П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о прекращении производства по делу № 02-102/18-19.8

об административном правонарушении

г. Якутск «05» июня 2018 года

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) <.....>, рассмотрев протокол № 02-102/18-19.8 об административном правонарушении, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) <.....> 21.05.2018 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Северо-Западная Топливная Компания «НордБерг» находящегося по адресу: г. Санкт-Петербург, Набережная Петроградская, д. 34, лит. А, помещение 38, ОГРН 1089847318142, ИНН/КПП 7811414196/781301001, а также иные материалы настоящего дела об административном правонарушении,

У С Т А Н О В И Л:

В Якутское УФАС России 09 апреля 2018 г. поступила жалоба АО «Верхнечонскнефтегаз» на действия ООО «Северо-Западная Топливная Компания «НордБерг» (далее – ООО «СЗТК «НордБерг») в части установления цен на оказание услуг по приему, хранению, выдаче и перевалке нефтепродуктов на нефтебазе Витимского района водных путей судоходства.

Якутским УФАС России 12 апреля 2018г. посредством электронной почты (*sale@nordberg-eu.ru и avisockiy@nordberg-eu.ru)* был выслан запрос информации (Исх.№ 02/1429 от 12.04.2018г.), который был получен ООО «СЗТК «НордБерг» 12 апреля 2018г., также оригинал запроса был направлен почтовым отправлением.

В соответствии с Запросом информации исх.№ 02/1429 от 14.04.2018г. ООО «СЗТК «НордБерг» необходимо было направить в адрес УФАС по РС (Я):

1) в срок не позднее пяти рабочих дней с момента получения запроса информации представить следующие документы и информацию:

- письменные пояснения по доводам жалобы;

-учредительные документы ООО «СЗТК «НордБерг», со всеми изменениями по настоящее время;

-бухгалтерский баланс со всеми приложениями за 2016г., 2017 г., 1 полугодие 2018г. (при наличии), с отметкой налогового органа о получении отчетности;

- аудиторские заключения 2016г., 2017г., 1 полугодие 2018 г. (при наличии);

- правоустанавливающие документы на нефтебазу Витимского района водных путей судоходства, разращение на ввод объекта в эксплуатацию;

-учетную политику на 2016г., 2017г., 2018г.

2) надлежит в срок не позднее семи рабочих дней с момента получения настоящего запроса информации представить следующие документы и информацию:

- указать виды экономической деятельности, по которым ООО «СЗТК «НордБерг» в 2016г.,2017г. и 2018г. на территории Республики Саха (Якутия) получала доходы, расходы, указать отдельно по видам экономической деятельности в денежном и натуральном выражении;

- указать динамику цен за оказание услуг по приему, хранению, выдаче и перевалке нефтепродуктов на нефтебазе Витимского района водных путей судоходств за 2016г., 2017г., 1 полугодие 2018г.;

- приказ (иные документы) об утверждении действующих цен за оказание услуги по приему, хранению, выдаче и перевалке нефтепродуктов на нефтебазе Витимского района водных путей судоходства;

3) в срок не позднее десяти рабочих дней с момента получения настоящего запроса информации представить следующие документы и информацию:

- калькуляцию (расчеты) себестоимости оказания услуги за 2018г. по приему, хранению, выдаче и перевалке нефтепродуктов на нефтебазе Витимского района водных путей судоходства, с расшифровкой всех статей затрат;

- сведения о заказчиках услуги по приему, хранению, выдаче и перевалке нефтепродуктов на нефтебазе Витимского района водных путей судоходства, с указанием ИНН, договоров и объемов оказания услуги за 2016г., 2017г. и 2018г. в денежном и натуральном выражении;

- указать все номера извещений о проведении закупок товаров, работ, услуг для нужд ООО «СЗТК «НордБерг», по итогам, проведения которых предмет торгов был включен в цену оказания услуг по приему, хранению, выдаче и перевалке нефтепродуктов на нефтебазе Витимского района водных путей судоходства.

Однако документы в установленные сроки, запрошенные Якутским УФАС России, представлены не были.

Согласно пункту 2 статьи 22 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

В пункте 3 статьи 22 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» указано, что антимонопольный орган предупреждает монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами.

Часть 1 статьи 23 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает, что антимонопольный орган осуществляет следующие полномочия, в том числе, возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства, проводит проверку соблюдения антимонопольного законодательства коммерческими организациями, некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными

фондами, физическими лицами, получает от них необходимые документы и информацию, объяснения в письменной или устной форме, в установленном законодательством Российской Федерации порядке обращается в органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, с просьбой о проведении оперативно-розыскных мероприятий.

Частью 1 статьи 25 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрено, что некоммерческие организации (их должностные лица) обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), включая акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой записи или в форме записи на электронных носителях.

Запрашиваемые документы необходимы Якутскому УФАС России для установления наличия (отсутствия) доминирующего положения Общества на рассматриваемых товарных рынках (оказание услуг по приему, хранению, выдаче и перевалке нефтепродуктов на нефтебазе Витимского района водных путей судоходства) и установления в действиях Общества наличия (отсутствия) признаков нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона «о защите конкуренции» при установлении тарифов на услуги по приему, хранению, выдаче и перевалке нефтепродуктов в 2017г., 2018г. на нефтебазе Витимского района водных путей судоходства.

