

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу 08-АП98/2017 об административном правонарушении

16 марта 2018 года

г. Южно-Сахалинск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области <....>, рассмотрев материалы дела № 08-АП98/2017 об административном правонарушении, предусмотренной частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного в отношении должностного лица генерального директора общества с ограниченной ответственностью «Курильский пролив» (во время совершения административного правонарушения) - <....>

УСТАНОВИЛ:

На основании части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел (с административных правонарушениях, предусмотренных [статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40](#) настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации.

Решением Комиссии Сахалинского УФАС России от 11.04.2017г. по делу нарушения антимонопольного законодательства №08-10/2017 установлен следующее.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области поступило обращение ООО «Флинт» от 16.11.2016г. № 143 и действия ООО «Курильский Пролив» в части:

- установления высокой стоимости услуг (услуги береговых матросов услуги платной стоянки рыболовного судна за 1 погонный метр в час бункеровка водой, въезд на территорию пирса) на грузовом пирсе морского терминала Малокурильск морского порта Невельск;
- законности установления тарифов на указанные услуги;
- отказ в швартовке к причалу (пирсу) морского терминала Малокурильск морского порта Невельск.

На основании поступившего обращения были направлены запрос информации о деятельности ООО «Курильский пролив» на причале (пирсе морского терминала Малокурильск морского порта Невельск следующие хозяйствующим субъектам:

- Невельский филиал ФГБУ «Администрация морских портов Сахалин

- Курил и Камчатки» (далее – Невельский филиал АМП),
- ООО «Курильский Пролив»,
- ООО «Флинт»,
- ЗАО Рыбокомбинат «Островной».

Хозяйствующими субъектами представлены следующие сведения (информация).

1. Невельский филиал АМП.

В соответствии с информацией Невельского филиала АМП от 07.12.2016г. 05/04/1082 в морском терминале Малокурильск морского порта Невель оператором причалов № 1 и № 2 является ЗАО Рыбокомбинат «Островной» оператором причала (грузового пирса) является ООО «Курильский Пролив» Данный причал (грузовой пирс) передан ООО «Курильский Пролив» 22.04.2016 г. в субаренду.

Согласно письму Невельского филиала АМП от 16.01.2017 г. № 04/ сообщается, что в портах подведомственных ФГБУ «Администрация морских портов Сахалина, Курил и Камчатки» в границах одного причала находится и одному оператору, согласно Реестру морских портов РФ.

2. ООО «Флинт».

В своем обращении ООО «Флинт» сообщает следующее. Рыболовные суда Общества на протяжении нескольких лет регулярно заходили на территории морского терминала Малокурильск и швартовались к причалу (грузовой пирсу).

В августе 2016 года Общество ООО «Курильский Пролив» получило договор от 01.08.2016 г. на осуществление комплекса услуг на причальных сооружениях складах (далее – договор).

Предметом договора является оказание Исполнителем (ООО «Курильский Пролив») услуг по обработке судна ООО «Флинт», включая:

- переработку грузов, прибывших на судне, через причальные сооружения Исполнителя, расположенные в с. Малокурильское, Южно-Курильском районе Сахалинской области (причальные сооружения);
- иные виды услуг, связанные с обработкой и/или хранением грузов прибывших на судне Клиента, на причальных сооружениях Исполнителя.

Услуги по данному договору оказываются в соответствии с тарифами утвержденными Исполнителем, действующими на момент оказания услуг.

В августе 2016 г. Общество получило счета на оплату от ООО «Курильский пролив» № 33 от 31.08.2016 г. на сумму 300 625,55 руб., № 50 от 01.09.2016 г. на сумму 11 291,95 руб., а также Акты выполненных работ (услуг) № 33 от 31.08.2016 г., № 44 от 01.09.2016 г.

Кроме этого, Общество платит корабельный сбор в ФГБУ «Администрация морских портов Сахалина, Курил и Камчатки».

На момент рассмотрения обращения судам ООО «Флинт» отказано в швартовке к федеральному причалу (грузовому пирсу) морского терминала Малокурильск морского порта Невельск.

Согласно информации, указанной в письме Общества от 28.12.2016 г. № 16 рыболовные суда ООО «Флинт» ведут промысел и базируются на южных Курильских островах. В с. Малокурильское расположена производственная база ООО «Флинт». Обслуживание на причалах других терминалов экономически нецелесообразно ввиду их удаленности от производственной базы общества.

1. ООО «Курильский пролив».

ООО «Курильский пролив» не внесено в реестр субъектов естественных монополий.

Информация представлена Обществом письмом от 26.12.2016 г. № 80.

Согласно Реестру морских портов ООО «Курильский пролив» оказывает услуги согласно уставу организации, в том числе:

- организация стоянки и обслуживания судов, используемых в целях торгового мореплавания;
- комплексное обслуживание судов рыбопромыслового флота;
- обслуживание пассажиров;
- осуществление операций с грузами, в т. ч. для их перевалки и других услуг, обычно оказываемых в порту, а также взаимодействия с другими видами транспорта.

Общество осуществляет деятельность на причале (грузовом пирсе) на основании договора субаренды от 01.06.2016 г. № 07/06/16, заключенного между ООО «Курильский пролив» и ЗАО Рыбокомбинат «Островной». Передача пирса согласована собственником имущества – министерством земельных и земельных отношений Сахалинской области.

Тарифы утверждались обществом самостоятельно Приказом № 3 от 01.07.2016 г. «Об утверждении тарифов работы грузового пирса», подписанный генеральным директором ООО «Курильский пролив» - <...>.

На основании полученной информации, приказом Сахалинского УФАС России о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 13.02.2017 № 93 было возбуждено дело № 08-10/2017 в отношении ООО «Курильский пролив» по признакам нарушения пункта части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»).

Комиссия Сахалинского УФАС России рассмотрев полученную информацию, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, проанализировав имеющиеся доказательства пришла к следующим выводам.

Постановлением Правительства РФ от 07.03.1995г. № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» утверждён перечень продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, на которые государственное регулирование

цен (тарифов) на внутреннем рынке РФ осуществляют Правительство РФ Федеральные органы исполнительной власти.

В этот перечень включены услуги в транспортных терминалах, портах аэропортах, оказываемые субъектами естественных монополий, включенным в перечень субъектов естественных монополий в сфере услуг в транспортных терминалах, портах, аэропортах, государственное регулирование которых осуществляется Федеральной антимонопольной службой.

Статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон №147-ФЗ) определено, что субъект естественных монополий признается хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

Абзацем 5 пункта 1 статьи 4 Закона №147-ФЗ определено, что услуги транспортных терминалах, портах и аэропортах отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Постановлением Правительства РФ от 23.04.2008г. № 293 «О государственном регулировании цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей» утверждён перечень услуг субъектов естественных монополий в морских портах, цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством.

К таким услугам относится: - предоставление причалов (пункт 7); - погрузка выгрузка грузов (пункт 9).

Общество оказывает на причале (грузовом пирсе) морского терминала Малокурильск морского порта Невельск услуги платной стоянки рыболовного судна, относящиеся к услугам субъектов естественных монополий в морских портах, цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством.

Следует отметить, что ООО «Курильский пролив» в соответствии с договором на осуществление комплекса услуг на причальных сооружениях и складах Приложением №1 к договору осуществляет погрузочно-разгрузочные работы на причале (грузовом пирсе) морского терминала Малокурильск морского порта Невельск.

Уполномоченным федеральным органом исполнительной власти осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов контролю за соблюдением законодательства в сфере деятельности субъектов естественных монополий, в сфере государственного регулирования цен (тарифов) на товары (услуги), в соответствии Положением о Федеральной антимонопольной службе, утвержденным постановлением Правительства РФ от 30.06.2004г. № 331, является ФАС России.

ООО «Курильский пролив» не обращалось в ФАС России с заявлением об установлении цен (тарифов) на услуги стоянка у причала, погрузка и выгрузка осуществляемые обществом.

Тарифы утверждались обществом самостоятельно Приказом № 3 от 01.07.2010 г. «Об утверждении тарифов работы грузового пирса», подписанный генеральным директором ООО «Курильский пролив» - <....>.

Доказательств обращения, обществом представлено не было.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением, выраженный в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Положение Общества как субъекта естественной монополии признаю доминирующим на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии (часть 5 статьи 5 Закона № 135-ФЗ).

Отсутствие сведений о ООО «Курильский пролив» в реестре субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляет государственное регулирование и контроль, не свидетельствует об отсутствии у общества статуса субъекта естественной монополии с учетом осуществляемых им услуг.

Данный вывод также подтверждается решением Арбитражного суда Сахалинской области по делу № А59-6083/16.

Таким образом, в действиях Общества присутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением при нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в части самостоятельности установленных тарифов на услуги платной стоянки рыболовного судна за погонный метр в час, услуги погрузки-разгрузки на причале (грузовом пирсе морского терминала Малокурильск морского порта Невельск.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 50 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия решила:

1. Признать ООО «Курильский пролив» ИНН:6501265538 субъектом естественной монополии, занимающим доминирующее положение в сфере оказания услуг в портах.

2. Признать ООО «Курильский пролив» нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено

административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупно размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размер суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги) на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

На основании статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Под должностным лицом в смысле КоАП РФ следует понимать лица, совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных и административно-хозяйственных функций.

Должностным лицом во время совершения административного правонарушения являлся генеральный директор ООО «Курильский пролив» - <....>, наделенный полномочиями на основании приказа №1 от 27.04.2015г.

Таким образом, в действиях должностного лица – генерального директора ООО «Курильский пролив» - <....>, выразившихся в утверждении Приказом № от 01.07.2016 г. тарифов на услуги субъекта естественной монополии в порту на причале (грузовом пирсе) морского терминала Малокурильск морского порта Невельск, то есть совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением, недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, имеются признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В связи с наличием в действиях должностного лица – генерального директора ООО «Курильский пролив» - <...> признаков административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 02.03.2018 в отношении него составлен протокол об административном правонарушении.

