

РЕШЕНИЕ

по делу №1952-ФАС52-04/16

о нарушении антимонопольного законодательства

28 декабря 2016 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 23 декабря 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела №1952-ФАС52-04/16 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – комиссия) в составе:

- | | |
|-------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| - Валитова М.А. | - председателя комиссии, заместителя
руководителя управления; |
| - Воронцовой Ю.С. | - члена комиссии, ведущего специалиста-
эксперта отдела контроля экономической
концентрации; |
| - Смирновой М.А. | - члена комиссии, главного специалиста-
эксперта отдела антимонопольного контроля и
борьбы с картелями, |

с участием:

- ООО «Щербинки» (ответчик): И. (...), М. (...),
- от ООО «Альбатрос» (заявитель): Б. (...), М. (...);

при рассмотрении в открытом заседании комиссии с объявлением резолютивной части решения по делу №1952-ФАС52-04/16 о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «Щербинки» (603057, г. Н. Новгород, пр-т Гагарина, д. 50, оф. 11) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение общества с ограниченной ответственностью «Альбатрос» (далее – ООО «Альбатрос»), содержащее информацию о нарушении антимонопольного законодательства в части создания со стороны общества с ограниченной ответственностью «Щербинки» (далее – ООО «Щербинки», автовокзал, ответчик) препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

Из материалов дела следует, что между ООО «Альбатрос» и ООО «Щербинки» заключен договор на оказание услуг при организованных перевозках пассажиров в междугородном сообщении от 01.01.2016 №01/16 (далее – договор).

Условиями договора предусмотрено, что перевозка пассажиров осуществляется согласно утвержденным расписаниям.

В силу Федерального закона от 13.07.2015 №220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» расписание отправления межрегиональных маршрутов регулярных перевозок устанавливает, изменяет, отменяет уполномоченный федеральный орган исполнительной власти.

Между тем, как следует из материалов дела и не отрицается ООО «Щербинки», автовокзал самостоятельно изменил время отправления автобусов, принадлежащих ИП М. и выполняющих рейс по маршруту №637 «Канаш-Нижний-Новгород»; время отправления автобусов, принадлежащих ООО «АвтоУспех» и выполняющих рейс по маршруту №571 «Чебоксары-Дзержинск».

Поскольку изложенные выше действия ООО «Щербинки» несут в себе признаки злоупотребления доминирующим положением на товарном рынке, приводящего к ущемлению интересов хозяйствующих субъектов в сфере предпринимательской деятельности, в отношении Общества возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» (приказ Нижегородского УФАС России от 03.10.2016 №300).

Заявитель при рассмотрении дела поддержал в полном объеме доводы, указанные в своем обращении. При этом дополнительно указал на следующие

обстоятельства.

28.12.2015 ООО «Щербинки» направило в адрес ООО «Альбатрос» договор на оказание услуг при организованных перевозках пассажиров в междугородном сообщении №01/16 от 01.01.2016. Однако данный договор содержал невыгодные, экономически и технологически не обоснованные условия договора, например, проведение предрейсового технического осмотра автобуса и медицинского осмотра водителя и др. В связи с этим ООО «Альбатрос» подписало договор №01/16 от 01.01.2016 с протоколом разногласий и просило согласовать возникшие разногласия по договору. Ознакомившись с протоколом разногласий, ООО «Щербинки» отказалось урегулировать возникшие разногласия. ООО «Альбатрос» обратилось в Арбитражный суд Нижегородской области с иском об урегулировании возникших между сторонами разногласий при заключении договора на оказание услуг при организованных перевозках пассажиров в междугородном сообщении №01/16 от 01.01.2016. При этом ООО «Щербинки» прекратило предоставлять ООО «Альбатрос» услуги автовокзала (автостанций). Решением Арбитражного суда Нижегородской области от 24.06.2016 часть исковых требований ООО «Альбатрос» удовлетворены, по другой части исковых требований производство по делу прекращено в связи с подписанием ООО «Щербинки» и ООО «Альбатрос» досудебного соглашения об урегулировании разногласий. Постановлением Первого арбитражного апелляционного суда от 01.11.2016 решение Арбитражного суда Нижегородской области оставлено без изменения, жалоба ООО «Щербинки» – без удовлетворения.

