

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном
правонарушении № 4-14.32-1409/00-22-15 и проведении
административного расследования

«18» декабря 2015 г. г. Москва

Я, начальник второго отдела Управления по борьбе с картелями Федеральной антимонопольной службы, Адигюзелов К.А., рассмотрев материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-11-60/00-22-15 и решение по делу № 1-11-60/00-22-15 от 10.11.2015 в отношении ЗАО «Феникс» (ИНН 5191407594, 183038, Мурманская область, г. Мурманск, ул. Шмидта, 43)

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии ФАС России по делу № 1-11-60/00-22-15 ПАО «Мурманский траловый флот», ООО «Транско», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Таурус», ЗАО «Стрелец», ЗАО «Вестрыбфлот», ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл» признаны нарушившими пункт 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения соглашения, которое привело к разделу товарного рынка по объему покупки и продажи товаров, и участия в нем, ФГУП «Нацрыбресурс», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Таурус», ЗАО «Стрелец», ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл» признаны нарушившими часть 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения соглашения, которое привело к ограничению конкуренции, и участия в нем.

Решением Комиссии ФАС России по делу № 1-11-60/00-22-15 установлены следующие обстоятельства.

Между Правительством Российской Федерации в лице Росрыболовства и Правительством Королевства Марокко 14.02.2013 заключено Соглашение о сотрудничестве в области морского рыболовства (далее-Соглашение).

Согласно части 1 статьи 6 Соглашения Марокканская сторона предоставляет возможность ведения промысла мелких пелагических видов рыб в атлантической рыболовной зоне Марокко российским рыболовными судами.

При этом, в соответствии со статьей 1 Соглашения под российскими рыболовными

судами понимаются суда, плавающие под флагом Российской Федерации.

Согласно пункту 4 статьи 13 Соглашения меры законодательного характера Марокканской Стороны не должны носить дискриминационный характер по отношению к российским рыболовным судам, осуществляющим рыбопромысловую деятельность в атлантической рыболовной зоне Марокко, и каким -либо образом, нарушать осуществление предоставленного Российской Стороне права на ведение рыбопромысловой деятельности.

Согласно пункту «а» части 1 статьи 8 Соглашения, за предоставленное право Российской Стороной должны быть осуществлены выплаты годовой финансовой компенсации, представляющей собой плату за право доступа российских рыболовных судов в атлантическую рыболовную зону Марокко.

В 2011 году была учреждена и зарегистрирована Ассоциация отечественных рыбопромышленников, ведущих промысел в зонах стран Западного побережья Африки. Учредителями Ассоциации являлись ОАО «МТФ», ЗАО «МТФ1», ЗАО «МТФ2», ЗАО «МТФ3», ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл». Членами Ассоциации были ЗАО «Стрелец», ЗАО «МТФ1», ЗАО «МТФ3», ЗАО «МТФ4», ОАО «МТФ», ООО «Альянс Марин», ООО «Транско», ООО «Атлантик Вэйл», ЗАО «Вестрыбфлот». С момента создания Ассоциация участвовала в распределении квоты в атлантической рыболовной зоне Марокко. Решения о распределении долей по вылову рыбы в атлантической рыболовной зоне Марокко принимались членами Ассоциации на общих собраниях членов и передавались в Росрыболовство для дальнейшей реализации.

В соответствии с определением ст. 9 Закона о защите конкуренции ЗАО «МТФ 1», ЗАО «МТФ 2», ЗАО «МТФ 3», ЗАО «МТФ 4» образуют группу лиц. В настоящее время указанные хозяйствующие субъекты изменили своё наименование соответственно на ЗАО «Стрелец», ЗАО «Феникс», ЗАО «Таурис», ЗАО «Эридан» и по прежнему являются группой лиц, условно именуемой «Еврофиш».

ОАО «Мурманский траловый флот», ЗАО «МТФ 1», ЗАО «МТФ 2», ЗАО «МТФ 3», ЗАО «МТФ 4», ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл», ООО «Транско», ЗАО «Вестрыбфлот» в 2012 году, заключили антиконкурентное соглашение, что подтверждается протоколом общего собрания членов Ассоциации от 28.05.2012 №1904/12.

Это было первое общее собрание членов Ассоциации, на котором между участниками антиконкурентного соглашения были распределены доли квот (вылова) водных биологических ресурсов в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко.

