

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 310-ЭС23-10083

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

г. Москва

3 февраля 2025 г.

Судья Верховного Суда Российской Федерации Чучунова Н.С., изучив кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью «Единая городская карта Севастополя» на постановление Двадцать первого арбитражного апелляционного суда от 4 июня 2024 г. и постановление Арбитражного суда Центрального округа от 1 октября 2024 г. по делу № А84-5857/2021 Арбитражного суда города Севастополя,

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «Единая городская карта Севастополя» (далее - ООО «ЕГКС», истец) обратилось в Арбитражный суд города Севастополя с иском к Государственному унитарному предприятию города Севастополя «Севэлектроавтотранс им. А.С. Круподерова» (далее - ГУП «Севэлектроавтотранс имени А.С. Круподерова»), Департаменту транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры города Севастополя (далее - Департамент) и Государственному унитарному предприятию города Севастополя «Севастопольский морской порт» о понуждении к заключению дополнительного соглашения № 6 к инвестиционному договору от 13 сентября 2017 г., изложив пункты 1.2, 1.3 Дополнительного соглашения № 6 в следующей редакции:

- пункт 1.2: «4.3.3. В стоимость услуг, указанных в пунктах 4.3.1. - 4.3.2. включается вознаграждение Инвестора в размере 5,56 процентов от размера получаемой Предприятиями из бюджета города Севастополя суммы недополученных доходов за фактически предоставленные услуги по перевозке пассажиров по регулируемым тарифам, включая льготную перевозку отдельных категорий граждан»;

- пункт 1.3: «4.7.1. Инвестор по результатам оказания услуг, указанных в пунктах 4.3.1 - 4.3.2, и на основании полученных данных о размере выплаченной Предприятиям субсидии на возмещение недополученных доходов за фактически предоставленные услуги по перевозке пассажиров по регулируемым тарифам направляет Предприятиям отчетные документы: счет, акты приемки оказанных услуг, по форме, установленной в Приложениях N 3, 4, 10 к настоящему Договору, которые является неотъемлемой частью настоящего Договора, подписанные со своей стороны в двух экземплярах, не позднее 10-го (десятого) числа месяца, следующего за расчетным».

К участию в деле, в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечены: Правительство Севастополя, Департамент городского хозяйства города Севастополя, Управление по тарифам города Севастополя.

Решением Арбитражного суда города Севастополя от 11 апреля 2022 г., оставленным без изменения постановлением Двадцать первого арбитражного апелляционного суда от 3 октября 2022 г., иски удовлетворены в полном объеме.

Постановлением Арбитражного суда Центрального округа от 1 марта 2023 г. указанные судебные акты отменены, дело направлено на новое рассмотрение в Арбитражный суд города Севастополя.

В ходе повторного рассмотрения дела к производству суда принято встречное заявление ГУП «Севэлектроавтотранс им. А.С. Круподерова» к ООО «ЕГКС» о признании недействительным инвестиционного договора на создание и эксплуатацию инфраструктуры использования в городе Севастополе единой городской карты Севастополя и безналичной оплаты проезда пассажиров и перевозки багажа, учета проданных билетов и совершенных поездок при осуществлении регулярных перевозок автомобильным транспортом, городским наземным электрическим транспортом, водным транспортом города Севастополя от 13 сентября 2017 г. в части п. 10.3.

Решением Арбитражного суда города Севастополя от 10 августа 2023 г. иски удовлетворены, в удовлетворении встречного иска ГУП «Севэлектроавтотранс имени. А.С. Круподерова» отказано.

Постановлением Двадцать первого арбитражного апелляционного суда от 4 июня 2024 г., оставленным без изменения постановлением Арбитражного суда Центрального округа от 1 октября 2024 г., решение от 10 августа 2023 г. изменено, в удовлетворении исковых требований ООО «ЕГКС» отказано; в удовлетворении встречного иска отказано.

В кассационной жалобе, поданной в Верховный Суд Российской Федерации, заявитель просит отменить постановления апелляционного и окружного судов, ссылаясь на существенное нарушение норм материального и процессуального права.

