

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 058/01/11-511/2019

«14» февраля 2020 г.
Пенза

г.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

рассмотрев дело № 058/01/11-511/2019 в закрытом заседании по признакам нарушения ООО «Меркурий» (ИНН 5834013172, г. Пенза, ул. Антонова, 3, офис 201), ООО «Корпорация дилижанс» (ИНН 5834026622, г. Пенза ул. Литвинова, 20, литер А, помещение 1) и ООО транспортная компания «Дилижанс» (ИНН 5835095361, г. Пенза ул. Литвинова, 20, литер А, помещение 1) требований пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА

В Пензенское УФАС России поступила информация из Прокуратуры Пензенской области, из администрации г. Пензы, из средств массовой информации, и заявления граждан о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ООО «Меркурий», ООО «Корпорация дилижанс», ООО транспортная компания «Дилижанс» при увеличении цен на проезд в общественном транспорте г. Пензы.

Приказом Пензенского УФАС России от 28.08.2019 № 160 в отношении ООО «Меркурий», ООО «Корпорация дилижанс», ООО транспортная компания «Дилижанс» возбуждено дело по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении и участии в соглашении между хозяйствующими субъектами-конкурентами, которое привело (могло привести) к установлению или поддержанию цен (тарифов).

В ходе анализа представленных материалов дела установлено следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 14, часть 1 статьи 17 Закона № 220-ФЗ в целях обеспечения доступности транспортных услуг для населения уполномоченные органы устанавливают муниципальные и межмуниципальные маршруты регулярных перевозок для осуществления регулярных перевозок по регулируемым и нерегулируемым тарифам.

Пунктом 1 статьи 790 Гражданского кодекса РФ установлено, что за перевозку грузов, пассажиров и багажа взимается провозная плата, установленная соглашением сторон, если иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами.

Пунктом 16 части 1 статьи 3 Федерального закона №220-ФЗ установлено два

вида регулярных перевозок - регулярные перевозки по регулируемым тарифам и регулярные перевозки по нерегулируемым тарифам.

Согласно пункту 18 части 1 статьи 3 Закона № 220-ФЗ регулярные перевозки по нерегулируемым тарифам - регулярные перевозки, осуществляемые с применением тарифов, установленных перевозчиком.

Перевозки по нерегулируемым тарифам осуществляются на основании выданного свидетельства (пункт 2 статьи 17 Федерального закона №220-ФЗ).

Под свидетельством об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок в понятии, придаваемом ему положениями пункта 19 части 1 статьи 3 Федерального закона 220-ФЗ, подразумевается документ, подтверждающий право осуществления регулярных перевозок только по нерегулируемым тарифам по маршруту регулярных перевозок.

Как предусматривает часть 1 статьи 19 Федерального закона 220-ФЗ свидетельство об осуществлении перевозок по муниципальному (межмуниципальному, смежному) маршруту регулярных перевозок и карты соответствующего маршрута выдаются уполномоченными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации или уполномоченными органами местного самоуправления, установившими данные маршруты.

Таким образом, хозяйствующие субъекты при наличии документа, подтверждающего право осуществления регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам по маршруту регулярных перевозок, вправе устанавливать любую стоимость проезда и провоза багажа при условии, что такая стоимость будет иметь правовые, экономические, технологические и иные обоснования, в том числе, учитывая фактические расходы хозяйствующего субъекта и не обходимую норму прибыли.

Приказом Управления транспорта и связи г. Пензы от 28.12.2015 N 96 утвержден Реестр муниципальных маршрутов регулярных перевозок города Пензы, согласно которому регулярные перевозки автобусами большого класса осуществляются по следующим маршрутам:

| № | Порядковый номер маршрута регулярных перевозок | Наименование маршрута регулярных перевозок | Протяженность маршрута регулярных перевозок, км | Наименование, место нахождения юридического лица, ФИО, место жительства индивидуального предпринимателя, идентификационный номер налогоплательщика, осуществляющего перевозки по маршруту | Категория и вместимость транспортных средств (полная и по местам для сидений) |
|---|--|--|---|---|---|
|---|--|--|---|---|---|