Распределяя доли квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко (как это обозначалось в протоколах общих собраний и других документах Ассоциации) участники антиконкурентного соглашения делили между собой товарный рынок по добыче (вылову) мелких пелагических видов рыб, обитающих в атлантической рыболовной зоне Марокко, с целью последующей реализации по объемам покупки и продажи.

После проведения первого общего собрания, члены Ассоциации продолжали принимать решения о распределении долей квот (вылова) водных биологических ресурсов в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко путем голосования на общих собраниях, проводимых Ассоциацией. Об этом свидетельствуют протоколы общего собрания членов Ассоциации от 23.08.2012 № 2308/12, от 14.09.2012 № 1409/12, от 15.02.2013 г. № 3-2013.

Таким образом, квоты добычи водных биоресурсов, предоставленные Российской Федерации в исключительной экономической зоне Королевства Марокко, распределялись между членами Ассоциации отечественных рыбопромышленников, ведущих промысел в зонах стран Западного побережья Африки (Ассоциация), на общих собраниях членов Ассоциации, одним из которых являлось ЗАО «Феникс».

В результате хозяйствующие субъекты - члены Ассоциации получили квоты согласно ранее достигнутым между собой договоренностям и разделили по объемам покупки и продажи между собой товарный рынок по добыче (вылову) мелких пелагических видов рыб, обитающих в атлантической рыболовной зоне Марокко, с целью последующей реализации.

04.07.2014 Росрыболовство издало распоряжение № 35-р «О реализации протокола второй сессии Российско-Марокканской смешанной комиссии по рыболовству в рамках Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 14.02.2013» (далее - Распоряжение 35-р).

На основании Распоряжения 35-р Росрыболовство на своем официальном сайте 10.07.2014 опубликовало информацию, из которой следует, что для участия в исполнении Соглашения и Протокола второй сессии Российско-Марокканской Смешанной комиссии по рыболовству от 07.06.2011 (далее — Протокол), сторонами достигнута договоренность об утверждении квоты в размере 100 000 тонн на 2-й год действия Соглашения и количестве рыболовных судов, которое не должно превышать 10 единиц, российские юридические лица и (или) индивидуальные предприниматели, являющиеся владельцами судов, отвечающих техническим и иным требованиям Марокканской стороны (далее – судовладельцы), заключают договор путем акцепта, размещенной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс» (<http://www.nfr.ru>), публичной оферты участия в исполнении Соглашения.

Хозяйствующие субъекты не могли знать заранее дату и время размещения оферты, поскольку Распоряжение № 35-р не содержало указанных сведений.

Согласно опубликованной информации список российских рыболовных судов представляется Марокканской стороне (составляется), исходя из поступивших заявок от заявителей, принявших предложение путем заключения соответствующего договора об участии в исполнении Соглашения и Протокола (далее – Договор), на основании оферты, размещенной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс».

Таким образом, из изложенного следует, что в список, представляемый Марокканской стороне, смогут войти только те суда, с владельцами которых, ФГУП

«Нацрыбресурс» заключит соответствующие Договоры.

Согласно условиям оферты, размещенной 11.07.2014 на сайте ФГУП «Нацрыбресурс», право на заключение Договора об участии в исполнении Соглашения и Протокола предоставляется судовладельцам, денежные средства которыми будут перечислены в строгом соответствии с финансовыми обязательствами приведенной оферты и первыми поступят на расчетный счет ФГУП «Нацрыбресурс».

Оферта, размещенная на сайте ФГУП «Нацрыбресурс» содержала информацию о порядке отбора лиц, с которыми ФГУП «Нацрыбресурс» будет заключен соответствующий Договор.

Из преамбулы Оферты следует, что максимальное количество договоров, которое ФГУП «Нацрыбресурс» может заключить в рамках исполнения Соглашения и Протокола по настоящей оферте, равно количеству допускаемых к промыслу российских рыболовных судов и составляет 10 единиц.

Таким образом, единственным условием отбора лиц, с которыми ФГУП «Нацрыбресурс» будут заключены соответствующие договоры, и которые будут допущены к промыслу в Марокко, является – очередность поступления от владельцев судов на счет ФГУП «Нацрыбресурс» денежных средств, представляющих собой оплату за право доступа российских рыболовных судов в атлантическую рыболовную зону Марокко.

Согласно условиям Оферты акцептом со стороны заявителя –судовладельца является поступление денежных средств в размере суммы эквивалентной 555 757,70 долларов США (за каждое судно), из расчета 38 рублей за 1 доллар США, на счет ФГУП «Нацрыбресурс». То есть, сумма перечисления за одно судно должна была составлять 21 118 792,60 рублей.

