

Жалоба
на неправомерные действия организатора открытого конкурса

10.02.2021 г. на официальном сайте <https://barnaul.org>, организатора открытого конкурса администрации г. Барнаула, в лице Комитета по дорожному хозяйству, благоустройству, транспорту и связи города Барнаула, было опубликовано извещение о проведении открытого конкурса на право осуществления перевозок по маршруту регулярных перевозок города Барнаула по нерегулируемым тарифам по маршруту: №27 и соответствующая конкурсная документация.

1. Приложением №3 «Положения о проведении конкурса на право осуществления перевозок по маршрутам регулярных перевозок города Барнаула по нерегулируемым тарифам» (в редакции постановления администрации города от 02.02.2021 №95) (далее «Положение о проведении открытого конкурса»), предусмотрен такой критерий как: наличия во всех транспортных средствах терминалов электронной системы оплаты и учета проезда, определенной постановлением администрации города от 26.10.2016 N 2118 «Об утверждении Положения об электронной системе оплаты и учета проезда на автомобильном транспорте и городском наземном электрическом транспорте по маршрутам регулярных перевозок города Барнаула» (далее «Положение об электронной системы оплаты»).

В соответствии с п.3 приложения №5 «Положение о проведении открытого конкурса», заявке участника открытого конкурса предусмотрено начисления 10 баллов: при наличии во всех транспортных средствах терминалов электронной системы оплаты и учета проезда, определенной постановлением администрации города от 26.10.2016 N 2118 «Об утверждении Положения об электронной системе оплаты и учета проезда на автомобильном транспорте и городском наземном электрическом транспорте по маршрутам регулярных перевозок города Барнаула».

При этом, в соответствии с «Положением об электронной системы оплаты» следует, что под электронной системой оплаты и учета проезда на общественном транспорте по маршрутам регулярных перевозок города Барнаула (далее «Система») понимается: программно-аппаратный комплекс, обеспечивающий возможность использования электронных средств платежа для оплаты и учета проезда на общественном транспорте по маршрутам регулярных перевозок города Барнаула.

Под транспортным приложением понимается – программное обеспечение, размещенное на электронных средствах платежа, предназначенное для совершения операций по присоединению электронных средств платежа к «Системе», активации и проверке лимита электронных средств платежа, регистрации поездки электронными средствами платежа в общественном транспорте по маршрутам регулярных перевозок города Барнаула.

Под самым транспортным терминалом понимается – специализированное устройство, предназначенное для считывания информации, хранящейся в транспортном приложении на электронном средстве платежа, совершения операций по регистрации поездки в транспортном средстве с функцией печати билета.

10.02.2021 г. 19

19 42834

Таким образом, присутствие такого критерия в п.3 приложения №5 «Положение о проведении открытого конкурса», как наличие во всех транспортных средствах терминалов электронной системы оплаты и учета проезда, определенной постановлением администрации города в «Положение об электронной системе оплаты» от 26.10.2016 N 2118 - ограничивает право претендента и участников открытого конкурса в выборе самого транспортного терминала (технического средства) необходимого для оплаты проезда, поскольку в соответствии с вышеуказанным положением, данный терминал с установленным на нем операционной системой, должен полностью коррелироваться и быть взаимосвязанным с требованиями «Положения об электронной системе оплаты и учета проезда на автомобильном транспорте и городском наземном электрическом транспорте по маршрутам регулярных перевозок города Барнаула».

