

Комиссия Удмуртского УФАС России (далее – Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии «...» – руководитель Удмуртского УФАС России, члены комиссии – «...» – старший государственный инспектор отдела антимонопольного контроля, «...» – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, «...» – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, (кворум комиссии имеется),

рассмотрев дело № ММ06-06/2018-358, возбужденное в отношении АО «Ижавиа» по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»),

на заседании Комиссии 04.04.2018 года в присутствии:

Заявителя – «...» по паспорту,

представителей Ответчика - АО «Ижавиа» - «...» по доверенности, «...» по доверенности,

на заседании Комиссии 05.06.2018 года в присутствии:

Заявителя – «...» по паспорту,

представителя Ответчика - АО «Ижавиа» - «...» по доверенности,

на заседании Комиссии 02.08.2018 года в присутствии:

представителя Ответчика - АО «Ижавиа» - «...» по доверенности,

в отсутствии:

Заявителя – «...» по паспорту, надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

Заинтересованного лица – «...», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

Лица, располагающего сведениями – ПАО «Транспортная клиринговая Палата», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

на заседании Комиссии 13.09.2018 года в присутствии:

Заявителя – «...» (по паспорту),

представителя Ответчика - АО «Ижавиа» - «...» по доверенности,

в отсутствии:

Заинтересованного лица – «...» надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

Лица, располагающего сведениями – ПАО «Транспортная клиринговая Палата», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

на заседании Комиссии 30.10.2018 года в отсутствии:

Заявителя – «...», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

представителей Ответчика - АО «Ижавиа», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

Заинтересованного лица – «...», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

Лица, располагающего сведениями – ПАО «Транспортная клиринговая Палата», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

у с т а н о в и л а :

В Удмуртское УФАС через Удмуртскую транспортную прокуратуру поступило заявление «...» в отношении действий АО «Ижавиа» по установлению необоснованно высокой стоимости возврата авиабилетов. Согласно заявлению, стоимость возврата авиабилета на маршрут «Ижевск – Симферополь» составила 2500 руб., что составляет 26,88 % стоимости авиабилета.

По результатам рассмотрения заявления в действиях АО «Ижавиа» установлены признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», в связи с чем, 07.11.2017 г. АО «Ижавиа» было выдано предупреждение №ММ01-17-06/7914 о необходимости прекращения действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем осуществления следующих действий:

1. установить в актах АО «Ижавиа», регламентирующих условия применения тарифов, сумму платы, удерживаемую в случае добровольного отказа Пассажиров от осуществления перевозки и сумму платы, удерживаемую при добровольном изменении договора воздушной перевозки на основании фактических расходов, которые несет АО «Ижавиа» при осуществлении обязательств по договору воздушной перевозки, с приложением доказательств, подтверждающих фактические затраты АО «Ижавиа»;

2. уведомлять Удмуртское УФАС России, в течении 2 лет со дня выдачи предупреждения, об изменении, установленной АО «Ижавиа» платы, удерживаемой с Пассажиров в случае добровольного отказа от осуществления перевозки и сумму платы, удерживаемой при добровольном изменении договора воздушной перевозки с приложением доказательств, подтверждающих фактические затраты АО «Ижавиа» на основании которых установлена данная плата (информацию необходимо направлять в адрес Удмуртского УФАС России в трехдневный срок со дня издания соответствующих приказов).

Учитывая то, что в сроки, установленные для исполнения предупреждения, с учетом их продления, АО «Ижавиа» не было представлено доказательств об установлении суммы платы, взимаемой с Пассажиров, соразмерной фактическим затратам Перевозчика, предупреждение считается неисполненным.

АО «Ижавиа» обжаловало предупреждение в Арбитражный суд Удмуртской Республики (дело №А71-22155/2017), по результатам рассмотрения судебного дела, 02.04.2018 года Арбитражным судом УР принято решение о признании предупреждения законным, в удовлетворении требований АО «Ижавиа» о признании предупреждения не законным было отказано.

Не согласившись с решением Арбитражного суда УР о признании законным предупреждения Удмуртского УФАС России, АО «Ижавиа» обжаловало его в Семнадцатый арбитражный апелляционный суд. По результатам рассмотрения апелляционной жалобы, решение Арбитражного суда УР о признании законным предупреждения Удмуртского УФАС России оставлено без изменения.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Срок исполнения предупреждения по пункту 1 был установлен до 19.12.2017 года.

По результатам рассмотрения ходатайства АО «Ижавиа» от 18.12.2017 года, срок исполнения предупреждения был продлен до 26.01.2018 года.

Учитывая то, что АО «Ижавиа» не исполнило предупреждение, Удмуртским УФАС России в соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, возбуждено дело №ММ06-06/2017 – 358 (приказ №30 от 08.02.2018 года), определением о назначении дела, дело было

назначено к рассмотрению на 04.04.2018 года.

Определением от 04.04.2018 года рассмотрение дела было отложено и назначено на 05.06.2018 года.

Определением от 05.06.2018 года рассмотрение дела было отложено и назначено на 02.08.2018 года, к рассмотрению в деле было привлечено лицо, располагающее сведениями – ПАО «Транспортная Клиринговая Палата».

Определением от 12.07.2018 года к участию в рассмотрении дела привлечено заинтересованное лицо – «...».

На рассмотрении дела 02.08.2018 года представитель АО «Ижавиа» пояснил, что письмом от 04.07.2018 года был представлен расчет затрат, удерживаемых Обществом с потребителей услуг авиаперевозок, в случае добровольного отказа от воздушной перевозки, а также представлена методика расчета с использованием данных за 9 месяцев 2016 года и 2017 года.

На вопрос: «Под какие виды фактических расходов, установленных пунктом 10.1 Приказа Министерства транспорта Российской Федерации №155 от 25.09.2008 года «Об утверждении правил формирования и применения тарифов на регулярные воздушные перевозки пассажиров и багажа, взимания сборов в области гражданской авиации» (далее – Правила) подпадают затраты, установленные в представленных АО «Ижавиа» расчетах, например: рентабельность, недополученная выгода, дополнительные затраты, представителем Общества было указано, что расчет затрат производился на примере расчетов иных Перевозчиков.

Представителем было указано, что с целью реализации авиабилетов между АО «Ижавиа» и ПАО «Транспортная клиринговая Палата» заключен договор о продаже воздушных перевозок. Процесс бронирования и продажи перевозок осуществляется аккредитованными в системе взаиморасчетов на воздушном транспорте (СВВТ) агентствами через автоматизированные системы бронирования – «Сирена» и «Астра».

За реализацию авиабилетов ПАО «Транспортная клиринговая Палата» удерживается агентское вознаграждение и сборы.

Отчеты о реализованных перевозках предоставляются Перевозчику ПАО «Транспортная клиринговая Палата» подекадно, из содержания которых можно увидеть информацию только о проданных билетах, информация о возвращенных билетах и билетах, в которых менялись условия договора перевозки, в предоставляемых отчетах, не отображается.

В связи с чем, АО «Ижавиа» не имеет возможности представить сведения о количестве возвращенных билетах и билетах, в которых изменялись условия договора перевозки за запрашиваемый период.

В бухгалтерской отчетности сумма возвращенных билетов и билетов в которых изменялись условия договора перевозки, Обществом отдельной строкой не отображается, поскольку сумма, удерживаемая при возврате авиабилетов и при изменении условий договора воздушной перевозки, отображается в валовой выручке Общества.

Определением от 02.08.2018 года рассмотрение дела было отложено и назначено на 13.09.2018 года.

13.09.2018 года Комиссией Удмуртского УФАС России принято заключение об обстоятельствах дела №ММ06-06/2017-358.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела №ММ06-06/2017-358, рассмотрение дела было отложено и назначено на 30.10.2018 года.

23.10.2018 года в адрес Удмуртского УФАС России поступили возражения АО «Ижавиа» на заключение об обстоятельствах дела №ММ06-06/2017-358. <...> исключены сведения для служебного пользования

На заседании Комиссии 30.10.2018 года, Комиссией было рассмотрено ходатайство АО «Ижавиа» о рассмотрении дела в его отсутствие, поступившее в Удмуртское УФАС России – 30.10.2018 года, исследованы возражения, поступившие на заключение об обстоятельствах дела, а также рассмотрена служебная записка о приобщении к материалам дела сведений, поступивших от Заявителя по делу – «...» 30.10.2018 года посредством телефонного звонка о невозможности присутствовать на рассмотрении дела ввиду необходимости участия в судебном процессе. Заявитель просила рассмотреть дело в её отсутствие. По результатам рассмотрения всех материалов дела, Комиссией по делу принята резолютивная часть решения.

Рассмотрев представленные лицами, участвующими в деле, документы и информацию, выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссией установлены следующие обстоятельства.

Согласно подпункта 1 пункта 1 статьи 108 ВК РФ, в случае отказа пассажира от воздушной перевозки по причинам, не предусмотренным [пунктом 2](#) статьи 108 ВК РФ, возврат пассажиру провозной платы осуществляется в следующем порядке: если пассажиром заключен договор воздушной перевозки пассажира, предусматривающий условие о возврате провозной платы при расторжении договора воздушной перевозки пассажира, пассажиру возвращается уплаченная за воздушную перевозку провозная плата (за исключением суммы расходов перевозчика, фактически понесенных им и связанных с исполнением обязательств по договору воздушной перевозки пассажира) при условии, что пассажир уведомил перевозчика об отказе от воздушной перевозки не позднее чем за двадцать четыре часа до окончания установленного в соответствии с федеральными авиационными правилами времени регистрации пассажиров на указанный в билете рейс.

Фактические расходы Перевозчика, которые он несет в связи с исполнением обязательств по договору воздушной перевозки и удерживаемых с пассажира в случае прекращения действия договора воздушной перевозки пассажира в связи с добровольным отказом пассажира от перевозки и в связи с добровольным изменением условий договора перевозки определены Приказом Министерства транспорта Российской Федерации №155 от 25.09.2008 года «Об утверждении правил формирования и применения тарифов на регулярные воздушные перевозки пассажиров и багажа, взимания сборов в области гражданской авиации» (далее – Правила).

Так, согласно пункта 10.1 Правил к фактическим расходам перевозчика относятся:

- сбор за оформление билета, сбор за оформление ордера разных сборов, сбор за оформление электронного многоцелевого документа, сбор за оформление квитанции оплаты сверхнормативного багажа;
- сбор(ы) за предоставление услуг автоматизированных систем бронирования;
- плата за операции по аннулированию бронирования, осуществлению расчетов сумм, причитающихся для возврата, оформлению возврата сумм и платы за операции по изменению условий договора воздушной перевозки пассажира;
- фактические расходы, связанные с заказом пассажиром дополнительных услуг повышенной комфортности, понесенные перевозчиком до отказа пассажира от дополнительных услуг повышенной комфортности, изменения пассажиром условий их предоставления либо до прекращения по инициативе перевозчика действия договора воздушной перевозки пассажира.

Установлено, что АО «Ижавиа» плата, удерживаемая с Пассажиров при добровольном отказе от договора Перевозки, а также плата, удерживаемая с Пассажиров в случае изменения условий договора перевозки, за период с августа 2016 года по 2017 год, изменялась более чем в 4 раза в сторону увеличения, сведения об изменении платы приведены в табл. 1,2,3.

Таблица №1 Тарифы, утвержденные приказом АО «Ижавиа» от 24.08.2016 года №462

Классы бронирования	Промо эконом	Бюджет эконом	Оптимум эконом	Стандарт эконом	Премиум эконом	«Бизнес – Премиум»
Плата, удерживаемая в случае возврата билета и изменения условий перевозки (до вылета)	Возврат запрещен  Изменение условий договора - 1500	Возврат запрещен  Изменение условий договора - 1500	1500  Изменение условий договора - 1500	1500  Изменение условий договора - 1500	1500  Изменение условий договора - 1500	Разрешен возврат и изменение условий договора в пределах срока годности без удержаний
Плата, удерживаемая в случае возврата билета и изменения условий перевозки (после вылета)	возврат запрещен  Изменение условий договора запрещено	возврат запрещен  Изменение условий договора запрещено	3000  Изменение условий договора - 3000	3000  Изменение условий договора - 3000	3000  Изменение условий договора - 3000	Разрешен возврат и изменение условий договора в пределах срока годности без удержаний

Установлено, что в случае, возврата билета и изменение условий перевозки с Пассажиров взимается плата за осуществление операций, установленных приказом АО «Ижавиа» от 19.08.2016 года №453:

- сбор по оформлению билета, сбор за оформление ордера разных сборов, сбор за оформление электронного многоцелевого документа, сбор за оформление квитанции оплаты сверхнормативного багажа, сбор за предоставление услуг автоматизированных систем бронирования – 200 рублей;

- плата за осуществление операции по аннулированию бронирования до даты вылета – 300 рублей и после вылета – 900 рублей;

- плата за осуществление расчетов сумм, причитающихся для возврата, для групп тарифов: до вылета – 500 рублей; и после вылета 900 рублей;

- плата за оформление возврата сумм для всех групп тарифов – 500 рублей (до вылета), после даты вылета – 1000 рублей;

- плата за операции по изменению условий договора воздушной перевозки для всех групп тарифов: до даты вылета (времени вылета) – 1300 рублей; после вылета – 2800 рублей.

Таблица № 2 Тарифы, утвержденные Приказом АО «Ижавиа» от 10.02.2017 года №79

Классы бронирования	Эконом Лайт -	Эконом Стандарт -	Бизнес - Лайт	Бизнес Стандарт -
Плата, удерживаемая в случае возврата билета и изменения условий перевозки (до вылета)	Возврат запрещен Изменение условий договора - 2500	2500 Изменение условий договора разрешено без взимания платы	Возврат запрещен Изменение условий договора - 3000	Разрешен возврат и изменение условий договора в пределах срока годности без удержан
Плата, удерживаемая в случае возврата билета и изменения условий перевозки (после вылета)	возврат запрещен Изменение условий договора запрещено	4000 Изменение условий договора - 4000	Возврат запрещен Изменение условий договора - 5000	Разрешен возврат и изменение условий договора в пределах срока годности без удержан

Установлено, что в случае, возврата билета и изменение условий перевозки с Пассажиров взимается плата за осуществление операций, установленных приказом АО «Ижавиа» от 30.12.2016 года №768:

- сбор по оформлению билета, сбор за оформление ордера разных сборов, сбор за оформление электронного многоцелевого документа, сбор за оформление квитанции оплаты сверхнормативного багажа, сбор за предоставление услуг автоматизированных систем бронирования – 200 рублей;

- плата за осуществление операции по аннулированию бронирования до даты вылета – 1000 рублей и после вылета – 1750 рублей;

- плата за осуществление расчетов сумм, причитающихся для возврата, для групп тарифов «Эконом»: до вылета – 1000 рублей; и после вылета 1750 рублей; для групп тарифов «Бизнес»: до даты вылета – 1750 рублей; после вылета – 2750 рублей;

- плата за оформление возврата сумм для всех групп тарифов – 300 рублей;

- плата за операции по изменению условий договора воздушной перевозки для групп тарифов «Эконом»: до даты вылета (времени вылета) – 2300 рублей; после вылета – 3800 рублей; для групп тарифов «Бизнес»: до даты вылета – 2800 рублей; после вылета – 4800 рублей.

Таблица №3 Тарифы, утвержденные приказом АО «Ижавиа» от 08.09.2017 года №645

Классы бронирования	Эконом Лайт -	Эконом Стандарт -	Бизнес - Лайт	Бизнес Стандарт -

Плата, удерживаемая в случае возврата билета и изменения условий перевозки (до вылета)	1000 Изменение условий договора - 1000	1000 Изменение условий договора разрешено без взимания платы	1000 Изменение условий договора - 2000	Разрешен возврат и изменение условий договора в пределах срока без удержан
Плата, удерживаемая в случае возврата билета и изменения условий перевозки (после вылета)	возврат запрещен Изменение условий договора - 2000	3000 Изменение условий договора - 2000	Возврат запрещен Изменение условий договора - 3000	Разрешен возврат и изменение условий договора в пределах срока без удержан

Установлено, что в случае, возврата билета и изменение условий перевозки с Пассажиров взимается плата за осуществление операций, установленных приказом АО «Ижавиа» от 08.09.2017 года №647:

- сбор по оформлению билета, сбор за оформление ордера разных сборов, сбор за оформление электронного многоцелевого документа, сбор за оформление квитанции оплаты сверхнормативного багажа, сбор за предоставление услуг автоматизированных систем бронирования – 200 рублей;

- плата за осуществление операции по аннулированию бронирования до даты вылета – 200 рублей и после вылета – 900 рублей;

- плата за осуществление расчетов сумм, причитающихся для возврата, для групп тарифов «Социальный» и «Эконом»: до вылета – 300 рублей; и после вылета 900 рублей; для групп тарифов «Бизнес»: до даты вылета – 300 рублей; после вылета – 900 рублей;

- плата за оформление возврата сумм для всех групп тарифов – 300 рублей (до вылета), после даты вылета – 1000 рублей;

- плата за операции по изменению условий договора воздушной перевозки для групп тарифов «Социальный» и «Эконом»: до даты вылета (времени вылета) – 800 рублей; после вылета – 1800 рублей; для групп тарифов «Бизнес»: до даты вылета – 1800 рублей; после вылета – 2800 рублей.

Из содержания приказов АО «Ижавиа» «Об установлении тарифов» следует, что в период с августа 2016 года по сентябрь 2017 года плата, взимаемая с Пассажиров, изменялась по причине изменения платы за операции, осуществляемые АО «Ижавиа» следующим образом:

- плата за осуществление операции по аннулированию бронирования до даты вылета – изменялась с 300 рублей (действующая в период с 19.08.2016 года по 30.12.2016 года) до 1000 рублей (действующая в период с 30.12.2016 года по 08.09.2017 года), далее с 1000 рублей до 200 рублей (действующая с 08.09.2017 года по настоящее время); и после вылета – с 900 до 1750 рублей, далее с 1750 рублей до 900 рублей;

- плата за осуществление расчетов сумм, причитающихся для возврата, для групп тарифов до вылета – изменялась с 500 рублей (действующая в период с 19.08.2016 года по 30.12.2016 года) до 1000 рублей (действующая в период с 30.12.2016 года по 08.09.2017 года), далее с 1000 рублей до 300 рублей (действующая с 08.09.2017 года по настоящее время); и после вылета – с 900 до 1750 рублей, далее с 1750 рублей до 900 рублей;

- плата за операции по изменению условий договора воздушной перевозки до вылета с 1300

(для всех групп тарифов) до 2300 (тариф Эконом) и 2800 (тариф Бизнес) и с 2300 до 800 (тариф Социальный и Эконом) и 1800 (Бизнес), после вылета с 2800 до 3800 (тариф Эконом) и 4800 (тариф Бизнес) и с 3800 до 1800 (тариф Социальный и Эконом) и с 4800 до 2800 рублей (тариф Бизнес).

Установлено, что до августа 2016 года приказов, определяющих перечень операций с указанием сумм удерживаемых с Пассажиров за осуществление конкретного рода операций, в случае возврата билета, а также в случае изменения условий перевозки, АО «Ижавиа» не издавалось.

Так, устанавливаемая в период с 2015 года по август 2016 года, плата, удерживаемая с Пассажиров в случае возврата билета, устанавливалась в зависимости от осуществляемого АО «Ижавиа» маршрута с разбивкой на классы бронирования, которая варьировалась от 600 рублей до 1500 (до вылета) (в зависимости от времени возврата до даты, установленной в билете), после вылета сбор удерживался в сумме 25 % от установленного тарифа.

Аналогично устанавливалась плата, удерживаемая, в случае изменения условий Перевозки, в зависимости от осуществляемого АО «Ижавиа» маршрута с разбивкой на классы бронирования, которая варьировалась от 200 рублей до 1000 (до вылета) (в зависимости от времени возврата до даты, установленной в билете), после вылета сбор удерживался в сумме 25 % от установленного тарифа.

С целью установления доказательств обоснованности изменения условий тарифов, а также с целью установления фактических затрат, понесенных в связи с исполнением обязательств по договору, в адрес АО «Ижавиа» неоднократно направлялись запросы информации, в рамках исполнения которых АО «Ижавиа» необходимо было указать следующее: «Чем обусловлено изменение платы за возврат билетов, а также суммы, удерживаемой в случае изменения условий перевозки (с указанием экономического обоснования); указать калькуляцию расходов, которые несет АО «Ижавиа» при осуществлении операций по аннулированию бронирования для всех групп тарифов, при осуществлении операций по осуществлению расчетов сумм, причитающихся для возврата билета (с указанием сумм расходов на отчисления во внебюджетные фонды (при наличии таких расходов), расходы на оплату труда (при наличии таких расходов), расходы на дистрибуцию (при наличии таких расходов), общепроизводственные расходы (при наличии таких расходов), иные расходы.

На что, АО «Ижавиа» были даны письменные пояснения о том, что определение затрат в стоимостной (денежной) форме на осуществление операций за сбор по оформлению билета, сбор за оформление ордера разных сборов, сбор за оформление электронного многоцелевого документа, сбор за оформление квитанции оплаты сверхнормативного багажа, сбор за предоставление услуг автоматизированных систем бронирования; за операции по аннулированию бронирования; за осуществление расчетов сумм, причитающихся для возврата; операций за оформление возврата сумм для всех групп тарифов, АО «Ижавиа» не осуществлялась, поскольку методика расчета себестоимости указанных операций в совокупности составляющих расходы перевозчика, законодательством не предусмотрена.

АО «Ижавиа» указано, что расчет расходов при осуществлении действий, входящих в перечень расходов Перевозчика, установленный пунктом 10.1 Правил, Обществом не производился. Также указано, что изменение размера платы за операции по изменению условий перевозки, установленных приказом АО «Ижавиа» от 08.09.2017 года №647 обусловлено тем, что данная мера приведет к повышению доходов АО «Ижавиа».

Таким образом, АО «Ижавиа» не были представлены доказательства, свидетельствующие об обоснованности установления платы, удерживаемой с Пассажиров в случае возврата билета, а также при изменении условий договора перевозки.

В рамках рассмотрения дела у АО «Ижавиа» запрашивались сведения об общей сумме денежных средств, удержанных АО «Ижавиа» с Пассажиров за возврат билетов в период с 2016 года по первое полугодие 2018 года, а также сведения о количестве возвращенных билетов (до вылета и после вылета) с разбивкой по классам бронирования и сведений о количестве билетов, в которых изменялись условия перевозки (до вылета и после вылета) с разбивкой по классам бронирования.

Из письменных пояснений, представленных АО «Ижавиа» следует, что учет сумм денежных средств, удерживаемых с пассажиров при добровольном отказе от воздушной перевозки не ведется, как и не ведется количественно – суммовой учет договоров, которые были расторгнуты по инициативе пассажиров при добровольном и вынужденном отказе от перевозки и договоров воздушной перевозки, в которых были изменены условия перевозки.

Письмом вх.№94ДСП от 05.07.2018 года АО «Ижавиа» представлены расчеты размера платы при добровольном отказе от договора воздушной перевозки по состоянию на сентябрь 2017 года.

<...> исключены сведения для служебного пользования

Статьей 108 ВК РФ предусмотрено, что в случае добровольного отказа от договора воздушной перевозки пассажиру возвращается перевозная плата, за исключением, в том числе, суммы расходов перевозчика, фактически понесенных им и связанных с исполнением обязательств по договору воздушной перевозки пассажира.

В соответствии с частью 4 статьи 107 ВК РФ перечень расходов перевозчика, фактически понесенных им, связанных с исполнением обязательств по договору воздушной перевозки пассажира, удерживаемых с пассажира в соответствии со статьей 108 ВК РФ, определяется уполномоченным органом в области гражданской авиации.

Указанный перечень установлен в пункте 10.1 Правил №155. В частности, в перечень расходов перевозчика включены семь видов сборов и плат, а именно:

- сбор за оформление билета, сбор за оформление ордера разных сборов, сбор за оформление электронного многоцелевого документа, сбор за оформление квитанции оплаты сверхнормативного багажа;
- сбор(ы) за предоставление услуг автоматизированных систем бронирования;
- плата за операции по аннулированию бронирования, осуществлению расчетов сумм, причитающихся для возврата, оформлению возврата сумм и платы за операции по изменению условий договора воздушной перевозки пассажира;
- фактические расходы, связанные с заказом пассажиром дополнительных услуг повышенной комфортности, понесенные перевозчиком до отказа пассажира от дополнительных услуг повышенной комфортности, изменения пассажиром условий их предоставления либо до прекращения по инициативе перевозчика действия договора воздушной перевозки пассажира.

В соответствии с пунктами 230.1, 235 Приказа Минтранса России от 28.06.2007 №82 «Об утверждении Федеральных авиационных правил "Общие правила воздушных перевозок пассажиров, багажа, грузов и требования к обслуживанию пассажиров, грузоотправителей, грузополучателей» перерасчет провозной платы при изменении пассажиром условий договора воздушной перевозки и возврат пассажирам провозной платы производится в порядке, установленном Правилами №155.

Так, в случае добровольного отказа от перевозки за 24 часа до окончания регистрации на рейс пассажиру возвращается провозная плата с удержанием платы за отказ, в которую включаются следующие виды расходов: сбор за оформление билета, сбор за оформление ордера разных сборов, сбор за оформление электронного многоцелевого документа, сбор за оформление квитанции оплаты сверхнормативного багажа; сбор(ы) за предоставление услуг автоматизированных систем бронирования; плата за операции по аннулированию бронирования, осуществлению расчетов сумм, причитающихся для возврата, оформлению возврата сумм (пункт 93 Правил №155).

В случае добровольного изменения условий договора воздушной перевозки с пассажира взимается плата за изменение условий, в которую включаются следующие виды расходов: сбор за оформление билета, сбор за оформление ордера разных сборов, сбор за оформление электронного многоцелевого документа, сбор за оформление квитанции оплаты сверхнормативного багажа; сбор(ы) за предоставление услуг автоматизированных систем бронирования; плата за операции по изменению условий договора воздушной перевозки

пассажира (пункты 111, 112 Правил №155).

Из вышеуказанных норм следует, что законодателем определены фактические расходы Перевозчика, которые он несет при осуществлении обязательств по договору воздушной перевозки, перечень которых является закрытым.

При этом законодатель разделяет расходы, которые несет Перевозчик при изменении условий договора перевозки и добровольном отказе от договора перевозки.

По результатам рассмотрения представленных АО «Ижавиа» расчетов и методик, на основании которых формируется плата, удерживаемая с Пассажиров, следует, что АО «Ижавиа» закладывает в плату, удерживаемую при изменении условий договора перевозки и плату, удерживаемую при добровольном отказе Пассажира от договора перевозки одинаковые виды затрат, а именно: <...> исключены сведения для служебного пользования.

Вместе с тем, положения пунктов 111, 112, 93 Правил №155 устанавливают, что при изменении условий договора перевозки, в фактические расходы Перевозчика входят только сборы, определенные в пункте 10.1 Правил и операции по изменению условий договора воздушной перевозки пассажира, а перечень расходов перевозчика при добровольном отказе от договора воздушной перевозки является шире, который включает в себя: сборы, определенные в пункте 10.1 Правил, операции по аннулированию бронирования, осуществлению расчетов сумм, причитающихся для возврата, оформлению возврата сумм.

В связи с чем, при осуществлении обязательств по договору воздушной перевозки в случае добровольного отказа Пассажира от перевозки и в случае изменения условий договора перевозки у Перевозчика не могут возникать одинаковые виды затрат.

Не из методики формирования затрат, не из расчета затрат, представленного АО «Ижавиа» невозможно установить под какие виды расходов, установленные пунктом 10.1 Правил №155, подпадают затраты АО «Ижавиа» на основании которых формируется плата, удерживаемая с Пассажиров при добровольном отказе от договора воздушной перевозки и в случае изменения условий договора перевозки.

Из письменных пояснений АО «Ижавиа» (от 05.07.2018 года) следует, что <...> исключены сведения для служебного пользования

Согласно частям 1, 2 статьи 15 ГК РФ лицо, право которого нарушено, может требовать [полного](#) возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере.

Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Таким образом, упущенная выгода представляет собой неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

В пункте 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 также указывается, что упущенной выгодой является неполученный доход, на который увеличилась бы имущественная масса лица, право которого нарушено, если бы нарушения не было.

В силу пункта 2 статьи 15 ГК РФ если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения, наряду с другими убытками, упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

Из разъяснений Президиума ФАС России от 11.10.2017 №11 (утв. протоколом Президиума ФАС России от 11.10.2017 №20) также следует, что упущенная выгода представляет собой именно неполученный доход (прибыль) пострадавшего лица. Размер неполученного дохода (упущенной выгоды) должен определяться с учетом разумных затрат, которые кредитор

должен был понести для извлечения данного дохода.

Из вышеуказанного следует, что действующее законодательство соотносит упущенную выгоду именно с нарушением прав лица, у которого в следствие такого нарушения возникают убытки.

Положения статьи 108 ВК РФ, пунктов 93, 109, 111 Правил №155 предусматривают право Пассажиров на возврат авиабилетов, а также право на изменение условий договора Перевозки. Такое право также закреплено в актах самих Перевозчиков, в частности, Приказах АО «Ижавиа» по возвратным тарифам.

Учитывая вышеизложенное, такой показатель как упущенная выгода не может выступать прямыми затратами Общества, поскольку возврат авиабилета, либо изменение условий договора перевозки, не является нарушением прав Перевозчика, а является правом Потребителя, закреплённым в статье 108 ВК РФ, пунктах 93, 109, 111 Правил №155.

Правила формирования и применения тарифов на регулярные воздушные перевозки пассажиров и багажа, взимания сборов в области гражданской авиации, утвержденные Приказом Миндортранса РФ от 25.09.2008 №155 подлежат применению всеми перевозчиками независимо от того занимают ли они доминирующее положение на определенном рынке услуг.

По результатам проведения анализов состояния конкуренции было установлено, что АО «Ижавиа» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг регулярных пассажирских перевозок воздушным транспортом по маршруту «Ижевск – Москва - Ижевск» с долей 87,4 % при наличии еще одного хозяйствующего субъекта на данном рынке в исследуемый период – АО АК «РусЛайн», а также занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг регулярных пассажирских перевозок воздушным транспортом по маршруту «Ижевск – Краснодар – Ижевск»; «Ижевск – Санкт – Петербург – Ижевск»; «Ижевск – Симферополь – Ижевск»; «Ижевск – Сочи – Ижевск»; «Ижевск – Анапа – Ижевск» с долей 100 %, являющимся единственным участником на данных рынках, в связи с чем, на АО «Ижавиа» распространяются запреты, установленные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

Анализ состояния конкурентной среды проводился в соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Приказ ФАС России №220).

Согласно пункта 2.1 Приказа ФАС России №220 временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка. Наименьший временной интервал анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта должен составлять один год или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год.

В рамках рассмотрения дела, Удмуртским УФАС России были исследованы приказы АО «Ижавиа», которыми была установлена плата, удерживаемая с Пассажиров в случае добровольного отказа от договора воздушной перевозки и в случае изменения условий договора перевозки, а именно: приказ АО «Ижавиа» от 24.04.2016 года №462; приказ от 10.02.2017 года №79; приказ от 08.09.2018 года №645.

Учитывая исследуемый период приказов АО «Ижавиа» о применении тарифов Общества, Удмуртским УФАС России был определен исследуемый временной интервал рынка оказания услуг регулярных пассажирских перевозок воздушным транспортом по маршрутам «Ижевск – Краснодар – Ижевск»; «Ижевск – Санкт – Петербург – Ижевск»; «Ижевск – Симферополь – Ижевск»; «Ижевск – Сочи – Ижевск»; «Ижевск – Анапа – Ижевск», который определен с 01.01.2016 года по сентябрь 2017 года.

В период рассмотрения дела, изменение субъектного состава по рассматриваемым рынкам коснулись направления Ижевск – Москва – Ижевск, так с октября 2018 года по данному сообщению совместно с АО «Ижавиа» начали осуществлять авиаперевозки следующие авиакомпании - ПАО Аэрофлот и Utair. Появление новых авиаперевозчиков по указанному маршруту на дату вынесения решения не может свидетельствовать о том, что Общество не занимает доминирующее положение по указанному маршруту, поскольку минимальный временной интервал определения состояния конкуренции и долей хозяйствующих субъектов,

осуществляющих деятельность на исследуемых товарных рынках, составляет один год.

Учитывая то, что АО «Ижавиа» занимает доминирующее положение на рассматриваемых товарных рынках на Обществе распространяется действие не только законодательства Российской Федерации в сфере авиаперевозок, но и нормы антимонопольного законодательства, в том числе в части обязанности по недопущению совершения действий, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе, навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования (пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции).

В данном случае, навязывание невыгодных условий договора перевозки выражено в установлении платы, удерживаемой с Пассажиров при добровольном отказе от договора воздушной перевозки и в случае изменения условий договора перевозки с учетом расходов не установленных в пункте 10.1 Правил, в нарушение требований, установленных пунктами 93, 111, 112 Правил №155 и статьёй 108 ВК РФ.

В соответствии с пунктом 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Согласно статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

В связи с чем, плата, удерживаемая с Пассажиров за возврат билетов, в случае отказа от перевозки, а также плата, удерживаемая в случае, изменений условий перевозки, должна формироваться из фактических затрат АО «Ижавиа» документально и экономически подтвержденных.

АО «Ижавиа» указывает, что размер платы, удерживаемой с пассажира при добровольном отказе от договора воздушной перевозки, устанавливается перевозчиком самостоятельно и не относится к регулируемым тарифам.

Комиссия Удмуртского УФАС России не опровергает доводы Ответчика в части того, что плата, удерживаемая с пассажиров при добровольном отказе от договора воздушной перевозки, устанавливается самостоятельно, вместе с тем, исходя из положений Правил №155, она должна быть экономически оправданна и соразмерна фактическим расходам перевозчикам, понесённым им по договору воздушной перевозки.

Так, Правилами №155 установлен перечень расходов перевозчика, фактически понесенных им и связанных с исполнением обязательств по договору воздушной перевозки, из которых складывается плата, удерживаемая с пассажира при отказе от договора воздушной перевозки и изменении условий договора перевозки (пункт 10.1 Правил).

Исходя из изложенного, удерживаемая плата устанавливается перевозчиком в твердой денежной сумме, одинаковой для всех пассажиров вне зависимости от каких – либо условий на основании расходов Перевозчика, фактически им понесенных им по договору воздушной перевозки.

Необходимо отметить, что система возврата АО «Ижавиа» не является дифференцированной,

поскольку сумма, взимаемая с потребителей услуг, является фиксированной не зависимо от периода сдачи авиабилетов, но не позднее 24 часов до окончания времени регистрации, в связи с чем, возвращенный билет может быть реализован до отправления рейса, в том числе, по более высокому тарифу.

Так, из материалов дела установлено, что Заявителем - «...» были возвращены билеты до даты вылета более чем за 5 месяцев, при возврате которых с нее была удержана плата в размере 2500 рублей с каждого билета.

Убытки, которые понес Заявитель при возврате авиабилетов по направлениям Ижевск - Симферополь – Ижевск», при возвращении которых с него было удержано по 2500 рублей с каждого направления, установить не предоставляется возможным, ввиду того, что с учетом представленных сведений и документов АО «Ижавиа» невозможно установить фактические расходы, которые несет Перевозчик по договорам воздушной перевозки, на основании которых формируется плата, удерживаемая при возврате и обмене авиабилетов. В связи с чем, экономически оправданную плату, которая должна была быть удержана у Заявителя установить невозможно.

Установление платы, удерживаемой при добровольном отказе от договора воздушной перевозки и в случае изменения условий договора перевозки, целью которой является увеличение дохода Общества, которая варьируется от активности спроса потребителей авиапассажирских услуг, колеблющегося с учетом принципа сезонности, от состояния конкурентной среды на рынке регулярных воздушных перевозок, сумма которой формируется с учетом расходов, не закрепленных в пункте 10.1 Правил, которой определен перечень расходов Перевозчика, которые он несет при осуществлении обязательств по договору воздушной перевозки, является недопустимым в условиях доминирования на рынке услуг регулярных пассажирских перевозок воздушным транспортом по маршрутам «Ижевск – Москва - Ижевск»; «Ижевск – Краснодар – Ижевск»; «Ижевск – Санкт – Петербург – Ижевск»; «Ижевск – Симферополь – Ижевск»; «Ижевск – Сочи – Ижевск»; «Ижевск – Анапа – Ижевск», при не развитой конкуренции на данных товарных рынках.