В обоснование доводов жалобы заявитель указывает, что суды неправильно применили положения статей 431, 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Гражданский кодекс).

Из анализа представленных в материалы дела документов следует, что при формировании условий дополнительного соглашения к договору вознаграждение инвестора в размере 5,56% рассчитывается от размера экономически обоснованного тарифа, то есть стоимости проезда, получаемой Предприятиями от населения, и получаемой Предприятиями из бюджета города Севастополя суммы недополученных доходов за фактически предоставленные услуги по перевозке льготных категорий пассажиров.

Экономически обоснованный тариф содержит две составляющие: установленный для населения тариф на перевозку и компенсацию межтарифной разницы, заложенные в экономически обоснованный тариф 5,56% в качестве затрат инвестора, содержатся в каждой из составляющей в таком проценте.

Фактически истец по первоначальному иску с момента утверждения регулируемого тарифа ниже, чем экономически обоснованного, и в связи с существенным нарушением исполнения обязательств ответчика им пункта 10.3 договора, получал вознаграждение в среднем (в зависимости от стоимости проезда, установленного на каждый календарный год и способа оплаты) в размере 3,95% (от стоимости регулируемого тарифа) вместо 5,56%, которые определены существенными условиями договора при его заключении и учтены при формировании экономически обоснованного тарифа, то есть нес убытки в виде неполученных доходов в среднем размере 1,61%, что свидетельствует о наступлении обстоятельств, предусмотренных пунктами 1 и 2 статьи 450 Гражданского кодекса.

Пункт 10.3 содержит прямое обязательство сторон по совершению определенных действий: « в случае установления Городом тарифов на проезд пассажиров, перевозки багажа, транспортных средств ниже экономически обоснованных тарифов, оформляется дополнительное соглашение к настоящему договору, предусматривающие описание и порядок расчетов между сторонами при сохранении размера процентных ставок за услуги инвестора, предусмотренными в пунктах 4.3.1,4.3.2 настоящего договора и включении разницы между установленными тарифами и экономически обоснованными тарифами в стоимость услуг инвестора.

Вывод суда о том, что в проекте инвестиционного договора пункта 10.3 не было, не соответствует действительности. Отсутствует решение уполномоченного органа о признании конкурса недействительным по причине его проведения с нарушением норм действующего законодательства о контрактной системе.

До момента заключения инвестиционного контракта-13.09.2017 для ГУП города Севастополя «Севэлектроавтотранс им. А.С. Круподерова» приказом Департамента городского хозяйства города Севастополя от 21.03 2017 №65-ЛД был установлен предельный максимальный тариф на перевозки пассажиров наземным электрическим транспортом общего пользования на городских маршрутах города Севастополя в размере 15 руб. За одну поездку одного пассажира, -то есть, в городе Севастополе до момента заключения инвестиционного договора отсутствовал, как регулируемый тариф, так и

экономически обоснованный тариф, был единый для всех (перевозчика и пассажира) -15 руб. за одну поездку одного пассажира.

Истец, участвуя в открытом конкурсе, изначально прогнозировал возврат инвестиционных вложений от стоимости проезда и перевозки багажа, которая на момент заключения договора составляла 15 руб. После заключения инвестиционного договора, когда у Города появилась возможность вести учет проданных билетов и пассажиров, тариф для населения стал ниже, чем установленный в размере 12 руб. Соответственно, в инвестиционном договоре спорный пункт 10.3 как раз и предусматривал в таком случае сохранение размера процентных ставок за услуги инвестора, предусмотренными в пунктах 4.3.1 и 4.3.2 инвестиционного договора и включении разницы между установленными тарифами и экономически обоснованными тарифами в стоимость услуг инвестора.

Инвестор при заключении инвестиционного договора рассчитывал на вознаграждение за свои услуги от стоимости проезда пассажира, которая определяется как себестоимость самой поездки для перевозчика, то есть от экономически обоснованного тарифа.

Суд апелляционной инстанции не опроверг довод истца о том, что стоимость проезда это и есть экономически обоснованный тариф. Суд отнес это понятие к регулируемому тарифу только на основании определения Приказа и толковании и условий договора Департаментом, тогда из действующего Приказа №122-УТ следует, что стоимость проезда входит в понятие экономически обоснованного тарифа.

