06 мая 2010 года г. Абакан

Резолютивная часть решения объявлена 27.04.2010 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии: Шалимов П.А. – заместитель руководителя управления – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы (АЗР);

Члены комиссии: Андрюшкова И.А. – главный специалист – эксперт отдела АЗР;

Жукова И.И. – ведущий специалист-эксперт отдела АЗР;

Лесниченко Н.В. – специалист-эксперт отдела АЗР,

в присутствии представителя индивидуального предпринимателя Сытниковой А.В. – Кожевниковой Г.М. (доверенность от 15 января 2010 года),

в отсутствие индивидуального предпринимателя Шнейгельбергера А.И., надлежащим образом извещенного о месте и времени рассмотрения настоящего дела, о чем свидетельствует почтовое уведомление о вручении №32304 0),

рассмотрев материалы дела № 2-А-10, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Сытниковой А.В. по признакам нарушения статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закона о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

15 декабря 2009 г. в Хакаское УФАС России поступило заявление индивидуального предпринимателя Шнейгельбергера А.И. о фактах недобросовестной конкуренции со стороны индивидуального предпринимателя Сытниковой А.В., выразившихся в осуществлении перевозки пассажиров без утвержденного графика (расписания) движения по маршруту № 5 выход № 12 г. Абакана по времени, согласованному УКХТ Администрации г. Абакана заявителю.

В целях осуществления государственного контроля за соблюдением в регионе антимонопольного законодательства и решения вопроса о наличии (отсутствии) в действиях индивидуального предпринимателя Сытниковой А.В. признаков нарушения статьи 14 Закона о защите конкуренции Хакасским УФАС России были направлены запросы в Управление государственного автодорожного надзора по Республике Хакасия, ОГИБДД УВД по г. Абакану и УКХТ Администрации г. Абакана.

В соответствии с письмом ОГИБДД УВД по г. Абакану от 28.12.2009 г. № 12/7606 22 декабря 2009 года была поведена проверка по факту перевозки пассажиров по маршрутам г. Абакана без утвержденных УКХТ Администрации г. Абакана графиков (расписаний) движения. В ходе проверки был выявлен факт перевозки пассажиров по маршруту № 5 Абакана автобусом ПАЗ 32054, государственный регистрационный знак АВ 084 19, путевой лист на выполнение перевозок которым был выдан индивидуальным предпринимателем Сытниковой А.В. Утвержденного графика в автобусе не имелось.

Согласно материалам проверки, направленным Управлением государственного автодорожного надзора по Республике Хакасия от 11.01.2010 № 13 по факту осуществления проверки на предмет перевозки пассажиров по маршрутам г. Абакана без утвержденных УКХТ Администрации г. Абакана графиков (расписаний) движения 28 декабря 2009 года автобус марки ПАЗ-4234, государственный номер АВ 843 19 предпринимателя Сытниковой А.В. осуществлял перевозку пассажиров по маршруту №5 г. Абакана без утвержденного графика (расписания) движения.

В связи с этим 20 января 2010 года в отношении индивидуального предпринимателя Сытниковой А.В. возбуждено дело по признакам нарушения статьи 14 Закона о защите конкуренции.

На заседании комиссии представитель индивидуального предпринимателя Сытниковой А.В. не согласилась с заявленными требованиями, пояснив следующее.

Предпринимателем Сытникова А.В. осуществляется перевозка пассажиров по маршруту № 5 г. Абакана на основании договора аренды транспортного средства с экипажем (далее – договор аренды), заключенного с индивидуальным предпринимателем Кожевниковой Г.М. Предприниматель Кожевникова Г.М. на период заявленных предпринимателем Шнейгельбергером А.И. требований имела утвержденное в надлежащем порядке УКХТ Администрации г. Абакана расписание движения по маршруту № 5, выход № 1. Данное расписание было выдано в целях осуществления Кожевниковой Г.М. государственного контракта № 55 от 02.01.2009 на оказание услуг для государственных нужд Республики Хакасия, а именно: в целях социальной защиты населения в части оказания услуг по перевозке пассажиров на городских автобусных маршрутах общего пользования по маршруту № 3 – Рынок «Северный» - Набережная; по маршруту № 4 – Мебельная фабрика – Красный Абакан; по маршруту №5 – Н.Согра – ул. Цукановой. Вышеуказанный государственный контракт был заключен на основании результатов аукциона по размещению заказов на оказание услуг по перевозке пассажиров на городских автобусных маршрутах общего пользования, где предприниматель Кожевникова Г.М. согласно Протоколу № 350А-УКХТ была признана победителем. Каких-либо ограничений в части привлечения победителем аукциона других лиц на осуществление перевозки пассажиров по указанным в аукционной документации маршрутам государственным контрактом № 55 не предусмотрено.

