



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ по делу № 06-04/09

01 декабря 2016 года

город Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе (приказ Свердловского УФАС России от 10.06.2016 № 195 в редакции приказа от 24.10.2016 № 387):

Волкова Сергея Николаевича – заместителя руководителя управления Свердловского УФАС России, председателя Комиссии;

Воробьевой Екатерины Константиновны – и.о. заместителя руководителя управления - начальника отдела ограничения монополистической деятельности Свердловского УФАС России, члена Комиссии;

Козлова Александра Юрьевича – заместителя начальника отдела ограничения монополистической деятельности Свердловского УФАС России, члена Комиссии;

Мокиной Натальи Львовны – ведущего специалиста-эксперта отдела ограничения монополистической деятельности Свердловского УФАС России, члена Комиссии,

При участии в качестве:

заявителя: Первичная профсоюзная организация «Тагильское такси» - извещено, явка не обеспечена;

ответчика: ООО «Максим – Нижний Тагил» (ИНН 6623111140) - извещено, явка не обеспечена;

заинтересованных лиц:

ООО «Анфиса», ООО «Копейка», ООО «Уралкреп», ООО «Костар Вент», ООО «Содействие Т», ООО «Три пятьдесят пять», ООО «Пизо», ООО «Советник», ООО «ТрансПарк», ООО ТК «Альянс», ООО Объединенный таксомоторный парк, ООО ЧОП «ТАЛИОН», ООО «КОПИ», ООО «Сириус «Цифровые технологии», ИП Бастриковой А.Н., ООО «Дизельтехника», ООО «РегионТранспорт» - извещены надлежащим образом, явка не обеспечена,

рассмотрев в порядке главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дело № 06-04/09 по признакам нарушения ООО «Максим – Нижний Тагил» ч. 5 ст. 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в координации экономической деятельности фрахтовщиков, предоставляющих услуги по договору фрахтования легкового такси в г. Нижний Тагил, которая приводит (может привести) к установлению и поддержанию максимального размера платы на соответствующие услуги путем его установления при принятии заказов от фрахтователей (п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

Дело возбуждено приказом от 10.06.2016 № 195 и определением от 10.06.2016 назначено к рассмотрению на 25.07.2016, трижды отложено на 19.09.2016, на

24.10.2016, затем на 01.12.2016. Заключение по обстоятельствам дела принято 01.12.2016

Основанием для возбуждения дела в соответствии с п. 2 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции явилось заявление Первичной профсоюзной организации «Тагильское такси» (вх. № 01-2799 от 29.02.2016) о нарушении информационными (диспетчерскими) службами заказа такси ООО «Такси Онлайн» («Арбат»), ООО «Везет-НТ» («Везет»), ООО «Максим – Нижний Тагил» («Maxim»), антимонопольного законодательства.

Согласно представленным письменным объяснениям, указанные организации не осуществляют перевозку пассажиров, ООО «Такси Онлайн», ООО «Везет-НТ», ООО «Максим – Нижний Тагил», являются лишь службами заказа такси и ведут деятельность по приему заявок на услуги по договорам фрахтования легкового такси и передаче их контрагентам, с которыми заключены соответствующие договоры на предоставление информационных услуг (предоставление заявок).

Из объяснений ООО «Максим-Нижний Тагил» (далее также Общество) следует, что Общество является организацией, предоставляющей услуги в сфере вычислительной техники и информационных технологий (ИТ-компанией). Основным видом деятельности организации является прочая деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий в соответствии с кодом 72.6 ОКВЭД ОК 029-2001 (КДЕС Ред. 1), утвержденный Постановлением Госстандарта России от 06.11.2001 № 454-ст.

Указанные услуги Общество предоставляет юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, осуществляющим деятельность по перевозке пассажиров и багажа легковым такси (таксомоторные организации или индивидуальные предприниматели, самостоятельно осуществляющие перевозку; далее — Перевозчики).

Характер предоставляемых Перевозчикам услуг заключается в следующем.

Общество является владельцем Электронной информационной площадки (далее — ЭИП), которая представляет собой электронную базу данных, содержащую в структурированном виде информацию о существующих заявках на перевозку пассажиров и багажа легковым такси. Общество предоставляет таксомоторным организациям (водителям таксомоторных организаций или индивидуальным предпринимателям, самостоятельно осуществляющим перевозку) доступ к указанной ЭИП. Каждый Перевозчик, являющийся независимым контрагентом ООО «Максим – Нижний Тагил», получая доступ к ЭИП самостоятельно отбирает заявки для исполнения и, также самостоятельно (с использованием собственных или арендованных транспортных средств, своими силами или силами своих работников), осуществляют перевозку пассажиров легковым такси.

Формирование ЭИП осуществляется путем внесения в нее информации, получаемой от лиц, желающих воспользоваться услугами по перевозке легковым такси (пассажиров). Указанная информация может быть получена от пассажиров с использованием телефонной связи, посредством сайта в сети интернет (<http://taximaxim.ru/>), а также посредством приложения «Максим: заказ такси», устанавливаемого на мобильные устройства. Информация, поступающая от пассажиров по всем указанным каналам связи, обрабатывается с использованием программно-аппаратного комплекса TaxiMaxim, в результате чего и формируется ЭИП.

Согласно ч. 1 ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

При этом договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору

в целом (ч. 1 ст. 428 ГК РФ).

По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги (ст. 779 ГК РФ).

Согласно п. 22 ст. 21 Федерального закона от 08.11.2007 г. № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» (далее — Устав автомобильного транспорта) под фрахтовщиком понимается юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, принявшие на себя по договору фрахтования обязанность предоставить фрахтователю всю либо часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозок пассажиров и багажа, грузов.

Согласно ч. 1 ст. 31 Устава автомобильного транспорта перевозка пассажиров и багажа легковым такси осуществляется на основании публичного договора фрахтования, заключенного в устной форме.

В соответствии с п. 102 Правил перевозок пассажиров перевозка пассажиров и багажа легковым такси осуществляется на основании публичного договора фрахтования, заключаемого фрахтователем непосредственно с водителем легкового такси или путем принятия к выполнению фрахтовщиком заказа фрахтователя.

Также, согласно с п. 103 Правил перевозок пассажиров заказ фрахтователя принимается с использованием любых средств связи, а также по месту нахождения фрахтовщика или его представителя.

Исходя из положений Устава автомобильного транспорта и Правил перевозок пассажиров договор фрахтования автомобиля может быть заключен только с фрахтовщиком, то есть с юридическим лицом либо индивидуальным предпринимателем, принявшими на себя по договору фрахтования обязанность предоставить фрахтователю всю либо часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозок пассажиров и багажа, грузов.

Вместе с тем, положения ст. 31 Устава автомобильного транспорта и пункта 103 Правил перевозок пассажиров не ограничивают порядок принятия к выполнению заказа фрахтовщиком, который может производиться, в том числе, и путем принятия заказа фрахтователя фрахтовщиком к исполнению через третье лицо, оказывающее услугу исключительно по доступу к информации о наличии у заказчика потребности в такой услуге.

Вышеуказанная позиция подтверждается судебной практикой (Решение Арбитражного суда Приморского края от 18.02.2016 по делу № А51-23531/2015).

ООО «Максим-Нижний Тагил» как раз является лицом, посредством которого пассажир может заключить договор фрахтования с перевозчиком. При этом само Общество не заключает договоры фрахтования легкового такси.

Таким образом, Общество не осуществляет деятельность по перевозке пассажиров и багажа легковым такси. Соответственно, Общество не может получить предусмотренное Федеральным законом от 21.04.2011 № 69-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон № 69-ФЗ) разрешение на осуществление деятельности по перевозке пассажиров и багажа легковым такси.

Более того, положения Закона № 69-ФЗ не говорят о том, что местом нахождения юридического лица или индивидуального предпринимателя, осуществляющих деятельность по перевозке пассажиров и багажа легковым такси на территории субъекта Российской Федерации (в данном случае на территории Свердловской области), должен быть именно этот субъект Российской Федерации.

Так, в соответствии с ч. 1 ст. 9 Закона № 69-ФЗ деятельность по перевозке пассажиров и багажа легковым такси на территории субъекта Российской Федерации осуществляется при условии получения юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем разрешения на осуществление деятельности по перевозке пассажиров и багажа легковым такси, выдаваемого уполномоченным органом исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации. Таким образом, положения Закона № 69-ФЗ предусматривают лишь необходимость получения разрешения в уполномоченном органе исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации, но не обязывают лиц, получающих разрешение, иметь местом своего нахождения тот субъект Российской Федерации, на территории которого они получают разрешение.

Соответственно, ООО «Максим – Нижний Тагил» не является участником рынка перевозки.

Оценив в соответствии с п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции полученные и исследованные в порядке ст. 25, ч. 6 ст. 44, ч. 4 и ч. 5 ст. 45 и ч. 5 ст. 48.1 Закона о защите конкуренции доказательства, а также доводы, представленные лицами, участвующими в деле, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к следующим выводам.

Антимонопольным законодательством согласно п. 1 ч. 1 ст. 1 Закона о защите конкуренции определяются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности, под которой в п. 10 ст. 4 Закона о защите конкуренции понимается злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

Под координацией экономической деятельности в п. 14 ст. 4 Закона о защите конкуренции понимается согласование действий хозяйствующих субъектов третьим лицом, не входящим в одну группу лиц ни с одним из таких хозяйствующих субъектов и не осуществляющим деятельности на товарном рынке, на котором осуществляется согласование действий хозяйствующих субъектов.

Коммерческим организациям в силу ч. 5 ст. 11 Закона о защите конкуренции запрещается осуществлять координацию экономической деятельности хозяйствующих субъектов, если такая координация приводит к последствиям, которые указаны в части 1 названной статьи.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами если такие соглашения приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок.

Анализ состояния конкуренции на товарном рынке по делам, возбужденным по признакам нарушения ч. 5 ст. 11 Закона о защите конкуренции, если такое нарушение приводит (может привести) к последствиям, указанным в п. 1 ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции, включает, в соответствии с п. 1.3, 10.5 и 10.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (утв. Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, далее - Порядок № 220), следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка, которое производится исходя из предмета соглашения хозяйствующих субъектов, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) установление факта наличия конкурентных отношений между участниками соглашения.

Продуктовые границы товарного рынка, в соответствии с п. 1.3, 10.5, 10.3 Порядка № 220, определяются исходя из предмета соглашения хозяйствующих субъектов, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Временной интервал анализа состояния конкуренции определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка и доступности информации (ч. 9 ст.5 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с п. 2.2 Порядка № 220 в случае, если исследование ограничивается изучением характеристик рассматриваемого товарного рынка, которые сложились до момента проведения исследования, то проводится ретроспективный анализ состояния конкуренции на товарном рынке.

Наименьший временной интервал анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта должен составлять один год или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год (ч. 9 ст. 5 Закона о защите конкуренции).

В материалы представлен агентский договор «...», согласно которому «...»

«...»

«...» Таким образом, временной интервал по делу № 06-04/09 составляет период с 26.10.2015 по 30.09.2017.

Продуктовые границы товарного рынка, в соответствии с п.1.3, 10.5, 10.3 Порядка № 220, определяются исходя из предмета соглашения хозяйствующих субъектов, в котором усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно ст. 4 Закона о защите конкуренции, товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (п.4); Товар - это объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (п.1); Взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях) (п. 3).

К объектам гражданских прав относятся результаты работ и оказание услуг (ст. 128 ГК РФ), а к объектам оценки в ст. 5 ФЗ от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в РФ» относятся объекты гражданских прав, в отношении которых законодательством РФ установлена возможность их участия в гражданском обороте, в том числе работы, услуги.

В ст. 2 Устава автомобильного транспорта под перевозчиком понимается юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, принявшие на себя по договору перевозки пассажира, договору перевозки груза обязанность перевезти пассажира и доставить багаж, а также перевезти вверенный грузоотправителем груз в пункт назначения и выдать багаж, груз уполномоченному на их получение лицу (п. 13); под пассажиром - физическое лицо, заключившее договор перевозки пассажира (п. 2). По договору перевозки пассажира согласно п. 1 ст. 786 ГК РФ перевозчик обязуется

перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа и за провоз багажа.

Перевозки легковыми такси согласно п. 3 ст. 5 и ч. 1 ст. 31 Устава являются разновидностью перевозок пассажиров и багажа и осуществляются на основании публичного договора фрахтования, заключенного в устной форме. По договору фрахтования (чартер) согласно ст. 787 ГК РФ 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. В ст. 2 Устава под фрахтовщиком понимается юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, принявшие на себя по договору фрахтования обязанность предоставить фрахтователю всю либо часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозок пассажиров и багажа, грузов (п. 22); под фрахтователем - физическое или юридическое лицо, которое по договору фрахтования обязуется оплатить стоимость пользования всей либо частью вместимости одного или нескольких транспортных средств, предоставляемых на один или несколько рейсов для перевозок пассажиров и багажа, грузов (п. 21); под пассажиром - также физическое лицо, в целях перевозки которого заключен договор фрахтования транспортного средства (п. 2).

При этом договор фрахтования легкового такси для перевозки пассажиров и багажа согласно ч. 2 ст. 31 Устава заключается фрахтователем с водителем легкового такси, действующим от имени и по поручению фрахтовщика (с возникновением прав и обязанностей непосредственно у фрахтовщика) или, если водитель является индивидуальным предпринимателем, от собственного имени, а пассажир и фрахтователь могут совпадать в одном лице.

