Решение № 08-04/17-18

о нарушении антимонопольного законодательства

08 февраля 2018 года

город Мурманск

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела № 08-04/17-18 о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

Председатель Комиссии Мурманского УФАС:

Попова Ирина Николаевна, заместитель руководителя Мурманского УФАС России,

Члены Комиссии Мурманского УФАС России:

Коптев Алексей Сергеевич, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мурманского УФАС России,

Мороз Светлана Валерьевна, главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мурманского УФАС России,

рассмотрев дело № 08-04/17-18, возбужденное по признакам нарушения антимонопольного законодательства ИП В.А. Бутовым (ОГРНИП: 309510213200024), ИП В.А. Батуриным (ОГРИП: 306510231300011), ИП А.В. Ефимовым (ОГРИП: 3124510236700109), ИП И.А. Карпенко (ОГРНИП: 304510230700022), ИП О.К. Шаманским (ОГРНИП: 304510836500022), ООО «Мерседес-Сервис» (ИНН: 5190037220) статей 14.2, 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося 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»,

в присутствии: ИП В.А.Бутова, ИП А.В.Ефимова и его представителя по доверенности<...>, представителя ООО «Мерседес-Сервис» <...>,

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области (далее – Управление) в рамках рассмотрения обращения хозяйствующего субъекта, а также материалов Межмуниципального отдела МВД РФ «Кандалакшский», установило в действиях (бездействии) при осуществлении текущей хозяйственной деятельности:

ИП В.А.Бутовым (ОГРНИП: 309510213200024),

ИП В.А.Батуриным (ОГРИП: 306510231300011),

ИП А.В.Ефимовым (ОГРИП: 3124510236700109),

ИП И.А.Карпенко (ОГРНИП: 304510230700022),

ИП О.К.Шаманским (ОГРНИП: 304510836500022),

ООО «Мерседес-Сервис» (ИНН: 5190037220),

(далее по тексту именуемые также — Перевозчики) признаки нарушения статей 14.2 (недобросовестная конкуренция путём введения в заблуждение), 14.8 (недобросовестная конкуренция в иных формах) Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - 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».

По итогам рассмотрения обращения в адрес Перевозчиков было направлено Предупреждение от 29.03.2017 года №08-07-17/1011 о необходимости совершения действий, направленных на прекращение нарушения антимонопольного законодательства, устранение причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, устранение последствий такого нарушения в срок до 02.05.2017 года, а именно:

- осуществления регулярных перевозок под видом заказных,

- размещения рекламы в средствах массовой информации, не содержащей явного указания на характер перевозок;

- перевозки пассажиров по маршруту регулярных перевозок и расписанию отправлений, сопоставимым с расписанием регулярных перевозок;

- выдачи билетов (квитанций о проезде);

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

- перевозки (подбора в пути следования) неограниченного круга лиц.

В установленный законом срок указанное предупреждение не было исполнено, что стало основанием для возбуждения настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства. Кроме того, большинство адресатов проигнорировали получение корреспонденции по адресу своей регистрации.

Пассажирские перевозки регламентируется: 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 N 112 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.Мацей 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 Перевозчики осуществляют 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 Перевозчики не могут не знать о наличии на рынке правомерно действующего конкурента.

При таких обстоятельствах действия Перевозчиков 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 отправлений;

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 у потенциальных потребителей образ регулярных перевозок. При этом, потребители услуги, в виду отсутствия у 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 Перевозчиками является фиксация органами дорожного контроля транспортных средств Перевозчиков 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 целом присутствующие на рассмотрении дела ИП В.А.Бутов, ИП А.В.Ефимов, ООО «Мерседес-Сервис» не отрицали, что осуществляют перевозки по маршруту «Кандалакша — Полярные Зори — Мурманск», однако указывали на правомерность своей деятельности в настоящее время, в частности что осуществляют заказные перевозки по правилам ГК РФ и осуществляют деятельность легкового такси.