ООО «Щербинки», являясь владельцем субъектов транспортной инфраструктуры (автовокзал «Щербинки», автовокзал «Лысково», автостанция «Воротынец»), осуществляет координацию экономической деятельности перевозчиков путем определения расписания движения автобусов по регулярным маршрутам, создания дополнительных остановочных пунктов. ООО «Щербинки» по согласованию с ИП М., ООО «АвтоУспех», ИП Б., ИП Ш. самостоятельно внесло изменения в установленное расписание движения автобусов, создав указанным перевозчикам преимущества в виде получения дополнительного дохода от увеличения количества перевезенных пассажиров. Деятельность ООО «Щербинки» в части координации экономической деятельности перевозчиков путем самостоятельного определения расписания движения автобусов в нарушение установленного нормативными актами порядка может привести к созданию препятствий доступу на рынок оказания услуг при организованных перевозках пассажиров в междугородном сообщении.

Представитель ответчика пояснил, что при заключении договора на оказание услуг при организованных перевозках пассажиров в междугородном сообщении ООО «Щербинки» создаются равноправные условия для всех перевозчиков. В адрес ООО «Щербинки» от перевозчиков (ИП М., ООО «АвтоУспех») поступили письма (от 02.04.2016, от 09.04.2016, от 07.04.2016 №15) с просьбой изменить расписание движения автобусов. ИП М. по согласованию с ООО «Щербинки» изменено время отправления с автовокзала «Щербинки» с 15-25 на 15-51 по маршруту №637 «Н. Новгород – Канаш». ООО «АвтоУспех» по согласованию с ООО «Щербинки» изменен пункт и время отправления с автостанции «Канавинская» в 17-55 на автовокзал «Щербинки» в 17-00 по маршруту №571 «Дзержинск – Чебоксары». Указанные изменения введены ООО «Щербинки» для удобства и улучшения качества обслуживания пассажиров.

Кроме того, ответчик отметил, что в период с 01.01.2016 по 31.10.2016 между ООО «Щербинки» и ООО «Альбатрос» отсутствовали договорные отношения, что исключало обязанность ответчика оказывать услуги, которые были оказаны ИП М., ООО «АвтоУспех». В связи с изложенным ответчик просит прекратить рассмотрение дела №1952-ФАС52-04/16 в отношении ООО «Щербинки» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Заслушав пояснения представителя заявителя, представителя ответчика, исследовав материалы дела в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующему.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, 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.

Согласно части 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Частью 3 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» установлено, что доминирующим признается положение каждого хозяйствующего субъекта из нескольких хозяйствующих субъектов (за исключением финансовой организации), применительно к которому выполняются в совокупности следующие условия:

1) совокупная доля не более чем трех хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем

товарном рынке, превышает пятьдесят процентов, или совокупная доля не более чем пяти хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает семьдесят процентов (настоящее положение не применяется, если доля хотя бы одного из указанных хозяйствующих субъектов менее чем восемь процентов);

2) в течение длительного периода (в течение не менее чем одного года или, если такой срок составляет менее чем один год, в течение срока существования соответствующего товарного рынка) относительные размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подвержены малозначительным изменениям, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен;

3) реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), рост цены товара не обуславливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар, информация о цене, об условиях реализации или приобретения этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на рынке оказания услуг автовокзалов (автостанций) на территории города Нижнего Новгорода установлено, что ООО «Щербинки» на основании части 3 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» на соответствующем товарном рынке занимает доминирующее положение с другим хозяйствующим субъектом, их совокупная доля превышает ... процентов.

Сфера оказания услуг автомобильным транспортом, а также осуществление пассажирских перевозок регулируется Федеральным законом от 08.11.2007 №259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» (далее – Устав).

Данный Федеральный закон определяет общие условия перевозок пассажиров и багажа, грузов соответственно автобусами, трамваями, троллейбусами, легковыми автомобилями, грузовыми автомобилями, в том числе с использованием автомобильных прицепов, автомобильных полуприцепов (далее также – транспортные средства), а также общие условия предоставления услуг пассажирам, фрахтователям, грузоотправителям, грузополучателям, перевозчикам, фрахтовщикам на объектах транспортных инфраструктур (часть 2 статьи 1 Устава).

На основании настоящего Федерального закона Правительство Российской Федерации утверждает [правила](#) перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом, а также [правила](#) перевозок грузов автомобильным транспортом (часть 1 статьи 3 Устава).