2. Кроме того, в соответствии с законом Алтайского края от 21.12.2007 №139-ЗС «О наделении органов местного самоуправления государственными полномочиями по установлению регулируемых тарифов на перевозки пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом», решением Барнаульской городской Думы от 22.05.2008 №770 «О порядке реализации государственных полномочий по установлению регулируемых тарифов на перевозки пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом», в соответствии с постановлением администрации города от 26.10.2016 №2118 «Об утверждении Положения об электронной системе оплаты и учета проезда на автомобильном транспорте и городском наземном электрическом транспорте по маршрутам регулярных перевозок города Барнаула» и решениями Координационного совета по ценообразованию города Барнаула №181/1-1, 181/1-2, 181/1-3 (протокол от 28.11.2018 №181), а также Постановлением от 04.09.2017 №1832 «Об утверждении Порядка предоставления льготного проезда отдельным категориям граждан по маршрутам регулярных перевозок города Барнаула» следует, что на маршрутах осуществляющих перевозки пассажиров по регулируемым тарифам с посадкой и высадкой в любом не запрещенном Правилами дорожного движения месте по муниципальным маршрутам регулярных перевозок в границах г. Барнаула (маршрутное такси), к которым и относятся разыгрываемый маршрут №27 - не предусмотрен порядок расчета по персональным, временным, служебным и т.д. картам - в принципе, а предусмотрен только наличный и безналичный расчет, а также бесплатный проезд ветеранам ВОВ.

Таким образом, из вышеизложенного следует, что на маршрутах осуществляющих перевозки пассажиров по регулируемым тарифам с посадкой и высадкой в любом не запрещенном Правилами дорожного движения месте по муниципальным маршрутам регулярных перевозок в границах г. Барнаула (маршрутное такси), к которым и относятся разыгрываемый в открытом конкурсе маршрут №27 - не предусмотрен порядок расчета по персональным, временным, служебным и т.д. картам – в принципе, а предусмотрен только наличный и безналичный расчет, а также бесплатный проезд ветеранам ВОВ и таким образом, соответственно нет ни какой необходимости включения в конкурсную документацию и «Положение о проведении открытого конкурса», такого критерия как: наличие во всех транспортных средствах терминалов электронной системы оплаты и учета проезда, определенной постановлением администрации города от 26.10.2016 N 2118 «Об утверждении Положения об электронной системе оплаты и учета проезда на автомобильном транспорте и городском наземном электрическом транспорте по маршрутам регулярных перевозок города Барнаула», поскольку в маршрутных такси не предусмотрена возможность провоза пассажиров из числа держателей различных карт предусмотренных вышеуказанным положением - в силу закона, и соответственно наличие вышеуказанного критерия будет – излишним, а его наличие будет ограничивать и ущемлять права участников открытого конкурса.

3. Кроме того, наличие или отсутствие вышеуказанного критерия, также прямо влияет и на количество баллов которое участник открытого конкурса может получить при оценке конкурсной комиссией заявки последнего, поскольку за наличие вышеуказанного электронного терминала с возможностью взаимосвязи с условиями «Положением об электронной системе оплаты» участнику начисляется 10 баллов, что ставит в не равное положение других участников, у которых: либо отсутствует подобный терминал, либо последний, не соответствует «Положению об электронной системе оплаты г. Барнаула».

В силу ст. 24 ФЗ N220- от 13.07.2015 «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в РФ и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» - оценка и сопоставление заявок на участие в открытом конкурсе, осуществляются по критериям отраженным в ч.3 ст. 24 названного закона, который имеет закрытый перечень критериев подлежащих оценке в заявке.

При этом, такой критерий, как наличие во всех транспортных средствах терминалов электронной системы оплаты и учета проезда, определенной постановлением администрации города от 26.10.2016 N 2118 «Об утверждении Положения об электронной системе оплаты и учета проезда на автомобильном транспорте и городском наземном электрическом транспорте по маршрутам регулярных перевозок города Барнаула», содержащийся в приложении №3 и №5 «Положения о проведении открытого конкурса», отсутствует в закрытом перечне критериев подлежащих оценке и не относятся к критерию - характеристики транспортного средства, влияющие на качество перевозок, поскольку не является конструктивным элементом самого транспортного средства и таким образом, вышеуказанные сведения не могут являться предметом оценки и являться критериями отбора, поскольку включение их в состав заявки является необоснованным, а требование организатора открытого конкурса о предоставлении вышеуказанной информации (сведений), документов, является - излишним.