Перевозчики пояснили алгоритм осуществления своей деятельности: заказы принимаются по указанным в рекламе телефонам. Позвонившее лицо фрахтует автомобиль либо заказывает легковое такси в определённое время. До начала осуществления перевозки между фрахтовщиком и фрахтователем подписывается Заказ-наряд на предоставления транспортного средства для перевозки пассажиров и багажа, в котором определены все существенные условия договора фрахтования. Никого по пути следования не подбирают, осуществляют перевозку определённого круга лиц строго по утверждённому списку.

Между тем, указанные пояснения расходятся с материалами дела. В частности, представлены видеозапись разговоров по телефонам <...>, <...>, <...>, <...>, согласно которой операторы принимали заказ, записывая на ежедневные рейсы на последующие дни. При этом какое транспортное средство будет осуществлять перевозку сразу не сообщали. Это связано с вопросом заполняемости и распределения между Перевозчиками пассажиров: в случае если у кого-то не набиралось необходимое количество пассажиров, то их распределяли между собой с целью поехать максимально загруженными.

Сумма проезда зависит от расстояния, в частности примерная стоимость проезда до промежуточного пункта «отворотка на Апатиты» обозначена в 300 рублей. На вопрос о возможности доехать до Апатит был получен чёткий отказ по причине того, что транспортные средства в этот город не заезжают. Информации о заключении какого-либо договора и в целом порядка, озвученного Перевозчиками, диспетчерами сообщено не было. Денежные средства собирает водитель (либо один из пассажиров, после чего покидает транспортное средство). Допускается остановка в промежуточных точках определённого маршрута, равно как и подбор пассажиров по пути следования. Билеты выдаются по требованию. Пассажиров (в частности их номера телефонов), которых необходимо забрать по телефону сообщает диспетчер.

Кроме того, имеются объяснения пассажиров и водителей, полученные в рамках контрольных мероприятий МВД и прокуратурой г. Кандалакши, согласно которым рейсы носят регулярный характер по одному и тому же маршруту.

Например, такую версию событий подтверждают объяснения от 09.02.2017 <...>

(водитель, работающий по трудовому договору с ИП Карпенко), объяснение <...> от 04.04.2017 года (пассажир), объяснения <...> от 14.04.2017 года (водитель ООО «Мерседес-сервис»), объяснения <...> от 09.11.2016 года, 09.12. 2016 года, 19.01.2017 года, 31.01.2017 года, 01.02.2017 года (водитель ИП Батурина А.В., ИП Бутов В.А.), объяснения <...> от 25.11.2016 года, от 06.12.2016 года, 28.12.2016 года, 10.01.2017 года (водитель ИП Батурина А.В.), объяснения <...> от 09.12.2016 года (пассажир), объяснения <...> от 09.12.2016 года (пассажир), объяснения <...> от 22.12.2016 года (пассажир), объяснения <...> от 10.01.2017 года (пассажир), объяснения <...> от 19.02.2017 года (пассажир), объяснения <...> от 19.01.2017 года (пассажир), объяснения <...> от 31.01.2017 года (пассажир), объяснения <...> от 16.11.2016 года, 01.02.2017 года (пассажир), объяснения <...> от 01.12.2016 года, от 01.02.2017 (водитель ИП Ефимова А.В.), объяснения <...> от 28.12.2016 года (пассажир), объяснения <...> от 28.12.2016 года (пассажир), объяснения <...> от 28.12.2016 года, от 26.01.2016 года, , объяснения <...> от 26.01.2017 года (пассажир), объяснения <....> от 31.01.2017 года (пассажир), объяснения <...> от 01.02.2017 года (пассажир), объяснения <...> от 25.12.2016 года, объяснения <...> от 09.02.2017 года, объяснения <...> от 20.10.2017 года (пассажир), объяснения <...> от 23.10.2017 года (пассажир), объяснения <...> от 31.10.2017 года (диспетчер), объяснения <...> от 16.10.2017 года (водитель), объяснения <...> от 27.10.2017 (пассажир), объяснения <...> от 27.10.2017 года (пассажир).

В частности, по деятельности ООО «Мерседес-Сервис» даны следующие пояснения.

В объяснении от 15 декабря 2016 года <...> сообщается, что между ООО «Мерседес-Сревис» и <...> заключен договор аренды транспортного средства с экипажем б/н от 07.11.2016 года (т/с Мерседес Спринтер Т598МВ51 серебристого цвета).