Непредставление Обществом запрашиваемых документов стало препятствием для Якутского УФАС России по установлению наличия (отсутствия) доминирующего положения ООО «СЗТК «НордБерг» и установления им монопольно высокой стоимости на рассматриваемые услуги и привело к ограничению осуществления Якутским УФАС России своих функций и полномочий, предусмотренных статьей 22 и статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно пункту 1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом ФАС России от 23.07.2015г. №649/15, Территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, законодательства в сфере деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы, контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа, в сфере закупок товаров, работ, услу4г для обеспечения государственных и муниципальных нужд и в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц, а также по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Часть 1 статьи 37 Федерального закона «О защите конкуренции» устанавливает, что за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Административная ответственность за непредставление в антимонопольный орган сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в антимонопольный орган заведомо недостоверных сведений (информации) установлена Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ)

Согласно статье 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

На момент совершения ООО «СЗТК «НордБерг» административного правонарушения действовала часть 5 статьи 19.8 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью 8 настоящей статьи -

влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: РФ, г. Санкт-Петербург

Время совершения административного правонарушения: 19 апреля 2018г., 23 апреля 2018г., 26 апреля 2018г. – дата непредставления документов, запрошенных Якутским УФАС России.
Согласно части 1 статьи 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства не может превышать 1 год с момента совершения административного правонарушения.
Срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение ч.5 ст.19.8 КоАП РФ на момент составления протокола об административной ответственности не истек.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

На составление протокола № 02-102/18-19.8 об административном правонарушении от 21 мая 2018 года ООО «СЗТК «НордБерг» не направил своих представителей, уведомлен надлежащим образом.

В соответствии с частью 4.1. статьи 28.2 КоАП РФ в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие.

На рассмотрение настоящего дела представители ООО «СЗТК «НордБерг» не явились, предоставили заявление о рассмотрении дела без их участия.

В заявлении дополнительно указали следующее:

«Общество считает, что производство административного дела подлежит прекращению на основании ст. 24.5 КоАП РФ, а именно, отсутствия события административного правонарушения.

Запрос №02/1429 от 12.04.2018г. был получен Обществом по почте России 14 мая 2018 года, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 67700022233275, сформированным сайтом Почты России.

Согласно вышеуказанного запроса Обществу надлежало предоставить документы и информацию в сроки 5,7 и 10 рабочих дней с момента получения запроса, посредством направления на эл. адрес: to14@fas.gov.ru, а также в бумажном варианте по адресу: г. Якутск, ул. Октябрьская, д. 22, каб. 213.

Документы и информация были направлены Обществом в указанные сроки, а именно:

№ пп	Срок предоставления согласно запросу	Исх. № и дата письма (ответа)	Дата отправки на эл. почту	Дата отправки по Почте Россия
	5 рабочих дней	28/СЗ/18/ от 17.05.2018	17.05.2018	18.05.2018
	7 рабочих дней	30/СЗ/18 от 22.05.2018	22.05.2018	23.05.2018
	10 рабочих дней	31/СЗ/18 от 23.05.2018	23.05.2018	23.05.2018

Информация в Протоколе о том, что запрос №02/1429 от 12.04.2018 г. был получен Обществом посредством электронной почты 12.04.2018г. не соответствует действительности и документально не подтверждены. В самом запросе №02/1429 от 12.04.2018г. указаны электронные адреса: sale@nordberg-eu.ru и avisockiy@nordberg-eu.ru <.....>, на который видимо был направлен запрос. Однако, по состоянию на 12 апреля 2018 г. <.....> не являлся сотрудником ООО «СЗТК «НордБерг», что подтверждается Решением №2-2018 от 09.04.2018 г. единственного участника Общества и приказом № 1 от 09.04.2018 г. о прекращении трудового договора.

Согласно части 2 статьи 25.4 КоАП РФ законными представителями юридического лица являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица.

Указанный перечень законных представителей юридического лица является закрытым.

По состоянию на 12.04.2018 года <.....> не являлся ни руководителем, ни законным представителем Общества, уполномоченным на получение корреспонденции. Поэтому его извещение не может рассматриваться как извещение законного представителя ООО «СЗТК «НордБерг».

Из вышеизложенного следует, что Обществом были соблюдены требования 25 Федерального закона «О защите конкуренции» и представлены в срок документы, затребованые антимонопольным органом, что свидетельствует об отсутствии события административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ.