При заключении дополнительного соглашения увеличения размера вознаграждения инвестора (истца) произойти не может, поскольку стороны изначально договорились об определении размера вознаграждения от стоимости проезда, определенную как себестоимость, то есть экономически обоснованной стоимости перевозки пассажиров и багажа, что согласуется с формулировкой пункта 4.3.1 договора: «услуги, оказываемые Предприятием, по учету стоимости оплаты услуг перевозки пассажиров, багажа, транспортных средств, а также осуществлению безналичных расчетов за перевозку с использованием карт ЕГКС, мобильного приложения и иных способов расчетов за вознаграждение, выплачиваемое Предприятиями, в размере 5,56% от стоимости проездов пассажиров, перевозки багажа, перевозки транспортных средств».

Согласно письму Департамента городского хозяйства города Севастополя №8768/01-03-01.1-18/02/20 от 29.10.2020 при расчете экономически обоснованного тарифа в период с 2018 года по настоящее время Предприятием учтены затраты инвестора в размере 5,56%, предусмотренными в пунктах 4.3.1.;4.3.2 договора.

Следовательно, при установлении экономически обоснованного тарифа для ответчика ГУП города Севастополя «Севэлетроавтотранс имени А.С. Круподерова» такие расходы, как затраты инвестора (истца) в размере 5,56 % во исполнение пунктов 4.3.1,4.3.2 инвестиционного договора органом регулирования признаны экономически обоснованными.

Суд апелляционной инстанции пришел к неправомерному выводу о том, что заключение дополнительного соглашения приведет к необоснованным затратам, поскольку в материалы дела ответчиком, ГУП «Севэлектроавтотранс имени А.С. Круподерова», не представлено доказательств, подтверждающим исключение органом регулирования при установлении экономически обоснованных затрат как экономически необоснованных.

Согласно пункту 1 части 7 статьи 291.6 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации по результатам изучения кассационной жалобы судья Верховного Суда Российской Федерации выносит определение об отказе в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии Верховного Суда Российской Федерации, если изложенные в кассационной жалобе доводы не подтверждают существенных нарушений норм материального права и (или) норм процессуального права, повлиявших на исход дела, и не являются достаточным основанием для пересмотра судебных актов в кассационном порядке, а также если указанные доводы не находят подтверждения в материалах дела.

При изучении доводов кассационной жалобы и принятых по делу судебных актов оснований, по которым жалоба может быть передана для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации, не установлено.

Как следует из обжалуемых актов, 13 сентября 2017 г. городом Севастополем в лице Департамента, ГУП «Севастопольский морской порт», ГУП «Севэлектроавтотранс имени А.С. Круподерова» (вместе именуемые - Предприятия) и ООО «ЕГКС» (далее - Инвестор) заключен инвестиционный договор на создание и эксплуатацию инфраструктуры использования в городе Севастополе единой городской карты Севастополя и безналичной оплаты проезда пассажиров и перевозки багажа, учета проданных билетов и совершенных проездов при осуществлении регулярных перевозок автомобильным транспортом, городским наземным электрическим транспортом, водным транспортом города Севастополя (далее - Договор, Инвестиционный договор).

Согласно пункту 2.1 Инвестиционного договора, в обязанности Города входит, в том числе:

- обеспечить установление тарифа на перевозку пассажиров и багажа по маршрутам регулярных перевозок по регулируемым тарифам с использованием разовых билетов при их реализации водителем или кондуктором в салоне подвижного состава не менее чем на 30% больше, чем при условии оплаты проезда с использованием ЕГКС;

- в срок до 5 числа месяца, следующего за отчетным предоставлять Инвестору сведения о размере субсидий, выплаченных из бюджета города Севастополя Предприятиям и Перевозчикам, с которыми у Инвестора заключены соглашения об оказании услуг с использованием Объекта инвестиций, по форме, приведенной в Приложении N 6 к Договору, которое является его неотъемлемой частью.