За период с начала заключения договора 07.11.2016 до 15.12.2016 года было совершено 5 рейсов только по маршруту «Кандалакша-Полярные Зори-Мурманск»). Подбор пассажиров осуществлялся следующим образом: вечером поступает звонок, представитель ООО «Мерседес Сервис» сообщает список пассажиров, кого и где необходимо забрать.

При этом документов, необходимых для пассажирских перевозок, разрешения, путевого листа, договора об обязательном страховании гражданской ответсвенности перевозчика за причинение вреда жизни и здоровью, имуществу пассажиров не имеется.

Аналогичные объяснения даны водителем т/с форд транзит Р217МН51 <...> от 16 декабря 2016 года. <...> заключил трудовой договор с ИП Ивкиной А.Г., которая заключила договор аренды транспортного средства без экипажа от 07.08.2016 года с ООО «Мерседес Сервис». <...> с 12.12.2016 года (с момента трудоустройства), то есть за 4 дня, совершил 4 рейса только по маршруту «Кандалакша-Полярные Зори-Мурманск».

Кроме того, согласно объяснениям временно неработающего <...> , владеющего т/с Мерседес Вито Х376МТ 51, аналогичная схема реализуется, но уже без заключения каких-либо договоров. Так, <...> сообщает, что от представителя ООО «Мерседес-Сервис» поступает смс с указанием где и кого подобрать. получив смс, <...> на личном т/с собирает и отвозит пассажиров, собирает денежные

средства. Из которых оставляет себе 6000 рублей по устной договоренности, оставшуюся сумму передает представителю ООО «Мерседес-Сервис».

Аналогичные показания даны водителем ООО «Мерседес-Сервис» <...> в объяснениях от 20.12.2016 года. Согласно которым последний трудоустроен водителем с весны 2016 года, основной маршрут «Кандалакша-Полярные Зори-Мурманск» и обратно.

Аналогичные показания даны водителем ООО «Мерседес-Сервис» <...> в объяснениях от 28.12.2016 года. которым последний трудоустроен водителем с декабря 2016 года, основной маршрут «Кандалакша-Полярные Зори-Мурманск» и обратно на т/с форд транзит Р217 МН 51. Пояснил, что перед началом поездки предрейсового осмотра не проходит.

Также сообщил, что подобрал пассажира по указанию директора ООО «Мерседес-Сервис», не внесённого в список пассажиров.

В объяснении пассажира <...> от 15.12.2016 года сообщается, что последний позвонил по телефону <...>, указанному в в рекламном объявлении, размещенном в газете «Нива». По телефону ему было озвучено, что его заберут в обозначенном месте т/с Мереседес Спринтер Т598МВ51 серебристого цвета. Сумму оплаты не озвучили, узнал от водителя. Документы при посадке никто не проверял. Оплатил водителю.

Аналогичные объяснения пассажиров <...> от 28.12.2016 года и <...> от 28.12.2016.

В материалах дела имеется заказ наряд на предоставление транспортного средства для перевозки пассажиров и багажа от 27.01.2015 года между ООО «МерседесСервис» и <...>

В указанном документе указан телефон фрахтователя <...> <...>. При этом указанный телефон с 2015 года по настоящее время используется в рекламных объявлениях ООО «Мерседес Сервис».

В объяснениях <...> от 04 апреля 2017 года сообщается о том, что накануне выезда ему на телефон позвонил диспетчер другого перевозчика и сказал, что за ним заедет т/с фольксваген транспортёр Р626МА51 (ИП Карпенко И.А.). В ходе диалога с пассажирами водитель пояснил, что между перевозчиками имеется устная договорённость, что если у одного из низ заполняется микроавтобус, то он переадресовывает «лишних» пассажиров другому перевозчику.

Из объяснений <....> от 16 июня 2017 года следует, что между ним и ООО «Мерседес-Сервис» заключен договор о пассажирских перевозках, основной маршрут следования «Кандалакша-Полярные Зори-Мурманск» и обратно. Перевозку пассажиров осуществляет без страхования ответственности перед пассажирами, в списке пассажиров, являющемуся приложением к заказ-наряду, отсутствуют установочные данные пассажиров.

