

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/01/14.8-65/2019

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «05» декабря 2019 г.

В полном объеме решение изготовлено «18» декабря 2019 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 08/01/14.8-65/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

рассмотрев дело № 08/01/14.8-65/2019 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «ГетТакси Рус» (ОГРН 1117746877621, ИНН 7704794345, адрес: 115114, г. Москва, 1-ый Дербеневский пер., д. 5, стр. 2, ком. 601) статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»), выразившегося в препятствовании функционированию приложения для смартфонов MUVER путем принудительной блокировки пользователей данного приложения,

в присутствии генерального директора ООО «Смарт Сити Технолоджи» <...>, представителя ООО «Смарт Сити Технолоджи» <...>, представителей ООО «ГетТакси Рус» <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление ООО «Смарт Сити Технолоджи» (далее также – Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «ГетТакси Рус» (далее также – Общество), выразившемся в препятствовании функционированию приложения для смартфонов MUVER путем принудительной блокировки пользователей данного приложения.

Заявителем были выявлены факты того, что при одновременном использовании электронной системы MUVER и приложения Gett Drivers на устройствах пользователей появляются сообщения от приложения Gett Drivers, указывающее на наличие у пользователя установленного на его устройстве иного приложения, препятствующего правильной работе приложения Gett Drivers.

При обращении в службу приложения Gett Drivers пользователям давались разъяснения, что без удаления с устройства пользователя приложения MUVER приложение Gett Drivers на нем работать не будет.

Указанные действия со стороны Общества Заявителем рассматриваются в качестве акта недобросовестной конкуренции, запрет на которую установлен нормами главы 2.1 Закона «О защите конкуренции».

ФАС России было направлено ООО «ГетТакси Рус» предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, от 17.05.2019 № ИА/40924/19.

Согласно поступившему от ООО «ГетТакси Рус» письму от 10.06.2019 № 2/2019-329 (вх. № 99982/19 от 10.06.2019) указанный хозяйствующий субъект не нашел оснований для исполнения предупреждения ФАС России в связи с отсутствием в его действиях признаков нарушения антимонопольного законодательства в виде недобросовестной конкуренции.

В соответствии с пунктом 8 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании изложенного издан приказ ФАС России от 26.06.2019 № 835/19 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «ГетТакси Рус» статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Проанализировав имеющиеся в материалах дела № 08/01/14.8-65/2019 о нарушении антимонопольного законодательства доказательства и установленные по делу обстоятельства, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия ФАС России установила следующее.

Заявитель является разработчиком и администратором электронной системы MUVER, реализованной в качестве приложения для устройств

под управлением ОС Android, в разработке которой использована технология Google Accessibility Services для чтения происходящего на экране телефона в определенных приложениях и автоматизированного взаимодействия с ними на основании произведенных настроек пользователем MUVER.

MUVER – это приложение для водителей такси, автоматизирующее одновременную работу с приложениями крупнейших агрегаторов заказов (Яндекс.Таксометр, Ситимобил Водитель, Taxi Drivers, Wheely Driver и другие). Приложение позволяет оценить информацию о наличии в различных программах агрегаторов такси активных заказов, выбрать интересующий заказ, автоматически управлять статусами пользователя в программе агрегатора такси (занят/свободен), то есть воспроизводит обычные действия пользователя сервиса агрегации заказов такси (водителя такси).

Общество является администратором приложения Gett Drivers, предоставляющего водителям такси возможность осуществлять поиск и прием заказов на оказание услуг по перевозке пассажиров и багажа, то есть является сервисом агрегации заказов такси.

Таким образом, Заявитель и Общество являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на товарном рынке программного обеспечения в сфере оказания услуг транспортных пассажирских перевозок.

Заявителем были выявлены факты того, что при одновременном использовании электронной системы MUVER и приложения Gett Drivers на устройствах пользователей появляются сообщения от приложения Gett Drivers, указывающее на наличие у пользователя установленного на его устройстве иного приложения, препятствующего правильной работе приложения Gett Drivers.

При обращении в службу приложения Gett Drivers пользователям давались разъяснения, что без удаления с устройства пользователя приложения MUVER приложение Gett Drivers на нем работать не будет.

Вышеизложенное подтверждается протоколом осмотра доказательств, составленным нотариусом города Москвы <...>, которым зафиксировано, что при попытке пользователями электронной системы MUVER загрузить на мобильное устройство электронную систему агрегации заказов такси Gett Drivers, администратором которой является ООО «ГетТакси Рус», пользователи получают следующее сообщение: «Ошибка. Кажется, на вашем устройстве установлены приложения, препятствующие работе приложения Gett. Пожалуйста, удалите эти приложения, чтобы продолжить работу с Gett».

Кроме того, представлены жалобы водителей такси на невозможность одновременной работы на одном устройстве с приложениями MUVER и Gett Drivers, а также записи телефонных переговоров с представителями службы поддержки Gett Drivers.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Таким образом, для выявления акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех признаков недобросовестной конкуренции, установленных в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», а именно:

- осуществление действий хозяйствующим субъектом – конкурентом;
- направленность действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие указанных действий положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинение или способность причинения указанными действиями убытков другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесения ущерба его деловой репутации.

Запрет на недобросовестную конкуренцию установлен нормами главы 2.1 Закона «О защите конкуренции».

При этом список форм недобросовестной конкуренции не является закрытым, в связи с чем статьей 14.8 Закона «О защите конкуренции» запрещены иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными [статьями 14.1 - 14.7](#) настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

В силу пункта 4 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с пунктом 3 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях).

Для установления признаков нарушения главы 2.1 Закона «О защите конкуренции» необходимо наличие, в частности, такого элемента, как наличие конкурентных отношений.

В целях выявления конкурентных отношений определяются не только внешние признаки правоспособности лица, исходя из видов деятельности согласно выписке из единого государственного реестра юридических лиц (индивидуальных предпринимателей), но и факт реального осуществления хозяйствующим субъектом такой деятельности.

Для констатации факта наличия конкурентных отношений необходимо, чтобы хозяйствующие субъекты (заявитель и лицо, в отношении которого подано заявление) осуществляли предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке. Определение товарного рынка включает в себя как продуктовые границы рынка (вводимый в гражданский оборот товар (работы, услуги)), так и географические границы товарного рынка (территория, в границах которой лицом осуществляется введение в гражданский оборот товара (работ, услуг)).

Таким образом, для установления конкурентных отношений между заявителем и лицом, в отношении которого подано заявление,

необходимо установить факт введения указанными лицами в гражданский оборот взаимозаменяемой продукции (оказание услуг) в границах одной территории.

Проанализировав все имеющиеся в деле доказательства, в том числе учитывая выводы краткого обзора состояния конкуренции на товарном рынке, и пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия ФАС России приходит к следующим выводам.

Общество является сервисом агрегации заказов такси, оказывающим услуги информационного взаимодействия пассажиров и водителей такси с использованием цифровых платформ (приложение Gett Drivers). Посредством собственной цифровой платформы Общество:

- собирает и обрабатывает данные о спросе пассажиров, зарегистрировавшихся в мобильном приложении Общества, на услуги перевозки;
- собирает и обрабатывает посредством мобильного приложения для перевозчиков данные от перевозчиков о фактическом предложении услуг по перевозке;
- организует взаимодействие между пассажирами и перевозчиками в рамках принятия заказа на перевозку и осуществления перевозки, в том числе производит расчет стоимости поездки, содействует в приеме безналичных платежей;
- осуществляет иные задачи.

Вместе с тем, приложение MUVER вышеперечисленным функционалом не обладает.

При этом не представляется возможным согласиться с доводом о том, что приложение MUVER является так называемым «агрегатором агрегаторов», то есть программным продуктом, позволяющим потребителю сравнить предложения разных сервисов агрегации заказов такси. Таким «агрегатором агрегаторов» является, в частности, сервис «СравниТакси», который собирает, обрабатывает и позволяет потребителю (пассажиру) в рамках одного приложения, установленного на устройстве потребителя, ознакомиться и сравнить предложения разных сервисов агрегации заказов такси (в том числе и тех, приложения которых не установлены на пользовательском устройстве) с возможностью осуществить заказ такси непосредственно через такое приложение. Аналогичным функционалом располагают «агрегаторы агрегаторов», позволяющие сравнить предложения сервисов агрегации продажи различных видов товаров, услуг гостиниц, авиа- и ж/д билетов и

пр.

Из материалов дела следует, что приложение MUVER не осуществляет обеспечение взаимодействия пассажира и перевозчика, но позволяет только отразить в одном приложении на устройстве пользователя (водителя такси) информацию, поступающую от агрегатора такси, приложение которого установлено на его устройстве, и при помощи технологии Google Accessibility Services автоматизировать ее обработку водителем.

Иными словами, любое приложение агрегации заказов такси может функционировать самостоятельно, обеспечивая взаимодействие пассажира и перевозчика, в то время как приложение MUVER не функционирует без предварительной установки на принимающем устройстве приложения агрегации заказов такси и не может обеспечить самостоятельно взаимодействие пассажира и перевозчика.

Данное обстоятельство подтверждается также тем, что на Интернет-сайте с доменным именем muver.taxi в разделе «Часто задаваемые вопросы» на вопрос «Нужно ли мне ставить приложения агрегаторов?» размещен следующий ответ: «Да нужно, приложение Muver не замещает агрегаторы заказов, но помогает упростить работу с ними и зарабатывать больше», что зафиксировано протоколом осмотра данного Интернет-сайта, составленным 27.11.2019 временно исполняющей обязанности нотариуса города Москвы <...>.

Исходя из вышеизложенного, приложение Gett Drivers Общества и электронная система MUVER не являются взаимозаменяемыми товарами по смыслу пункта 3 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», поскольку не могут быть сравнимы по своему функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении.

Таким образом, Комиссия ФАС России констатирует, что Заявитель и Общество не являются хозяйствующими субъектами – конкурентами в силу того, что, хотя и осуществляют деятельность в одних географических границах, но вводят в гражданский оборот не взаимозаменяемые товары (оказывают не взаимозаменяемые услуги).

При таких обстоятельствах Комиссия ФАС России не установила в рассматриваемых действиях Общества нарушения антимонопольного законодательства в форме недобросовестной конкуренции, поскольку отсутствует подтверждение наличия всех признаков недобросовестной конкуренции, отраженных в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 47.1, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 08/01/14.8-65/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «ГетТакси Рус» (ОГРН 1117746877621, ИНН 7704794345, адрес: 115114, г. Москва, 1-ый Дербеневский пер., д. 5, стр. 2, ком. 601) прекратить в связи с отсутствием в действиях ООО «ГетТакси Рус» (ОГРН 1117746877621, ИНН 7704794345, адрес: 115114, г. Москва, 1-ый Дербеневский пер., д. 5, стр. 2, ком. 601) нарушения антимонопольного законодательства.