**Решение**

6 мая 2010 года
г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее – Ростовской УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

| | |
|---|---|
| Председатель комиссии | Молчанов Е.Г. |
| Члены комиссии | Кожемяко Н.А. |
| | Кикичева Я.В. |

рассмотрев дело № 132 по признакам нарушения ОАО «Донавтовокзал» (344082, г. Ростов-на-Дону, ул. Сиверса, 1) и ООО СК «РАСК» (344082, г. Ростов-на-Дону, ул. Сиверса, 1, оф. 1006) части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

**УСТАНОВИЛА**

Дело № 132 по признакам нарушения ч. 1 ст. 11 ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ОАО «Донавтовокзал» и ООО СК «РАСК» возбуждено по итогам рассмотрения жалоб гр. гр. Моргуновой Н.А., Воронько А.И., Путилиной И.В. и Ефимова Ю.

Признаки нарушения антимонопольного законодательства усматриваются в следующем. При покупке автобусного билета в кассах ОАО «Донавтовокзал» на территории Ростовской области его стоимость включает в себя помимо стоимости билета, так же стоимость полиса добровольного страхования пассажиров от несчастных случаев (далее – страховой полис). Продажа автобусного билета и страхового полиса оформляется одним документом.

При продаже автобусного билета и страхового полиса кассир не предлагает потенциальному пассажиру заключить договор страхования. То есть продажа страхового полиса осуществляется без предварительного согласия или желания потенциального пассажира заключить договор добровольного страхования от несчастных случаев.

Страховщиком выступает ООО СК «РАСК».

Таким образом, при оказании услуг по продаже автобусных билетов кассирами ОАО «Донавтовокзал» происходит навязывание потенциальному пассажиру услуг добровольного страхования, которые не относятся к предмету договора, и в которых потенциальный пассажир не заинтересован.

Вышеперечисленные действия ОАО «Донавтовокзал» и ООО СК «РАСК» содержат в себе признаки нарушения ч. 1 ст. 11 ФЗ «О защите конкуренции».

Гр. гр. Моргунова Н.А., Воронько А.И., Путилина И.В. направили в Ростовское УФАС России ходатайства с просьбой рассмотреть дело № 132 в их отсутствие.

Представители ООО СК «РАСК» и ОАО «Донавтовокзал» присутствовали на рассмотрении дела.

Представитель ООО «СК «РАСК» заявил устное ходатайство о приостановлении дела № 132 в связи с тем, что решение Ростовского УФАС России по аналогичному делу, рассмотренному ранее, обжалуется Обществом в Высшем Арбитражном суде Российской Федерации и Постановление по делу об административном правонарушении по итогам этого дела будет рассмотрено в Пятнадцатом арбитражном апелляционном суде 25 мая 2010г.

В удовлетворении заявленного ходатайства ООО «СК «РАСК» отказано по следующим основаниям.

Заявление ООО «СК «РАСК» по делу А53-9139/2009 принято к производству ВАС РФ 14.04.2010г. Вместе с тем, 14.04.2010г. Определением ВАС РФ Ростовскому УФАС России отказано в передаче того же дела в Президиум.

Судебные решения в рамках административного производства никоим образом не повлияют на предмет и итоги рассмотрения данного дела.

Представитель ООО «СК «РАСК» пояснил следующее. Между ООО СК «РАСК» и ОАО «Донавтовокзал» заключен агентский договор № ПД-0001 от 01.11.2006г. В договоре определены условия и порядок взаимодействия сторон при заключении ООО «СК «РАСК» с физическими лицами договоров добровольного страхования пассажиров от несчастных случаев, перевозимых

междугородним автомобильным транспортом.

На основании взятых на себя обязательств по агентскому договору, ответственность за информирование пассажиров об условиях страхования и соблюдения принципа добровольности возложена на страхового агента – ОАО «Донавтовокзал».

Билетный кассир не является субъектом отношений по агентскому договору, таким образом, ответственность за исполнение трудовых обязанностей кассирами несет ОАО «Донавтовокзал».

Агентский договор, заключенный между ООО «СК «РАСК» и ОАО «Донавтовокзал» не нарушает нормы антимонопольного законодательства.

При заключении договора личного страхования стороны (ОАО «Донавтовокзал» и ООО «СК «РАСК») в соответствии с ч. 2 ст. 942 ГК РФ согласовали существенные условия договора страхования: 1) о застрахованном лице – это пассажир; 2) о страховых случаях – это временная утрата трудоспособности, постоянная утрата трудоспособности и смерть; 3) о размере страховой суммы – 24 000,00 рублей и о 4) сроке действия договора – время поездки.

Доказательством согласия страхователя заключить договор на предложенных условиях согласно ч. 2 ст. 940 ГК РФ подтверждается принятием от страховщика страхового полиса.