Из объяснений от 27 октября 2017 года официально не трудоустроенного <...> установлено, что директор ООО «Мерседес-Сревис» <...> без оформления документов обратился с просьбой осуществить перевозку пассажиров по маршруту «Мурманск- Полярные Зори-Кандалакша» за 2000 рублей. <...> при управлении т/с Р115КЕ51 (категория «D») не использовал карту водителя в

тахографе, не установил табличку «заказной»

Таким образом, комиссия антимонопольного органа приходит к следующим выводам:

- ООО «Мерседес Сервис» привлекает пассажиров посредством рекламных объявлений в СМИ;

- ООО «Мерседес Сервис» в целях продвижения своих услуг на рынке размещает рекламные объявления. При этом, указывается телефон, принадлежащий лицу, являющемуся фрахтователем. Отмечаем, что такая схема реализована и у других перевозчиков, лицо, являющееся фрахтователем, как правило, является диспетчером, принимающим заказы по указанным в объявлениях телефонах;

- пассажиры никаких договоров не заключают, с фрахтователем не знакомы, получают билеты на проезд, заранее о сумме поездки не проинформированы, оплачивают поездку после выезда непосредственно водителю.

- ООО «Мерседес Сервис» осуществляет перевозку пассажиров как своими силами, так и с привлечением третьих лиц. При этом, организация перевозки пассажиров была оформлена «по устной договорённости»;

- установлены факты отсутствия у водителей необходимых для пассажирских перевозок документов;

- согласно объяснениям пассажиров и водителей основной маршрут движения «Кандалакша-Полярные Зори-Мурманск» и обратно, осуществления перевозок по иным маршрутам не имеется в материалах дела, не представлено стороной;

- все перевозчики между собой связаны: происходит смена перевозчика и переадресация пассажира в зависимости от заполняемости т/с, то есть существует устная договорённость перевозчиков о разделе пассажиропотока;

- организация пассажирских перевозок строится на устных договорённостях с водителем, без надлежащего оформления трудовых отношений.

В частности, по деятельности ИП Карпенко И.А. даны следующие пояснения.

В объяснении от 09 февраля 2017 года водителя <...> сообщается, что на т/с фольксваген транспортёр Р626МА51 совершаются регулярные рейсы по маршруту «Кандалакша-Полярные Зори-Мурманск», ОСАГО на указанное т/с отсутствует, о чем знал механик, выпускающий на выезд.

В пояснениях водителя ИП Карпенко <...> от 10 и 31 января 2017 года сообщается, что совершаются регулярные рейсы на т/с форд транзит В996МК51 по маршруту «Кандалакша-Полярные Зори-Мурманск» осуществляются на постоянной основе, практически ежедневно, в зависимости от числа пассажиров.

Диспетчер (телефон <...>, <...>) указывает номера телефонов пассажиров, которых необходимо забрать, в том числе с остановки. Денежные средства в размере 700-750 рублей собирает водитель на стоянке в городе Оленегорск, по требованию выдаются билеты. После возвращения из Мурманска денежные средства передаются Карпенко И.А. На указанном т/с , осуществляющем перевозку

пассажиров, отсутствует страховка.

Таким образом, комиссия антимонопольного органа приходит к следующим выводам:

- осуществляются регулярные пассажирские перевозки по маршруту «Кандалакша-Полярные Зори-Мурманск». При этом цена соотносится с ценой, устанавливаемой официальным перевозчиком в размере 700-750 рублей, выдаются билеты;

- транспортные средства - объекты повышенной опасности, к тому же осуществляющие перевозку пассажиров, не застрахованы даже по ОСАГО;

- водитель собирает средства с пассажиров, а не фрахтовщик получает деньги от фрахтователя;

- заказы принимаются диспетчером по телефонам, указанным в рекламных объявлениях. Сведения передаются незадолго перед выездом путём телефонной связи непосредственно водителю.

В частности, по деятельности ИП Батурина В.А. даны следующие пояснения.

