

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 08-05/18-19А

24 июля 2018 года

город Мурманск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области Попова Ирина Николаевна, действующий на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении №08-05/18-19А в отношении индивидуального предпринимателя Батурин В.А.<...>, привлекаемого к административной ответственности по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛ:

Решением по делу №08-04/17-18 от 08.02.2018 о нарушении антимонопольного законодательства ИП В.А. Батурин признан нарушившими статьи 14.2, 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), что выразилось в осуществлении регулярных пассажирских перевозок по межмуниципальному маршруту «Кандалакша — Полярные Зори — Мурманск» под видом заказных без оформления соответствующих разрешительных документов в соответствии с Федеральным законом от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта», а также Законом Мурманской области от 13.07.2009 № 1133-01-ЗМО «Об организации транспортного обслуживания населения на территории Мурманской области».

Пассажирские перевозки регламентируются Федеральным законом от 13.07.2015 N 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», Федеральным законом от 08.11.2007 N 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» (далее - Устав автомобильного транспорта), Федеральным законом от 10.12.1995 N 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения», Правилами перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом, утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 14.02.2009 N 112 (далее - Правила перевозок пассажиров и багажа) и другими нормативно-правовыми актами.

В соответствии со статьёй 5 Устава автомобильного транспорта, перевозки пассажиров и багажа подразделяются на регулярные перевозки, перевозки по заказам, перевозки легковыми такси.

Согласно статьям 19 и 20 Устава автомобильного транспорта, регулярные перевозки пассажиров и багажа осуществляются транспортом общего пользования по маршруту регулярных перевозок на основании публичного договора перевозки, заключение которого удостоверяется билетом, с посадкой и высадкой пассажиров только в установленных остановочных пунктах по маршруту регулярных перевозок и перевозки с посадкой и высадкой пассажиров в любом не запрещенном правилами дорожного движения месте по маршруту регулярных перевозок.

Правила перевозок пассажиров и багажа устанавливают требования, предъявляемые к регулярным перевозкам и к перевозке пассажиров и багажа по заказу.

Требования, предъявляемые к перевозке пассажиров и багажа по заказу, содержатся в главе 3 Правил перевозки пассажиров и багажа. В соответствии с

установленными требованиями, указанные перевозки должны осуществляться по договору фрахтования, который может быть заключен в форме наряда-заказа.

Согласно статье 787 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), по договору фрахтования (чартер) одна сторона (фрахтовщик) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю) за плату всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа.

Форма договора фрахтования на разных видах транспортных средств является различной. Следует учесть, что гражданское законодательство не включает норм, регулирующих договорные отношения по фрахтованию различного вида транспорта. В связи с чем, форма, а также порядок заключения таких соглашений закреплены транспортными уставами и кодексами.

Согласно пунктам 89, 90, 92 - 94 Правил перевозок пассажиров и багажа перевозка пассажиров и багажа по заказу осуществляется транспортным средством, предоставляемым на основании договора фрахтования, условия которого определяются соглашением сторон в соответствии со статьей 27 Федерального закона «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта».

Договором фрахтования может предусматриваться использование транспортных средств для перевозки определенного круга лиц или неопределенного круга лиц.

Посадка лиц, определенных договором фрахтования, в транспортное средство, предоставленное для заказной перевозки пассажиров и багажа, осуществляется при предъявлении указанными лицами фрахтовщику документов (служебного удостоверения, экскурсионной путевки и др.), удостоверяющих их право на проезд в этом транспортном средстве, и (или) в соответствии со списком пассажиров, представленным фрахтовщику фрахтователем.

Договор фрахтования может заключаться в форме заказа-наряда на предоставление транспортного средства для перевозки пассажиров и багажа, оформляемого фрахтовщиком. Указанный заказ-наряд должен содержать обязательные реквизиты, которые представлены в приложении N 4. В заказе-наряде на предоставление транспортного средства для перевозки пассажиров и багажа допускается размещение дополнительных реквизитов, учитывающих особые условия осуществления перевозок пассажиров и багажа по заказам.

Договор фрахтования или его копия, а также заказ-наряд на предоставление транспортного средства для перевозки пассажиров и багажа, если договор фрахтования заключен в форме указанного заказа-наряда, находятся у водителя от начала до конца осуществления перевозки пассажиров и багажа по заказу и предъявляются в обязательном порядке по требованию должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, уполномоченных на осуществление контроля за наличием у водителей таких документов.

