

РЕШЕНИЕ

«27» мая 2015 г.

г. Калуга

Резолютивная часть решения объявлена «25» мая 2015 года

Полный текст решения изготовлен «27» мая 2015 года

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Калужского УФАС России \.....\, членов Комиссии – главного государственного инспектора отдела контроля естественных монополий и недобросовестной конкуренции Калужского УФАС России \.....\, специалиста второго разряда отдела контроля естественных монополий и недобросовестной конкуренции Калужского УФАС России \.....\

в присутствии законного представителя ООО «БОРОВСК-АВТО» \.....\, представителя ООО «БОРОВСК-АВТО» \.....\ (доверенность от 30.06.2014),

в присутствии ИП \.....\ по паспорту и представителя ИП \.....\ адвоката \.....\ (доверенность №5 от 19.02.2015),

а также представителя администрации муниципального образования муниципального района «Боровский район» \.....\ (доверенность №2 от 13.01.2015),

рассмотрев дело №04-03к/2015 по признакам нарушения ИП \.....\ части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

1. В адрес Калужского УФАС России поступило заявление от ООО «БОРОВСК-АВТО» (вх.№ 2934 от 29.05.2014) о том, что ИП \.....\, являющийся индивидуальным предпринимателем, незаконно осуществляет перевозку пассажиров по маршруту Боровск – Балабаново без заключения договора с Администрацией муниципального образования муниципального района «Боровский район» (далее-Администрация), чем препятствует осуществлению ООО «БОРОВСК-АВТО» предпринимательской деятельности.

В результате проведения проверки было установлено, что в период с 17.10.2012 по 20.11.2012 Администрацией проведен открытый конкурс на право заключения договора использования регулярного муниципального маршрута пассажирского автотранспорта на территории муниципального образования муниципального района «Боровский район». Согласно протоколу №1 от 20.11.2012 конкурс был признан несостоявшимся из-за участия в нем только одного участника – ООО «Боровск-Авто», и поскольку документы данного лица соответствовали требованиям конкурсной документации, комиссией принято решение о заключении договора использования регулярного муниципального маршрута пассажирского автотранспорта на территории муниципального образования муниципального района «Боровский район» с ООО «Боровск-Авто». На основании названного решения 04.12.2012 между ООО «Боровск-Авто» и Администрацией заключен соответствующий договор со сроком действия 3 года, до 31.12.2015, предметом которого являлось, в том числе, право использования регулярного пригородного маршрута Боровск-Балабаново. В период с 26.02.2014 по 28.03.2014 Администрацией был проведен открытый конкурс на право заключения договора на оказание услуг по осуществлению перевозок пассажиров автомобильным транспортом общего пользования по 3 пригородным и внутримunicipальным маршрутам, проходящим по территории муниципального района «Боровский район». Поскольку на участие в данном конкурсе вновь была подана только одна заявка от ООО «Боровск-Авто», соответствующая требованиям конкурсной документации, комиссией было принято решение о заключении договора с данным лицом. 04.04.2014 между Администрацией и ООО «Боровск-Авто» заключен договор на оказание услуг по осуществлению перевозок пассажиров автомобильным транспортом общего пользования по пригородным и внутримunicipальным маршрутам, проходящим по территории муниципального района «Боровский район» со сроком действия до 31.12.2016.

Согласно Положению об организации регулярных перевозок населения Боровского района, утвержденному решением Районного Собрания муниципального образования муниципального района "Боровский район" от 12.05.2012 №34 (далее - Положение), маршрутом является установленный в процессе организации перевозок путь следования пассажирского транспорта от начального до конечного пункта. Под перевозчиками понимаются юридические и физические лица (индивидуальные предприниматели), оказывающие услуги по перевозке пассажиров в соответствии с договором.

В силу раздела 4 Положения к полномочиям администрации муниципального образования муниципального района "Боровский район" при организации пассажирских перевозок относится выполнение в установленном законодательством порядке функций организатора пассажирских перевозок, формирование заказа на выполнение перевозок пассажиров автомобильным транспортом на маршрутах регулярных перевозок.

Согласно п. 7.3 Положения предусмотрено, что регулярные перевозки пассажиров по муниципальным маршрутам осуществляются юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензии на осуществление данного вида деятельности только на основании договора, заключенного с заказчиком (организатором).