| | | | | регулярных перевозок | |
|---|-----|--------------------------------------|--------------|---|---|
| 1 | 2 | 3 | 4 | 5 | 6 |
| 1 | 54 | Арбековская застава - Аэропорт | 21,6 (21,8) | ООО "Меркурий", г. Пенза, ул. Антонова, д. 3, оф. 201, ИНН 5834013172 | ТС категории М3 полной вместимостью от 39 до 116 человек (по местам для сидения от 21 до 44) |
| 2 | 66 | Арбековская застава - Аэропорт | 23,3 (24,5) | ООО "Корпорация Дилижанс", г. Пенза, ул. Литвинова, 20, литер Л, помещение, 1, ИНН 5834026622 | ТС категории М2 и М3 полной вместимостью от 53 до 110 человек (по местам для сидения от 17 до 44) |
| 3 | 70 | Арбековская застава - ул. Российская | 23,9 | ООО "Корпорация Дилижанс", г. Пенза, ул. Литвинова, 20, литер Л, помещение, 1, ИНН 5834026622 | ТС категории М2 и М3 полной вместимостью от 53 до 110 человек (по местам для сидения от 17 до 44) |
| 4 | 82с | ГПЗ-24 - ТЦ "Мега Пенза" | 18,05 (19,0) | ООО Транспортная Компания "Дилижанс", г. Пенза, ул. Литвинова, 20, литер Л, помещение 1, ИНН 5835095361 | ТС категории М2 и М3 полной вместимостью от 53 до 110 человек (по местам для сидения от 17 до 44) |

Согласно постановлению Администрации г. Пензы от 29.12.2018 N 2520 «Об утверждении документа планирования регулярных перевозок города Пензы на 2019 год» указанные маршруты (№54, 66, 70, 82С) относятся к регулярным перевозкам по нерегулируемым тарифам с момента выдачи юридическому лицу, индивидуальному предпринимателю, уполномоченному участнику договора простого товарищества свидетельства об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок и карт данного маршрута.

Указанным хозяйствующим субъектам Управлением транспорта и связи г. Пензы выданы карты соответствующих маршрутов и свидетельства на право

осуществления регулярных пассажирских перевозок:

- ООО «Меркурий» выдано 04.02.2019 свидетельство № 58 000040 об осуществлении регулярных перевозок по маршруту № 54 (со сроком действия с 09.04.2019 до 09.04.2024), 04.04.2019 выданы карты маршрутов №58002577-58002607.

- ООО «Корпорация Дилижанс» выдано 04.02.2019 свидетельство № 58 000043 об осуществлении регулярных перевозок по маршруту № 66 (со сроком действия с 09.04.2019 до 09.04.2024), 04.04.2019 карты маршрутов № 58002674-58002706.

- ООО «Корпорация Дилижанс» выдано 04.02.2019 свидетельство № 58 000042 об осуществлении регулярных перевозок по маршруту № 70 (со сроком действия с 09.04.2019 до 09.04.2024), 04.04.2019 выданы карты маршрутов № 58002641-58002673.

- ООО ТК «Дилижанс» выдано свидетельство № 58 000044 об осуществлении регулярных перевозок по маршруту № 82С (со сроком действия с 09.04.2019 до 14.07.2021), 04.04.2019 карты маршрутов № 58002740-58002759.

Таким образом, ООО «Меркурий», ООО «Корпорация Дилижанс», ООО ТК «Дилижанс» с 09.04.2019 осуществляют регулярные перевозки по муниципальным маршрутам по нерегулируемым тарифам.

В июне 2019 года указанные компании-перевозчики направили уведомления об изменении цены на проезд в общественном транспорте по указанным маршрутам.

- 18.06.2019 ООО «Меркурий» издан приказ об установлении тарифа на перевозку пассажиров автобусами большого класса в размере 24 рубля (после 21.00 - 27 рублей) за одну поездку при оплате наличными денежными средствами, 26 рублей (после 21.00 – 29 рублей) при оплате транспортной картой с 10.07.2019.

- 17.06.2019 ООО ТК Дилижанс» издан приказ об установлении платы за проезд в размере 23 рубля (после 21.00 - 28 рублей) с 08.07.2019.

- 17.06.2019 ООО «Корпорация дилижанс» издан приказ об установлении платы за проезд в размере 23 рубля (после 21.00 - 28 рублей) с 08.07.2019.

17.06.2019 ООО ТК «Дилижанс» и ООО «Корпорация Дилижанс» направили уведомления о повышении тарифа на проезд в Администрацию г. Пензы и Управление транспорта и связи г. Пензы. Соответствующее уведомление от ООО «Меркурий» было направлено 19.06.2019.

