



СБЕР Т Р О Й К А

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

от 30.11.2022 № 381/22

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

**Жалоба
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).

Доводы жалобы:

Довод № 1 – отсутствие полномочий у Министерства транспорта и дорожной инфраструктуры Астраханской области (далее – Минтранс Астраханской области)

Отсутствие полномочий у Минтранса Астраханской области на проведение открытого конкурса 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 – единая система)

Законодательством Российской Федерации не предусмотрено понятие открытого административного конкурса и порядок его проведения. При этом, с учетом существующей практики применения указанного механизма, проведение административного конкурса осуществляется и регулируется на основании нормативного правового акта уполномоченного органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

Кроме того, порядок проведения административного конкурса не должен нарушать требований о защите конкуренции, предусмотренных Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Порядок определения полномочий органов государственной власти субъекта Российской Федерации закреплен в статье 26.1 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).

Согласно части 6.1 статьи 26.3 Федерального закона № 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.

В соответствии с пунктом 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.

Вместе с тем, Думой Астраханской области принят закон 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).

Согласно статье 2, 3 Закона № 43/2022-ОЗ органы государственной власти Астраханской области осуществляют полномочия органов местного самоуправления муниципального образования «Город Астрахань» по организации регулярных перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок, определенные Федеральным законом «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» сроком на 10 лет.

Статьей 5 Закона № 43/2022-ОЗ в целях организации перераспределения полномочий, обеспечения бесперебойного транспортного обслуживания населения, а также эффективного планирования пассажирских перевозок на территории муниципального образования «Город Астрахань» до 1 января 2023 года устанавливается переходный период.

В течение переходного периода уполномоченный орган Астраханской области, государственное казенное учреждение Астраханской области в рамках компетенции, установленной Правительством Астраханской области:

1) принимают правовые акты (решения), необходимые для обеспечения осуществления с 1 января 2023 года полномочий, предусмотренных статьей 2 Закона № 43/2022-ОЗ;

2) обеспечивают в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, связанные с осуществлением с 1 января 2023 года регулярных перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок по регулируемым тарифам:

а) планирование закупок товаров, работ, услуг;

б) определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей);

в) заключение предусмотренных федеральным законодательством контрактов;

3) обеспечивают проведение в соответствии с законодательством Российской Федерации иных конкурсов и аукционов, необходимых для осуществления органами государственной власти Астраханской области с 1 января 2023 года регулярных перевозок по муниципальным маршрутам регулярных перевозок.

Как следует из статьи 6 Закона № 43/2022-ОЗ Закон о перераспределении полномочий вступает в силу с 01.01.2023 г., однако положения статьи 5 Закона № 43/2022-ОЗ вступают в силу со дня официального опубликования Закона.

Из Конкурсной документации следует, что Министерством транспорта проводится открытый конкурс на отбор единой системы, который должен функционировать как на межмуниципальных, так и на муниципальных маршрутах.

Из анализа действующего законодательства по вопросам перераспределения полномочий между органами государственной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления следует вывод, что органы государственной власти субъектов РФ, которым передано полномочие органа местного самоуправления, вправе осуществлять функции в рамках перераспределенных полномочий, проводить соответствующие мероприятия **только после даты вступления в силу данных полномочий.**

Таким образом, действия Министерства транспорта Астраханской области по проведению открытого конкурса на право заключения договора о реализации проекта по созданию, вводу в эксплуатацию единой системы на текущий момент являются не

соответствующими действующему законодательству Российской Федерации и Астраханской области и превышающими полномочия Министерства транспорта Астраханской области.

Довод № 2 - Нарушение положений Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон № 44-ФЗ)

Из анализа проекта Договора о реализации проекта по созданию, вводу в эксплуатацию и обеспечению функционирования единой системы управления общественным транспортом на территории Астраханской области, включенного в состав Конкурсной документации (далее – Проект договора), следует:

1. Победитель конкурса (Исполнитель) обязуется
 - За свой счет осуществить разработку Проектной документации, предусмотренной Техническим заданием, передать ее на согласование в Министерство в порядке и сроки, установленные Договором.
 - За свой счет разработать и не позднее даты **ввода в промышленную эксплуатацию передать в Министерство транспорта техническую документацию единой системы.**
 - За свой счет осуществить все мероприятия по созданию единой системы в соответствии с утвержденной Министерством Проектной документацией, для чего:
 - обеспечить разработку системного и прикладного программного обеспечения единой системы, приобретение лицензий (сертификатов), необходимых для его использования в соответствии с требованиями Технического задания, после чего:
 - обеспечить установку системного и прикладного программного обеспечения единой системы на Оборудование, предназначенное для эксплуатации единой системы на общественном транспорте;
 - обеспечить приобретение и передачу Перевозчикам единой системы устройства для регистрации билетов, приобретаемых в салоне автобуса с использованием наличной формы оплаты проезда.
 - Не позднее даты прекращения действия настоящего Договора обеспечить передачу в собственность Астраханской области принадлежащего Исполнителю на праве собственности Оборудования, а также обеспечить передачу права использования результата интеллектуальной деятельности (программного обеспечения единой системы) на условиях простой (неисключительной) лицензии, входящие в состав Объекта, в соответствии с лицензионными условиями правообладателей.
2. Осуществляется распределения имущества:
 - Права по владению, использованию и эксплуатации единой системы, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности (программное обеспечение единой системы) до передачи в государственную собственность принадлежат Исполнителю.
 - Право коммерческого использования Объекта, в том числе право на получение дохода от коммерческого использования Объекта, в течение срока действия настоящего Договора принадлежит Исполнителю.