Так, возможность осуществления перевозки по заказу предусмотрена статьей 27 Устава автомобильного транспорта, в которой указано, что транспорт для такой перевозки предоставляется на основании договора фрахтования, который должен включать в себя:

- 1) сведения о фрахтовщике и фрахтователе;
- 2) тип предоставляемого транспортного средства (при необходимости - количество транспортных средств);
- 3) маршрут и место подачи транспортного средства;
- 4) определенный или неопределенный круг лиц, для перевозки которых предоставляется транспортное средство;

5) сроки выполнения перевозки;

6) размер платы за пользование транспортным средством;

7) порядок допуска пассажиров для посадки в транспортное средство, установленный с учетом требований, предусмотренных правилами перевозок пассажиров (в случае, если транспортное средство предоставляется для перевозки определенного круга лиц).

На основании пункта 4 статьи 27 Устава автомобильного транспорта, при отсутствии необходимости осуществления систематических перевозок пассажиров и багажа по заказу договор фрахтования заключается в форме заказа-наряда на предоставление транспортного средства для перевозки пассажиров и багажа. Реквизиты и порядок заполнения такого заказа-наряда устанавливаются правилами перевозок пассажиров.

В случае, если договором фрахтования, указанным в части 1 названной статьи, предусматривается предоставление транспортных средств для перевозки неопределенного круга лиц, взимание платы с указанных лиц не допускается (часть 5).

На основании изложенного возможно сделать вывод о том, что важным признаком регулярных перевозок, отличающих их от заказных, является наличие публичного договора как основания перевозки. Помимо того, нормативно закреплены и требования об осуществлении перевозок согласно установленному расписанию по маршруту регулярного сообщения в соответствии с паспортом маршрута и на основании разрешительных документов, выдаваемых уполномоченным органом в сфере организации регулярных пассажирских перевозок.

Отношения в сфере организации транспортного обслуживания населения автомобильным транспортом, включая легковое такси, в межмуниципальном и пригородном сообщении на территории Мурманской области регулируется Законом Мурманской области от 13.07.2009 № 1133-01-ЗМО «Об организации транспортного обслуживания населения на территории Мурманской области» (далее — Закон МО о транспортном обслуживании).

В соответствии со статьей 11 Закона МО о транспортном обслуживании привлечение перевозчиков к выполнению регулярных пассажирских перевозок по маршрутам регулярных перевозок осуществляется на основании договоров о транспортном обслуживании населения по маршрутам регулярных перевозок, заключенным уполномоченным органом. Не допускается осуществление регулярных пассажирских перевозок транспортом общего пользования без заключения договора о транспортном обслуживании населения по маршрутам регулярных перевозок.

В соответствии с № 1133-01- Законом МО о транспортном обслуживании перевозчики, осуществляющие транспортное обслуживание населения, включаются в реестр перевозчиков. Указанный реестр размещен на официальном сайте Министерства транспорта и дорожного хозяйства Мурманской области www.mintrans.gov-murman.ru в разделе «Направления деятельности/Транспортное обслуживание населения».

Привлечение перевозчиков к осуществлению регулярных перевозок осуществляется в соответствии с результатами открытых закупок.

По результатам проводимых конкурсных процедур с победителями заключается государственный контракт (по регулируемым тарифам) или выдается свидетельство об осуществлении перевозок по маршруту регулярных перевозок и карты соответствующего маршрута (по нерегулируемым тарифам).

Установлено, что на основании договора об обслуживании населения

автомобильным транспортом общего пользования на межмуниципальном маршруте «Кандалакша — Полярные Зори — Мурманск» на территории Мурманской области обязан производить ИП В.Д. Мачей по договору №009 от 13 октября 2014 года о транспортном обслуживании населения автомобильным транспортом общего пользования на межмуниципальном маршруте, на территории Мурманской области.

Согласно указанного договора осуществляется перевозка автомобильным транспортом на маршруте регулярных перевозок №235 «Кандалакша-Полярные Зори-Мурманск» и обратно. Ежедневный выезд, независимо от заполняемости пассажирами, осуществляется в 5.15, 6-30 из города Кандалакша. По прибытию в город Мурманск, автобус ожидает отправления и выезжает обратно в 14-00 и 16-00.

При этом ИП Батурин В.А. осуществлял указанную деятельность в отсутствие соответствующего договора между перевозчиком и Министерством транспорта и дорожного хозяйства Мурманской области.

Осуществляя предпринимательскую деятельность по оказанию услуг по перевозке пассажиров и багажа ИП Батурин В.А. не мог не знать о наличии на рынке правомерно действующего конкурента.

При таких обстоятельствах действия ИП Батурина В.А. по позиционированию на рынке как регулярных перевозчиков путём:

размещения рекламы в средствах массовой информации (в частности газеты «Выбери лучшее»), не содержащей явного указания на характер перевозок;

ежедневной перевозке пассажиров при достаточной заполняемости транспортного средства перевозчика по маршруту регулярных перевозок и сопоставимому с расписанием регулярных перевозок расписанию отправок;

выдаче билетов (квитанций о проезде);

сбору денежных средств с пассажиров перевозчиком без соответствующих письменных полномочий от фрахтователя (агентского договора или иного);

перевозка (подбор в пути следования) неограниченного круга лиц,

в совокупности противоречат требованиям законности, добросовестности и справедливости: внешне имитируя оказание услуг заказных пассажирских перевозок, позволяют получить незаконные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности за счёт нарушения правил конкурентной борьбы между хозяйствующими субъектами.