Согласно пункту 3 постановления Правительства Российской Федерации от 14.02.2009 №112 «Об утверждении Правил перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом» (далее – Правила) регулярные перевозки пассажиров и багажа осуществляются по расписаниям.

Расписание регулярных перевозок пассажиров и багажа составляется для каждого остановочного пункта маршрута регулярных перевозок, в котором предусмотрена обязательная остановка транспортного средства (пункт 4 Правил).

Отношения по организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом (далее - регулярные перевозки), в том числе отношения, связанные с установлением, изменением, отменой маршрутов регулярных перевозок, допуском юридических лиц и индивидуальных предпринимателей к осуществлению регулярных перевозок, использованием для осуществления регулярных перевозок объектов транспортной инфраструктуры, а также с организацией контроля за осуществлением регулярных перевозок регулируются Федеральным законом от 13.07.2015 №220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа).

В соответствии с пунктом 1 статьи 4 Закона об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа межрегиональный маршрут регулярных перевозок устанавливается, изменяется уполномоченным федеральным органом исполнительной власти по предложению юридического лица, индивидуального предпринимателя или уполномоченного участника договора простого товарищества, имеющих намерение осуществлять регулярные перевозки или осуществляющих регулярные перевозки по данному маршруту.

Юридическое лицо, индивидуальный предприниматель или уполномоченный участник договора простого товарищества, предложившие установить или изменить межрегиональный маршрут регулярных перевозок, представляют в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти заявление в письменной форме об установлении или изменении данного маршрута, которое включает в себя сведения, предусмотренные [частью 1](#) или [2 статьи 5](#) настоящего Федерального закона (пункт 2 статьи 4 Закона об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа).

В течение трех дней со дня представления заявления об установлении или изменении межрегионального маршрута регулярных перевозок и прилагаемых к нему документов уполномоченный федеральный орган исполнительной власти принимает решение о приеме указанного заявления и прилагаемых к нему документов либо решение о возврате указанного заявления и прилагаемых к нему документов с мотивированным обоснованием причин возврата (пункт 3 статьи 4 Закона об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа).

Уполномоченный федеральный орган исполнительной власти размещает на своем официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» информацию о принятом решении об установлении или изменении межрегионального маршрута регулярных перевозок либо об отказе в установлении или изменении данного маршрута в течение трех дней со дня принятия этого решения (пункт 7 статьи 4 Закона об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа).

В случае принятия решения об установлении или изменении межрегионального

маршрута регулярных перевозок уполномоченный федеральный орган исполнительной власти в течение семи дней со дня принятия этого решения вносит сведения об установлении или изменении данного маршрута в реестр межрегиональных маршрутов регулярных перевозок (пункт 8 статьи 4 Закона об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа).

Статьей 7 Закона об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа установлены требования к расписаниям отправления транспортных средств по межрегиональным маршрутам регулярных перевозок.

Если один или несколько участков устанавливаемого или изменяемого межрегионального маршрута регулярных перевозок совпадают с участками ранее установленных межрегиональных маршрутов регулярных перевозок, разница в расписаниях между временем отправления транспортных средств по устанавливаемому или изменяемому маршруту и временем отправления транспортных средств по каждому из ранее установленных маршрутов должна соответствовать значениям, установленным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере транспорта, в зависимости от протяженности устанавливаемого или изменяемого маршрута, общей протяженности его участков, совпадающих с участками каждого из ранее установленных маршрутов, и протяженности ранее установленных маршрутов (часть 1 статьи 7 Закона об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа).

Разница в расписаниях, меньшая, чем это указано в [части 1](#) настоящей статьи, допускается при наличии соответствующего согласования в письменной форме от юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, уполномоченных участников договора простого товарищества, осуществляющих регулярные перевозки по ранее установленным межрегиональным маршрутам регулярных перевозок (часть 2 статьи 7 Закона об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа).

Таким образом, из содержания приведённых норм следует, что только уполномоченным федеральным органом исполнительной власти вносятся изменения в расписание отправления межрегионального маршрута регулярных перевозок.

