТП - 1 г. Орла, обязывает Принципала (МУ ПАТП - 1 г. Орла) осуществлять прием денежных средств за перемещение и хранение транспортных средств на территории специализированной стоянки. При этом, п. 3.1 этого же договора устанавливает комиссионное вознаграждение для Принципала за прием им денежных средств, уплаченных за перемещение и хранение транспортных средств на территории специализированной стоянки.

Сумма такого вознаграждения составляет 50 рублей за каждое транспортное средство, находящееся на территории специализированной стоянки.

В связи с этим МУ ПАТП-1 г. Орла передавало ИП Рыбакову А.Д. те же денежные средства, прием которых входило в обязанности МУ ПАТП-1 г. Орла, согласно указанному Агентскому договору.

Передача таких денежных средств (полученных от владельцев автотранспортных средств для ИП Рыбакова А.Д. согласно п. 2.9.1 указанного договора) ИП Рыбакову А.Д. подтверждается расходными кассовыми ордерами, а также платежными поручениями.

Подтверждением того, что МУ ПАТП-1 г. Орла передавало ИП Рыбакову А.Д. все денежные средства, принятые за перемещение и хранение транспортных средств на территории специализированной стоянки, является и пункт 3.2 Агентского договора от 01.09.2014 года, регламентирующий, что агентское

вознаграждение составляет сумму денежных средств, принятых Принципалом за перемещение и хранение транспортных средств на специализированной стоянке.

Считаем также необходимым отметить, что в обороте предприятия принятые по Агентскому договору от 01.09.2014 года денежные средства не находились.

За время действия договора перевозки грузов автомобильным транспортом №1/1 от 29.08.2014 года МУ ПАТП - 1 г. Орла денежные средства ИП Рыбакову А.Д. по указанному договору предприятием не перечислялись. Осуществление доставки транспортных средств, задержанных в соответствии с КоАП РФ на территорию специализированной стоянки, принадлежащей МУ ПАТП-1 г. Орла осуществлялось ИП Рыбаковым А.Д. безвозмездно и входило в его обязанность согласно требованиям условий Агентского договора от 01.09.2014 года (п. 2.1 Договора).

Согласно п. 1.2.1 Положения о закупках оно (Положение) применяется во всех случаях расходования средств МУ ПАТП-1. В виду того, что расходования денежных средств не планировалось, а согласно Агентскому договору от 01.09.2014 года МУ ПАТП-1 г. Орла должно было получить прибыль, по мнению предприятия это не являлось закупкой услуги, а значит не подпадало под действие Положения о закупках».

В ходе рассмотрения дела ИП Рыбаковым А.Д. было заявлено письменное ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие.

Комиссия, заслушав пояснения представителя лица участвующего в рассмотрении дела, изучив документы и сведения, имеющиеся в материалах дела, в том числе заявление гр. М _____, пришла к следующим выводам.

1. 26.02.2015 в Управление из прокуратуры Железнодорожного района г. Орла поступило заявление, в котором указывалось, в том числе, на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Предприятия по использованию специализированной автостоянки, расположенной на территории МУ ПАТП-1 по адресу: г. Орёл, ул. Ростовская д. 13 (далее - Заявление).

В рамках рассмотрения Заявления Управлением от Администрации, МУ ПАТП-1 и УМВД России по Орловской области были получены документы и сведения, в результате исследования которых установлено следующее.

07.12.2012 МУ ПАТП-1 было внесено в реестр специализированных организаций, осуществляющих перемещение на специализированную стоянку, хранение и возврат задержанных транспортных средств на территории Орловской области.

УГИБДД УМВД России по Орловской области письмом (исх. №12/1226 от 09.04.2015) представило в Управление реестр специализированных организаций, осуществляющих перемещение на специализированную стоянку, хранение и возврат задержанных транспортных средств на территории Орловской области, в соответствии с которым в указанный реестр входит 10 хозяйствующих субъектов, в связи с чем, Комиссия приходит к выводу, что рынок по предоставлению указанных услуг является конкурентным.

29.03.2013 между Предприятием и УГИБДД УМВД России по Орловской области был заключен договор по помещению на специализированные стоянки и хранение на них задержанных транспортных средств.

29.08.2014 МУ ПАТП-1 (без проведения торгов) с ИП Рыбаковым А.Д. был заключен возмездный договор №1/1 перевозки грузов автомобильным транспортом, в соответствии с которым ИП Рыбаков А.Д. обязывался выполнять услуги по перевозке груза на платформе специального автомобиля (эвакуатора), а Предприятие обязывалось оплачивать указанные услуги.

01.09.2014 между Предприятием и ИП Рыбаковым А.Д. был заключен агентский договор № б/н от 01.09.2014 (далее – Агентский договор), в соответствии с которым МУ ПАТП-1 поручало, а ИП Рыбаков А.Д. принимал на себя обязательства совершать от своего имени и за счет Предприятия соответствующие действия (в том числе осуществлять: доставку задержанных автотранспортных средств на территорию специализированной стоянки, охрану специализированной стоянки, ведение документации по транспортировке, приему, хранению и выдаче доставку задержанных автотранспортных средств), а МУ ПАТП-1 обязуется уплачивать ИП Рыбакову А.Д. вознаграждение за выполнение этого поручения.

30.11.2014 по соглашению сторон Договор был расторгнут.

20.12.2014 по соглашению сторон Агентский договор был расторгнут.

22.12.2014 в соответствии с Протоколом заседания комиссии по вопросам функционирования специализированных стоянок №20 от 22.12.2014 МУ ПАТП-1 было исключено из реестра специализированных организаций, осуществляющих перемещение на специализированную стоянку, хранение и возврат задержанных транспортных средств на территории Орловской области.

2. В результате анализа документов и сведений, полученных в ходе рассмотрения дела, установлено следующее.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон №223-ФЗ), при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона №223-ФЗ правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона №223-ФЗ, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Пунктом 1.1.1 Положения о закупках товаров, работ и услуг для нужд МУ ПАТП-1, утвержденного приказом МУ ПАТП-1 №537 от 12.12.2013 (далее - Положение), действовавшем на момент заключения Договора, Положение применяется во всех случаях расходования средств МУ ПАТП-1.

Таким образом, при заключении договоров, в соответствии с которыми происходит расходования средств МУ ПАТП-1, Предприятие обязано руководствоваться Положением.

Как указывалось ранее, Договор является возмездным, и в соответствии с ним ИП Рыбаков А.Д. обязывался выполнять услуги по перевозке груза на платформе специального автомобиля (эвакуатора), а Предприятие обязывалось

оплачивать указанные услуги. Стоимость предоставляемых ИП Рыбаковым А.Д. услуг и порядок оплаты их Предприятием указан в разделе 4 Договора.

Например, в соответствии с пунктом 4.3 Договора, Предприятие оплачивает стоимость перевозки в согласованном в заявке Предприятия размере на основании выставленных Предпринимателем счетов в течении 10 дней.

Следовательно, в соответствии с Договором Предприятие обязано оплачивать Предпринимателю оказанные им услуги, то есть расходовать средства МУ ПАТП-1.

Кроме того, в соответствии с Агентским договором МУ ПАТП-1 поручало, а ИП Рыбаков А.Д. принимал на себя обязательства совершать от своего имени и за счет Предприятия соответствующие действия, а МУ ПАТП-1 обязуется уплачивать ИП Рыбакову А.Д. вознаграждение за выполнение этого поручения. Порядок расчетов по Агентскому договору указан в разделе 3 Агентского договора.

Так, в соответствии с пунктом 3.2 Агентского договора установлено, что агентское вознаграждение составляет сумму денежных средств, принятых Предприятием за перемещение и хранение транспортных средств на специализированной стоянке.

Пунктом 3.3 Агентского договора определено, что агентское вознаграждение выплачивается ИП Рыбакову А.Д. в следующем порядке: еженедельно, в день, следующий за днем подачи Предпринимателем отчета о ходе исполнения поручения.

Таким образом, Агентским договором установлено, что Предприятие выплачивает Предпринимателю денежные средства - агентское вознаграждение в размере суммы денежных средств, принятых Предприятием за перемещение и хранение транспортных средств на специализированной стоянке.

Следовательно, Агентским договором так же установлена обязанность Предприятия расходования средств МУ ПАТП-1, полученных от физических и/или юридических лиц, в результате деятельности Предприятия в качестве специализированных организаций, осуществляющей перемещение на специализированную стоянку, хранение и возврат задержанных транспортных средств на территории Орловской области.

Наряду с положениями, указанными в пунктах 3.2 и 3.3 Агентского договора, в соответствии с которыми установлена обязанность Предприятия выплачивать денежные средства Предпринимателю, в пункте 3.1 Агентского договора установлена обязанность ИП Рыбакова А.Д. выплачивать МУ ПАТП-1 комиссионное вознаграждение в размере 50 рублей за каждое транспортное средство, находящееся на территории специализированной стоянки, что не исключает обязанностей Предприятия выплачивать денежные средства Предпринимателю, установленные в пунктах 3.2 и 3.3 Агентского договора.

3. В результате анализа бухгалтерских документов, представленных Предприятием в ходе рассмотрения дела, установлено следующее.

В ходе осуществления деятельности МУ ПАТП-1 в качестве специализированной стоянки, Предприятием выдавались квитанции гражданам – физическим лицам, чьи транспортные средства были перемещены/перевезены (Предпринимателем, согласно Договору и Агентскому договору) на специализированную стоянку.

В указанных квитанциях указывалась сумма денежных средств за эвакуацию (перевозке груза на платформе специального автомобиля (эвакуатора) и/или

стоянку автотранспортных средств, дата получения кассиром Предприятия указанных денежных средств; в квитанции проставлялась подпись кассира Предприятия; квитанция скреплялась печатью Предприятия.

Так же получение Предприятием денежных средств за эвакуацию и стоянку автотранспортных средств подтверждается приходными кассовыми ордерами, в которых указан кредит по корреспондирующему счету, субсчету 62.01, 62.02.

Таким образом, в соответствии с указанными бухгалтерскими документами, в кассу МУ ПАТП-1 поступали денежные средства за эвакуацию (перевозке груза на платформе специального автомобиля (эвакуатора) и/или стоянку автотранспортных средств.

Далее, в соответствии с расходными кассовыми ордерами Предприятие перечисляло ИП Рыбакову А.Д. денежные средства по назначению платежа «оплата за предоставление эвакуатора», дебет по корреспондирующему счету, субсчету 76.09 (в соответствии с планом бухгалтерского учета – расчеты с разными дебиторами и кредиторами), кредит – 50.01 (в соответствии с планом бухгалтерского учета - касса).

Таким образом, указание в расходных кассовых ордерах: дебет счета 76 «Расчеты с разными дебиторами и кредиторами», кредит счета 50 «Касса», отражает выплату наличных денежных сумм в пользу разных организаций и отдельных лиц на основании исполнительных документов и постановлений судебных органов, в корреспонденции со счетом 50 «Касса».

Следовательно, согласно указанным расходными кассовыми ордерами Предприятие осуществляло выплату ИП Рыбакову А.Д. денежных средств из кассы Предприятия, за оказанные им услуги эвакуации (перевозке груза на платформе специального автомобиля (эвакуатора) автотранспортных средств.

Указанные обстоятельства так же подтверждаются платежными поручениями, в соответствии с которыми Предприятие перечисляло ИП Рыбакову А.Д. денежные средства, в назначении платежа которых указано «оплата за агентские услуги по договору».

В связи с вышеизложенными обстоятельствами, учитывая обязанность Предприятия оплачивать услуги, предоставляемые ИП Рыбаковым А.Д. по Договору и в соответствии с Агентским договором, а так же факт перечисления денежных средств из кассы предприятия - оплаты за оказание этих услуг, Комиссия приходит к выводу, что при заключении Договора Предприятие обязано было руководствоваться Положением, так как исполнение условий Договора происходило за счет средств МУ ПАТП-1, а именно: за счет средств, находящихся в кассе Предприятия, полученных от физических и/или юридических лиц, в результате деятельности Предприятия в качестве специализированных организаций, осуществляющей перемещение на специализированную стоянку, хранение и возврат задержанных транспортных средств на территории Орловской области.

Всего за услуги по эвакуации (перевозке груза на платформе специального автомобиля (эвакуатора) в кассу МУ ПАТП-1 поступила, а в последствии была выплачена ИП Рыбакову А.Д. денежная сумма в размере 900 444 руб.

В свою очередь, ИП Рыбаковым А.Д. было выплачено МУ ПАТП-1 комиссионное вознаграждение по Агентскому договору в размере 32 000 руб.

4. В ходе рассмотрения дела Предприятие неоднократно письменно подтвердило, что МУ ПАТП-1 не осуществляло проведение торгов на право

заключения Договора, и не руководствовалось Законом №223-ФЗ и Положением при его заключении.

Однако, как указывалось ранее, пунктом 1.1.1 Положения установлено, что Положение применяется во всех случаях расходования средств МУ ПАТП-1.

По условиям Договора и в соответствии с Агентским договором, ИП Рыбаков А.Д. предоставлял Предприятию услуги, а МУ ПАТП-1 оплачивало их, что подтверждается бухгалтерскими документами.

Таким образом, для заключения Договора МУ ПАТП-1 было обязано руководствоваться Положением и Законом №223-ФЗ, то есть осуществить выбор исполнителя услуг по Договору, но не сделало этого.

Пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции» установлено, что при проведении торгов, запроса котировок цен на товары (далее - запрос котировок), запроса предложений запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе создание участнику торгов, запроса котировок, запроса предложений или нескольким участникам торгов, запроса котировок, запроса предложений преимущественных условий участия в торгах, запросе котировок, запросе предложений, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

МУ ПАТП-1 осуществило действие в форме бездействия, выразившееся в не проведении конкурентных процедур, предусмотренных Положением и Законом №223-ФЗ на право заключения Договора, что привело или могло привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе созданию ИП Рыбакову А.Д. преимущественных условий.

Таким образом, МУ ПАТП-1 осуществило указанные действия в нарушение пункта 2 части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции».

Частью 3 статьи 7.32.3 КоАП РФ установлена административная ответственность за осуществление закупки товаров, работ, услуг в случае, если такая закупка в соответствии с законодательством Российской Федерации в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц должна осуществляться в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в ином порядке.

МУ ПАТП-1 осуществило заключение Договора в нарушение требований Положения и Закона №223-ФЗ, в связи с чем, в его действиях содержатся признаки нарушения части 3 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Факт нарушения Муниципальным унитарным пассажирским автотранспортным предприятием №1 города Орла пункта 2 части 1 статьи 17 Закона «О защите конкуренции», признать.

2. Предписание об устранении выявленного нарушения антимонопольного законодательства не выдавать в связи с расторжением Договора по соглашению сторон.

3. Вопрос об административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства Муниципальным унитарным пассажирским автотранспортным предприятием №1 города Орла рассмотреть в установленном порядке, в соответствии с требованиями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии:





С.А. Бочков

Члены Комиссии:

А.В. Лунин

М.И. Гончарова