Таким образом, полагаем, что в действиях организатора открытого конкурса усматриваются нарушения ч.3 ст.24 Закона № 220-ФЗ, ч.1 ст. 17 ФЗ от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в установлении критериев оценки победителя, непредусмотренных действующим законодательством, что создает правовую неопределенность и нарушает права потенциальных претендентов и участников конкурса, лишая их возможности сформировать свои предложения (заявки для участия в открытом конкурсе) с учетом требований о наличии дополнительного оборудования, подлежащего оценке конкурсной комиссией, что приведет к нарушению порядка организации и проведения торгов и возникновению административных барьеров, осложняющих вход хозяйствующих субъектов на рынок перевозок.

4. Кроме того, в соответствии с ч.10 ст. 3 ФЗ от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – «Закон о закупках»), любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных ст. 3 Закона о закупках, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

При этом, в соответствии с ч.11 ст. 3 Закона о закупках, в случае, если обжалуемые действия (бездействие) совершены заказчиком, комиссией по осуществлению закупок, оператором электронной площадки после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование таких действий (бездействия) может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке.

Согласно ч.5 ст. 3 Закон о закупках, следует, что участником закупки может быть любое юридическое лицо или несколько юридических лиц, любое физическое лицо или несколько физических лиц, которые соответствуют требованиям, установленным заказчиком в соответствии с положением о закупке.

При этом, при системном толковании положений ст.3 ФЗ №223 Закон о закупках и ч.4, 5 ст 18.1 Закона о защите конкуренции, следует, что обжалование действий (бездействия) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии в антимонопольный орган в порядке, установленном настоящими статьями, допускается не позднее десяти дней со дня подведения итогов торгов, либо в случае, если предусмотрено размещение результатов торгов на сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», то со дня такого размещения.

Таким образом, из вышеизложенного следует, что по общему правилу, обратиться с жалобой на действия (бездействия) заказчика, организатора торгов, вправе абсолютно любое лицо, в том числе и то, которое не подавало заявки на участие в торгах, поскольку подача самой жалобы допускается в срок: с момента извещения о проведении открытого конкурса и до момента - не позднее 10 дневного срока с момента подведения итогов или со дня размещения итогов в телекоммуникационной сети «Интернет», т.е. подача самой жалобы допускается, в том числе и после окончания срока подачи заявок, если обжалуемые действия организатора конкурса были совершены до окончании срока подачи заявок, при этом, если оспариваемые действия организатора конкурса будут совершены после окончания срока подачи заявок, в этом случае, действия организатора торгов может обжаловать только участник закупки, при этом сами оспариваемые действия (бездействия) организатора торгов Комитета по дорожному хозяйству, благоустройству, транспорту и связи города Барнаула, по поводу формирования конкурсной документации совершены до наступления каких - либо присекательных сроков по поводу подачи заявок, проведения конкурса или подведения итогов самого конкурса и таким образом, в данном случае, обжаловать указанные выше действия организатора конкурса, может любой потенциальный участник

открытого конкурса (п.2 Письма ФАС России № ИА/3655/18 от 23.01.2018 г., постановление Президиума ВАС РФ от 22.11.2011 № 6274/11 по делу № А44-3036/2010).

Кроме того, ч.21 ст. 18.1 Закона № 135-ФЗ, содержит закрытый перечень случаев оставления антимонопольным органом жалоб без рассмотрения, а выход за срок предусмотренный ч.11 ст. 3 Закона о закупках срока, не входит в закрытый перечень случаев, в которых жалоба подлежит возвращению заявителю в соответствии с ч.9 ст. 18.1 Закона о закупках.

Следовательно, наличие в жалобе указаний на нарушения положений Закона о закупках, иных нормативных правовых актов, принятых в его реализацию, положения о закупках, при проведении закупочной процедуры, является самостоятельным основанием для принятия жалобы к рассмотрению в порядке, установленном ст. 18.1 Закона о защите конкуренции, поскольку ФЗ № 223 - Закон о закупках не ограничивает право на обжалование положений документации о закупке, истечением срока подачи заявок.

5. Кроме того, в соответствии со ст. 17 Закона о защите конкуренции (ч.1, ч.5), запрещаются любые действия заказчиков, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при осуществлении закупок товаров, работ и услуг в соответствии с Законом о закупках.

При этом, на основании п.2 и 3 ч.1, ч.5 ст. 17 Закона о защите конкуренции к таким действиям, в частности, относятся создание участнику закупки преимущественных условий участия, нарушение порядка проведения торгов, определения победителя по результатам закупочной процедуры и т.д.