Что касается довода заявителя о нарушении ООО «Щербинки» антимонопольного законодательства в части навязывания обществу невыгодных условий договора от 01.01.2016 №01/16, то комиссия антимонопольного органа не может вменить ответчику нарушение, указанное в пункте 3 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции». Как предусмотрено частью 2 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции», в случае выявления признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» хозяйствующему субъекту выдается предупреждение. В связи с тем, что на момент вынесения решения по настоящему делу договор от 01.01.2016 №01/16 подписан сторонами и исполняется в полном объеме, предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, не может быть выдано.

Относительно довода заявителя о создании ООО «Щербинки» преимущественных

условий перевозчикам ИП Б., ИП Ш. в ущербление интересов ООО «Альбатрос», то указанные нарушения совершены в других географических границах, а именно: ИП Б. – Лысковский муниципальный район Нижегородской области, ИП Ш. – Воротынский муниципальный район Нижегородской области.

Довод заявителя об осуществлении ООО «Щербинки» координации экономической деятельности перевозчиков не нашел подтверждения документами, представленными заявителем к материалам дела.

Аргумент ответчика о том, что договор на оказание услуг при организованных перевозках пассажиров в междугородном сообщении с ООО «Альбатрос» не заключен, антимонопольным органом не принимается в силу следующего.

В соответствии с частью 3 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации сторона, принявшая от другой стороны полное или частичное исполнение по договору либо иным образом подтвердившая действие договора, не вправе требовать признания этого договора незаключенным, если заявление такого требования с учетом конкретных обстоятельств будет противоречить принципу добросовестности.

Заявителем представлены платежные поручения (от 26.01.2016 №342, от 08.02.2016 №372, от 24.02.2016 №468, от 19.04.2016 №674, от 19.04.2016 №699), свидетельствующие о реализации договора от 01.01.2016 №01/16.

Поскольку ООО «Щербинки» оказывало услуги, предусмотренные договором, признавать такой договор незаключенным нельзя.

На основании изложенного выше комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что ООО «Щербинки» злоупотребляет своим доминирующим положением на рынке оказания услуг автовокзалов (автостанций) в географических границах города Нижнего Новгорода; действия ООО «Щербинки» нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

По правилам части 1 статьи 50 Федерального закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела комиссия Нижегородского УФАС России в целях устранения установленного нарушения антимонопольного законодательства полагает необходимым выдать ООО «Щербинки» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением.

С учетом изложенного комиссия, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции»,

решила:

1. признать общество с ограниченной ответственностью «Щербинки» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»;

2. выдать ООО «Щербинки» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением на товарном рынке, для чего **в срок до 23 января 2017 года** отменить самостоятельно измененное время отправления автобусов, принадлежащих ИП М. и выполняющих рейс по маршруту №637 «Канаш-Нижний Новгород»; время отправления автобусов, принадлежащих ООО «АвтоУспех» и выполняющих рейс по маршруту №571 «Чебоксары-Нижний Новгород».

В соответствии со статьёй 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

М.А. Валитов

Члены комиссии

Ю.С. Воронцова

М.А. Смирнова

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу №1952-ФАС52-04/16

о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции

28 декабря 2016 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела №1952-ФАС52-04/16 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – комиссия) в составе:

- Валитова М.А. - председателя комиссии, заместителя руководителя управления;
- Воронцовой Ю.С. - члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля экономической концентрации;
- Смирновой М.А. - члена комиссии, главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и борьбы с картелями,

руководствуясь статьей 23, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»), на основании своего решения от 28.12.2016 по делу №1952-ФАС52-04/16 о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «Щербинки» (603057, г. Н. Новгород, пр-т Гагарина, д. 50, оф. 11) части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»

предписывает:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Щербинки» прекратить злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке, для чего **в срок до 23 января 2017 года** отменить самостоятельно измененное время отправления автобусов, принадлежащих ИП М. и выполняющих рейс по маршруту №637 «Канаш-Нижний Новгород»; время отправления автобусов, принадлежащих ООО «АвтоУспех» и выполняющих рейс по маршруту №571 «Чебоксары-Нижний Новгород».
2. О выполнении настоящего предписания сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в срок до 10 февраля 2017 года, направив соответствующие подтверждающие документы.

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

За невыполнение в установленный срок предписания антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

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

Председатель комиссии

М.А. Валитов

Члены комиссии

Ю.С. Воронцова

М.А. Смирнова