Договор добровольного страхования оформляется одновременно с оформлением проездного документа билетными кассирами с использованием программно-технических возможностей информационно-вычислительной сети ОАО «Донавтовокзал».

Таким образом, действия ООО СК «РАСК» и ОАО «Донавтовокзал» по выполнению агентского договора не являются согласованными и агентский договор не ограничивает конкуренцию на рынке добровольного страхования пассажиров от несчастных случаев, указанных в ч. 1 ст. 11 ФЗ «О защите конкуренции».

Представитель ОАО «Донавтовокзал», присутствующий на рассмотрении дела поддержал доводы, приведенные ООО «СК «РАСК».

Комиссия, выслушав доводы сторон, изучив материалы дела установила:

Между ОАО «Донавтовокзал» и ООО СК «РАСК» заключен агентский договор № ПД-0001/334-Д от 01.11.2006г.

В соответствии с агентским договором Агент – ОАО «Донавтовокзал» обязуется от имени и за счет Принципала – ООО СК «РАСК» заключать договоры добровольного страхования пассажиров от несчастных случаев. Принципал обязуется уплачивать Агенту вознаграждение в размере 10 % от полученной страховой премии по договорам добровольного страхования пассажиров от несчастных случаев, заключенным Агентом в рамках настоящего договора.

В соответствии с дополнительным соглашением от 02.04.2007г. к агентскому договору величина агентского вознаграждения составляет 5 % от полученной страховой премии по договорам добровольного страхования пассажиров.

С целью соблюдения действующего законодательства в сфере страхования ОАО «Донавтовокзал» разработало и утвердило 01.07.2009г. «Технологию добровольного страхования пассажиров от несчастных случаев на автовокзалах и автостанциях с автоматизированной системой продажи и бронирования билетов» (далее – Технология).

Технологией предусмотрено, что «С целью соблюдения принципа добровольности по включению граждан в число застрахованных лиц кассир билетный ОАО «Донавтовокзал» при продаже билета на проезд обязан:

- предложить пассажиру добровольное страхование;

- проинформировать его о размере оплаты и о размере выплаты страховых сумм по добровольному страхованию при несчастных случаях;

- после получения устного заявления (согласия) от пассажира получить с него плату за добровольное страхование, после чего на ККМ выбить чек добровольного страхования.

После приобретения чека пассажир, до отправления автобуса, имеет право отказаться от добровольного страхования от несчастных случаев. Кассир кассы, продавший билет, обязан оформить возврат на чек добровольного страхования и возвратить пассажиру полную сумму добровольного страхования».

На основании данной Технологии ОАО «Донавтовокзал» несет ответственность за информирование страхователей – покупателей автобусных билетов о возможности приобретения полиса добровольного страхования от несчастных случаев и соблюдение принципа добровольности при заключении страховых договоров.

В ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что договор перевозки (продажа проездного билета) и договор добровольного страхования (продажа страхового полиса) оформляется одновременно, одним и тем лицом – кассиром билетным ОАО «Донавтовокзал». Продажа автобусного билета и страхового полиса оформляется одним документом.

Стоимость по каждой отдельной услуге покупателю не оглашается. Кассир билетный

сообщает покупателю итоговую сумму, состоящую из стоимости автобусного билета и полиса добровольного страхования.

Таким образом, ОАО «Донавтовокзал» совместив продажу автобусного билета и страхового полиса, не позволяет покупателю приобрести только автобусный билет, без страхового полиса.

Как следует из заявлений гр. гр. Моргуновой Н.А., Воронько А.И., Путилиной И.В.:

- при покупке автобусных билетов кассиры не информировали их о возможности приобрести полис добровольного страхования;

- итоговая сумма приобретения состояла из стоимости билета и стоимости страхового полиса;

- при попытке вернуть страховой полис в кассу и получить его стоимость обратно в каждом из случаев был получен отказ.

В связи с вышеизложенным, довод ООО СК «РАСК» и ОАО «Донавтовокзал» о том, что доказательством согласия страхователя заключить договор на предложенных условиях подтверждается принятием от страховщика страхового полиса в рамках рассмотрения данного дела не правомерен, так как Комиссией установлен факт того, что покупатель, приобретая автобусный билет, не уведомлен о том, что вместе с автобусным билетом он так же приобретает страховой полис.

Так же довод ООО «СК «РАСК» о том, что ответственность за продажу страховых полисов без предварительного уведомления и последующего согласия пассажира несет только ОАО «Донавтовокзал» Комиссией не принимается.