Товарный рынок пассажирских перевозок автомобильным транспортом общего назначения по рассматриваемому маршруту не является эластичным, т.е. количество пассажиров, желающих воспользоваться услугами перевозчика, строго ограничено. Поэтому незаконное изъятие части пассажиров Перевозчиками и перераспределение спроса на услуги регулярного перевозчика, работающего на данном маршруте на основании договора и исполняющего при этом законодательные и договорные обязанности, приводит (или может привести) к его убыткам.

Кроме того, вышеуказанные действия формируют в потенциальных потребителей образ регулярных перевозок. При этом, потребители услуги, в виду отсутствия в Перевозчиков соответствующего договора об обслуживании населения автомобильным транспортом общего пользования на межмуниципальном маршруте не имеют оснований для возмещения денежных средств при оплате командировочных расходов и компенсаций отдельным категориям граждан по проезду в лечебные учреждения Мурманской области.

Подтверждением регулярности пассажирских перевозок, осуществляемых ИП

Батуриным В.А. является фиксация органами дорожного контроля транспортных средств перевозчика по пути следования маршрута регулярного перевозчика; рекламные материалы, доводимые до неопределённого круга лиц более 3 лет; объяснения пассажиров; получение разрешительных документов только после начала проведения контрольных мероприятий, равно как и заключение договора на прохождение предрейсового медицинского осмотра водителей.

В частности, в рамках рассмотрения дела №08-04/17-18 по деятельности ИП Батурина В.А. даны следующие пояснения.

В объяснении от 09 ноября 2016 года, 19 января 2017 водителя <...> сообщается, что с 2016 года работает водителем без трудового договора (официально трудовые отношения не заключены и не оформлены), пассажирские перевозки осуществляются ежедневно на т/с мерседес спринтер H092MP51. Денежные средства собираются водителем с пассажиров по списку, сформированным диспетчером (телефон 8-953-754-9111). При этом паспорта при посадке в т/с не проверяются.

Аналогичные объяснения даны водителем <...> в объяснениях от 25 ноября 2016, 09 декабря 2016, 28 декабря 2016, 10 января 2017, 31 января 2017.

Кроме того даны объяснения, что в случае, если не собирается определённого количества пассажиров, то в рейс отправляется автомобиль мерседес бенц V658MO51. Также при осмотре установлено, что в нарушение действующих правил были внесены изменения в конструкцию т/с (увеличено количество мест до 12).

В объяснениях <...> от 19 января 2017 года содержится информация о том, что на рейс водителем был взят знакомый <...>, до поездки не указанный в списках и заказ-наряде.

ИП Батурин В.А. на постоянной основе размещал информацию о пассажирских перевозках в газете «Выбери лучшее» г. Кандалакша и в газете «День города» г. Кандалакша, что формирует в потенциальных потребителей образ регулярных перевозок, позволяет перевозчикам получить незаконные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности за счёт нарушения правил конкурентной борьбы между хозяйствующими субъектами.

Согласно ответа ГОБУЗ «Кандалакшская центральная районная больница» от 06.02.2017 года №517 договор на прохождение предрейсового медицинского осмотра водителей №28 с ИП Батуриным В.А. заключен 28.12.2016,

Таким образом, ИП Батурин В.А. фактически осуществлял деятельность на рынке услуг по перевозке пассажиров (и багажа) по регулярному межмуниципальному автобусному маршруту «Кандалакша — Полярные Зори — Мурманск» (туда и обратно) без наличия соответствующих разрешительных документов.

Согласно части 2 статьи 1 Закона «О защите конкуренции», целями Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

На основании пункта 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

На основании статьи 10.bis (Недобросовестная конкуренция) Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, редакция от

02.10.1979):

«(1) Страны Союза обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции.

(2) Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров».

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, присутствуют в действиях ИП Батурина В.А.:

- противоречие статье 10.bis (Недобросовестная конкуренция) Конвенции по охране промышленной собственности: введение в заблуждения относительно вида перевозок пассажиров и багажа по указанному маршруту (регулярные или по заказу/легковое такси); формирование обществом и потенциальных потребителей услуги перевозки вывода о возможном получении услуги регулярной перевозки именно в общества, а равно при четком осознании обществом наличия на локальном рынке правомерно действующего конкурента противоречит требованиям добросовестности, разумности и справедливости, препятствует достижению общественной пользы правомерной (здоровой) конкуренции.

- направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом: товарный рынок пассажирских перевозок автомобильным транспортом общего назначения по названным маршрутам является неэластичным, то есть количество пассажиров, желающих воспользоваться услугами перевозчика, строго ограничено. Перевозка пассажиров без получения соответствующей разрешительной документации, установление платы за проезд по своему усмотрению, поставила Перевозчиков в преимущественное положение перед регулярным перевозчиком, имеющим необходимые разрешительные документы;

- размещение расписания движения в рекламных материалах вводит в заблуждение в отношении вида перевозки пассажиров и багажа по указанному маршруту;

- действия Перевозчиков причинили убытки конкуренту – регулярному перевозчику, путём осуществления регулярных перевозок пассажиров и багажа под видом заказных перевозок по автобусному маршруту «Кандалакша — Полярные Зори — Мурманск», отправлением из Кандалакши раньше отправления регулярного рейса регулярного перевозчика.

Положениями статьи 14.2 Закона о защите конкуренции запрещается недобросовестная конкуренция путём введения в заблуждение, в том числе в отношении потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, изготовителя такого товара.

Статьей 14.8 Закона о защите конкуренции, наряду с формами недобросовестной конкуренции прямо поименованными в главе 2.1 Закона о защите конкуренции, запрещаются иные действия являющиеся недобросовестной конкуренцией.

Учитывая совокупность изложенных обстоятельств и доказательств, в действиях ИП

В.А. Батврина <...>, содержатся признаки нарушения статей 14.2, 14.8 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в осуществлении регулярных пассажирских перевозок по межмуниципальному маршруту «Кандалакша — Полярные Зори — Мурманск» под видом заказных без оформления соответствующих разрешительных документов в соответствии с Федеральным законом от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта», а также Законом Мурманской области от 13.07.2009 № 1133-01-ЗМО «Об организации транспортного обслуживания населения на территории Мурманской области».

При
указанных обстоятельствах действия ИП
В.А. Батврина
образуют состав административного
правонарушения, ответственность за
которое предусмотрена частью
1 статьи 14.33
КоАП РФ.

ИП В.А. Батврин о месте и времени рассмотрения дела уведомлен должным образом, на рассмотрение не явился. Представлены пояснения, согласно которым на момент возбуждения дела перевозки по маршруту «Кандалакша — Мурманск» не осуществлял, ранее выданное предупреждение исполнено в срок, заявлено ходатайство прекратить производство об административном правонарушении. Так же представлена копия договора купли-продажи транспортного средства от 08.06.2017г. на продажу следующего транспортного средства: MERCEDES BENZ SPRINTER 515 CDI, государственный регистрационный знак: Н 092 МР 51.

Ходатайство рассмотрено и отклоняется в связи с отсутствием доказательств исполнения предупреждения в срок. В ходе рассмотрения основного дела доказательства исполнения ранее выданного предупреждения, равно как и доказательства прекращения предпринимательской деятельности в Мурманское УФАС России не представлялись. Рассмотрение дела об административном правонарушении назначено на 24.07.2018г. в 15 часов 00 минут в помещении Мурманского УФАС России по адресу: г.Мурманск, ул.Книповича д. 9а.

Обстоятельств смягчающих и/или отягчающих административную ответственность не выявлено.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного правонарушения не установлены. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных Законом о защите конкуренции требований, при рассмотрении дела не установлены.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом (статья 51 Конституции Российской Федерации).

На основании вышеизложенного, учитывая характер и обстоятельства

совершенного правонарушения, руководствуясь статьями 4.2, 4.3, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя Батурина В.А. <...> нарушившим статьи 14.2, 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) при осуществлении регулярных пассажирских перевозок по межмуниципальному маршруту «Кандалакша — Полярные Зори — Мурманск» под видом заказных без оформления соответствующих разрешительных документов.

2. В соответствии с частью 1 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях наложить на индивидуального предпринимателя Батурина В.А. <...> штраф в размере 12 000 (двенадцать тысяч) рублей.

Реквизиты для уплаты штрафа:

Получатель УФК по Мурманской области (Мурманское УФАС России л/с 04491195250) ИНН/КПП 5191501854/519001001. Расчетный счет 40101810000000010005 в ОТДЕЛЕНИЕ МУРМАНСК Г. МУРМАНСК. БИК 044705001.

Код ОКТМО 47 608 101. Код платежа 161 1 16 02010 01 6000 140 «Административные штрафы за нарушение антимонопольного законодательства, законодательства о естественных монополиях, законодательства о торговой деятельности, законодательства в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, законодательства в сфере контроля за иностранными инвестициями, налагаемые федеральными органами государственной власти».

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было

обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя

Мурманского УФАС России

И.Н. Попова