Из анализа времени отправления денежных средств участников оферты, которая была размещена 11.07.2014 в 15:06 следует, что 5 организаций уже по истечении 14 минут с момента размещения оферты начали перечислять денежные средства в ФГУП «Нацрыбресурс»:

Наименование хозяйствующего субъекта	Время отправления денежных средств на счет ФГУП «Нацрыбресурс»
ООО «Альянс Марин»	15:27:00
ООО «Атлантик Вэйл»	15:37:00
ЗАО «Эридан»	15:20:00
ЗАО «Таурус»	15:23:00
ЗАО «Феникс»	15:26:00
Пухов О.С. (от ООО «Магаданпромфлот»	16:26:00
ОАО «МТФ»	14.07.2014 в период с 10:00-11:00

В свою очередь, поступление денежных средств на счет ФГУП «Нацрыбресурс» происходило в следующем порядке:

Наименование хозяйствующего субъекта	Время поступления денежных средств на счет ФГУП «Нацрыбресурс» 11.07.2014
ООО «Альянс Марин»	15:57:00
ООО «Атлантик Вэйл»	15:57:00
ЗАО «Эридан»	15:33:00
ЗАО «Стрелец»	15:33:00
ЗАО «Таурус»	15:33:00
ЗАО «Феникс»	15:33:00
Пухов О.С. (от ООО «Магаданпромфлот»)	21:13:00

при этом размеры платежей, перечисленных за одно судно у ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл», ЗАО «Эридан», ЗАО «Феникс», ЗАО «Таурус» и ЗАО «Стрелец» были одинаковы и составили 21 280 000,00 руб. за каждое судно.

Перечисленная сумма превысила необходимую на 161 207,40 рублей.

Анализ банковских счетов ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Стрелец», ООО «Атлантик Вэйл», ООО «Альянс Марин» свидетельствует о заранее подготовленных (к 11.07.2014) суммах денежных средствах, необходимых и достаточных каждой организации для участия в оферте, объявленной ФГУП «Нацрыбресурс».

Так, ООО «Альянс Марин», согласно договору займа от 07.07.2014 № 1/2014, предоставил ООО «Атлантик Вэйл» денежные средства. Предметом указанного договора являлось предоставление денежных средств для целевого использования, а именно для внесения ООО «Атлантик Вэйл» оплаты за право доступа к ресурсам атлантической рыболовной зоны Марокко на период 2014 г., в рамках 2-ого года действия Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 14.02.2013 г.

На счет ЗАО «Таурус» от ЗАО «Эридан» на основании договора займа поступили денежные средства, из которых сумма, приближенная к размеру стоимости взноса за два судна была перечислена 11.07.2014 на счет ФГУП «Нацрыбресурс».

За несколько дней до объявления оферты, ЗАО «Таурус» перечислило на счет ЗАО «Феникс» денежные средства в размере, приближенном к сумме, необходимой для уплаты за право доступа добычи (вылова) водных биоресурсов в рыболовной зоне Марокко двум рыболовным судам, которое в свою очередь перечислило 11.07.2015 на счет ФГУП «Нацрыбресурс» денежные средства, сумма которых соответствовала стоимости взноса за два судна.

До даты объявления оферты (11.07.2014) на счета ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс»,

ООО «Атлантик Вэйл» на основании договоров займа поступили денежные средства в размере, приближенном к размеру, необходимому для перечисления на счет ФГУП «Нацрыбресурс» в качестве акцепта.

Такое перечисление денежных средств на счета участников до объявления оферты свидетельствует о том, что «победители» были заранее проинформированы о дате и времени размещения оферты.

Одним из способов быстрого перевода денежных средств является система БЭСП (банковские электронные срочные платежи). Отправка денежных средств через систему БЭСП производится не более чем за 60 минут. Стоимость данной услуги составляет 1% от суммы перевода. Анализ банковских счетов ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл» подтверждает то, что организации действительно воспользовались системой БЭСП.

Учитывая, что скорость перечисления денежных средств ЗАО «Эридан», ЗАО «Таурус», ЗАО «Стрелец» и ЗАО «Феникс» на счет ФГУП «Нацрыбресурс» была в 3 раза быстрее (13 минут), то можно сделать вывод о том, что указанные организации также воспользовались системой БЭСП. Данный факт свидетельствует о заранее оговоренном между хозяйствующими субъектами способе одновременного перечисления денежных средств.