В объяснении от 09 ноября 2017 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 Н092МР51. Денежные средства собираются водителем с пассажиров по списку, сформированным диспетчером (телефон <...>). 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 В658МО51. 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.

В частности, по деятельности ИП Ефимова А.В. даны следующие пояснения.

В объяснении от 01 декабря 2016 года, 01 февраля 2017 водителя <...> сообщается, что с момента трудоустройства 19.11.16 осуществлял перевозку пассажиров на т/с фиат дукато К855МХ51 с маршрутом следования «Кандалакша-Полярные Зори-Мурманск». В пути следования водитель собирает оплату за проезд с каждого пассажира и выдает им проездные билеты. Список пассажиров выдает <...>, он же является фрахтователем и диспетчером (на телефоне, указанном в рекламной объявлении).

Из пояснений <...> следует, что место в т/с бронируется у диспетчера по телефону <...>, который сообщает марку т/с, дату, место и время куда т/с подъедет.

Их пояснений от 28 декабря 2016 года ИП Ефимова А.В. лично осуществляющим перевозку следует, что разрешений на оказание услуг по перевозке пассажиров и багажа легковым такси не имеется, равно как и специального разрешения на осуществления заказных перевозок.

Из объяснений от 31 января 2017 года <...> следует, что заказав место у диспетчера ИП Ефимова А.В., услугу оказал другой перевозчик – ИП Карпенко на т/с фольксваген транспортёр Р626МА51. Причина изменения перевозчика не известна.

В частности, по деятельности ИП Бутова В.А. даны следующие пояснения.

Из объяснений от 25 декабря 2016 года <...> следует, что в СМИ размещены объявления о предоставлении услуг пассажирских перевозок (м.б. <...>, <...>). Однако, ИП Бутов В.А. не имеет ни разрешений на оказание услуг по перевозке пассажиров и багажа легковым такси, ни специального разрешения на осуществления заказных перевозок.

25 декабря 2016 года водитель <...>, осуществлял перевозку пассажиров на т/с мерседес бенц В658МО51 без путевого листа с отметкой механика, без медицинского освидетельствования и в состоянии алкогольного опьянения.

Кроме того, в нарушение действующих правил были внесены изменения в конструкцию т/с (увеличено количество мест до 12).

Кроме того следует отметить следующее. В подтверждение указанной позиции, в частности, Ефимовым А.В. представлены заказы-наряды к рассмотрению комиссии. Согласно заказ-наряда от 20.11.2017 года фрахтовщиком выступает ИП Ефимов А.В., фрахтователем – <...> (телефон <...>).

Указанный номер телефона указан во всех рекламных объявлениях, размещение которых оплачивает Ефимов В.А., («Официальный перевозчик… В мурманск, область и Обратно.. 8 мест.. доставка до места»). <...> не обладает необходимыми разрешительными документами для осуществления деятельности по перевозке пассажиров, но при этом выступает в качестве фрахтователя. Следовательно <...> фактически организует и упорядочивает пассажирские перевозки, поскольку ее деятельность является неотъемлемой частью процесса осуществления перевозок.

Кроме того, представитель <...> не смог пояснить в какое время (с 0:00 до 5:25 (время прохождения медосмотра) был подписан заказ наряд от 20.11.2017 года между ИП Ефимовым А.В. и <...>, а также в какое время были определены пассажиры (количество в заказ наряде обозначено как «8 +3», в какое время автомобиль выпустил механик <...> (также являющийся представителем ИП Ефимова В.А. в рассматриваемом деле).

Из ответа ИП Мещеряковой О.П. от 03.06.2015 года (редактор газеты «Выбери лучшее», г. Кандалакша), <...> б/н (редактора газеты «День города», г. Кандалакша) следует, что ИП Бутов В.А., <...>, <...>, ИП Ефимов А.В.,ООО «Мерседес-сервис» с января 2014 года на постоянной основе размещают информацию о пассажирских перевозках. Представлены макеты рекламы.

Размещаемая информация содержит все необходимые юридические признаки рекламы, позволяющие определить ее именно в этом качестве: предназначена для

неопределенного круга лиц, формирует и поддерживает интерес к услугам перевозчиков, преследует строго заданные цели продвижение услуг на рынке пассажирских перевозок. Объектами рекламирования является: услуги предпринимателей по перевозкам пассажиров по Мурманской области.