Вышеизложенное означает, что несоблюдение заказчиками отдельных требований Закона о закупках может одновременно свидетельствовать о нарушении антимонопольного законодательства.

В силу п.11 ч.1 ст. 23, ст. 25.1 Закона о защите конкуренции - антимонопольные органы вправе проводить внеплановые проверки соблюдения антимонопольного законодательства в отношении субъектов, указанных в данной норме, в том числе коммерческих организаций.

Согласно п.5 ч.2 ст. 39 Закона о защите конкуренции, результаты проверки, при проведении которой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства коммерческими организациями, являются основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства и рассмотрения этого дела в процедуре, предусмотренной главой 9 Закона о защите конкуренции.

При этом, как усматривается из положения о проведении конкурса, организатор торгов, при проведении закупочных процедур, неправомочно включил критерии оценки победителя, непредусмотренные действующим законодательством, что создает правовую неопределенность и нарушает права потенциальных претендентов и участников конкурса, лишая их возможности сформировать свои предложения (заявки для участия в конкурсе) с учетом требований о наличии дополнительного оборудования, подлежащего оценке конкурсной комиссией, что приведет к нарушению порядка организации и проведения торгов и возникновению административных барьеров, осложняющих вход хозяйствующих субъектов на рынок перевозок.

Таким образом, принимая во внимание вышеизложенное, следует, что в отношении организатора открытого конкурса Комитета по дорожному хозяйству, благоустройству, транспорту и связи города Барнаула, должна быть проведена процедура внеплановой проверки на соблюдение антимонопольного законодательства, поскольку в действиях (бездействиях) организатора открытого конкурса усматриваются одновременно нарушения Закона о закупках и Закона о защите конкуренции (Обзор судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»).

В соответствии со ст.18.1 ФЗ от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» по правилам настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия (бездействие) 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 РФ.

В соответствии с п.20 ст.18.1 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 18.1, 20, 23 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», ФЗ от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

Прошу:

1. Рассмотреть вышеуказанную жалобу по существу в установленном законом порядке.
2. До вынесения антимонопольным органом решения по существу по данной жалобе, прошу принять меры к приостановлению любых действий организатора открытого конкурса по проведению открытого конкурса на право осуществления перевозок по маршруту регулярных перевозок города Барнаула по нерегулируемым тарифам по маршруту: №27;
3. До вынесения антимонопольным органом решения по существу по данной жалобе, запретить организатору открытого конкурса по проведению открытого конкурса на право осуществления перевозок по маршруту регулярных перевозок города Барнаула по нерегулируемым тарифам по маршруту: №27, подводить итоги конкурса, а также заключать какие - либо договора и выдавать участникам конкурса какие-либо свидетельства на право осуществления перевозки пассажиров по маршруту №27;
4. Обязать организатора открытого конкурса - Комитет по дорожному хозяйству, благоустройству, транспорту и связи города Барнаула, устранить выявленные комиссией, в ходе рассмотрения данной жалобы, нарушения антимонопольного законодательства;
5. Обязать организатора открытого конкурса Комитет по дорожному хозяйству, благоустройству, транспорту и связи города Барнаула, исключить из конкурсной документации по вышеуказанному конкурсу, критерий подлежащий оценке как: наличия во всех транспортных средствах терминалов электронной системы оплаты и учета проезда, определенной постановлением администрации города от 26.10.2016 N 2118 «Об утверждении Положения об электронной системе оплаты и учета проезда на автомобильном транспорте и городском наземном электрическом транспорте по маршрутам регулярных перевозок города Барнаула»;
6. Провести в отношении организатора открытого конкурса Комитета по дорожному хозяйству, благоустройству, транспорту и связи города Барнаула внеплановую проверку на предмет соблюдения последним в период проведения открытого конкурса по маршруту № 27 - Закона о закупках и Закона о защите конкуренции;
7. По результатам рассмотрения жалобы вынести предписание об устранении нарушений законодательства о «Защите конкуренции».

Получено: