

**В Управление Федеральной
антимонопольной службы по
Оренбургской области**

25.04.2023

ЖАЛОБА

**в порядке ст. 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006г. № 135-ФЗ
«О защите конкуренции»**

12.04.2023 года Администрацией г. Оренбурга путем размещения в сети интернет на официальном портале г. Оренбурга был объявлен открытый конкурс на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам.

Заказчик и Организатор открытого конкурса: Администрация города Оренбурга.

Местонахождение и почтовый адрес: 460000, оренбургская обл., город Оренбург, улица Советская, 60.

Телефон: (3532) 98 72-50

Ответственное лицо за прием и регистрацию заявок на участие в открытом конкурсе в журнале регистрации заявок: начальник управления пассажирского транспорта администрации города Оренбурга, без указания данных лица

Адрес электронной почты: upt@admin.orenburg.ru.

Предметом открытого конкурса является право на получение свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам по Лотам 1-26.

В соответствии с ч. 2 ст.21 Закона № 220-ФЗ конкурс проводится на установленные маршруты.

Данные муниципальные маршруты были установлены Постановлением администрации города Оренбурга №297-п 10.03.2023 , опубликованным 22.03.2023.

Согласно части 1 статьи 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.

Свидетельство оформляется на бланке или в виде электронной карты. Форма бланка Свидетельства и порядок его заполнения утверждаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере транспорта, с учетом положений настоящего Федерального закона (части 1, 3 статьи 27 Закона № 220).

Таким образом, под предметом конкурса следует понимать сведения, содержащиеся в Свидетельстве, а результатом конкурса заключение договора на перевозку пассажиров - получение победителем свидетельства на осуществление пассажирских перевозок.

1.

Считаем, что в том виде, в каком изложена в настоящее время конкурсная документация потенциальный участник (перевозчик) не может принять участие в открытом конкурсе на право получения свидетельства об осуществлении перевозок по нерегулируемым тарифам по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города в результате нарушения Организатором открытого конкурса порядка организации и проведения открытого конкурса.

На официальном сайте Интернет-портала города Оренбурга 12.04.2023 размещена конкурсная документация (не в полном объеме), которая состоит из опубликованного Постановления администрации г. Оренбурга от 07.09.2017 №3640-п (данное постановление размещено частично без размещения разделов 3-9), «Извещение о проведении открытого конкурса на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по нерегулируемым тарифам по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга», утвержденного без указания даты, содержащая Приложение №1 к извещению «Форма заявки», и Приложение №3-28-Лоты. (без размещения Приложения № к извещению)

Приложение №1 к извещению так же содержит три приложения к заявке (к ее форме) – Приложение №1 к заявке «Список транспортных средств с указанием их технических характеристик и оборудования, которые Претендент (участник) намерен использовать для перевозок по маршруту регулярных перевозок, в отношении которого проводится открытый конкурс», Приложение № 2 к заявке без указания наименования документа и Приложение № 3 к заявке поименованное как «Опись документов» (далее по тексту Извещение).

Согласно странице 2 Извещения к претендентам предъявляются следующие требования:

В открытом конкурсе могут принять участие юридические лица и индивидуальные предприниматели соответствующие следующим требованиям:

«... 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 ином законном основании ТС, **предусмотренных его заявкой на участие в открытом конкурсе;**»

Далее, указано в последнем абзаце страницы 2 Извещения:

« Претенденту необходимо в сроки, указанные в извещении о проведении открытого конкурса представить заявку...»

Форма заявки на участие в открытом конкурсе прилагается к настоящему Извещению (Приложение №1)¹.

Приложение №1 к извещению содержит три приложения к заявке (к ее форме) – Приложение №1 к заявке «Список транспортных средств с указанием их технических характеристик и оборудования, которые Претендент (участник) намерен использовать для перевозок по маршруту регулярных перевозок, в отношении которого проводится открытый конкурс», Приложение № 2 к заявке без указания наименования документа и Приложение № 3 к заявке поименованное как «Опись документов»

Неотъемлемой частью заявки на участие в открытом конкурсе являются заполненные документы, указанные:

-в Приложении №1 к извещению²

¹ Абзац 6 стр. 6 Извещения

² Абзац 2 стр. 5 Извещения

Таким образом, Форма заявки и все три приложения к заявке, в том числе **Приложение №1 к заявке** «Список транспортных средств с указанием их технических характеристик и оборудования, которые Претендент (участник) намерен использовать для перевозок по маршруту регулярных перевозок, в отношении которого проводится открытый конкурс», **Приложение № 2 к заявке** без указания наименования документа и **Приложение № 3 к заявке** поименованное как «Опись документов» должны, быть заполнены претендентом и представляют из себя ЗАЯВКУ на участие в открытом конкурсе.

Согласно Извещению к заявке прилагаются:

«...-список транспортных средств с указанием их технических характеристик и оборудования, которое Претендент намерен использовать для перевозок по маршруту регулярных перевозок в отношении которого проводится конкурс (Лоты 1-28) (в списке указываются транспортные средства, имеющиеся у претендента на праве собственности и ином законном основании, **ТАК И транспортные средства**, права на которые **он намерен приобрести в установленной конкурсной документацией срок**, в случае предоставления ему права на получение свидетельства об осуществлении перевозок по результатам открытого конкурса)

Согласно Лотам 1-28 установлено что транспортные средства следует обновлять начиная с 01.01.2024, первое полугодие 2025, первое полугодие 2026, первое полугодие 2027 года.

Таким образом, в составе заявки претендент должен подать список ТС с указанием «не существующего» транспорта и «подтвердить на него не существующее право» (что в целом противоречит п.п. 2 ч. 1 ст.23 ФЗ №220, п.11.1, 11.2 Порядка 3640-п).

Согласно конкурсной документации в состав которой входит Постановление Администрации г. Оренбурга от 7 сентября 2017 года N 3640-п «Об утверждении Порядка проведения открытых конкурсов на право получения свидетельств об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам»

К участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, **соответствующие требованиям статьи 23** Федерального закона от 13.07.2015 N 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"

Поскольку Извещение содержит требование к заявке противоречащие нормам ст. 23 Федерального закона от 13.07.2015 N 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" участник конкурса не может подать заявку на условиях установленных в извещении.

При таких условиях конкурсной документации участник конкурса не может сформировать и подать заявку.

2.

Согласно разделу 11 Постановления Администрации г. Оренбурга от 7 сентября 2017 года N 3640-п «Об утверждении Порядка проведения открытых конкурсов на право получения свидетельств об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам» (неотъемлемая часть конкурсной документации)³ установлен обязательный этап подтверждения права собственности или иного законного владения ТС и подтверждения физического наличия (существования здесь и сейчас и представленные на осмотр ТС).

Согласно п.11.2. Порядка 3640-п - **права на транспортные средства, обязательство о приобретении которых принято участником на себя в составе заявки**, должны быть подтверждены Участником, заявка которого признана единственной соответствующей требованиям конкурсной документации по лоту, или участником, признанным победителем конкурса, в срок, установленный конкурсной документацией, **но не более 7 дней с момента опубликования соответствующего протокола конкурсной комиссии.**

Таким образом, участник должен подтвердить право на ТС в срок не более 7 дней с момента опубликования протокола о признании победителем, что невозможно исполнить в части подтверждения права на транспортные средства обязательство о приобретении которых даны в указанные в Лотах сроки - с 01.01.2024, первое полугодие 2025, первое полугодие 2026, первое полугодие 2027 года.

Более того, на странице 6 Извещения⁴ указано, что права на ТС, обязательство о приобретении которых принято участником в составе заявки, подтверждаются по форме

³ Абзац 5 стр.1

⁴ Абзац 7 стр. 6

согласно **Приложению №2 к извещению**, однако Извещение не содержит Приложения №2. Организатором не приложена и не опубликована его форма.

В данной части конкурсная документация должна быть приведена в соответствие с нормами закона: вместо «по форме согласно Приложению № 2 к извещению» необходимо указать - «посредством договоров купли-продажи, договоров аренды, свидетельства о регистрации ТС, паспорта ТС)».

Согласно п.11.4. Порядка 3640-п - транспортные средства, предусмотренные заявкой участника, в отношении лота, на который была подана указанная заявка, могут принадлежать ему на праве собственности или на ином законном основании, допускающем его использование для регулярных перевозок по маршруту, в отношении которого проведен конкурс. **То есть Транспортные средства указанные в составе заявки должны существовать в реальной жизни и участник должен обладать правом собственности или законного владения ТС.**

На основании п. 11.5. Порядка 3640-п - в целях подтверждения наличия у участника транспортных средств и их соответствия заявке, данные транспортные средства предоставляются им для осмотра конкурсной комиссией в срок не позднее 10 дней с момента опубликования протокола конкурсной комиссии, на основании которого Участник признан победителем конкурса или его единственным участником.

Согласно п. 11.6. Порядка 3640-п в случае если победитель конкурса **не смог подтвердить наличие у него транспортных средств, предусмотренных его заявкой** на участие в открытом конкурсе, участник, заявке которого был присвоен второй номер, в срок не позднее 10 дней с момента опубликования уведомления в целях подтверждения наличия у участника транспортных средств и их соответствия заявке предоставляет данные транспортные средства для осмотра конкурсной комиссией.

В соответствии с п. 11.7. Порядка 3640-п одновременно с предоставлением транспортных средств для осмотра **предоставляются документы, подтверждающие их технические характеристики, указанные в заявке, и законные права участника на транспортное средство.**

Согласно п. 11.8. Порядка 3640-п в случае если участник открытого конкурса, которому предоставлено право на получение свидетельств об осуществлении перевозок по предусмотренным конкурсной документацией маршрутам регулярных перевозок, **не представил в срок, предусмотренный пунктом 11.6 настоящего Порядка, ДЛ**

ОСМОТРА транспортные средства (не смог подтвердить наличие у него транспортных средств), предусмотренные заявкой участника, в отношении лота, на который была подана указанная заявка, такой конкурс признается несостоявшимся и Организатором конкурса назначается повторное проведение открытого конкурса в течение 30 дней после опубликования соответствующего уведомления на официальном Интернет портале города Оренбурга.

Таким образом, из анализа представленной документации можно сделать вывод, что Организатором конкурса априори конкурсная документация составлена таким образом, что конкурс будет признана несостоявшимся, в ином случае выданные свидетельства будут являться **НИЧТОЖНЫМИ**, полученными в обход конкурентным процедурам предусмотренным ст. 19 ФЗ №220.

3.

Более того, из условий конкурсной документации явно следует, что данный конкурс проводится исключительно под тех хозяйствующих субъектов, которые в настоящее время осуществляют пассажирские перевозки в г. Оренбурге поскольку для подтверждения наличия транспортных средств предусмотрено исключительно 10 дней, что создает неравные условия для тех субъектов кто не владеет транспортными средствами, но желает принять участие в конкурсе.

Согласно ч. 4 ст. 21 ФЗ №220-ФЗ 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 девяносто дней со дня утверждения результатов открытого конкурса** и не ранее окончания срока действия последнего из ранее выданных свидетельств об осуществлении перевозок по данному маршруту.

Таким образом, законодатель намерено установил 90-дневный срок с целью соблюдения возможности по подтверждению транспортных средств приобретенных победителем открытого конкурса.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 23 Закона № 220-ФЗ к участию в открытом конкурсе допускаются юридические лица, индивидуальные предприниматели, участники договора простого товарищества, соответствующие требованию:

- 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;

Соответственно, в силу указанных норм федерального закона, участие в торгах вправе принять хозяйствующие субъекты, не обладающие транспортными средствами на дату проведения торгов на каком-либо праве, но имеющие намерение их приобрести на дату подтверждения права и фактического наличия транспортных средств.

Установление такого требования к Претенденту содержит признаки нарушения ч.1ст.15 Федерального закона N 135-ФЗ от 26.07.2006 г. "О защите конкуренции". И противоречит нормам ч.4 ст.21 ФЗ 220-ФЗ.

Вместе с тем, экономическая целесообразность приобретения транспортных средств, соответствующих требованиям извещения, как по классу и по количеству, так и по характеристикам, возникает лишь у лица, получившего право на получение свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок, т.е. у победителя или единственного участника торгов (такой вывод поддержан Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области от 6 декабря 2018 г. N 06-05-01/2018).

Указанное подтверждается и положениями Закона N 220-ФЗ, предусматривающими обязанность организатора торгов выдать в течение 10 дней с даты проведения торгов (часть 5 статьи 19 Закона N 220-ФЗ), а также обязанность перевозчика, получившего такое право приступить к перевозкам не позднее 90 дней со дня проведения торгов (часть 4 статьи 21 Закона N 220-ФЗ).

Таким образом, срок подтверждения наличия транспортных средств должен быть установлен разумным.

4.

Организатор открытого конкурса не опубликовал конкурсную документацию, что является препятствием для участия в торгах.

На официальном сайте Интернет - портале города Оренбурга 12.04.2023 в полном объеме и надлежащим образом **не размещена конкурсная документация.**

Размещены частично выдержки из документов из Постановления администрации г. Оренбурга от 07.09.2017 №3640-п - на портале размещено только 1-2 раздел и 11 раздел, все остальные раздела отсутствуют

Извещение о проведении открытого конкурса на право получения свидетельств об осуществлении перевозок по нерегулируемым тарифам по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга», утвержденного без указания даты, содержащая Приложение №1 к извещению «Форма заявки», и Приложение №3-28-Лоты.

В Извещении указано на приложение №2 к извещению – однако оно так же не размещено.

Приложение №1 к извещению так же содержит три приложения к заявке (к ее форме) – Приложение №1 к заявке «Список транспортных средств с указанием их технических характеристик и оборудования, которые Претендент (участник) намерен использовать для перевозок по маршруту регулярных перевозок, в отношении которого проводится открытый конкурс», Приложение № 2 к заявке без указания наименования документа и Приложение № 3 к заявке поименованное как «Опись документов».

Формы приложений содержат неточности и неустраняемые ошибки, в частности в Форме заявки в строке 3.1. установлена обязанность подтвердить, транспортные средства предусмотренные свидетельством, тогда как по закону на участника возложена обязанность подтвердить транспортные средства предусмотренные **ЗАЯВКОЙ**.

Таким образом, считаем, что конкурсная документация не опубликована

В соответствии с п.20 ст.18.1 Федерального закона N 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Согласно ч.1 ст.18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции» в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в

сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРОСИМ:

1. Признать жалобу ООО «РЕНОВА» обоснованной.
2. Выдать организатору торгов - Администрации города Оренбурга предписание об аннулировании открытого конкурса на право получения свидетельства об осуществлении пассажирских перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок города Оренбурга по нерегулируемым тарифам (извещение о проведении открытого конкурса от 12.04.2023 г.).

Приложение:

1. Конкурсная документация
2. Документы на Заявителя копия лицензии, полномочия директора.
3. Выписка из ЕГРЮЛ на Заявителя
4. Выписка из ЕГРЛ на Администрацию г. Оренбурга