В связи с этим, согласно пункту 1.1 договора аренды индивидуально предпринимателю Сытниковой А.В. был временно передан для осуществления контракта № 55 от 02.01.2009 года по перевозке пассажиров по маршруту № 5 г. Абакана принадлежащий предпринимателю Кожевниковой Г.М. на праве собственности автомобиль марки ПАЗ 32054, гос.номер АВ843 19. Таким образом, предприниматель Сытникова А.В. осуществляла перевозочную деятельность по маршруту № 5, выход № 1 по времени законно предоставленном предпринимателем Кожевниковой Г.М. и с ее согласия.

Поскольку время движения на маршруте № 5 разделено на 12 выходов, то, учитывая особенности движения транспорта по городу, возможны случайные пересечения первого, принадлежащего Сытниковой А.В., и последнего, принадлежащего Шнейгельбергеру А.В. выходов. Доказательств того, что предприниматель Сытникова А.В. выставляла свое транспортное средство на время движения автобуса предпринимателя Шнейгельбергера А.В. у Комиссии не имеется.

Также Кожевникова Г.М. пояснила, что в случае невыполнения индивидуальным предпринимателем Сытниковой А.В. перевозки пассажиров по маршруту № 5, ее выполняла бы индивидуальный предприниматель Кожевникова Г.М., которая не подавала в антимонопольный орган заявлений о нарушении предпринимателем Сытниковой А.В. его прав и антимонопольного законодательства.

Таким образом, Сытникова А.В. не создавала для себя преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности, забирая пассажиров у заявителя, осуществляющего перевозочную деятельность по маршруту № 5 г. Абакана. Действия предпринимателя Сытниковой А.В. не создали помех в осуществлении заявителем предпринимательских прав, и не содержат признаков нарушения положений Закона о конкуренции.

Исследовав представленные в материалы дела документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила

следующее.

Шнейгельбергер Александр Иванович зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя за основным регистрационным номером 304190130900284, выдана лицензия на осуществление перевозок пассажиров автомобильным транспортом АСС-19-1419 от 12 августа 2003 года, выданной Управлением государственного автодорожного надзора по Республике Хакасия на срок по 1 сентября 2013 года. По результатам проведенного УКХТ Администрации г. Абакана конкурса на право осуществления перевозки пассажиров 10 ноября 2009 года предпринимателю Шнейгельбергеру А.И. был утвержден график (расписание) движения транспортного средства по маршруту № 5, выход № 12 г.Абакана. Срок действия указанного расписания – до проведения конкурса. Согласно ответу УКХТ Администрации г. Абакана от 24.02.2010 № 78 вышеназванное расписание действующее.

Сытникова Анастасия Владимировна зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 09 марта 2006 года за основным государственным регистрационным номером 306190106800080, что подтверждается Свидетельством серии 19 № 000651990, осуществляет перевозку пассажиров автомобильным транспортом на основании лицензии АСС-19-1947, выданной Управлением государственного автодорожного надзора по Республике Хакасия на срок с 22 марта 2006 года по 22 марта 2011 года.

01 января 2010 года между индивидуальным предпринимателем Сытниковой А.В. и индивидуальным предпринимателем Кожевниковой Г.М. заключен договор аренды транспортного средства с экипажем. Согласно пункту 1.1 договора аренды предпринимателю Сытниковой А.В. был временно передан автомобиль марки ПАЗ 32054, гос. номер АВ 843 19 в целях осуществления Контракта № 55 от 02.01.2009 года по перевозке пассажиров по маршруту № 5 г. Абакана. Вышеназванный Государственный контракт № 55, заключенный по результатам проведенного совместного открытого аукциона № 87-08/350А-УКХТ от 19.11.2008г. между Министерством труда и социального развития Республики Хакасия, Управлением социальной поддержки населения муниципального образования г. Абакан и индивидуальным предпринимателем Кожевниковой Г.М. определил порядок взаимодействия вышеперечисленных сторон по вопросам реализации государственной политики в сфере социальной защиты населения в части оказания услуг по перевозке пассажиров на городских автобусных маршрутах общего пользования

по маршруту № 3 – Рынок «Северный» - Набережная;

по маршруту № 4 – Мебельная фабрика – Красный Абакан;

по маршруту № 5 – Н.Согра – ул. Цукановой.

Согласно данному Контракту предприниматель Кожевникова Г.М. приняла обязательства по оказанию услуг по перевозке граждан, имеющих льготы, а Управление социальной поддержки населения муниципального образования г. Абакан обязалось производить оплату за оказанные услуги.