Протокол составлен в присутствии <....>.

Определением от 02.03.2018г. рассмотрение дела об административном правонарушении назначено на 16.03.2018г.

Копии протокола по делу об административном правонарушении №С АП98/2017 и определения о назначении времени и места рассмотрения дела

об административном правонарушении №08-АП98/2017 вручены <....> лично. Дело об административном правонарушении рассмотрено 16.03.2018г. присутствии должностного лица ООО «Курильский пролив» - генерально директора <....> (на момент совершения административного правонарушения).

В ходе рассмотрения дела в отношении должностного лица ООО «Курильский пролив» генерального директора <....> в соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ всесторонне и полностью исследованы материалы дела о совершении административного правонарушения, протокол об административном правонарушении и установлено следующее.

Событием административного правонарушения является ненадлежащее исполнение должностным лицом ООО «Курильский пролив» - генеральным директором <....> своих должностных обязанностей, выразившихся в утверждении Приказом ООО «Курильский пролив» № 3 от 01.07.2016 г. тарифа на услуги субъекта естественной монополии в порту - на причале (грузовом пирсе) морского терминала Малокурильск морского порта Невельск вопреки установленному законодательством Российской Федерации порядку ценообразования, то есть совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

<....>, исполняя должностные обязанности, должен был соблюдать запрет установленные антимонопольным законодательством в целях исключения злоупотребления доминирующим положением ООО «Курильский пролив».

Субъектом административного правонарушения является лицо совершившее – должностное лицо ООО «Курильский пролив» - генеральный директор <....> (на момент совершения административного правонарушения).

Как следует из письма ООО «Курильский пролив» (вх.№413эл от 20.02.2018) ООО «Курильский пролив» был ограничен доступ к объектам инфраструктуры порта с 17.04.2017г. по настоящее время. Таким образом, Общество прекратило деятельность как субъект естественной монополии в порту с 17.04.2017г. <....> уволен с должности генерального директора ООО «Курильский пролив» приказом от 04.09.2017г. №46.

Время совершения административного правонарушения: с 01.07.2016г. по 17.04.2017г.

Место совершения правонарушения: Мира проспект, 119А, офис 41, г. Южно-Сахалинск, Сахалинская обл., 693007 (юридический адрес ООО «Курильский пролив»).

Обстоятельства, отягчающие или смягчающие административную ответственность должностного лица ООО «Курильский пролив» - генерального директора <....>, не установлены.

Установлено, что административное правонарушение совершено должностным лицом ООО «Курильский пролив» - генеральным директором <....> впервые.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении в соответствии со статьей 24.5 КоАП РФ, при рассмотрении

дела не установлено.

В ходе рассмотрения дела рассмотрен вопрос о допустимости применения статьи 2.9 КоАП РФ.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. Такие обстоятельства, как например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5).

В условиях длительного совершения противоправных действий применение статьи 2.9 КоАП РФ является невозможным.

Помимо изложенного, прекращение дела по малозначительности может способствовать формированию неправомерного поведения данного субъекта права в будущем, поэтому имеет место существенная угроза охраняемым общественным отношениям.

При таких обстоятельствах, должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении в отношении <...> считает, что основания для освобождения последнего от административной ответственности в связи с малозначительностью отсутствуют.

Подлежит применению административное наказание в виде административного штрафа.

Учитывая обстоятельства дела, руководствуясь ст. 4.1, 14.31, 23.48, 23.83, 29.1, 29.11, КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – генерального директора ООО «Курильский пролив» <....> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. В соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях назначить должностному лицу – генеральному директору ООО «Курильский пролив» - <....> административное наказание в виде штрафа в размере 20000 (двадцать тысяч) рублей.

Согласно пункту 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, исключением случая, предусмотренного [частью 1.1](#) настоящей статьи, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных [статьей 31.5](#) КоАП РФ.

3. Сумму штрафа надлежит оплатить путём перечисления средств в соответствии с банковскими реквизитами:

ИНН 6501026378

КПП 650101001

УФК по Сахалинской области (Сахалинское УФАС России л/с 03611253130)

р/с 40101810900000010000

ОТДЕЛЕНИЕ ЮЖНО-САХАЛИНСК Г. ЮЖНО-САХАЛИНСК

БИК 046401001

ОКТМО 64701000

КБК: 161 1 16 02010 01 6000 140

Административные штрафы за нарушение антимонопольного законодательства.

4. **В трехдневный срок** со дня уплаты штрафа необходимо представить в Сахалинское УФАС России надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

Настоящее постановление вручить нарушителю и разъяснить, что в соответствии с частью 2 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судьбе, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган или вышестоящему должностному лицу.

Согласно части 3 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба может быть подана непосредственно в суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномоченному рассматривать.

В соответствии с частью 5 статьи 30.2 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении государственной пошлиной не облагается.

В соответствии с пунктом 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения и получения копии постановления.

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

Заместитель

руководителя управления

<....>