04.07.2019 перевозчики издали новые приказы о повышении, отменив ранее

изданные:

- ООО «Меркурий» - об установлении платы за проезд в размере 23 рубля с 29.07.2019.

- ООО ТК «Дилижанс» об установлении платы за проезд в размере 23 рубля с 08.07.2019.

- ООО «Корпорация дилижанс» об установлении платы за проезд в размере 23 рубля с 08.07.2019.

26.07.2019 ООО «Меркурий» отменило приказ о повышении платы от 04.07.2019.

07.08.2019 ООО «Меркурий» принимает решение о повышении платы за проезд в автобусах большой вместимости с 21 рубля до 23 рублей с 24.08.2019.

Таким образом, хозяйствующими субъектами совершены одновременные, синхронные и последовательные действия по установлению платы, а также ее дифференцированности в зависимости от времени оказания услуги, что повлекло повышение и поддержание цены на проезд в 23 рубля.

Согласно письменным пояснениям перевозчиков повышение стоимости проезда обусловлено увеличением уровня инфляции, повышением стоимости ГСМ, увеличением НДС, необходимостью оборудования транспортных средств тахографами, использования онлайн-касс, проведения категорирования транспортных средств. Решение о повышении стоимости проезда принято перевозчиками исключительно из собственных побуждений. Соглашения о повышении стоимости проезда перевозчики не заключали.

Комиссией Управления установлено, что ООО «Меркурий», ООО ТК «Дилижанс» и ООО «Корпорация Дилижанс» имеют различные условия осуществления предпринимательской деятельности по перевозке пассажиров:

- согласно реестру маршрутов регулярных перевозок протяженность маршрутов, на которых произведено повышение стоимости проезда, различна,

- при обслуживании маршрутов у перевозчиков задействовано различное количество транспортных средств,

- согласно сведениям, представленным хозяйствующими субъектами, транспортные средства, используемые для перевозки на маршрутах, имеют различные характеристики - марку, год выпуска,

- маршруты имеют различный пассажиропоток,

- у перевозчиков различные условия формирования цены, так ООО «Корпорация Дилижанс», ООО ТК «Дилижанс» не имеют собственных, на

праве аренды (или ином праве) транспортных средств (автобусов) для оказания услуг по перевозке пассажиров, а привлекают для оказания услуг агентов с транспортными средствами, тогда как ООО «Меркурий» имеет собственные транспортные средства (приобретенные по договорам лизинга, с частичной оплатой из местного бюджета в виде субсидий), которые сдаются обществом в аренду агентам, привлекаемым ООО «Меркурий» для оказания услуг,

- расчет стоимости, проведенный перевозчиками, показал, что себестоимость проезда у хозяйствующих субъектов также различна.

В связи с чем, перевозчики несут разные расходы на оказание услуг.

ООО «Меркурий», ООО ТК «Дилижанс» и ООО «Корпорация Дилижанс» представлены таблицы с экономическим расчетом себестоимости проезда по рассматриваемым маршрутам. При этом, документальное подтверждение показателей или понесенных затрат у перевозчиков отсутствует, также не представлено документов подтверждающих обоснованность единовременного установления дифференцированной цены в зависимости от времени оказания услуги и в последующем единовременный отказ от такой цены.

Частью 1 статьи 2 Гражданского Кодекса Российской Федерации установлено, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Основной целью деятельности коммерческой организации является извлечение прибыли (часть 1 статьи 50 ГК РФ). Установление цены проезда в размере 23 рубля перевозчиками, себестоимость проезда которых более 23 рублей, не отвечает модели поведения коммерческой организации, действующей самостоятельно и исключительно в своих интересах.

Кроме того, доводы перевозчиков о том, что повышение стоимости проезда вызвано рядом последовательных действий, антимонопольным органом не принимается, поскольку причины, на которые указывают перевозчики, не обуславливают единовременного принятия решения об изменении тарифа именно в указанный перевозчиками промежуток времени.

В ходе рассмотрения дела перевозчиками-конкурентами не представлено экономического обоснования необходимости установления стоимости проезда до одинаковой для всех участников величины - 23 рубля в рассматриваемый промежуток времени, а также экономического обоснования необходимости установления дифференцированной цены в зависимости от времени оказания услуг.