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах дела, выслушав устные пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

Неотъемлемой частью свободного предпринимательства является добросовестная конкуренция, т.е. 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 случае, когда любые конкурентные действия на определенном товарном рынке в результате нарушения действующего законодательства, обычаев делового оборота, требований добропорядочности, разумности и справедливости, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации, то в силу ст. 4 Закона о конкуренции имеет место недобросовестная конкуренция.

Частью 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию. Приведенный в части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции перечень является открытым.

Перевозка пассажиров городским автобусом общего пользования может осуществляться только при наличии утвержденного и согласованного органом местного самоуправления графика (расписания) движения. В соответствии с пунктом 5.7.4 Положения об обеспечении безопасности дорожного движения в предприятиях, учреждениях, организациях, осуществляющих перевозки пассажиров и грузов, утвержденного приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 09.03.1995 № 27 каждый водитель, выполняющий городские, пригородные, междугородные и туристские рейсы с пассажирами, должен быть обеспечен графиком движения на маршруте.

Статьей 76 Устава автомобильного транспорта РСФСР, утвержденного Постановлением Совета Министров РСФСР от 18.01.1969 № 2, параграфом 5 Правил перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом в РСФСР, утвержденных Приказом Министерства автомобильного транспорта от 24.12.2987и № 176 и пунктом 55 Правил организации пассажирских перевозок на автомобильном транспорте, утвержденных Приказом Министерства автомобильного транспорта от 31.12.1981 №200 предусмотрено согласование с органами местного самоуправления расписания движения автобусов.

Пунктом 5.1 «Порядка организации маршрутных пассажирских перевозок в г. Абакане», утвержденного Решением Абаканского городского Совета депутатов от 29.11.2005 № 220 установлена обязанность осуществлять перевозку пассажиров по городским автобусным маршрутам при наличии утвержденного Управлением коммунального хозяйства и транспорта Администрации г. Абакана графика (расписания) движения.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что предприниматель Сытникова А.В. осуществляя деятельность по перевозке пассажиров по маршруту № 5 без утвержденного УКХТ Администрации г. Абакана графика (расписания) движения автобуса, тем самым самовольно осуществляла предпринимательскую деятельность, выставляя принадлежащее ей транспортное средство на маршруте № 5 г. Абакана по расписанию, установленному по своему усмотрению. Данный вывод основан на решении Арбитражного суда Республики Хакасия № А74-333/2010 от 19 февраля 2010 года, которым установлен факт отсутствия у предпринимателя Сытниковой А.В. утвержденного графика (расписания) движения по маршруту № 5. Факт отсутствия у предпринимателя Сытниковой А.В. графика, утвержденного УКХТ Администрации г. Абакана, также подтверждается письмом ОГИБДД УДВ по г. Абакану от 28.12.2009 г. № 12/7606, актами и рапортами Межрегионального УГАДН по РХ (сопроводительное письмо от 11.01.2010 № 13).

Учитывая, что предпринимательская деятельность предполагает получение доходов, действия предпринимателя Сытниковой А.В. квалифицируются как недобросовестная конкуренция, поскольку перевозка пассажиров без утвержденного в установленном порядке расписания движения поставила предпринимателя в преимущественное положение перед иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими на данном маршруте перевозки пассажиров на основании утвержденных расписаний.

Комиссия не может принять договор аренды, заключенный между предпринимателем Сытниковой А.В. и предпринимателем Кожевниковой Г.М. в качестве подтверждения доводов ответчика, по следующим обстоятельствам.

Во-первых, заключив договор аренды транспортного средства с экипажем исполнитель по Государственному контракту - предприниматель Кожевникова Г.М. фактически заменила исполнителя.

В силу п. 6.1 статьи 9 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» установлен запрет на перемену поставщика (исполнителя,

подрядчика) при исполнении государственного или муниципального контракта, за исключением возможности замены исполнителя при реорганизации юридического лица.

Частью 2.2 Контракта «Обязанности Исполнителя» не предусмотрено возможности передачи обязательств другому лицу. В связи с этим Комиссия пришла к выводу, что данный контракт обязывает исполнителя лично выполнить работы (оказать услуги). Таким образом, Комиссия считает ссылку представителя предпринимателя Сытниковой А.В. на договор аренды необоснованной.

Во-вторых, поскольку расписание движения утверждается уполномоченным органом в установленном порядке для конкретного перевозчика, что исключает возможность передачи расписаний перевозчиками друг другу. Данный вывод подтверждается решением Арбитражного суда Республики Хакасия по аналогичному делу № А74-1783/2009 от 20 июля 2009 года. Поскольку графики (расписания) движения по городским автобусным маршрутам общего пользования утверждаются УКХТ Администрации г. Абакана в отношении конкретного перевозчика с соблюдением установленной процедуры, договор аренды транспортного средства с экипажем, заключенный между предпринимателем Сытниковой А.В. и предпринимателем Кожевниковой Г.М. не освобождает предпринимателя Сытникову А.В. от соблюдения установленной законодательством процедуры утверждения (согласования) графика (расписания) движения.