По мнению ООО «БОРОВСК-АВТО» ИП \.....\ осуществляет незаконную

деятельность по перевозке пассажиров по маршруту «Боровск-Балабаново» №101 в нарушение данных правил, не имея каких либо договорных отношений с Администрацией.

Таким образом, право на осуществление перевозок пассажиров транспортом общего пользования на территории муниципального образования муниципального района "Боровский район" по внутримunicipальным маршрутам пассажирского транспорта предоставляется только перевозчикам, заключившим договор с Администрацией на конкурсной основе.

2. Ознакомившись с полученными доказательствами, объяснениями сторон и иными материалами дела, Комиссия считает, что действия ИП \.....\ по осуществлению перевозок по маршруту «Боровск-Балабаново» без заключения соответствующего договора с администрацией муниципального образования муниципального района «Боровский район» являются актом недобросовестной конкуренции по следующим основаниям.

В соответствии с подпунктом 6 пункта 1 статьи 15 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения муниципального района относятся, в частности, создание условий для предоставления транспортных услуг населению и организация транспортного обслуживания населения между поселениями в границах муниципального района.

Органы местного самоуправления при организации транспортного обслуживания населения руководствуются соответствующими федеральными законами и, в первую очередь, Уставом автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта от 08.11.2007 и Правилами перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2009 № 112, предусматривающими, что осуществление регулярных перевозок пассажиров осуществляется по утверждённому расписанию.

Таким образом, вопросы транспортного обслуживания населения возложены на органы местного самоуправления путём установления оптимальных маршрутов движения, на организацию дорожного движения, исключаящую возможность возникновения дорожно-транспортных происшествий, обеспечение защиты жизни, здоровья и имущества граждан, укреплению транспортной дисциплины на предприятиях и индивидуальных предпринимателей, удовлетворению потребностей населения в области пассажирских перевозок и качества обслуживания населения.

В целях решения вопросов транспортного обслуживания населения на территории Боровского района принято Положение «Об организации регулярных перевозок населения Боровского района», утвержденное решением Районного Собрания муниципального образования муниципального района "Боровский район" от 12.05.2012 №34. Пункт 7.3 указанного положения гласит, что регулярные перевозки пассажиров по муниципальным маршрутам осуществляются юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензии на осуществление данного вида деятельности, только на основании Договора, заключенного с заказчиком (организатором).

Согласно пункту 5.2 Положения заказчик (организатор) обязан выполнять функции заказчика перевозок по муниципальным маршрутам, пролегающим на территории муниципального образования, с привлечением на конкурсной основе к транспортному обслуживанию населения организаций любых форм собственности и индивидуальных предпринимателей

Установление положений о проведении конкурсных процедур для отбора перевозчиков не может привести к ограничению конкуренции, так как в конкурсе могут принять участие все лица.

У ИП Вдовина С.И. соответствующий договор с Администрацией отсутствует, и перевозку пассажиров по маршруту №101 на территории муниципального образования муниципального района «Боровский район» он осуществляет в нарушение Положения, что подтверждается представленными Администрацией материалами. Из материалов дела следует, что ИП \.....\ являясь индивидуальным предпринимателем, осуществляет перевозку пассажиров по маршруту №101 «Боровск-Балабаново» с мая 2014г. Кроме того, в настоящее время перевозок по спорному маршруту со слов ИП \.....\ он не осуществляет. Однако материалами, полученными из прокуратуры Боровского района и из Боровского районного отдела судебных приставов Управления Федеральной службы судебных приставов по Калужской области, подтверждается факт того, что ИП \.....\ по состоянию на 10.04.2015 продолжал осуществлять перевозку пассажиров по маршруту «Боровск-Балабаново» без договора с Администрацией. Также в материалах дела имеется видеозапись, согласно которой ИП \.....\ продолжает осуществлять перевозку пассажиров по спорному маршруту «Боровск-Балабаново» по состоянию на 22.05.2015.

3. В силу пункта 1 части 1 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции», целью настоящего Закона является предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции.

Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Согласно «Конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года» (ратифицирована Указом Президиума ВС СССР от 19 сентября 1968 г. № 3104-VII).

(1) Страны Союза обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции.

(2) Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать

смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

В силу ч.1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция запрещается.

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.

Из указанного определения следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией одновременно должны выполняться несколько условий, а именно:

- действия должны совершаться хозяйствующим субъектом;
- действия должны быть направленными на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- действия должны противоречить положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- действия причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимущества в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность получить субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое позволяет увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий, то есть действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем указанные термины применяют в связи с их общим значением в русском языке. Так, термин «добропорядочный»

обычно толкуется как приличный, достойный одобрения, порядочный, а термин «порядочный», в свою очередь – как честный и соответствующий принятым правилам поведения. Категории «разумность» и «справедливость» отражают различные моральные принципы.

Последним признаком недобросовестной конкуренции, указанным в ее определении, является причинение вреда другому хозяйствующему субъекту — конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент, или в ущербе его деловой репутации. В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками кроме реального ущерба понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). При этом в обоих случаях для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется.

Часть 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации прямо запрещает экономическую деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Факт осуществления перевозок ИП \.....\ по маршруту «Боровск-Балабаново» подтверждается: 1) вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Калужской области по делу А23-2684/2014 от 19.09.2014, согласно которому действия ИП \.....\ по осуществлению перевозок пассажиров по маршруту «Боровск-Балабаново» без заключения договора на осуществление данных перевозок с Администрацией муниципального образования муниципального района «Боровский район» не являются законными; 2) материалами проверки, полученными из прокуратуры Боровского района, согласно которым ИП \.....\ по состоянию на 20.02.2015 продолжает осуществлять деятельность по перевозке пассажиров по маршруту «Боровск-Балабаново»; 3) материалами проверки, полученными из Боровского районного отдела судебных приставов Управления Федеральной службы судебных приставов по Калужской области, согласно которым ИП \.....\ по состоянию на 10.04.2015 продолжает осуществлять деятельность по перевозке пассажиров по маршруту «Боровск-Балабаново»; 4) видеозаписью, представленной в ходе рассмотрения дела ООО «Боровск-Авто», согласно которой ИП \.....\ продолжает осуществлять перевозку пассажиров по маршруту «Боровск-Балабаново».

4. Учитывая вышеизложенное, деятельность по осуществлению перевозок по маршруту №101 «Боровск-Балабаново» без заключения соответствующего договора с Администрацией предоставляет ИП \.....\ преимущества по сравнению с другими участниками рынка, которые являются его конкурентами на рынке пассажирских перевозок; противоречит обычаям делового оборота, поскольку нарушает понятие добросовестности при осуществлении перевозок пассажиров в нарушение Положения. Следовательно, деятельность ИП \.....\ по осуществлению перевозок по маршруту «Боровск-Балабаново» без заключения соответствующего договора направлена на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности с помощью неправомерных методов и средств, противоречит действующему законодательству, принципам добропорядочности, разумности и справедливости, способна причинить имущественный ущерб конкурентам – организациям и индивидуальным

предпринимателям (в т.ч. ООО «БОРОВСК-АВТО»), осуществляющим перевозки на данном маршруте по договору с Администрацией в виде убытков как реальных, так и в виде упущенной выгоды. При этом возможность причинения ущерба конкурентам сама по себе является правонарушением без необходимости доказывания его фактического причинения.

Таким образом, действия ИП \.....\ (\.....\) по осуществлению перевозок по маршруту «Боровск-Балабаново» без заключения соответствующего договора с Администрацией признаются комиссией недобросовестной конкуренцией, то есть нарушением части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Оснований для прекращения рассмотрения дела Комиссией Калужского УФАС России не выявлено.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 ФЗ «О защите конкуренции», статьей 10.bis «Конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года» Комиссия Калужского УФАС России Комиссия Калужского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП \.....\ недобросовестной конкуренцией, то есть нарушающими часть 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», а также нарушающими статью 10.bis «Конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года».

2. Выдать ИП \.....\ предписание о прекращении недобросовестной конкуренции (нарушение части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции») путём прекращения пассажирских перевозок по маршруту сообщением «Боровск-Балабаново» без соответствующего договора на транспортное обслуживание населения с администрацией муниципального образования муниципального района «Боровский район».

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» решение или предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии

\.....\

Члены Комиссии

\.....\

\.....\

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.