По результатам рассмотрения дела, Комиссия пришла к следующим выводам:

- АО «Ижавиа» занимает на рынке регулярных пассажирских перевозок по рассматриваемым маршрутам доминирующее положение, в связи с чем, при осуществлении деятельности Общество должно руководствоваться не только положениями законодательства Российской Федерации в сфере воздушных перевозок, но и положениями антимонопольного законодательства, в частности соблюдать запреты, установленные пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, не допускающие навязывать контрагентам невыгодные условия договора перевозки;

- согласно положениям статьи 15 ГК РФ, постановления Верховного суда РФ от 23.06.2015 №25, разъяснений ФАС России от 11.10.2017 №11 упущенная выгода представляет собой нарушение прав лица у которого в следствии такого нарушения возникают убытки, учитывая то, что возврат авиабилета, либо изменение условий договора перевозки, не является нарушением прав Перевозчика – АО «Ижавиа», а является правом Потребителя (Пассажира), закреплённым в статье 108 ВК РФ, пунктах 93, 109, 111 Правил №155, следовательно такой показатель как упущенная выгода не может выступать прямыми затратами Общества и учитываться при формировании платы, удерживаемой с Пассажиров;

- учитывая то, что по договору воздушной перевозки предметом договора выступает оказание услуг воздушной перевозки, а не услуг по возврату авиабилета, либо изменению условий договора перевозки, следовательно, целью Перевозчика при формировании платы, удерживаемой с Пассажиров при их добровольном отказе, либо в случае изменения условий перевозки должно быть покрытие фактических расходов, которые он понес при осуществлении обязательств по договору воздушной перевозки, перечень которых установлен в пункте 10.1 Правил, а не увеличение доходов Общества за счет установления суммы платы не соответствующей его фактическим расходам;

- установление платы, удерживаемой с Пассажиров при добровольном отказе от договора воздушной перевозки и в случае изменения условий договора перевозки на основании расходов, не установленных в пункте 10.1 Правил №155, которым определен закрытый перечень фактических расходов, которые несет Перевозчик при осуществлении обязательств

по договору воздушной перевозки является нарушением требований, установленных статьей 108 ВК РФ, пунктами 93, 109, 111, 112 Правил №155;

- установление одинаковых видов затрат на основании которых формируется плата, удерживаемая при добровольном отказе Пассажира от перевозки и в случае изменения условий договора перевозки не соответствует порядку, установленному пунктами 93, 111, 112 Правил №155, поскольку порядок разделяет виды расходов, возникающих у Перевозчика при осуществлении обязательств по договору перевозки при отказе от договора перевозки и в случае изменения его условий, в связи с чем, при формировании суммы плат у Перевозчика не могут возникать одинаковые виды затрат;

- сумма платы Перевозчика, удерживаемая с Пассажиров не должна изменяться с целью маркетингового хода Общества, поскольку указанный инструмент применяется в рамках рыночных отношений с целью поддержания продавцом услуги его продаж и их дальнейшего роста, посредством заключения договора перевозки предметом по договору выступает услуга по оказанию воздушных перевозок, а не услуги по возврату и обмену авиабилетов, следовательно, применение такого инструмента в отсутствие рынка обмена и возврата авиабилетов, не допустимо.

Учитывая вышеизложенное, действия АО «Ижавиа», выраженные в установлении платы, удерживаемой с Пассажиров в случае их добровольного отказа от воздушной перевозки, а также платы, удерживаемой в случае изменения условий договора перевозки, целью которой является не покрытие фактических расходов Перевозчика, понесённых им при осуществлении обязательств по договору воздушной перевозки, а увеличение доходов Общества за счет установления платы на основании расходов Общества, не предусмотренных положениями Правил №155, сумма которой варьируется в зависимости от конкурентной среды на рынке авиапассажирских перевозок, от спроса потребителей услуг, колеблющегося с учетом принципа сезонности, в формировании платы с учетом показателей «Упущенная выгода» и «Рентабельность», в изменении суммы платы с применением маркетингового хода Общества, целью которого является увеличение продаж Общества при отсутствии рынка по оказанию услуг по возврату и обмену авиабилетов, являются злоупотреблением хозяйствующим субъектом доминирующим положением путем навязывания потребителям услуг невыгодных условий договора воздушной перевозки, что свидетельствует о нарушении Обществом пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьями 10, 23, 41, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и Административным регламентом ФАС России по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 №339,

р е ш и л а:

1. Признать АО «Ижавиа» нарушившим пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, что выразилось в злоупотреблении хозяйствующим субъектом доминирующим положением путем навязывания невыгодных условий договора воздушной перевозки, а именно: установления платы, удерживаемой с Пассажиров в случае их добровольного отказа от воздушной перевозки, а также платы, удерживаемой в случае изменения условий договора перевозки, с нарушением требований, установленных Правилами формирования и применения тарифов на регулярные воздушные перевозки пассажиров и багажа, взимания сборов в области гражданской авиации, утвержденных Приказом Минтранса России от 25.09.2008 №155.

2. Выдать АО «Ижавиа» предписание о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, путем установления платы, удерживаемой с Пассажиров в случае их добровольного отказа от воздушной перевозки, а также платы, удерживаемой в случае изменения условий договора перевозки с соблюдением требований, установленных в Правилах формирования и применения тарифов на регулярные воздушные перевозки пассажиров и багажа, взимания сборов в области гражданской авиации, утвержденных Приказом Минтранса России от 25.09.2008 №155.

Председатель Комиссии

«...»

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев со дня его принятия. Решение также может быть обжаловано в ФАС России в течение месяца со дня его принятия.