Из анализа текста рекламы следует, что ключевыми и соседствующими фразами в рекламе являются « ежедневно/ по будням/ в Мурманск и обратно, лицензия» и указание время убытия, стоимость проезда.

Потенциальные пассажиры, располагая сведениями о наличии расписания движения автомобилей перевозчиков, которые размещались в рекламных блоках, не видели существенных различий в перевозчике.

В представленном виде реклама предпринимателей формирует у потенциальных потребителей образ регулярных перевозок, что позволяет Перевозчикам получить незаконные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности за счёт нарушения правил конкурентной борьбы между хозяйствующими субъектами.

Потребители воспринимают текст рекламы как официального регулярного перевозчика, так как в рекламе не раскрывается существенная информация о виде пассажирской перевозке.

Отсутствие в рекламе Перевозчиков полной и достоверной информации о том, что перевозка осуществляется легковым такси/ по заказу на основании договора фрахтования, вводит потребителей рекламы в заблуждение относительно фактической деятельности предпринимателей и принижает деятельность регулярного перевозчика.

В рекламе имеется недосказанность, которая вводит потребителя рекламы в заблуждения и создает неверное представление об условиях предлагаемой услуги, что противоречит пункту 2 части 3 статьи 5 части 7 статье 5 Закона о рекламе.

В силу части 7 статьи 5 закона о рекламе не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации, и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

Из смысла части 7 статьи 5 Закона о рекламе следует, что реклама должна содержать не все сведения о конкретном рекламном продукте/услуге, а лишь его существенные составляющие, поименованные в законодательных актах. Краткость содержания рекламы допустима, но при условии, что реклама не создаёт иллюзий о рекламируемом товаре (услуге) и порядке его приобретения (пользования) в целях привлечения интереса потребителей.

При этом потребитель при выборе товара посредством восприятия рекламы делает свой выбор, исходя из самой понятной и самой в его понимании необходимой информации. В большинстве случаев используемые в рекламной информации фразы трактуются рядовым потребителем рекламы буквально. Потребитель, не имеет обязанности проведения анализа рекламы, проверки достоверности и достаточности заявленных в ней сведений.

В рассматриваемом случае иллюзия присутствует, т.к. в рекламе говорится только о лицензии, но не раскрывается информация, на какой вид услуг предоставлена данная лицензия и в совокупности с указанием маршрута и времени, вообще создает представление о регулярных перевозках.

Недосказанность и сокрытие важной информации вводят в заблуждение потребителей и лишают их в итоге возможности принять правильное для себя решение о выборе перевозчика. Существенной является не только информация, привлекательная для потребителя, но и информация, способная обмануть ожидания, сформированная у потребителя такой рекламы.

Следует отметить, что реклама пассажирских перевозок, вводящая в заблуждение потребителей, размещается до настоящего время (с указанием на рейс «Мурманск и обратно», четко обозначенного времени, с указанием обозначения официальный перевозчик).

Согласно ответа ГОБУЗ «Кандалакшская центральная районная больница» от 06.02.2017 года №517 в 2016,2017 годах договоры на прохождение предрейсового медицинского осмотра водителей ООО «Мерседес Сервис» не заключались, осмотры не проводились.

Договор на прохождение предрейсового медицинского осмотра водителей с ИП Бутовым В.А. заключен 28.12.2016 года №27, с ИП Батуриным В.А. – 28.12.2016 №28, с ИП Ефимовым А.В. – 28.11.2016 №80.

Также в материалах дела имеется ответ ГОБУЗ «Кандалакшская центральная районная больница» от 07.07.2017, в котором содержатся даты и количество пройдённых предрейсовых осмотров.

Перевозчики и официальный регулярный перевозчик фактически осуществляли деятельность на одном товарном рынке: услуги по перевозке пассажиров (и багажа) по регулярному межмуниципальному автобусному маршруту «Кандалакша — Полярные Зори — Мурманск» (туда и обратно) и, таким образом, являются хозяйствующими субъектами - конкурентами.

Вследствие отсутствия единообразных требований к перевозчикам установлена тенденция к увеличению рынка нелегальных пассажирских перевозок, появлению незаконной конкуренции на наиболее востребованных маршрутах между перевозчиками, оказывающими услуги по заказу и осуществляющими регулярные перевозки.

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 Ответчиков:

- 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 у потенциальных потребителей услуги перевозки вывода о возможном получении услуги регулярной перевозки именно у общества, а равно при четком осознании обществом наличия на локальном рынке правомерно действующего конкурента противоречит требованиям добропорядочности, 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.

Кроме того, вышеуказанные действия формируют у потенциальных потребителей образ регулярных перевозок. При этом, потребители услуги, в виду отсутствия у 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.

Положениями статьи 14.2 Закона о защите конкуренции запрещается недобросовестная конкуренция путем 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.

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела № 08-04/17-18, учитывая совокупность изложенных обстоятельств и доказательств, имеющихся в материалах дела, приходит к выводу о наличии Перевозчиков признаков нарушения антимонопольного законодательства ИП В.А. Бутовым (ОГРНИП: 309510213200024), ИП В.А. Батуриным (ОГРИП: 306510231300011), ИП А.В. Ефимовым (ОГРИП: 3124510236700109), ИП И.А .Карпенко (ОГРНИП: 304510230700022), ИП О.К. Шаманским (ОГРНИП: 304510836500022), ООО «Мерседес-Сервис» (ИНН: 5190037220) статей 14.2, 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося 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».

На основании изложенного, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ИП В.А. Бутова (ОГРНИП: 309510213200024), ИП В.А. Батурина (ОГРИП: 306510231300011), ИП А.В. Ефимова (ОГРИП: 3124510236700109), ИП И.А. Карпенко (ОГРНИП: 304510230700022), ИП О.К. Шаманского (ОГРНИП: 304510836500022), ООО «Мерседес-Сервис» (ИНН: 5190037220) нарушившими статьи 14.2, 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «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».

2. Выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Решение изготовлено в полном объёме 22.02.2018

Председатель Комиссии

И.Н. Попова

Члены комиссии

А.С. Коптев

С.В. Мороз

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 08-04/17-18

08 февраля 2018 года

г. Мурманск

Комиссия Мурманского УФАС России по рассмотрению дела № 08-04/17-18 о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

Председатель Комиссии Мурманского УФАС:

Попова Ирина Николаевна, заместитель руководителя Мурманского УФАС России,

Члены Комиссии Мурманского УФАС России:

Коптев Алексей Сергеевич, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мурманского УФАС России,

Мороз Светлана Валерьевна, главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Мурманского УФАС России,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

на основании решения по делу №08-04/17-18 от 08.02.2018 г. о нарушении со стороны ИП В.А. Бутова (ОГРНИП: 309510213200024), ИП В.А. Батурина (ОГРИП: 306510231300011), ИП А.В. Ефимова (ОГРИП: 312451023670010 9), ИП И.А. Карпенко

(ОГРНИП: 304510230700022), ИП О.К. Шаманского (ОГРНИП: 304510836500022), ООО «Мерседес-Сервис» (ИНН: 5190037220) статьи 14.2, 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. В срок до 1 апреля 2018 года устранить нарушение антимонопольного законодательства путём прекращения осуществлении регулярных пассажирских перевозок по межмуниципальному маршруту «Кандалакша — Полярные Зори — Мурманск» под видом заказных и осуществление хозяйственной деятельности в соответствии с требованиями действующего законодательства, в частности соблюдения Федерального закона от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта», а также Закона Мурманской области от 13.07.2009 № 1133-01-ЗМО «Об организации транспортного обслуживания населения на территории Мурманской области».

2. Об исполнении пункта 1 настоящего предписания сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области в течение 3 (трёх) рабочих дней со дня исполнения (в апреле 2018 года).

Предписание изготовлено в полном объёме 22.02.2018

Председатель Комиссии

И.Н. Попова

Члены комиссии

А.С. Коптев

С.В. Мороз

Примечание.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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