В соответствии ч. 3 ст. 31 Устава и п. 102 - п. 107 Правил перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом (утв. Постановлением Правительства РФ от 14.02.2009 № 112, далее - Правила № 112) договор фрахтования легкового такси для перевозки пассажиров и багажа может быть заключен посредством принятия к выполнению фрахтовщиком заказа фрахтователя с использованием любых средств связи, а также по месту нахождения фрахтовщика или его представителя. Фрахтовщик обязан зарегистрировать принятый к исполнению заказ фрахтователя в журнале регистрации и сообщить фрахтователю номер заказа. По прибытии легкового такси к месту его подачи фрахтовщик сообщает фрахтователю местонахождение, государственный регистрационный знак, марку и цвет кузова легкового такси, а также фамилию, имя и отчество водителя и фактическое время подачи легкового такси.

Услуги, оказываемые по публичному договору фрахтования в целях перевозки пассажира и багажа легковыми такси, согласно ст. 128, п. 2 ст. 779 и п. 2 ст. 129 ГК РФ и ст. 9 ФЗ от 21.04.2011 N 69-ФЗ относятся к ограниченно оборотоспособным объектам гражданских прав, поскольку соответствующая деятельность осуществляется при условии получения юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем разрешения, в соответствии с которым перевозчик имеет право на заключение договора фрахтования легкового такси только на территории субъекта РФ, уполномоченный орган которого выдал такое разрешение. Причем реестр выданных разрешений подлежит размещению на официальном сайте и они выдаются при наличии у юридического лица или индивидуального предпринимателя на праве собственности, праве хозяйственного ведения либо на основании договора лизинга или договора аренды транспортных

средств, предназначенных для оказания услуг по перевозке пассажиров и багажа легковым такси, а также в случае использования индивидуальным предпринимателем транспортного средства на основании выданной физическим лицом нотариально заверенной доверенности на право распоряжения транспортным средством, если указанные транспортные средства соответствуют требованиям, установленным настоящим Федеральным законом и принимаемым в соответствии с ним законом субъекта РФ.

Статьей 2 Федерального закона от 27 07 2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее – Закон об информации) определены следующие понятия:

- информационная система - совокупность содержащейся в базах данных информации и обеспечивающих ее обработку информационных технологий и технических средств (ч. 3);

- оператор информационной системы - гражданин или юридическое лицо, осуществляющие деятельность по эксплуатации информационной системы, в том числе по обработке информации, содержащейся в ее базах данных (п. 12).

Если иное не установлено федеральными законами, оператором информационной системы является собственник используемых для обработки содержащейся в базах данных информации технических средств, который правомерно пользуется такими базами данных, или лицо, с которым этот собственник заключил договор об эксплуатации информационной системы. В случаях и в порядке, установленных федеральными законами, оператор информационной системы должен обеспечить возможность размещения информации в сети "Интернет" в форме открытых данных (ч. 2).

Порядок создания и эксплуатации информационных систем, не являющихся государственными информационными системами или муниципальными информационными системами, определяется операторами таких информационных систем в соответствии с требованиями, установленными настоящим Федеральным законом или другими федеральными законами (ч. 6).

Исходя из положений Устава автомобильного транспорта и Правил перевозок пассажиров договор фрахтования автомобиля может быть заключен только с фрахтовщиком, то есть с юридическим лицом либо индивидуальным предпринимателем, принявшими на себя по договору фрахтования обязанность предоставить фрахтователю всю либо часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозок пассажиров и багажа, грузов. Вместе с тем, положения ст. 31 Устава автомобильного транспорта и пункта 103 Правил перевозок пассажиров не ограничивают порядок принятия к выполнению заказа фрахтовщиком, который может производиться, в том числе, и путем принятия заказа фрахтователя фрахтовщиком к исполнению через третье лицо, оказывающее услугу исключительно по доступу к информации о наличии у заказчика потребности в такой услуге (дело № А51-23531/2015).

ООО «Максим-Нижний Тагил» как раз является лицом, посредством которого пассажир может заключить договор фрахтования с перевозчиком. При этом само общество не заключает договоры фрахтования легкового такси.

Комиссией установлено, что ООО «Максим – Нижний Тагил», является службой заказа такси и ведет деятельность по приему заявок на услуги по договорам фрахтования легкового такси и передаче их контрагентам, с которыми заключены (могут быть заключены) соответствующие договоры на предоставление информационных услуг (предоставление заявок).

Указанные услуги общество предоставляет юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, осуществляющим деятельность по перевозке пассажиров и багажа легковым такси (таксомоторные организации или индивидуальные предприниматели, самостоятельно осуществляющие перевозку; далее — Перевозчики).

Общество не является фрахтовщиком, оказывающим услуги по договору фрахтования легкового такси. Соответственно, Общество не может получить предусмотренное Законом № 69-ФЗ разрешение на осуществление деятельности по перевозке пассажиров и багажа легковым такси.