Статьей 1005 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что по сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

В соответствии с ч. 1 ст. 8 Федерального закона «Об организации страхового делав Российской Федерации» страховые агенты представляют интересы страховщика в отношениях со страхователем и действуют от имени страховщика и по его поручению в соответствии с предоставленными полномочиями.

Согласно разъяснениям Федеральной службы страхового надзора (письмо №44-1908/03-01-07) действия страхового агента расцениваются как действия самой страховой организации.

ООО СК «РАСК» имело информацию об установленном ОАО «Донавтовокзал» порядке заключения и оформления договоров страхования путем продажи билетными кассирами пассажирам полисов добровольного страхования одновременно с билетами. Представленные в материалы дела «Правила добровольного страхования пассажиров от несчастных случаев», утвержденные Генеральным директором ООО СК «РАСК» 31.01.2006г. не предусматривают такого порядка заключения и оформления договоров страхования.

Реализация автобусных билетов производится посредством автоматизированной системы продажи и бронирования билетов (далее – Система).

По информации, представленной ОАО «Донавтовокзал» Система разработана и введена непосредственно ОАО «Донавтовокзал» в 1995 году.

ООО «СК «РАСК» письмом от 02.10.2006г. № 187 обратилось к ОАО «Донавтовокзал» со следующими предложением:

- разработать до 31.10.2006г. программное обеспечение, в соответствии с прилагаемым образцом Полиса добровольного страхования;

- заключить агентский договор с 01.11.2006г.

ОАО «Донавтовокзал» разработало дополнение к Системе, позволяющее одновременно, единым документом выбивать автобусный билет и страховой полис.

Кассир билетный одновременно с продажей билета пассажиру оформляет страховой полис, при этом о предоставлении дополнительной услуги (страхования) и взимании за эту услугу денежных средств пассажиру кассир не сообщает. Данные обстоятельства подтверждены поступившими заявлениями.

Таким образом, кассир билетный одновременно заключает с покупателем билета два договора – договор перевозки и договор страхования. Оформляя при этом два договора одним документом.

Представитель ОАО «Донавтовокзал» в ходе рассмотрения дела пояснила, что пассажир, приобретя автобусный билет и страховой полис вправе до отправления автобуса вернуть страховой полис в кассу.

ОАО «Донавтовокзал» представило статистическую справку о количестве сданных в кассу страховых полисов.

Как следует из представленной ОАО «Донавтовокзал» справки, в 2009г. возвращено полисов добровольного страхования – 31 800 шт., в январе 2010г. – 4 158 шт.

Вместе с тем, данная информация не опровергает, а подтверждает факт навязывания ОАО «Донавтовокзал» и ООО «СК «РАСК» покупателям автобусных билетов полисы добровольного страхования.

Тот факт, что покупатели автобусного билета вынуждены обращаться к кассиру с требованием вернуть стоимость страхового полиса подтверждает заключение договора добровольного страхования (продажу полиса) без согласия покупателя автобусного билета.

Аналогичные автоматизированные системы по реализации билетов и страховых полисов используются при железнодорожных и авиационных перевозках. Однако билет и страховой полис оформляются отдельными документами, и пассажир при получении на руки видит оба документа.

Частью 1 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения или согласованные действия хозяйствующих субъектов выразившиеся, в том числе в навязывании контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованные требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товаров, в которых контрагент не заинтересован, и другие требования).

Агентский договор (соглашение), заключенный между ООО «СК «РАСК» и ОАО «Донавтовокзал» не нарушает нормы антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, материалами дела подтверждено, что ООО «СК «РАСК» и ОАО «Донавтовокзал» совместными (согласованными) действиями навязывают пассажирам услуги добровольного страхования (страховой полис).

Статьей 8 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, удовлетворяющие совокупности следующих условий:

1) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов только при условии, что их действия заранее известны каждому из них;

2) действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке.

Как уже указывалось выше, ч. 1 ст. 8 Федерального закона «Об организации страхового делав Российской Федерации» определено, что страховые агенты представляют интересы страховщика в отношениях со страхователем и действуют от имени страховщика и по его поручению в соответствии с предоставленными полномочиями.

Согласно разъяснений Федеральной службы страхового надзора (письмо №44-1908/03-01-07) действия страхового агента расцениваются как действия самой страховой организации.

ООО СК «РАСК» имело информацию об установленном ОАО «Донавтовокзал» порядке заключения и оформления договоров страхования путем продажи билетными кассирами пассажирам полисов добровольного страхования одновременно с билетами. Представленные в материалы дела «Правила добровольного страхования пассажиров от несчастных случаев», утвержденные Генеральным директором ООО СК «РАСК» 31.01.2006г. не предусматривают такого порядка заключения и оформления договоров страхования.

ОАО «Донавтовокзал» является агентом ООО «СК «РАСК» и получает агентское вознаграждение. ООО «СК «РАСК» осуществляет свою основную деятельность. И ОАО «Донавтовокзал» и ООО «СК «РАСК» заинтересованы в реализации большего числа страховых полисов добровольного страхования, так как автоматически возрастает агентское вознаграждение ОАО «Донавтовокзал» и доход ООО «СК «РАСК».

Действия по реализации полисов добровольного страхования пассажиров не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке.

ОАО «Донавтовокзал» и ООО «СК «РАСК» не являются по отношению друг к другу потенциальными приобретателями или потенциальными продавцами услуг, следовательно, согласованные действия не являются вертикальными.

Постановлением Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008г. № 30 установлено, что при анализе вопроса о том, являются ли действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке согласованными, арбитражным судам следует учитывать: согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении.

Ранее, Ростовское УФАС России рассматривало аналогичное дело № 300. По его итогам было принято решение о признании ООО «СК «РАСК» и ОАО «Донавтовокзал» нарушившими ч. 1 ст. 11 ФЗ «О защите конкуренции». Законность данного решения подтверждена арбитражным судом

(Постановление ФАС СКО от 03.02.2010г. по делу № А53-9139/2009). На основании данного решения ООО «СК «РАСК» и ОАО «Донавтовокзал» было выдано предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Вместе с тем, предписание признано незаконным.

Таким образом, Ростовским УФАС России ранее доказан факт нарушения ООО «СК «РАСК» и ОАО «Донавтовокзал» совместными (согласованными) действиями антимонопольного законодательства, но, учитывая отмену предписания, нарушение не устранено.

Основным критерием добровольного страхования является волеизъявление гражданина на приобретение данной услуги.

Получая на руки автобусный билет и страховой полис одновременно, одним документом покупатель не имеет возможности оценить что конкретно он приобрел.

Навязывание совместными (согласованными) действиями ОАО «Донавтовокзал» и ООО «СК «РАСК» покупателям автобусных билетов страховых полисов добровольного страхования, а именно - навязывание покупателям автобусных билетов товара (услуги добровольного страхования), которая не относится к предмету договора (перевозки) и в которой он не заинтересован, является нарушением п. 5 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Навязывание выражено в том, что при продаже автобусного билета покупателю дополнительно без предварительного уведомления и последующего получения согласия реализуется страховой полис.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1-4 ст. 41, ст. 49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

**РЕШИЛА:**

1. Признать ОАО «Донавтовокзал» и ООО СК «РАСК» нарушившими п. 5 ч. 1 ст. 11 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ОАО «Донавтовокзал» и ООО СК «РАСК» предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства..

| | |
|---|---|
| Председатель комиссии | Е.Г. Молчанов |
| Члены комиссии | Н.А. Кожемяко |
| | Я.В. Кикичева |

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.1 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

**Предписание № 177**

6 мая 2010 года г. Ростов-на-Дону

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области (далее - Ростовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

| | |
|---|---|
| Председатель комиссии | Молчанов Е.Г. |
| Члены комиссии | Кожемяко Н.А. |
| | Кикичева Я.В. |

на основании своего решения от 06.04.2010г. по делу № 132 о нарушении ОАО «Донавтовокзал» (344082, г. Ростов-на-Дону, ул. Сиверса, 1) и ООО СК «РАСК» (344082, г. Ростов-на-Дону, ул. Сиверса, 1, оф. 1006) пункта 5 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

1. ОАО «Донавтовокзал» в срок до 1 июля 2010г. прекратить нарушение антимонопольного законодательства, выраженное в навязывании покупателям автобусного билета полиса добровольного страхования путем исключения из автоматизированной системы продажи и бронирования билетов программного обеспечения (иной аналогичной функции), позволяющего кассиру билетному оформлять и распечатывать страховой полис добровольного страхования.

1.2. установления контроля за кассирами билетными – сотрудниками ОАО «Донавтовокзал» в части соблюдения ими принципа добровольности при реализации полисов добровольного страхования.

2 . ООО СК «РАСК» в срок до 1 июля 2010г. устранить нарушение антимонопольного законодательства путем установления контроля за действиями собственного страхового агента - ОАО «Донавтовокзал», направленными на осуществление добровольного страхования.

3. Об исполнении настоящего предписания ОАО «Донавтовокзал» и ООО СК «РАСК» надлежит сообщить в Ростовское УФАС России до 10 июля 2010г., приложив заверенные копии документов, подтверждающих факт исполнения предписания.

Контроль за исполнением предписания возложить на члена Комиссии Кикичеву Я.В.

Председатель комиссии Е.Г. Молчанов
Члены комиссии Н.А. Кожемяко
Я.В. Кикичева

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.1 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.