Кроме этого, при проведении осмотра в ходе внеплановой проверки ФГУП «Нацрыбресурс» были обнаружены электронные версии проектов договоров ФГУП «Нацрыбресурс» с компаниями ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл», ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Стрелец», созданные в период с 11.07.2014 в 16:38 по 11.07.2014 в 20:23 (автор – ivanov).

Следствием соглашения ФГУП «Нацрыбресурс» и победителей оферты стало ограничение конкуренции на товарном рынке по добыче (вылову) мелких пелагических видов рыб, обитающих в атлантической рыболовной зоне Марокко, с целью последующей реализации.

Приведенные выше обстоятельства: проведение хозяйствующими субъектами финансовых операций по обеспечению денежными средствами в необходимом для акцепта размере, максимально короткое время перечисления и поступления денежных средств на счет ФГУП «Нацрыбресурс», время объявления оферты, предварительно подготовленные проекты договоров свидетельствуют о заранее заключенном между ФГУП «Нацрыбресурс» и победителями оферты соглашении.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Таким образом, ЗАО «Феникс» заключило антиконкурентное соглашение с хозяйствующими субъектами ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл», ЗАО «Таурус», ЗАО «Эридан», ЗАО «Стрелец», ФГУП «Нацрыбресурс», ПАО «Мурманский траловый флот», ЗАО «Вестрыбфлот», активно участвовало в его реализации. Результатом таких действий стало ограничение конкуренции на товарном рынке по добыче (вылову) мелких пелагических видов рыб, обитающих в атлантической рыболовной зоне Марокко, с целью последующей реализации.

Решение ФАС России по делу № 1-11-60/00-22-15 изготовлено в полном объеме «23» ноября 2015 года (исх. КА/66044/15 от 23.11.2015).

Нарушение части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции предусматривает ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Согласно части 1 статьи 14.32 КоАП заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий, влечет наложение административного штрафа 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, либо от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но 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 совокупного 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 размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела об административном правонарушении предусмотренной частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП,

ОПРЕДЕЛИЛ:

- - - Возбудить в отношении ЗАО «Феникс» (ИНН 5191407594, место нахождения: 183038, Мурманская область, г.Мурманск, ул.Шмидта, д.43) дело об административном правонарушении по факту нарушения пункта 3 части 1 статьи 11, части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении соглашения о разделе товарного рынка по объемам покупки и продажи товаров и

участия в этом соглашении в 2012-2013 годах и заключении недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, соглашения в 2014 году, которое привело к ограничению конкуренции и участия в нем, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП.

- Провести административное расследование.
- В соответствии со статьей 26.10 КоАП ЗАО «Феникс» надлежит представить в ФАС России в течении трех дней с даты получения настоящего определения оформленные в виде справки, подписанные уполномоченным лицом, заверенные печатью организации:

3.1. сведения о сумме выручки ЗАО «Феникс» от реализации водных биоресурсов, добытых (выловленных) в атлантической рыболовной зоне королевства Марокко за период с 01.01.2014 по 31.12.2014, определяемой в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового Кодекса Российской Федерации (без НДС) (в случае, если данные сведения ранее предоставлялись в ФАС России, необходимо указать на документ (с указанием его даты, исходящего номера), которым ранее в ФАС России были направлены указанные сведения);

- 3.2 сведения о совокупном размере суммы выручки ЗАО «Феникс» от реализации всех товаров (работ, услуг) за период с 01.01.2014 по 31.12.2014, определяемой в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового Кодекса Российской Федерации (без НДС) (в случае, если данные сведения ранее предоставлялись в ФАС России, необходимо указать на документ (с указанием его даты, исходящего номера), которым ранее в ФАС России были направлены указанные сведения);
- 3.3 письменные пояснения о том, какое конкретно физическое лицо (физические лица) выполняло(-и) обязанности единоличного исполнительного органа ЗАО «Феникс» в период с 01.03.2014 по дату получения настоящего определения, с приложением надлежащим образом заверенной копии документа, удостоверяющего личность указанного физического лица (указанных физических лиц), документов, подтверждающих назначение на должность единоличного исполнительного органа и полномочия указанного(ых) лица (лиц) (решения учредителей, приказ о назначении на должность, трудовой договор, служебный контракт, должностная инструкция, должностной регламент, положение и т.д.);
- -
 - Законному представителю ЗАО «Феникс» явиться в «10» час. «15» мин. « 14 » января 2016 г. по адресу: г. Москва, Пыжковский пер., д. 6 (Управление по борьбе с картелями ФАС России, кабинет № 204) для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении, либо направить

защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 4-14.32-1409/00-22-15, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

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

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.