Таким образом, координатор (ООО «Максим-Нижний Тагил» - оператор информационной системы) действует на рынке услуг эксплуатируемой им информационной системы, а координируемые (фрахтователи) – на рынке услуг по договору фрахтования легкового такси, признаки ограничения конкуренции на котором и проявляются.

Географические границы товарного рынка определяют с учетом материалов дела о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе территория, на которой могут оказываться услуги по перевозке пассажиров автомобильным транспортом.

Товарный рынок согласно п. 4.1 Порядка № 220 может:

- 1) охватывать территорию РФ или выходить за ее пределы (федеральный рынок),
- 2) охватывать территорию нескольких субъектов (межрегиональный рынок),
- 3) не выходить за границы субъекта РФ (региональный рынок),
- 4) не выходить за границы муниципального образования (местный или локальный рынок).

Статьей 4 Устава автомобильного транспорта определены виды сообщения:

перевозки пассажиров и багажа, грузов осуществляются в городском, пригородном, междугородном, международном сообщении (ч. 1),

перевозки в городском сообщении осуществляются в границах населенных пунктов (ч. 2),

перевозки в пригородном сообщении осуществляются между населенными пунктами на расстояние до пятидесяти километров включительно между границами этих населенных пунктов (ч. 3),

перевозки в междугородном сообщении осуществляются между населенными пунктами на расстояние более пятидесяти километров между границами этих населенных пунктов (ч. 4),

перевозки в международном сообщении осуществляются за пределы территории Российской Федерации или на территорию Российской Федерации с пересечением Государственной границы Российской Федерации, в том числе транзитом через территорию Российской Федерации (ч. 5).

Более того, положения Закона № 69-ФЗ не говорят о том, что местом нахождения юридического лица или индивидуального предпринимателя, осуществляющих деятельность по перевозке пассажиров и багажа легковым такси на территории субъекта Российской Федерации (в данном случае на территории Свердловской области), должен быть именно этот субъект Российской Федерации.

Так, в соответствии с ч. 1 ст. 9 Закона № 69-ФЗ деятельность по перевозке пассажиров и багажа легковым такси на территории субъекта Российской Федерации осуществляется при условии получения юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем разрешения на осуществление деятельности по перевозке пассажиров и багажа легковым такси, выдаваемого уполномоченным органом исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации. Таким образом, положения Закона № 69-ФЗ предусматривают лишь необходимость получения разрешения в

уполномоченном органе исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации, но не обязывают лиц, получающих разрешение, иметь местом своего нахождения тот субъект Российской Федерации, на территории которого они получают разрешение.

Таким образом, для целей выявления координации ООО «Максим-Нижний Тагил» экономической деятельности фрахтовщиков географическими границами является муниципальное образование город Нижний Тагил, поскольку деятельность по перевозке пассажиров автомобильным транспортом производится на указанной территории.

Плата за пользование легковым такси, предоставленным для перевозки пассажиров и багажа, определяется фрахтовщиком независимо от фактического пробега легкового такси и фактического времени пользования им (в виде фиксированной платы) либо на основании установленных тарифов, исходя из фактического расстояния перевозки и (или) фактического времени пользования легковым такси, определенными в соответствии с показаниями таксометра, которым в этом случае оборудуется легковое такси (п. 110 Правил № 112).

Согласно ч. 1 ст. 12 Закона о защите конкуренции допускаются "вертикальные" соглашения в письменной форме (за исключением "вертикальных" соглашений между финансовыми организациями), если эти соглашения являются договорами коммерческой концессии.

В соответствии с ч. 1 ст. 1027 ГК РФ по договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау).

Частью 1 статьи 1033 ГК РФ определено, что договором коммерческой концессии могут быть предусмотрены ограничения прав сторон по этому договору, в частности, обязательство пользователя реализовывать, в том числе перепродавать, произведенные и (или) закупленные товары, выполнять работы или оказывать услуги с использованием принадлежащих правообладателю исключительных прав по установленным правообладателем ценам, а равно обязательство пользователя не осуществлять реализацию аналогичных товаров, выполнение аналогичных работ или оказание аналогичных услуг с использованием товарных знаков или коммерческих обозначений других правообладателей.

В ст. 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п. 7).

