



СБЕРТРОЙКА

ОГРН 1207700477820 | ИНН 9702027017
129110 Москва, ул. Щепкина, 51/4 стр.2, 5 этаж

от 08.12.2022 № 389/22

В Астраханское УФАС России
414000, г. Астрахань, ул.
Шаумяна, 47, а/я 267
Руководителю Астраханского
УФАС России
Меркулову Николаю
Станиславовичу

Телефон: +7 (8512) 39-05-80
E-mail: to30@fas.gov.ru

Уточнение к жалобе
на положения конкурсной документации

30 ноября 2022 года

Сведения о заявителе:

Наименование: Общество с ограниченной ответственностью «СберТройка»

ИНН/КПП: 9702027017/770201001.

Юридический адрес: 129110, г. Москва, ул. Щепкина, д.51/4 стр.2, эт.5;

Почтовый адрес: 129110, г. Москва, ул. Щепкина, д.51/4 стр.2, эт.5;

Тел./факс: 8-925-809-01-09/факс отсутствует;

E-mail: info@sbertroika.ru;

Генеральный директор Матюхина Валерия Андреевна;

Контактное лицо Гончарук Андрей Евгеньевич.

Сведения об организаторе: Министерство транспорта и дорожной инфраструктуры
Астраханской области

Адрес место нахождения: 414000, г. Астрахань, ул. Красная Набережная, д. 69;

Почтовый адрес: 414000, г. Астрахань, ул. Красная Набережная, д. 69;

Тел.: 8(8512) 44-28-68, факс: отсутствует;

Оператор эл. площадки: отсутствует.

E-mail: mintrans@astrobl.ru;

Ответственное должностное лицо: Шорин Илья Валерьевич

Адрес официального сайта, на котором содержится информация о проведении конкурсного отбора: <https://mintrans.astrobl.ru/documents/document-16g6g-72c2c-99-0a1>

Наименование предмета конкурса: Открытый конкурс на право заключения договора о реализации проекта по созданию, вводу в эксплуатацию и обеспечению функционирования единой системы управления общественным транспортом на территории Астраханской области

Дата окончания подачи заявок на момент подачи жалобы: «30» ноября 2022 года 18-30 (по местному времени).

По итогам рассмотрения жалобы в Астраханском УФАС России 06.12.2022 г., просим принять к сведению уточнения к ранее направленной ООО «СберТройка» жалобе на положения к конкурсной документации к открытому конкурсу на право заключения договора о реализации проекта по созданию, вводу в эксплуатацию и обеспечению функционирования единой системы управления общественным транспортом на территории Астраханской области (далее – жалоба).

1. Уточнение к доводу 1 жалобы.

Из анализа текста Конкурсной документации к открытому конкурсу на право заключения договора о реализации проекта по созданию, вводу в эксплуатацию и обеспечению функционирования единой системы управления общественным транспортом на территории Астраханской области (далее – Конкурсная документация), а также в соответствии с пунктом 7.4 Конкурсной документации единая система управления общественным транспортом на территории Астраханской области (далее – Единая система) предполагает подключение маршрутов по муниципальным и межмуниципальным маршрутам регулярных перевозок.

Вместе с тем, на дату публикации Конкурсной документации 31.10.2022 у организатора открытого конкурса – Министерства транспорта и дорожной инфраструктуры Астраханской области (далее – Минтранс Астраханской области) отсутствовали полномочия на организацию регулярных перевозок по муниципальным маршрутам.

Так, согласно пункту 3 статьи 3 Закона Астраханской области от 28.12.2015 № 114/2015-ОЗ «Об отдельных вопросах правового регулирования отношений по организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом на территории Астраханской области» (далее – Закон № 114/2015-ОЗ) к полномочиям уполномоченных Правительством Астраханской области исполнительных органов Астраханской области относится организация регулярных перевозок по межмуниципальным маршрутам.

Законом Астраханской области от 04.07.2022 № 43/2022-ОЗ «О перераспределении полномочий по организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом между органами местного самоуправления муниципального образования «Город Астрахань» и органами государственной власти Астраханской области» (далее – Закон № 43/2022-ОЗ) полномочия по организации регулярных перевозок переданы от органов местного самоуправления муниципального образования «Город Астрахань» органам государственной власти Астраханской области.

В соответствии с пунктом 1.2 статьи 17 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», части 6.1 статьи 26.3 Федерального закона от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» (далее – Федеральный закон № 184-ФЗ), законы субъектов РФ о перераспределении полномочий между органами местного самоуправления и органами государственной власти субъекта РФ вступают в силу с начала очередного финансового года.

Таким образом, полномочия органов государственной власти Астраханской области по организации регулярных перевозок вступают в силу с 01.01.2023 г.

Осуществление мероприятий по подготовке к вступлению в силу полномочий органов государственной власти Астраханской области, в частности проведение конкурсных процедур, издание нормативных-правовых актов для организации регулярных перевозок на муниципальных маршрутах до 01.01.2023 считаем превышением полномочий органа исполнительной власти Астраханской области, что в последствии может служить основанием для признания результатов конкурса недействительными.

2. Уточнения к доводу 2 жалобы.

Согласно пункту 1.1 проекта договора, являющегося приложением к Конкурсной документации, предметом договора, заключаемого между Минтрансом и исполнителем является созданию, вводу в эксплуатацию и обеспечению функционирования единой системы, в том числе создание и обслуживание на платной основе инфраструктуры для использования на территории Астраханской области ЕДЦ, ТК и АСОП путем создания, внедрения, обеспечения и поддержания функционирования единой системы в целях диспетчерского управления общественным транспортом, учета наличной и безналичной оплаты проезда и провоза багажа при осуществлении регулярных перевозок общественным транспортом, а также разработка и поставка специализированного программного обеспечения для обеспечения деятельности Единого диспетчерского центра в соответствии с требованиями Технического задания.