Соглашение перевозчиков является моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, которая выразилась в повторяющихся (аналогичных) действиях, которые не обусловлены внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка, является антиконкурентной договоренностью, сознательной кооперацией, наносящей, в конечном итоге, ущерб потребителям - пассажирам.

Аналогичные, повторяющиеся действия хозяйствующих субъектов выразились в следующем:

1) одновременное принятие решений о повышении стоимости проезда – 17.06.2019-18.06.2019, 04.07.2019;

2) планируемый период повышения тарифа – 08.07.2019 – 10.07.2019;

При этом, действия ООО «Меркурий» по изменению даты повышения тарифа (с 10.07.2019 до 29.07.2019 и 24.08.2019) направлены на создание видимости принятия решения Обществом о повышении тарифов самостоятельно, без согласования данного решения с ООО ТК «Дилижанс» и ООО «Корпорация Дилижанс».

3) установление платы за проезд в размере 23 рубля.

Фактические обстоятельства свидетельствуют о скоординированности и активности действий хозяйствующих субъектов. При этом, такая координация поведения не свойственна предпринимателям - перевозчикам в силу того обстоятельства, что данные хозяйствующие субъекты являются конкурентами между собой.

Данное поведение свидетельствует о гарантии достижения результата, соответствующего интересам каждого из данных хозяйствующих субъектов, и возможно только при условии, что их действия заранее известны каждому из них.

Из вышеуказанного следует, что хозяйствующие субъекты-конкуренты пришли к соглашению о необходимости одновременного изменения на одинаковую величину стоимости проезда для достижения определенной цели, которая является благоприятной для каждого из участников такого соглашения.

Действующее законодательство не запрещает ведение хозяйственной деятельности с учетом особенностей рыночной ситуации, в том числе не исключает возможность изменения самостоятельной ценовой политики хозяйствующего субъекта в ответ на аналогичные действия конкурентов с целью сохранения конкурентоспособности. Вместе с тем любые такие действия должны быть совершены с соблюдением предусмотренных антимонопольным законодательством запретов, в том числе избегая направленности на монополизацию рынка путем использования таких методов антиконкурентной борьбы, как заключение картельных соглашений.

В данных условиях (осуществление перевозок по нерегулируемым тарифам автобусами большого класса в границах г. Пензы) должна обеспечиваться ценовая конкуренция между хозяйствующими субъектами, осуществляющими перевозки.

Вместе с тем, заключение соглашения между хозяйствующими субъектами, осуществляющими регулярные пассажирские перевозки по 4 муниципальным маршрутам автобусами большого класса г. Пензы, привело к устранению конкуренции на рынке регулярных перевозок пассажиров автобусами большого класса по муниципальным маршрутам.

Пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлен запрет на соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести, в том числе к установлению или поддержанию цен (тарифов).

Картели, запрещенные конкретными пунктами части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, подпадают под категорию безусловных запретов, то есть запретов, для выявления которых не требуется доказательств фактического негативного влияния на конкуренцию конкретного вида нарушения антимонопольного законодательства, а требуется только подтверждение факта заключения двумя и более хозяйствующими субъектами определенного антиконкурентного соглашения как такового, в отношении которого уже действует неопровержимая презумпция ограничения конкуренции.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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 соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. При этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

Следовательно, соглашением может быть признана договоренность хозяйствующих субъектов в любой форме, о которой свидетельствуют скоординированные и целенаправленные действия (бездействие) данных субъектов, сознательно ставящих свое поведение в зависимость от поведения других участников рынка, совершенные ими на конкретном товарном рынке, подпадающие под критерии ограничения конкуренции и

способные привести к результатам, определенным Законом о защите конкуренции.

Таким образом, запрещены соглашения хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если указанные соглашения могут привести к последствиям, поименованным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Анализируя описанное выше поведение хозяйствующих субъектов - конкурентов (единовременное принятие решения о повышении стоимости проезда до одной и той же величины и последовательное совершение действий перевозчиков по повышению тарифа), Пензенское УФАС России приходит к выводу, что перевозчиками совершены синхронные и последовательные действия. При этом такая скоординированность не свойственна конкурентам, действующим на одном товарном рынке.

Фактическое поведение перевозчиков-конкурентов, действующих на муниципальных маршрутах № 54, 66, 70, 82С, свидетельствует о достигнутом соглашении между хозяйствующими субъектами - перевозчиками, действующими на одном товарном рынке, результатом которого является установление и поддержание цен (тарифов) на проезд по муниципальным маршрутам регулярных перевозок пассажиров автобусами большого класса в г. Пензе.

Из вышеуказанного следует, что конкуренты пришли к соглашению о необходимости повышения стоимости проезда и провоза багажа до одинаковой стоимости проезда для достижения определенной цели, которая является благоприятной для каждого из участников такого соглашения. Результат такого соглашения хозяйствующих субъектов отвечает интересам каждого из хозяйствующих субъектов - перевозчиков-конкурентов.

Достижение данной цели невозможно без скоординированности и синхронности произведенных действий. Для достижения положительного эффекта необходима единая стратегия и направленность действий на единый результат.

Антиконкурентное соглашение представляет собой форму монополистического объединения хозяйствующих субъектов, результатом которого является их противоестественное взаимовыгодное сотрудничество вместо ожидаемого потребителями соперничества между ними.

Пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции определены признаки ограничения конкуренции, в том числе к ним отнесены отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства,

создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Целью указанного соглашения между Ответчиками является исключение между участниками картеля конкурентной борьбы и единовременное установление единой цены, в том числе дифференцированной по времени (более высокой с 21.00).

«Недостижение» (отложение) заданной цели в результате реализации данного соглашения (со стороны ООО «Меркурий»), не может свидетельствовать об отсутствии антиконкурентного картельного соглашения, так как в соответствии с положениями пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения, направленные на поддержание цен на рынке вне зависимости от наступления общественно опасных последствий таких соглашений, поскольку положения указанной нормы предусматривают запрет на соглашения, которые могут привести к таким последствиям.

Указанное соглашение действует с 17.06.2019 по настоящее время.

Согласно выписок из Единого государственного реестра юридических лиц одним из видов деятельности ООО «Меркурий», ООО ТК «Дилижанс» и ООО «Корпорация Дилижанс» является деятельность сухопутного пассажирского транспорта: перевозки пассажиров в городском и пригородном сообщении (ОКВЭД 49.31).

Указанным лицам выданы свидетельства на осуществление регулярных перевозок пассажиров автобусами большого класса по муниципальным маршрутам по нерегулируемым тарифам.

Исходя из вышеизложенного, указанные хозяйствующие субъекты осуществляют однородные виды деятельности на рынке регулярных перевозок пассажиров автобусами большого класса по муниципальным маршрутам г. Пензы, являются конкурентами по смыслу [пункта 4 статьи 7](#) Закона о защите конкуренции и должны самостоятельно устанавливать тарифы на проезд, не согласовывая свое поведение на рынке друг с другом.

В ходе рассмотрения дела Пензенским УФАС России в соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», проведен обзор по результатам анализа состояния конкуренции на рынке регулярных перевозок пассажиров автобусами большого класса на территории г. Пензы.

Согласно пункту 10.8. Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, за исключением нарушений пункта 2 части 1 статьи 11 Закона о защите

конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка, которое производится исходя из предмета соглашения хозяйствующих субъектов, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства;
- в) определение географических границ товарного рынка;
- г) установление факта наличия конкурентных отношений между участниками соглашения.

Временной интервал исследования товарного рынка определен период – с февраля 2019 год – февраль 2020.

Принимая во внимание предмет рассматриваемого соглашения, заключенного между хозяйствующими субъектами-конкурентами, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства, продуктовые границы товарного рынка определены как регулярные перевозки пассажиров автобусами большого класса.

Географические границы товарного рынка, исходя из предмета рассматриваемого соглашения, г. Пенза.

ООО «Меркурий», ООО ТК «Дилижанс» и ООО «Корпорация Дилижанс» осуществляют деятельность (в том числе с привлечением агентов) регулярных перевозок пассажиров автобусами большого класса по муниципальным маршрутам г. Пензы. Таким образом данные субъекты являются конкурентами.

Учитывая установленные по делу обстоятельства, Комиссия единогласно пришла к выводу о том, что в действиях ООО «Меркурий», ООО ТК «Дилижанс» и ООО «Корпорация Дилижанс», выразившихся в заключении и участии в соглашении между хозяйствующими субъектами-конкурентами, которое привело (могло привести) к установлению или поддержанию цен (тарифов), усматриваются признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Полученные в ходе рассмотрения настоящего дела документы и материалы являются достаточными для принятия решения Комиссией Пензенского УФАС России.