Антимонопольное законодательство в соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о защите конкуренции основывается на Конституции РФ и ГК РФ. В силу ч. 1 ст. 34 Конституции РФ каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Согласно ч. 2 ст. 1 Закона о защите конкуренции целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в РФ, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных

рынков, что в силу ч. 1 ст. 8 Конституции РФ гарантируются в качестве основ конституционного строя в РФ, а уже потому является предусмотренным федеральным законом основанием для ограничения гражданских прав, в том числе посредством установления пределов их осуществления (ч. 3 ст. 55 Конституции РФ и п. 2 ст. 1 ГК РФ). Конституционный суд РФ в п. 2 Постановления от 24.06.2009 №11-П указал, что в силу конституционного принципа справедливости, в частности, в необходимости обеспечения баланса прав и обязанностей всех участников рыночного взаимодействия, свобода, признаваемая за лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, равно как и гарантируемая им защита, должны быть уравновешены обращенным к этим лицам требованием ответственного отношения к правам и свободам тех, кого затрагивает их хозяйственная деятельность. При этом не допускается как экономическая деятельность, направленная на монополизацию (ч. 2 ст. 34 Конституции РФ), так и использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции (п. 1 ст. 10 ГК РФ).

Признаками ограничения конкуренции являются 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, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке (п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Характер предоставляемых Перевозчикам услуг заключается в следующем.

Общество является владельцем Электронной информационной площадки (далее — ЭИП), которая представляет собой электронную базу данных, содержащую в структурированном виде информацию о существующих заявках на перевозку пассажиров и багажа легковым такси. Общество предоставляет таксомоторным организациям (водителям таксомоторных организаций или индивидуальным предпринимателям, самостоятельно осуществляющим перевозку) доступ к указанной ЭИП. Каждый Перевозчик, являющийся независимым контрагентом ООО «Максим – Нижний Тагил», получая доступ к ЭИП самостоятельно отбирает заявки для исполнения и, также самостоятельно (с использованием собственных или арендованных транспортных средств, своими силами или силами своих работников), осуществляет перевозку пассажиров легковым такси.

Формирование ЭИП осуществляется путем внесения в нее информации, получаемой от лиц, желающих воспользоваться услугами по перевозке легковым такси (пассажиров). Указанная информация может быть получена от пассажиров с использованием телефонной связи, посредством сайта в сети интернет (<http://taximaxim.ru/>), а также посредством приложения «Максим: заказ такси», устанавливаемого на мобильные устройства. Информация, поступающая от пассажиров по всем указанным каналам связи, обрабатывается с использованием программно-аппаратного комплекса TaxiMaxim, в результате чего и формируется ЭИП.

Вместе с тем, ООО «Максим – Нижний Тагил» представило регламент работы электронной площадки общества с ограниченной ответственностью «Максим Нижний

Тагил» (далее также Регламент) от 20.04.2016. Проведя анализ указанного документа Комиссией сделаны следующие выводы:

Данный документ, адресованный физическим лицам, в том числе индивидуальным предпринимателям (далее - Пользователь), является официальным предложением общества с ограниченной ответственностью «Максим — Нижний Тагил» (далее - Оператор), действующим под коммерческим наименованием «Служба заказа «Maxim», и содержит все существенные условия оказания Пользователю Услуги по обеспечению доступа к Электронной информационной площадке (п. 1.1 Регламента).

В соответствии со статей 428 ГК РФ данный Регламент является договором присоединения, принятие условий пользовательского Соглашения является присоединением к названному договору, что считается равносильным заключению договора на условиях, изложенных в Регламенте, размещенном на интернет-сайте <http://www.taximaxim.ru> (п. 1.2 Регламента).

При этом договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (ч. 1 ст. 428 ГК РФ).

По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги (ст. 779 ГК РФ).

Статьей 435 ГК РФ определено понятие оферты, как адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определено и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Оферта должна содержать существенные условия договора.

Акцептом оферты, в соответствии со ст. 438 ГК РФ признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Согласно ч. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Существенными условиями договора являются: условие о его предмете, условия, существенные для договоров данного вида в силу закона или иных правовых актов, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. В п. 11 информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 N 165 "Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными" указано, что заявление стороны договора о необходимости согласования какого-либо условия означает, что такое условие является существенным для данного договора. Необходимо отметить, что договор не может быть признан недействительным на том основании, что не согласованы его существенные условия. Такой договор является незаключенным (п. 1 указанного информационного письма).

Договор, в котором отсутствует условие о цене услуг, не признается

незаключенным (Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 04.06.2015 N Ф04-19286/2015 по делу N А67-5688/2014, а также Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 12.09.2014 по делу N А23-4304/2013).

Обосновывая данную позицию, суды в отдельных случаях указывают на особенности правовой природы отношений, регулируемых гл. 39 ГК РФ, - их возмездностью.

В пункте 1.4 даны определения, используемые в Регламенте:

1.4.1. Пользователь - любое физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, аккредитованный и получивший доступ к Электронной информационной площадке.

1.4.2. Использование Электронной информационной площадки — комплекс информационных и технических мероприятий, направленных на предоставление пользователю доступа к информационному ресурсу Электронной информационной площадки. Доступ осуществляется посредством информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» с помощью средств программно-аппаратного доступа, предоставляемых Оператором площадки.