В соответствии с пунктом 2.3 Инвестиционного договора, Предприятия обязаны, в том числе:

- оплачивать вознаграждение Инвестору в соответствии с условиями настоящего Договора;

- ежемесячно, не позднее 5 числа следующего за отчетным месяцем, предоставлять Инвестору сведения о размере субсидий, полученных из бюджета города Севастополя, по форме, приведенной в Приложении N 5 к Договору, которое является его неотъемлемой частью;

- перечислять на расчетный счет Инвестора средства, полученные от пассажиров: за услуги активации ЕГКС, при пополнении ЕГКС и безналичной оплаты проезда с использованием платежных карт в срок до 5 числа месяца, следующего за расчетным.

Согласно пункту 4.3.1 Инвестиционного договора Инвестор оказывает услуги Предприятиям по учету оплаты стоимости услуг перевозки пассажиров, багажа, транспортных средств, а также по осуществлению безналичных расчетов за перевозку с использованием карт ЕГКС, мобильного приложения и иных способов расчетов за вознаграждение, выплачиваемое Предприятиями, в размере 5,56% от стоимости проезда пассажиров, перевозки багажа, перевозки транспортных средств.

В силу пункта 4.3.2 Инвестиционного договора, Инвестор обязан оказывать Предприятиям услуги по учету количества поездок, совершенных льготными категориями граждан, с использованием карт типа ЕГКС за вознаграждение, выплачиваемое Предприятием, Перевозчиками в размере 5,56% от размера, получаемой Предприятиями, из бюджета города Севастополя, суммы возмещения затрат в связи с оказанием услуг льготной перевозки отдельных категорий граждан при осуществлении регулярных перевозок.

Срок оказания услуг, указанных в пунктах 4.3.1 и 4.3.2 Инвестиционного договора: с даты ввода Объекта инвестиций или завершения этапа работ и приемки в эксплуатацию и до окончания срока действия Договора.

В соответствии с пунктами 4.6, 4.6.2 Инвестиционного договора, Инвестор обеспечивает перевод Предприятиям денежных средств, полученных от пассажиров в счет оплаты за услуги по перевозке.

Согласно пункту 4.7 Инвестиционного договора, стоимость услуг, указанная в пунктах 4.3.1, 4.3.2, оплачивается Инвестору Предприятиями ежемесячно в течение 10 дней после представления Инвестором отчетных материалов.

Инвестор по результатам оказания услуг, указанных в пунктах 4.3.1 - 4.3.2 Договора, направляет Предприятиям отчетные документы: счет, счет-фактуру, акты приемки оказанных услуг, по форме, установленной в Приложениях N 3, N 4 к настоящему Договору, которые являются его неотъемлемой частью, подписанные со своей стороны в двух экземплярах, не позднее 10-ого (десятого) числа месяца, следующего за расчетным (пункт 4.7.1 Договора).

Предприятия обязаны подписать акт приемки оказанных услуг или направить Инвестору мотивированный отказ от приемки услуг в течение 10

календарных дней с даты получения отчетных документов от Инвестора (пункт 4.7.2 Договора).

Оплата услуг, оказанных Инвестором, производится Предприятиями в течение 5 календарных дней с момента подписания сторонами акта приемки оказанных услуг (пункт 4.7.3 Договора).

Пункт 10.2 Договора устанавливает, что условия настоящего Договора могут быть изменены по взаимному соглашению Сторон.

Согласно пункту 10.3 Договора, в случае установления Городом тарифов на проезд пассажиров, перевозки багажа, транспортных средств ниже экономически обоснованных тарифов оформляется дополнительное соглашение к Инвестиционному договору, предусматривающее описание и порядок расчетов между сторонами, при сохранении размера процентных ставок за услуги Инвестора предусмотренными в пунктах 4.3.1, 4.3.2 Договора, и включении разницы между установленными тарифами и экономически обоснованными тарифами в стоимость услуг Инвестора.

Инвестиционный договор вступает в силу со дня его подписания сторонами и прекращает свое действие 8 сентября 2023 г., но в любом случае после выполнения сторонами обязательств по нему и завершения взаиморасчетов (раздел 10 Договора).

Согласно Дополнительному соглашению от 19 марта 2018 г. N 1 сроки разработки проектной документации (пункт 6.2 Инвестиционного договора) были увеличены с 3 месяцев до 8 месяцев, а срок окончания работ по созданию Объекта инвестиций и ввода ее в эксплуатацию увеличен с 7 месяцев до 9 месяцев (пункт 6.3 Инвестиционного договора).

В период действия Договора стороны корректировали его условия путем заключения Дополнительных соглашений N 1 - 5.

В соответствии с пунктом 1 Приказа Департамента городского хозяйства города Севастополя от 18 декабря 2019 г. N 625-ОД «Об установлении экономически обоснованного тарифа на перевозку пассажиров и багажа морским транспортом общего пользования (паромы) на внутригородских маршрутах города Севастополя для ГУПС «Севастопольский морской порт» - установлен экономически обоснованный тариф на перевозку пассажиров и багажа морским транспортом общего пользования (паромы) на внутригородских маршрутах города Севастополя для ГУПС "Севастопольский морской порт" в размере 32,77 рублей за одну поездку.

В соответствии с пунктом 1 Приказа Управления по тарифам города Севастополя от 17 февраля 2022 г. N 11-УТ "Об установлении экономически обоснованного тарифа на перевозку пассажиров и багажа наземным электрическим транспортом по внутригородским маршрутам регулярного сообщения по регулируемым тарифам на территории города Севастополя для ГУПС «Севэлектроавтотранс им. А.С. Круподерова» на 2022 - 2024 гг.» - установлены экономически обоснованные тарифы на перевозку пассажиров и багажа наземным электрическим транспортом по внутригородским маршрутам регулярного сообщения по регулируемым тарифам на территории города Севастополя для ГУПС «Севэлектроавтотранс им. А.С. Круподерова» в

следующих размерах: на 2022 год в размере 43,01 рублей за одну поездку; на 2023 год в размере 43,40 рублей за одну поездку; на 2024 год в размере 44,24 рублей за одну поездку.

В соответствии с пунктом 1 Приказа Управления по тарифам города Севастополя от 17 сентября 2021 г. N 53-УТ «Об установлении тарифов для населения на перевозку пассажиров всеми видами общественного автомобильного транспорта, наземного электрического транспорта и морского транспорта по внутригородским маршрутам регулярного сообщения по регулируемым тарифам на территории города Севастополя» - установлены тарифы для населения на перевозку пассажиров всеми видами пассажирского транспорта общего пользования по внутригородским маршрутам регулярного сообщения по регулируемым тарифам на территории города Севастополя в следующих размерах:

1.1. За наличный способ оплаты и с использованием банковской карты: - автомобильный транспорт на городских маршрутах - 26 рублей;

- наземный электрический транспорт - 26 рублей;

- морской транспорт общего пользования (катера, паромы) на внутригородских маршрутах - 26 рублей;

1.2. Оплата с использованием Единой городской карты Севастополя (ЕГКС):

- автомобильный транспорт на городских маршрутах - 20 рублей; - наземный электрический транспорт - 20 рублей;

- морской транспорт общего пользования (катера, паромы) на внутригородских маршрутах - 20 рублей.

Истец неоднократно обращался к Городу Севастополю, от имени которого по Договору выступает Департамент, с уведомлением о необходимости заключения Дополнительного соглашения N 6 к Договору (письма от 17 октября 2018 г. N 139; от 23 ноября 2020 г. N 222; от 3 февраля 2021 г. N 28; от 20 февраля 2021 г. N 42).

Согласно ответу Департамента финансов города Севастополя от 12 мая 2021 г., данного по результатам повторного рассмотрения проекта Дополнительного соглашения N 6 к Договору, Департамент финансов города Севастополя считал возможным подписание Дополнительного соглашения N 6 к Договору.

Однако, Департаментом Дополнительное соглашение N 6 подписано не было, что послужило основанием для обращения ООО «ЕГКС» в арбитражный суд с настоящим иском.

Полагая, что условия пункта 10.3. Инвестиционного договора противоречат Постановлению Правительства Севастополя от 11 июля 2017 г. N 514-ПП «Об утверждении Положения о порядке проведения открытого конкурса на право заключения инвестиционного договора на создание и эксплуатацию инфраструктуры использования в городе Севастополе единой городской карты Севастополя и безналичной оплаты проезда пассажиров и перевозки багажа, учета проданных билетов и совершенных поездок при осуществлении регулярных перевозок автомобильным транспортом, городским

наземным электрическим транспортом, водным транспортом города Севастополя», ГУПС "Севэлектроавтотранс им. А.С. Круподерова" обратилось в суд со встречным требованием о признании недействительным договора в указанной части.

Изменяя решение суда первой инстанции и отказывая в удовлетворении исковых требований ООО «ЕГКС» и встречных требований ГУПС «Севэлектроавтотранс им. А.С. Круподерова», апелляционный суд, с которым впоследствии согласился суд округа исходил из следующего.

Согласно пункту 1 статьи 421 Гражданского кодекса понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена данным Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 450 Гражданского кодекса изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: при существенном нарушении договора другой стороной; в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

В силу пункта 1 статьи 452 Гражданского кодекса соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов или обычаев делового оборота не вытекает иное.

Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях (пункт 1 статьи 451 Гражданского кодекса).

Согласно разъяснениям, изложенным в пункте 41 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 N 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», изменение сторонами условий договора, заключенного по результатам обязательных процедур, конкурентных закупок, допускается в пределах, установленных законом (например, пункт 8 статьи 448 Гражданского кодекса, статьи 95 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон N 44-ФЗ)), и само по себе не может являться нарушением требований частей 1 и 2 статьи 17 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон N 135-ФЗ)). Например, о создании для победителя преимущественных условий участия не может свидетельствовать сама по себе

вероятность привлечения большего количества участников в случае изначального составления договора на измененных условиях.

Вместе с тем, если договор изменен настолько, что это влияет на условия, представляющие существенное значение, например, для определения цены договора, и имеются достаточные основания полагать, что в случае изначального предложения договора на измененных условиях состав участников был бы иным и (или) победителем могло быть признано другое лицо, то действия сторон по изменению договора могут быть квалифицированы как обход требований статьи 17 Федерального закона N 135-ФЗ, а соглашение, которым внесены соответствующие изменения, считается ничтожным на основании части 1 и части 2 статьи 17 Федерального закона N 135-ФЗ, пункт 2 статьи 168 и пункт 8 статьи 448 Гражданского кодекса.

Судом апелляционной инстанции установлено, что открытый конкурс на право заключения инвестиционного договора на создание инфраструктуры использования в городе Севастополе единой городской карты Севастополя (далее - Объект инвестиции) и безналичной оплаты проезда пассажиров проводился на основании Постановления Правительства Севастополя от 11 июля 2017 г. N 514-ПП «Об утверждении Положения о порядке проведения открытого конкурса на право заключения инвестиционного договора на создание и эксплуатацию инфраструктуры использования в городе Севастополе единой городской карты Севастополя и безналичной оплаты проезда пассажиров и перевозки багажа, учета проданных билетов и совершенных поездок при осуществлении регулярных перевозок автомобильным транспортом, городским наземным электрическим транспортом, водным транспортом города Севастополя» (далее - Постановление от 11 июля 2017 г. N 514-ПП).

Согласно пункту 1 Постановления от 11 июля 2017 г. N 514-П утверждено Положение о порядке проведения открытого конкурса на право заключения инвестиционного договора на создание и эксплуатацию инфраструктуры использования в городе Севастополе единой городской карты Севастополя и безналичной оплаты проезда пассажиров и перевозки багажа, учета проданных билетов и совершенных поездок при осуществлении регулярных перевозок автомобильным транспортом, городским наземным электрическим транспортом, водным транспортом города Севастополя, (далее - Положение).

В соответствии с п. 2 Постановления N 514-П Департамент транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры города Севастополя уполномочен на заключение, изменение от имени Правительства Севастополя инвестиционного договора, заключаемого по результатам открытого конкурса.

Согласно пункту 3.1. Положения Постановления от 11 июля 2017 г. N 514-П, извещение о проведении Конкурса подлежит размещению (опубликованию) Организатором конкурса в Официальном издании и на Официальном сайте.

