РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена «23» октября 2019 года.

В полном объеме решение изготовлено «30» октября 2019 года.

Коллегиальный орган Федеральной антимонопольной службы – Апелляционная коллегия Федеральной антимонопольной службы (далее — Апелляционная коллегия) в составе: заместителя председателя Апелляционной коллегии: <"...">; членов Апелляционной коллегии: ,

в присутствии по видеоконференц-связи: от Иркутского УФАС России: <"...">

рассмотрев на заседании Апелляционной коллегии жалобу АО СК «Колымская» на решение и предписание Иркутского УФАС России от 03.07.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 038/01/11-53/2019 (уведомление о дате, времени и месте рассмотрения жалобы размещено на официальном сайте ФАС России www.fas.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России в порядке статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) поступила жалоба АО СК «Колымская» на решение и предписание Иркутского УФАС России от 03.07.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 038/01/11-53/2019 (далее - Решение).

Решением Иркутского УФАС России АО «СК «Колымская», ООО РС «Иртас-Сервис» и ООО «Спас» признаны нарушившими пункт 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), путем заключения антиконкурентного соглашения, которое привело или могло привести к ограничению конкуренции на товарном рынке услуг по организации

похорон и связанных с ними услуг (ритуальные услуги) в границах г. Иркутска, в том числе к созданию препятствий доступа на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. АО «СК «Колымская» также признано нарушившим часть 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции, что выразилось в координации экономической деятельности ООО РС «Иртас-Сервис» и ООО «Спас», путем установления цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок (далее - Решение). Обществам также выдано предписание, в том числе о прекращении антиконкурентного соглашения (далее также - Предписание).

АО «СК «Колымская» с вынесенными Решением и Предписанием Иркутского УФАС России не согласно, считает, что они нарушают единообразие практики применения антимонопольными органами норм антимонопольного законодательства.

В частности, по мнению АО «СК «Колымская», Иркутским УФАС России не доказан факт ограничения или возможности ограничения конкуренции на товарном рынке услуг по организации похорон и связанных с ними услуг (ритуальные услуги) в границах г. Иркутска действиями АО «СК «Колымская», ООО РС «Иртас-Сервис» и ООО «Спас», а также факт создания препятствий доступу на рынок иным хозяйствующим субъектам в рамках реализации заключенных между данными организациями соглашений. На основании указанных доводов АО «СК «Колымская» просит Решение и Предписание по делу отменить.

В ходе рассмотрения жалобы Апелляционной коллегией установлено следующее.

В адрес Иркутского УФАС России обратились МУП «Ритуал» и ООО фирма «Береза» (далее – Заявители) с заявлениями о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях АО «СК «Колымская», ООО Ритуальная служба «Иртас-Сервис» и ООО «Спас» (далее - Ответчики).

Согласно указанным заявлениям МУП «Ритуал» и ООО фирма «Береза» в 2018 году обращались в адрес АО «СК «Колымская» с предложением о заключении договоров о сотрудничестве, однако на момент принятия Комиссией Иркутского УФАС России Решения, АО «СК «Колымская» не ответило на предложения МУП «Ритуал» и ООО фирма «Береза». Одновременно в своих заявлениях МУП «Ритуал» и ООО фирма «Береза» также указывают на наличие договорных отношений АО «СК «Колымская» с ООО Ритуальная служба «Иртас-Сервис» (договор от 15.11.2012 № 2/СК), ООО «Спас» (договор от 01.06.2013 № 3/СК) и ООО Ритуальное агентство «Стикс» (договор от 01.10.2012 № 1), предметом которых являются взаимные обязательства сторон при оказании услуг

по захоронению застрахованного лица гражданам, которые указаны в направлении АО «СК «Колымская» на оказание ритуальных услуг по договору добровольного страхования на случай смерти.

По мнению Иркутского УФАС России, АО «СК «Колымская», заключая договоры на оказание услуг с ритуальными службами, которыми определяется порядок, объем и стоимость услуг, фактически координирует экономическую деятельность хозяйствующих субъектов, что приводит к установлению и поддержанию цен на услуги организации похорон и связанных с ними услуг, оказываемых ООО «Спас» и ООО «Ритуальная служба «Иртас-Сервис».

На основании изложенного приказами Иркутского УФАС России от 09.01.2019 № 2/19 и от 28.02.2019 № 78/19 возбуждены дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-11-1/38-19 и № 1-11-20/38-19 в отношении АО «СК «Колымская», ООО Ритуальная служба «Иртас-Сервис» и ООО «Спас» по признакам нарушения пункта 3 части 4, части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции, которые в последствии в целях полного, всестороннего и объективного рассмотрения были объединены в одно производство (дело № 038/01/11-53/2019).

В качестве доказательств нарушения пункта 3 части 4, части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции в действиях АО «СК «Колымская», ООО Ритуальная служба «Иртас-Сервис» и ООО «Спас» в Решении приведены:

-
    - анализ конкурентной среды услуг по организации похорон и связанных с ними услуг (далее – ритуальные услуги) в границах города Иркутска и Иркутской области за 2017 год и 9 месяцев 2018 года, согласно которому по данным Федеральной службы государственной статистики города Иркутска в 2017 году ритуальные услуги оказывали 59 хозяйствующих субъектов. При этом, как указано в Решении, ограничений для входа на рынок ритуальных услуг для потенциальных конкурентов не существует, рынок ритуальных услуг в границах города Иркутска и Иркутской области является конкурентным;
    - сведения о количестве страховых выплат АО «СК «Колымская» в денежной форме в 2017 году и за 9 месяцев 2018 года, согласно которым за 2017 год страховая выплата в денежной форме была осуществлена 77 гражданам, а за 9 месяцев 2019 года - 99 гражданам, в то время как через ритуальных агентов страховая выплата была осуществлена в 2017 году 1324 гражданам, а за 9 месяцев 2019 года - 1 033 гражданам;

-
    - сведения об объеме ритуальных услуг за 9 месяцев 2017 и 9 месяцев 2018 года ООО Ритуальная служба «Иртас-Сервис» и ООО «Спас», согласно которым объемы оказанных услуг за 9 месяцев 2018 году у указанных организаций, имеющих договорные отношения с АО «СК «Колымская», выросли на 13% и 3% соответственно. В свою очередь, как указано в Решении, у МУП «Ритуал» и ООО фирма «Береза», не имеющих договорных отношений с АО «СК «Колымская», происходит снижение объема оказанных услуг на 12% и 18% соответственно;
    - анализ положений договоров о сотрудничестве, заключенных АО «СК «Колымская» с ООО Ритуальная служба «Иртас-Сервис» и с ООО «Спас», пунктом 2.4.5 которых предусмотрена обязанность ООО «Спас» и ООО Ритуальная служба «Иртас-Сервис» предоставлять страховщику сведения об изменении перечня и стоимости услуг не позднее 30 дней до их фактического ведения.

Как указано в Решении, дополнительными соглашениями к указанным договорам о сотрудничестве определен перечень услуг и установлены прейскуранты оказываемых услуг, то есть определены цены, по которым ООО Ритуальная служба «Иртас-Сервис» и с ООО «Спас» обязуются оказать услуги, а АО «СК «Колымская» оплачивает данные услуги в соответствии с согласованным прейскурантом. По мнению Иркутского УФАС России, достигнутые соглашения привели к установлению и поддержанию одного уровня цен на услуги самостоятельных хозяйствующих субъектов.

На основании указанных данных Иркутское УФАС России признало АО «СК «Колымская», ООО Ритуальная служба «Иртас-Сервис» и ООО «Спас», нарушившими пункт 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, в связи с совершением действий, выразившихся в заключении антиконкурентного соглашения, которое приводит (может привести) к ограничению конкуренции на товарном рынке по организации похорон и связанных с ними услуг (ритуальные услуги) в границах города Иркутска и Иркутского района, в том числе к созданию препятствий другим хозяйствующим субъектам (в частности, МУП «Ритуал» города Иркутска, ООО фирма «Береза») доступу на товарный рынок.

Одновременно Иркутское УФАС России признало АО «СК «Колымская» нарушившим часть 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции, в связи с совершением действий, выразившихся в осуществлении координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов, результатом

чего явилось установление цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок.

По результатам рассмотрения жалобы АО СК «Колымская» на решение и предписание Иркутского УФАС России от 03.07.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 038/01/11-53/2019 Апелляционная коллегия приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции, в частности, о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка;

Для квалификации соглашения в качестве запрещенного в соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции необходимым условием является то, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. Иными словами, соглашение с учетом конкретных обстоятельств признается недопустимым, если в результате заключения такого соглашения имело место быть как фактическое ограничение конкуренции, так и потенциальная возможность ограничения конкуренции на соответствующем рынке.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаками ограничения конкуренции являются, в том числе, сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке; рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке; 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.

Следует при этом отметить, что для применения запрета,

предусмотренного частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, установление соответствующего факта ограничения конкуренции (возможности наступления таких последствий) должно являться именно следствием заключения соглашения, а не стечением иных, не связанных с соглашением, обстоятельств.

Таким образом, в целях принятия решения о признании соглашения соответствующим или не соответствующим части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган анализирует совокупность обстоятельств, включая доказательства факта заключения соглашения и с учетом конкретных обстоятельств факта или возможности наступления в результате реализации такого соглашения последствий, указанных в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

В связи с этим, Апелляционная коллегия приходит к выводу о том, что вопрос влияния реализации договоров, заключенных между АО «СК «Колымская» и ООО РС «Иртас-Сервис» и ООО «Спас», на состояние конкуренции на рынке оказания ритуальных услуг в границах города Иркутска и Иркутского района требует дополнительной проработки. При этом, в Решении отсутствуют доказательства, свидетельствующие о том, что Ответчики в рамках реализации заключенных договоров о сотрудничестве оказывали или могли оказать влияние на обращение товара на рынке оказания ритуальных услуг в границах города Иркутска и Иркутского района.