В свою очередь, в соответствии с п. 1 ст. 24.5 КоАП РФ: «Производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств:

1) отсутствие события административного правонарушения;

2) отсутствие состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения противоправных действии (бездействия) возраста, предусмотренного настоящим Кодексом для привлечения к административной ответственности (за исключением случая, предусмотренного частью 3 настоящей статьи), или невменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие);

3) действия лица в состоянии крайней необходимости;

4) издание акта амнистии, если такой акт устраняет применение административного наказания;

5) признание утратившими силу закона или его положения, устанавливающих административную ответственность за содеянное, за исключением случая одновременного вступления в силу положений закона, отменяющих административную ответственность за содеянное и устанавливающих за то же деяние уголовную ответственность;

6) истечение сроков давности привлечения к административной ответственности;

7) наличие по одному и тому же факту совершения противоправных действий (бездействия) лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, постановления о назначении административного наказания, либо постановления о прекращении производства по делу об административном правонарушении, предусмотренном той же статьей или той же частью статьи настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации, либо постановления о возбуждении уголовного дела;

8) смерть физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении;

8.1) внесение в единый государственный реестр юридических лиц записи о ликвидации юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, на основании определения арбитражного суда о завершении конкурсного производства в соответствии с законодательством о несостоятельности (банкротстве);

9) иные предусмотренные настоящим Кодексом обстоятельства, при наличии которых лицо, совершившее действия (бездействие), содержащие признаки состава административного правонарушения, освобождается от административной ответственности.»

Кроме того, Общество считает необходимым отметить, что Протокол об административном правонарушении №02-102/18-19.8 от 21.05.2018г. оформлен с нарушением требований ст. 28.2 КоАП РФ.

Статья 28.2 КоАП РФ содержит требования к составлению протокола о совершении административного правонарушения, которые продиктованы обязанностью обеспечить соблюдение гарантий защиты лиц, привлекаемых к ответственности. Согласно пункту 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. В отсутствие указанного лица протокол может быть составлен лишь в случаях, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени составления протокола об административном правонарушении.

Из приведенных выше норм следует, что при составлении протокола об административном правонарушении должностные лица, уполномоченные на это действие, обязаны обеспечить соблюдение прав лица, в отношении которого составляется протокол, в частности, заблаговременно известить это лицо о времени и месте составления протокола. Получение извещения о дате, месте и времени составления протокола об административном правонарушении должно быть своевременно, и реально обеспечить возможность лица, привлекаемого к административной ответственности, прибыть в административный орган и

воспользоваться всеми правами, предусмотренными административным законодательством (п. 2,3,4 ст. 28.2 КоАП РФ).

Подтверждением надлежащего уведомления считается:

1. уведомление о вручении почтового отправления адресату;

2. конверт с указанным уведомлением (возврат письма);

3.сведения с сайта Почты России – «отслеживание почтовых отправлений» - (на дату приглашения) в которых отражены следующие операции: прием, обработка, о неудачных попытках вручения, адресат заберет сам, вручение адресату либо истек срок хранения, покинуло сортировочный центр и возвращено отправителю.

В свою очередь, Общество было извещено о дате, времени и месте составления протокола только 22 мая 2018г. А именно, 22.05.2018 г. Обществом было получено по Почте России уведомление №02/1874 от 08.05.2018 о вызове для дачи объяснений и составления протокола об административном правонарушении. Данный факт подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 67700023230129, сформированным официальным сайтом Почты России. Каким-либо другим способом, кроме указанного, до 22 мая 2018 года Общество извещено о времени и месте составления протокола не было. Доказательств обратного не предоставлено.

В то время, как на момент извещения Общества Протокол уже был составлен и датирован 21 мая 2018 года.

Если лицо, привлекаемое к административной ответственности, не извещено о времени и мест составления протокола, то оно (при совершении важного процессуального действия, результат которого имеет принципиальное значение для завершения административной процедуре) лишено предоставленных административным законом гарантий защиты, поскольку не может квалифицированно возражать и давать объяснения о существу предъявленного нарушения (обвинений), а также воспользоваться помощью защитника при неоднозначной оценке нормативных положений.

Таким образом, ООО «СЗТК «НордБерг» было лишено предоставленные ему ст. 28.2, ч. 1 ст. 25.1, ст. 24.4 КоАП РФ гарантий прав защиты и не имело возможности воспользоваться своим процессуальными правами квалифицированно возражать, представлять доказательства и давать объяснения, что не позволяет объективно, всесторонне и полно рассмотреть дело о привлечении ООО «СЗТК «НордБерг» к административной ответственности»

Согласно ч.1 ст.1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии со ст.2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Наличие события административного правонарушения является одним из обстоятельств, подлежащих выяснению по делу об административном правонарушении (ст. 26.1 КоАП РФ).

Таким образом, ООО «СЗТК «НордБерг» получило запрос Якутского УФАС России 14.05.2018 г. – после истечения срока представления информации – 19.04.2018, 23.04.18, 26.04.18гг.

Согласно п.1 ч.1 ст.24.5 КоАП РФ отсутствие события административного правонарушения является одним из обстоятельств, при наличии которого производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство

подлежит прекращению.

На основаниях вышеизложенного, в действиях ООО «СЗТК «НордБерг» отсутствует событие правонарушения. При таких обстоятельствах производство по делу в отношении ООО «СЗТК «НордБерг» подлежит прекращению.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 24.5, 29.9–29.11 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 02-102/18-19.8 возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Северо-Западная Топливная Компания «НордБерг» прекратить, в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления (ст. 30.3, 31.1 КоАП)

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

Постановление вступило в законную силу «_____» _____ 2018 года.