В силу пункта 4.3. Положения Постановления от 11 июля 2017 г. N 514-П, Организатор конкурса размещает Конкурсную документацию на Официальном сайте одновременно с размещением извещения о проведении открытого Конкурса.

24 июля 2017 г. извещение Департамента транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры с приложением конкурсной документации, в том числе и проектом инвестиционного договора, размещены на официальном сайте Правительства Севастополя - <https://sev.gov.ru/docs/406/40124/>.

14 августа 2017 г. на официальном сайте Правительства Севастополя (sev.gov.ru) было размещено Извещение о внесении изменений в конкурсную документацию по конкурсной процедуре отбора исполнителя с приложением измененного проекта инвестиционного договора и конкурсной документацией.

28 августа 2017 г. проведен Открытый конкурс по отбору исполнителя, по результатам которого открытый конкурс был признан не состоявшимся, о чем был составлен протокол о признании конкурса несостоявшимся, размещенный на официальном сайте Правительства Севастополя (sev.gov.ru).

Протокол признания конкурса не состоявшимся и протокол вскрытия, рассмотрения и оценки единственной заявки размещены на сайте Правительства Севастополя (<https://sev.gov.ru/docs/406/41241/>).

Согласно подпункту 7 пункта 4.1. Положения Постановления от 11 июля 2017 г. N 514-П конкурсная документация должна содержать проект инвестиционного договора, включающий состав и описание Объекта инвестиций, техническое задание на создание и эксплуатацию Объекта инвестиций.

В соответствии с пунктом 10.2 Положения Постановления от 11 июля 2017 г. N 514-П критерии оценки заявок на участия в Конкурсе и их значимость.

В случае, если Участником Конкурса будет предложено значение по данному показателю выше начального значения показателя 6 процентов, то такое Конкурсное предложение будет признано не соответствующим требованиям по настоящему критерию, а оценка Конкурсного предложения по данному критерию составит 0 (п. 10.3, п. 10.4. Положения Постановления от 11 июля 2017 г. N 514-П).

Судом апелляционной инстанции установлено, что в Положении Постановления от 11 июля 2017 г. N 514-П отсутствует условие конкурса, которым предусмотрено внесение изменения в договор об увеличении размера вознаграждения Инвестора за услуги, и сделан вывод о том, что заключение дополнительного соглашения, на котором настаивает ООО «ЕГКС», приведет к увеличению стоимости услуги по договору с 5,56% до 8,03% - 10,04% от стоимости проезда пассажиров (24 руб. и 30 руб.), что является существенным изменением конкурсных критериев.

В проекте инвестиционного договора отсутствовал пункт 10.3, предусматривающий возможность увеличения размера вознаграждения Инвестора за услуги, оказываемые Предприятиям посредством подписания дополнительного соглашения, поскольку это противоречит пункту 13.1. Положения Постановления от 11 июля 2017 г. N 514-П.

Согласно пункту 12.1 Конкурсной документации после дня подписания членами Конкурсной комиссии протокола рассмотрения и оценки Заявок Организатор конкурса проводит переговоры в форме совместных совещаний с победителем Конкурса или с Единственным заявителем в целях обсуждения

условий инвестиционного договора. По результатам переговоров не могут быть изменены условия инвестиционного договора, если указанные условия являлись критериями конкурса.

По результатам Конкурсных предложений участников Инвестиционный договор от 13 сентября 2017 г. заключен с ООО «ЕГКС», поскольку Обществом были предложены лучшие условия из предложенных участниками по стоимости услуг в размере 5,56% от максимального возможного размера стоимости услуг в размере 6%, установленных в Постановлении от 11 июля 2017 г. N 514-ПП.

Согласно пункту 4.3.1., пункту 4.3.2. Инвестиционного договора размер 5,56% устанавливался на срок с даты ввода Объекта и до окончания срока действия настоящего договора.

Стоимость расходов в размере 5,56% от полученной выручки по регулируемому тарифу за проезд была заложена в статьи затрат, сформировавший тариф на проезд пассажиров до 2023 года включительно.