1.4.3. Электронная информационная площадка - совокупность программно-аппаратных средств, база данных, обеспечивающих формирование информационного продукта и отражающих их текущее состояние.

1.4.4. Аккредитация пользователя на Электронной информационной площадке - предоставление Пользователю уникального идентификационного номера и пароля, обеспечивающего защиту информации, предоставляемой Пользователем или Пользователю, в соответствии с Регламентом. Аккредитация Пользователя на Электронной информационной площадке осуществляется путем принятия Пользователем условий пользовательского Соглашения по форме, утвержденной приложением к Регламенту (с учетом положений пункта 2.1 Регламента).

1.4.5. Информационный продукт (далее по тексту регламента - Продукт) - информация, включающая в себя сведения о потребностях в выполнении определенного вида работ (предоставлении определенного вида услуг), полученные Оператором от третьих лиц (потребителей услуг), посредством электронной и иных видов связи.

1.4.6. Заявка - информация в рамках Продуктов «Перевозки» или «Погрузочно-разгрузочные работы», полученная Оператором от конкретного лица и исполнение которой взял на себя Пользователь. При этом обязательства по исполнению Заявки, принятой Пользователем, <http://taximaxim.ru/driver/> возникают у Пользователя перед лицом, подавшим такую Заявку Оператору.

1.4.7. Стоимость заявки - сумма денежных средств, уплачиваемая Пользователю лицом, подавшим Заявку. Максимальная стоимость заявки определяется Оператором.

1.4.8. Лицевой счет - счет, на котором фиксируются авансовые платежи Пользователя и списания денежных средств, в качестве оплаты за Услуги. Лицевой счет имеет уникальный номер и формируется Оператором.

1.4.9. Баланс лицевого счета — разность, на определенный момент времени, между суммой денежных средств, внесенных на Лицевой счет и списанных с Лицевого счета до данного момента времени.

Пунктом 7 Регламента определен порядок определения стоимости заявки

Максимальная стоимость заявки определяется Оператором (п. 7.1 Регламента).

Окончательная стоимость заявки определяется Пользователем самостоятельно и не может превышать установленную Оператором максимальную стоимость заявки (п. 7.2 Регламента).

Максимальная стоимость заявки определяется программно-аппаратным

комплексом Оператора автоматически, исходя из длины маршрута, автомобиля, времени суток, погодных условий, характеристик выполняемых работ, с учетом анализа стоимости перевозок или осуществления погрузочно-разгрузочных работ в регионе деятельности Пользователя.

Приложением №1 к регламенту работы Электронной информационной площадки общества с ограниченной ответственностью «Максим — Нижний Тагил» является пользовательское соглашение.

Кроме того, в материалы представлены правила оказания информационных услуг «Службой заказа такси «Махіт» общества с ограниченной ответственностью «Максим — Нижний Тагил» (далее также Правила).

Согласно п. 1.2 Правил, данный документ является публичной офертой, а заказ транспортного средства посредством Службы заказа такси «Махіт» любым из указанных в оферте способом, является ее акцептом, что считается равносильным заключению договора на изложенных в ней условиях.

Пунктом 6 Правил определен порядок расчетов:

Оплата услуги перевозки осуществляется Заказчиком Перевозчику. Максимальная стоимость услуги перевозки устанавливается после оглашения заказа Заказчиком. «Служба заказа такси «Махіт» информирует Заказчика о стоимости перевозки (п. 6.1 Правил).

Максимальная стоимость перевозки определяется программно-аппаратным комплексом «Службы заказа такси «Махіт» автоматически, исходя из длины маршрута, автомобиля, времени суток, погодных условий, характеристик выполняемых работ (п. 6.1 Правил).

Кроме того, в материалы представлен регламент электронной информационной площадки сервиса заказа такси «Махіт» (редакция от 22.04.2016), согласно п. 7.1 которого, стоимость оказания услуг определяется оператором в процентах от стоимости заказа, обозначенного пользователем как принятого к исполнению.

Удостоверение пользовательского Соглашения означает полное и безоговорочное согласие лица с условиями работы Электронной информационной площадки, а также согласие, в соответствии со статьей 9 Федерального закона от 27 июля 2006 года № 152-ФЗ «О персональных данных», на автоматизированную, а также без использования средств автоматизации обработку и использование персональных данных Пользователя.

Таким образом, координация ООО «Максим-Нижний Тагил» (оператор информационной системы) экономической деятельности фрахтователей подтверждается. При этом ООО «Максим-Нижний Тагил» (координатор) и фрахтователей (координируемые) осуществляют свою деятельность на разных товарных рынках. Кроме того, указанное соглашение приводит (может привести) к установлению и поддержанию максимального размера платы на соответствующие услуги путем ее установления при принятии заказов от фрахтователей в г. Нижний Тагил.