Из Конкурсной документации, в частности из пункта 2.1.30 проекта договора, являющегося приложением к Конкурсной документации, а также из анализа пункта 5.1 проекта договора следует, что права по владению, использованию и эксплуатации Единой системы, исключительные права на результат интеллектуальной деятельности подлежат передаче по истечении 10 лет после подписания договора в собственность Астраханской области.

Из анализа указанных выше положений Конкурсной документации следует, что договорные отношения между Минтрансом Астраханской области и исполнителем можно квалифицировать как договор подряда, регулируемый главой 37 Гражданского кодекса РФ.

Существенным условием договора подряда в соответствии с положениями статьи 702 Гражданского кодекса РФ является стоимость выполненных работ исполнителя.

Вместе с тем, согласно п. 3 ч. 1 ст. 1, п. 8 ч. 1 ст. 3 Закона № 44-ФЗ в сферу применения Закона № 44-ФЗ подпадают гражданско-правовые договоры, предметом которых являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества) и который заключен от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

Из вышеизложенного следует, что предлагаемый к заключению по итогам открытого конкурса договор является договором подряда в соответствии с положениями главы 37 Гражданского кодекса, а учитывая субъектный состав возникающих правоотношений, подлежит регулированию Законом № 44-ФЗ.

В связи с тем, что в Конкурсной документации и проекте договора не определены порядок и источник оплаты стоимости работ исполнителя, имеется риск признания такого договора незаключенным в соответствии с статьей 432 Гражданского кодекса РФ.

Кроме того, учитывая, что фактические отношения, которые возникают между Минтрансом Астраханской области и исполнителем впоследствии заключения предлагаемого проекта договора, подпадают под регулирование Закона № 44-ФЗ (предмет договора, субъектный состав), несоблюдение порядка заключения такого договора может служить основанием для признания такого договора недействительным в соответствии с статьей 168 Гражданского кодекса РФ.

3. Также просим обратить внимание, что из пояснений представителя Минтранса Астраханской области на вопрос о способе и источнике оплаты услуг исполнителя следует, что исполнитель будет получать вознаграждение за выполненные работы в рамках договора напрямую от перевозчиков, подключенных к Единой системе.

Вместе с тем из открытых источников получена информация о том, что начиная с осени 2022 г. по 2030 г. планируется перевести перевозчиков Астраханской области на брутто-контракт, заключаемый в соответствии с п. 1 части 2 статьи 14 Федерального закона от 13 июля 2015 г. № 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 – Федеральный закон № 220-ФЗ).

В соответствии с частью 5 статьи 14 Федерального закона № 220-ФЗ документацией о закупках работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок по регулируемым тарифам, либо государственным или муниципальным контрактом (в случае осуществления закупок таких работ у единственного подрядчика) могут устанавливаться:

- 1) обязанность подрядчика перечислять полученную им плату за проезд пассажиров и провоз багажа заказчику или оставлять ее в своем распоряжении;
- 2) назначение и размеры субсидий, которые будут предоставлены подрядчику в соответствии с нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации, муниципальным нормативным правовым актом в целях возмещения части затрат на выполнение таких работ;
- 3) порядок оплаты государственного или муниципального контракта исходя из фактически выполненного объема таких работ, но не превышающего объема работ, подлежащих выполнению в соответствии с контрактом, по цене единицы работы, предусмотренной контрактом.

Таким образом, при переходе перевозчиков на брутто-контракты появляется неопределенность в источнике финансирования работ исполнителя, если в брутто-контракте будет предусмотрена обязанность перевозчика перечислять полученную им выручку заказчику транспортной работы.

Из пояснений представителя Минтранса Астраханской области следовало, что в контрактах с брутто-перевозчиками будет предусмотрена обязанность подключения к Единой системе. Получая вознаграждение за выполнение транспортной работы из бюджетных средств и расходование их на услуги организации, с которой обязан

взаимодействовать перевозчик в соответствии с условиями контракта, могут быть расценены проверяющими органами как ограничение конкуренции, установленное в части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Аналогичный механизм взаимодействия между участниками системы учета оплаты проезда был реализован в Хабаровском крае, где «получение субсидии из краевого бюджета для целей возмещения затрат перевозчика в связи с предоставлением федеральным и региональным льготникам проезда на транспорте общего пользования поставлено в зависимость от факта заключения договора с оператором на условиях взимания комиссии в размере 2,9% от каждой совершенной поездки, тогда как право перевозчика на получение субсидии в связи с предоставлением льгот по проезду граждан в городском и пригородном сообщении в силу прямого указания закона зависит от самого факта оказания услуг».

Такие отношения между участниками системы признаны не соответствующими закону решением Арбитражного суда Хабаровского края № А73-20708/2019 от 19.07.2021.

В данном случае представляется возможным провести аналогию между субсидированием и предоставлением бюджетных средств перевозчикам для покрытия расходов на оператора Единой системы, отобранного в рамках открытого конкурса Минтрансостраханской области, к которому в соответствии с брутто-контрактом должен подключиться перевозчик.

Более того, фактическое использование бюджетных средств, предоставляемых перевозчикам для выплаты вознаграждения исполнителя является их нецелевым использованием в соответствии с п. 1 ст. 306.4 Бюджетного кодекса Российской Федерации, что запрещено ст. 15.14 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Приложение:

1. Решение Арбитражного суда Хабаровского края № А73-20708/2019 от 19.07.2021 – на 10 л.

Генеральный директор



Handwritten signature in blue ink over a blue circular stamp. The stamp contains the text «СБЕРСТРОЙКА» and «ООО». A horizontal line is drawn through the signature.

Матюхина В.А.