Порядок формирования и установления тарифов на перевозку пассажиров и багажа всеми видами общественного транспорта на территории города Севастополя утвержден Приказом Управления по тарифам города Севастополя от 12 ноября 2021 г. N 85-УТ (далее - Приказ от 12 ноября 2021 г. N 85-УТ).

Согласно подпункту 4 пункта 1 Приказа от 12 ноября 2021 г. N 85-УТ «тарифы» - это ценовые ставки, по которым осуществляются расчеты между перевозчиками и пассажирами.

Согласно пункту 55 Приказа от 12 ноября 2021 г. N 85-УТ, размер тарифов на перевозку пассажиров и багажа всеми видами, транспорта общего пользования по внутригородским, пригородным и смежным межрегиональным маршрутам регулярного сообщения, по регулируемым тарифам города Севастополя, устанавливается нормативным правовым актом (приказом) органа регулирования.

Исходя из указанных выше норм и толкования условий договора, суд апелляционной инстанции сделал вывод о том, что стоимостью проезда является стоимость, которую оплачивает пассажир при пользовании общественным транспортом по регулируемому тарифу.

Согласно закупочной документации, условием для заключения Инвестиционного соглашения было установление вознаграждения не выше 6% от стоимости проезда, т.е. от установленного регулируемого тарифа для пассажиров. В 2023 году максимальный размер от 6% составляет 1,80 руб. от тарифа для разовых билетов и 1,44 руб. для тарифа с использованием карт ЕГКС.

Таким образом, при заключении дополнительного соглашения будут нарушены существенные условия закупочной документации, произойдет увеличение цены договора. В случае заключения дополнительного соглашения фактический процент от стоимости проезда в 2023 году 30 руб. и 24 руб. составит от 8,03% до 10,04%, что является существенным изменением конкурсных критериев.

При этом в Инвестиционном договоре от 13 сентября 2017 г. содержится пункт 10.3, который отсутствует в Постановлении от 11.07.2017 N 514-ПП, предусматривающий в случае установления Городом тарифов на проезд пассажиров, перевозки багажа, транспортных средств ниже экономически обоснованных тарифов, оформление дополнительного соглашения к Инвестиционному договору с описанием и порядком расчетов между сторонами, при сохранении размера процентных ставок за услуги Инвестора предусмотренными в пунктах 4.3.1, 4.3.2 Договора, и включении разницы между установленными тарифами и экономически обоснованными тарифами в стоимость услуг Инвестора.

В силу пункта 13.1. Положения Постановления от 11 июля 2017 г. N 514-П, по результатам переговоров не могут быть изменены условия инвестиционного договора, если указанные условия являлись критериями Конкурса.

Таким образом, целями заключения инвестиционного договора установлено обеспечение учета и контроля использования бюджетных средств, прозрачности налоговых отчислений и повышение качества жизни населения.

Осуществить данные цели возможно только, если стоимость услуг по Инвестиционному договору будет не более размера установленного Конкурсной документацией, а именно 6%.

Отказывая в удовлетворении встречных исковых требований ГУП «Севэлектротранс им. А.С. Круподерова», апелляционный суд указал, что вознаграждение Инвестора в размере 5,56 процентов от размера, полученной Предприятиями из бюджета города Севастополя суммы недополученных доходов за фактически предоставленные услуги по перевозке пассажиров по регулируемым тарифам, включая льготную перевозку отдельных граждан привело бы к необоснованным затратам со стороны Предприятий.

Самостоятельным основанием к отказу в удовлетворении встречных исковых требований суд апелляционной инстанции указал также на пропуск срока исковой давности на основании пункта 2 статьи 181 Гражданского кодекса.

Доводы заявителя жалобы не подтверждают существенных нарушений норм материального и (или) процессуального права, повлиявших на исход дела.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьями 291.1, 291.6 и 291.8 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, судья Верховного Суда Российской Федерации

ОПРЕДЕЛИЛ:

Отказать в передаче кассационной жалобы общества с ограниченной ответственностью «Единая городская карта Севастополя» для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации.

Судья Верховного Суда
Российской Федерации

Н.С. Чучунова