- Право некоммерческого использования единой системы, в том числе в целях достижения социальных задач проекта, принадлежит Исполнителю. Оператор также вправе получать доход от оказания услуг в связи с эксплуатацией единой системы и Оборудования, переданного в пользование Исполнителем, на условиях Договоров оказания услуг.

- В течение 45 (сорока пяти) календарных дней до даты прекращения действия Договора, но не позднее даты прекращения действия настоящего Договора согласно разделу 8 настоящего Договора, входящее в состав Объекта и принадлежащее Исполнителю на праве собственности Оборудование подлежит передаче в собственность Астраханской области. Право использования результата интеллектуальной деятельности (программного обеспечения единой системы) подлежит передаче Астраханской области Исполнителем на условиях простой (неисключительной) лицензии. Для достижения данных целей Исполнитель, Министерство и/или иной орган государственной власти Астраханской области (в соответствии с предоставленной Министерством информацией) обязаны осуществить в указанный срок все необходимые мероприятия.

- В случае досрочного расторжения настоящего Договора по инициативе Министерства Исполнитель обязан передать, а Министерство принять Объект в соответствии с п. 5.2 Договора при условии возмещения Исполнителю Министерством понесенных Исполнителем затрат на создание Объекта и операционных затрат Исполнителя на реализацию Проекта за счет средств бюджета Астраханской области.

3. Пунктом 1.2 Проекта договора определяется стоимость, работ по созданию, вводу в эксплуатацию и обеспечению функционирования единой системы.

Таким образом, согласно Проекту договора победитель конкурса обязуется передать в собственность Астраханской области результаты работ по созданию, вводу в эксплуатацию и обеспечению функционирования единой системы, что необходимо для реализации полномочий Министерства транспорта Астраханской области

При этом, из текста Проекта договора, из конкурсной документации нет ясности, кто осуществляет выплату вознаграждения победителя конкурса, какие бюджетные средства задействованы в реализации проекта.

Вместе с тем, регулирование отношений, направленных на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений регулируется Законом № 44-ФЗ.

Из положений Закона № 44-ФЗ следует, что указанный нормативный правовой акт регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд путем заключения контракта, предметом которого является поставка товара, выполнение работ, оказание услуг в пользу заказчика, которым выступает уполномоченный орган власти или муниципальный орган, за счет бюджетных средств.

Таким образом, квалифицирующим обстоятельством для применения Закона № 44-ФЗ является определение потребности конкретного органа в товаре, работе, услуге, а также несение соответствующим лицом расходов.

Согласно разделу I Конкурсной документации проведение открытого конкурса

на право заключения договора на реализацию проекта по созданию, вводу в эксплуатацию и обеспечению функционирования единой системы управления общественным транспортом на территории Астраханской области регулируется Гражданским кодексом Российской Федерации, постановлением Правительства Астраханской области от 07.07.2022 № 307-П «О единой системе управления общественным транспортом на территории Астраханской области», не является торгами или публичным конкурсом, не регулируется статьями 447 - 449 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и статьями 1057 - 1061 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации соответственно, и не накладывает обязательств, установленных указанными статьями Гражданского кодекса Российской Федерации, в том числе, по обязательному заключению договора.

Представляется, что в Конкурсной документации имеется противоречие между целями проводимого открытого конкурса и способа его проведения, так как результаты конкурса направлены на удовлетворение потребностей государственных нужд Астраханской области, реализацию полномочий Министерства транспорта Астраханской области, получение в собственность Астраханской области товаров и услуг, при этом отсутствует указание на способы финансирования, порядок оплаты услуг победителя конкурса.

Как указывалось выше, отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд, должны быть урегулированы в соответствии с Законом № 44-ФЗ.

Таким образом, из вышеизложенного следует, что выбранный способ проведения открытого конкурса на право заключения договора о реализации проекта по созданию, вводу в эксплуатацию и обеспечению функционирования единой системы управления общественным транспортом на территории Астраханской области не соответствует требованиям Закона № 44-ФЗ.

В связи с вышеизложенным, просим Астраханский УФАС России:

1. Признать жалобу обоснованной, выдать обязательное к исполнению соответствующее предписание Организатору конкурса.
2. Приостановить процедуру осуществления закупки, до рассмотрения жалобы по существу, отменить протоколы, составленные в ходе рассмотрения заявок, проведения конкурса, подведения итогов закупочной процедуры.
3. Привлечь к административной ответственности ответственных должностных лиц Заказчика.

Приложение:

1. Документы, подтверждающие полномочия Генерального директора – на 7 л.

Генеральный директор

Матюхина В.А.