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия согласно п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления. При этом Комиссия учитывает следующие обстоятельства.

В соответствии с пп. «б» и «е» п. 2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции

антимонопольный орган выдает хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания о прекращении злоупотребления доминирующим положением и об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства.

В материалы дела представлен регламент электронной информационной площадки сервиса заказа такси «Maxim» (редакция от 22.04.2016), согласно которому фрахтователь не устанавливает максимальную стоимость заказа, а стоимость оказания услуг определяется оператором в процентах от стоимости заказа, обозначенного пользователем как принятого к исполнению. Таким образом, оснований для выдачи предписания Комиссия не выявила.

Согласно ст. 41.1 Закона о защите конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

Таким образом, факт определения максимальной стоимости заявки согласно регламенту работы ЭИП ООО «Максим-Нижний Тагил» от 20.04.2016, распространяющий свое действие на период в пределах срока давности привлечения к ответственности за координацию экономической деятельности, может служить доказательством последнего.

Если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях (часть 5 статьи 39 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с ч. 1.2. ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 названного Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Датой принятия решения является дата изготовления его в полном объеме (ч. 2 ст. 49 Закона о защите конкуренции).

Согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица несут административную ответственность за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части КоАП РФ.

Назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо (ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ).

Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (ст. 2.4 КоАП РФ).

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций несут административную ответственность как должностные лица (прим. к ст. 2.4 КоАП РФ).

За координацию экономической деятельности хозяйствующих субъектов ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность юридических и

должностных лиц.

Защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении согласно ч. 1 и ч. 2 ст. 25.4 КоАП РФ, осуществляют его законные представители, то есть его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

В соответствии с ч. 1 ст. 25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, извещаются заказным письмом с уведомлением о вручении.

Место нахождения юридического лица, его филиала или представительства определяется на основании выписки из единого государственного реестра юридических лиц. Если юридическое лицо, участвующее в производстве по делу об административном правонарушении, ведет дело через представителя, извещение также направляется по месту нахождения (месту жительства) представителя (ч. 3 ст. 25.15 КоАП РФ).

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт нарушения ООО «Максим – Нижний Тагил» (ИНН 6623111140) ч. 5 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в координации экономической деятельности фрахтовщиков, предоставляющих услуги по договору фрахтования легкового такси в г. Нижний Тагил, которая приводит (может привести) к установлению и поддержанию максимального размера платы на соответствующие услуги путем его установления при принятии заказов от фрахтователей (п.1 ч.1 ст. 11 Закона о защите конкуренции).

3. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ООО «Максим – Нижний Тагил» не выдавать.

4. Законному представителю (ч. 2 ст. 25.4 КоАП РФ) ООО «Максим – Нижний Тагил» надлежит явиться «20» февраля 2017 года в 14 часов 00 минут в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 219) для составления протокола об административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

5. Должностному лицу ООО «Максим – Нижний Тагил» <.....> надлежит явиться «20» февраля 2017 года в 15 часов 00 минут в Свердловское УФАС России (620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, д. 11, каб. 219) для составления протокола об административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.32 КоАП РФ с документами, удостоверяющими личность и служебное положение.

8. ООО «Максим – Нижний Тагил» на основании статьи 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и ст. 26.10 КоАП РФ надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего решения представить в Свердловское УФАС России:

- письменные объяснения об административном правонарушении (ст. 26.3 КоАП РФ);

- выписку из учредительных документов, подтверждающих полномочия законного представителя юридического лица с период с 26.10.2015 по 01.12.2016;

- копию протокола о назначении законного представителя с период с 26.10.2015 по 01.12.2016;

- сведения о действующих расчетных счетах в кредитных организациях (с указанием их наименований, ИНН, БИК, КПП, ОГРН, кор/счета).

9. Должностному лицу ООО «Максим – Нижний Тагил» <.....> на основании статьи 25 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и ст. 26.10 КоАП РФ надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего решения представить в Свердловское УФАС России:

1. Копии страниц паспорта;
2. Копию должностной инструкции;
3. Письменное объяснение об административном правонарушении;
4. Копию приказа о назначении на должность.

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания. Дела об обжаловании решения и (или) предписания антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение и (или) предписание территориального антимонопольного органа могут быть также обжалованы в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа (ч. 1 ст. 52 Закона о защите конкуренции)

Председатель Комиссии

С.Н. Волков

Члены Комиссии

Е.К. Воробьева

А.Ю. Козлов

Н.Л. Мокина