Установленное Иркутским УФАС России в рамках рассмотрения дела снижение объема оказываемых услуг ООО фирма «Береза» и МУП «Ритуал» помимо прочего может быть определено тенденцией к снижению смертности в 2016-2017 годах на 2 и 4 % соответственно в общем по региону, зафиксированному Иркутскстатом.

По мнению Апелляционной коллегии, сам по себе факт снижения объемов выручки у одних хозяйствующих субъектов и повышения у других не может свидетельствовать как достаточное обоснование вывода о создании препятствий для доступа на товарный рынок иным хозяйствующим субъектам.

Кроме того, Апелляционная коллегия указывает также на тот факт, что Иркутским УФАС России в рамках проведения анализа состояния конкуренции при определении состава хозяйствующих субъектов, действующих на рынке ритуальных услуг, предусмотренного Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, не произведен расчет объема товарного рынка ритуальных услуг и долей хозяйствующих субъектов, оказывающих услуги на данном рынке, в том

числе размер долей ООО РС «Иртас-Сервис» и ООО «Спас» и Заявителей.

В соответствии с частью 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции физическим лицам, коммерческим организациям и некоммерческим организациям запрещается осуществлять координацию экономической деятельности хозяйствующих субъектов, если такая координация приводит к любому из последствий, которые указаны в частях 1-3 статьи 11 Закона о защите конкуренции, которые не могут быть признаны допустимыми в соответствии со статьями 12 и 13 Закона о защите конкуренции.

Согласно материалам дела, комиссией Иркутского УФАС России установлены следующие доказательства координации действий ритуальных служб со стороны АО «СК «Колымская»:

- страховой компанией заключены дополнительные соглашения с ООО РС «Иртас-Сервис» и ООО «Спас» к основным договорам, в соответствии с которыми был определен перечень и прейскуранты услуг, по которыми АО «СК «Колымская» оплачивала ритуальные услуги агентств.

- в договорах АО «СК «Колымская» с вышеуказанными лицами прописано положение, согласно которому в течение 30 дней с момента изменения цен и (или) условий оказания услуг по захоронению, контрагенты обязаны письменно уведомлять об этом АО «СК «Колымская».

В этой связи Апелляционная коллегия обращает внимание, что согласно определению ВС РФ от 17.02.2016 № 305 АД15-10488 согласование предполагает совершение каких-либо активных действий со стороны координатора по отношению к субъектам, чьи действия необходимо согласовать. Согласовывать действия различных субъектов возможно, например, с помощью установления единых правил поведения, понуждения к совершению или отказу от совершения определенных действий и тому подобное.

С учетом изложенного, Апелляционная коллегия отмечает необходимость дополнительной проработки фактических обстоятельств дела в целях установления наличия или отсутствия факта координации экономической деятельности страховой компанией, с точки зрения наличия активных действий со стороны АО «СК «Колымская» по отношению к ООО РС «Иртас-Сервис» и ООО «Спас», которые привели или могли привести к последствиям, указанным в частях 1 - 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Также необходимо отметить, что согласно части 3 статьи 40 Закона о

защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства кредитными организациями, организациями - операторами платежных систем, операторами услуг платежной инфраструктуры при осуществлении ими деятельности в соответствии с Федеральным законом «О национальной платежной системе», а также иными финансовыми организациями, поднадзорными Центральному банку Российской Федерации, в состав комиссии включаются представители Центрального банка Российской Федерации, которые составляют половину членов комиссии.

Учитывая, что одним из ответчиков по делу являлся субъект страхового дела (АО СК «Колымская»), а также то, что Центральный банк Российской Федерации осуществляет регулирование, контроль и надзор за деятельностью, в том числе субъектов страхового дела, в состав комиссии Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 038/01/11-53/2019 Иркутскому УФАС России необходимо было включить представителей Банка России.

На основании изложенного, Апелляционная коллегия установила, что решение Иркутского УФАС России от 03.07.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 038/01/11-53/2019 нарушает единообразие практики применения антимонопольным органом норм антимонопольного законодательства.

Руководствуясь частью 10 статьи 23 Закона о защите конкуренции, Апелляционная коллегия

РЕШИЛА:

1. Отменить решение и предписание Иркутского УФАС России от 03.07.2019 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 038/01/11-53/2019.

2. Направить дело № 038/01/11-53/2019 в Иркутское УФАС России на новое рассмотрение с учетом позиции Апелляционной коллегии ФАС России, отраженной в настоящем решении.

<"...">