В-третьих, по договору аренды Кожевниковой Г.М. предпринимателю Сытниковой А.В. был временно передан автомобиль марки ПАЗ 32054, гос. номер АВ 843 19, когда как из актов, рапортов и протоколов ОГИБДД УДВ по г. Абакану и Межрегионального УГАДН по РХ следует, что перевозка пассажиров по маршруту № 5 г.Абакана без утвержденных УКХТ Администрации г.Абакана осуществлялась и другим автобусом, принадлежащим предпринимателю Сытниковой А.В.: ПАЗ – 32054 гос. номер АВ 084 19.

Кроме того, Комиссия не принимает довод ответчика о том, что при установлении факта недобросовестной конкуренции необходимо доказывать нарушение прав конкретного хозяйствующего субъекта, пострадавшего в результате незаконных действий ответчика, в частности, по мнению представителя предпринимателя Сытниковой А.В. необходимо установить, что последняя осуществляла перевозку пассажиров по выходу № 12, маршрута № 5, принадлежащему предпринимателю Шнейгельбергеру А.В.

Согласно существующей судебной практике - решению Арбитражного суда Республики Хакасия по делу № А74-1783/2009 от 20 июля 2009 года - действия перевозчика, осуществляющего перевозку пассажиров без утвержденного в установленном порядке расписания (графика) квалифицируются как недобросовестная конкуренция, поскольку ставят предпринимателя в преимущественное положение перед иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими на данном маршруте перевозки пассажиров на основании утвержденных расписаний. Таким образом, Комиссия пришла к выводу о доказанности факта совершения недобросовестной конкуренции со стороны предпринимателя Сытниковой А.В., осуществлявшей в декабре 2009 года перевозку пассажиров по маршруту № 5 г. Абакана без утвержденного УКХТ Администрации г.Абакана графика (расписания) движения.

18 марта 2010 года от заявителя поступила информация о том, что в настоящее время индивидуальный предприниматель Сытникова А.В. прекратила перевозку пассажиров по маршруту № 5, выход № 12 г. Абакана без утвержденного УКХТ Администрации г. Абакана графика (расписания) движения на согласованное заявителю время.

В соответствии с п.1 ч.1 ст. 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

Однако Комиссия пришла к выводу, что в данном случае отсутствуют предусмотренные законом условия, при которых Комиссия может прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства – прекращение со стороны ответчика перевозки пассажиров по маршруту № 5, выход № 12 г. Абакана без утвержденного УКХТ Администрации г. Абакана графика (расписания) движения произошло не добровольно, а только после вмешательства Хакаского УФАС России.

Хакаское УФАС России в рамках своих полномочий и в соответствии со ст.1 и ст. 23 Закона о защите конкуренции вправе не только пресекать, но и предупреждать различные формы проявления недобросовестной конкуренции со стороны хозяйствующих субъектов.

Формой предупреждения недобросовестной конкуренции является выдача предписания о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать индивидуального предпринимателя Сытникову Анастасия Владимировну нарушившей статью 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать индивидуальному предпринимателю Сытниковой А.В. предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

Председатель комиссии: П.А.Шалимов

Члены комиссии: И.А.Андрюшкова

И.И. Жукова

Н.В.Лесниченко

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

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу № 2-А-10

06 мая 2010 года г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии: Шалимов П.А. – заместитель руководителя управления – начальник отдела антимонопольного законодательства и рекламы (АЗР);

Члены комиссии: Андриюшкова И.А. – главный специалист – эксперт отдела АЗР;

Жукова И.И. - ведущий специалист-эксперт отдела АЗР;

Лесниченко Н.В. – специалист-эксперт отдела АЗР,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 06 мая 2010 г. по делу № 2-А-10 о нарушении индивидуальным предпринимателем Сытниковой А.В. (Республика Хакасия, г.Абакан, ул. Пр. Северный, 9-25) статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Индивидуальному предпринимателю Сытниковой Анастасии Владимировне не совершать действия, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции или могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, в частности, статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», для чего: не осуществлять перевозку пассажиров автомобильным транспортом общего пользования по маршрутам г. Абакана без утвержденных Управлением коммунального хозяйства и транспорта Администрации г. Абакана графиков (расписаний) движения.

Председатель комиссии: П.А.Шалимов

Члены комиссии: И.А.Андриюшкова

И.И. Жукова

Н.В.Лесниченко

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия.