

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 03-36/11-2012

«15» ноября 2012 года

г. Магадан

Я, заместитель руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области Л.А.Отменная, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 03-36/11-2012, возбужденного в отношении ООО «ФЕСКО Лайнз Владивосток» (далее – ООО «ФЛВ», Общество) (ИНН/КПП <...>/254250001, ул. Посьетская, д. 34, г. Владивосток, 690091),

УСТАНОВИЛА:

Комиссия Магаданского УФАС России решением (прил.1) от 15.11.2011 по делу № 03-10/5-2011 о нарушении антимонопольного законодательства признала относительно синхронные и единообразные действия ООО «ФЕСКО Лайнз Владивосток» (далее - ООО «ФЛВ») и ОАО «Сахалинское морское пароходство» (далее - ОАО «СахМП») по установлению и применению в 2010 году тарифов в одинаковых размерах на перевозку морем грузов в среднетоннажных и крупнотоннажных контейнерах на линии Владивосток-Магадан-Владивосток, согласованными действиями, запрещенными пунктом 1 части 1 статьи 11 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции)

Согласно части 2 статьи 49 Закона о защите конкуренции дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

В соответствие с частью 5 статьи 39 Закона о защите конкуренции, 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.

Осуществление ООО «ФЛВ» недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий является составом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 14.32 КоАП РФ в редакции Федерального закона от 17.07.2009 № 160-ФЗ, действовавшей на дату вступления в силу решения антимонопольного органа, 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, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

В соответствии со статьей 23.48 КоАП РФ руководители территориальных органов федерального антимонопольного органа, их заместители вправе рассматривать дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.32 КоАП РФ.

Объектом правонарушения являются общественные отношения в области предпринимательской деятельности.

Объективная сторона выражается в совершении согласованных действий ООО «ФЕСКО Лайнз Владивосток» и ОАО «Сахалинское морское пароходство» по установлению и применению в 2010 году тарифов в одинаковых размерах на перевозку морем грузов в среднетоннажных и крупнотоннажных контейнерах на линии Владивосток-Магадан-Владивосток.

Субъектом административного правонарушения является ООО «ФЕСКО Лайнз Владивосток».

В силу части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которого установлена его вина.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Субъективная сторона характеризуется виной, поскольку у ООО «ФЛВ» имелась возможность для соблюдения правил и норм, установленных Законом о защите конкуренции, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Место совершения административного правонарушения - г. Магадан Магаданская область.

Временем совершения ООО «ФЛВ» правонарушения, предусмотренного статьей

14.32 КоАП РФ, исходя из положений статьи 4.5 КоАП РФ, является день обнаружения административного правонарушения, т.е. день вступления в силу решения антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства РФ – 15 ноября 2011 года.

Согласно пункту 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.32 КоАП РФ, является принятие Комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства РФ.

Решением Арбитражного суда Магаданской области по делу А37-2373/2011, постановлением Шестого апелляционного арбитражного суда от 05.06.2012, постановлением Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 07.11.2012 ООО «ФЕСКО Лайнз Владивосток» отказано в удовлетворении заявления о признании незаконным и отмене решения Магаданского УФАС России от 15.11.2011 по делу 03-10/5-2011.

О составлении протокола ООО «ФЛВ» уведомлено надлежащим образом, о чем свидетельствуют: уведомление Магаданского УФАС от 11.10.2012 № 01-10/2494 о составлении протокола, зарегистрированное Обществом под входящим номером 1232 от 11.10.2012; письмо от 15.10.2012 № ФИВТ-6-21/6/12, которым Общество просит о переносе срока составления протокола; телефонограмма о составлении протокола № 01-10/2676 от 17.10.2012, зарегистрированная Обществом 17.10.2012 под входящим номером ФЛВ-00-1/1260; письмо ООО «ФЛВ» от 22.10.2012 № 6-21/7/12, которым Общество просит составить протокол в отсутствие его представителя.

В соответствии со статьей 28.2 КоАП РФ, должностным лицом управления в отношении ООО «ФЛВ» 24.10.2012 составлен протокол об административном правонарушении № 40, копия протокола направлена в адрес ООО «ФЛВ» 26.10.2012 за № 01-10/2735 с помощью средств факсимильной связи и заказным письмом с уведомлением.

О времени рассмотрения административного дела ООО «ФЛВ» уведомлено указанным протоколом № 40 и телефонограммой № 01-10/2747 от 24.10.2012, зарегистрированной Обществом в тот же день под входящим номером ФИВТ-00-1/1292.

Для исчисления административного штрафа за правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ, Магаданским УФАС России, уведомлением о составлении протокола от 11.10.12 № 01-10/2494 запрошены сведения о размере выручки от реализации услуг по перевозке морским транспортом крупнотоннажных и среднетоннажных контейнеров с грузами на линии Владивосток-Магадан-Владивосток за 2010 год, определенной в соответствии со статьями 248, 249 Налогового кодекса РФ со сроком представления до 19 октября 2012г. В соответствии с просьбой Общества от 15.10.2012 № ФИВТ-6-21/6/12 дата составления протокола и представления сведений была перенесена на 24.10.2012 (письмо УФАС № 01-10/2677 от 17.10.2012, телефонограмма от 17.10.2012 № 01-10/2676)

Однако, 22.10.2012 № 6-21/7/12 ООО «ФЛВ» вновь сообщило, что к сроку 24.11.2012 не представляется возможным представить выручку и вновь просит перенести

срок представления данных, уже до 15 ноября 2012г. Поскольку дело об административном правонарушении рассматривается в 15 дневный срок с момента составления протокола, в протоколе по настоящему делу № 40 от 24.10.2012 срок предоставления в антимонопольный орган сведений о размере выручки от реализации услуг по перевозке морским транспортом крупнотоннажных и среднетоннажных контейнеров с грузами на линии Владивосток-Магадан-Владивосток, продлен до «06» ноября 2012.

Письмом от 30.10.2012 № 6-154/1/12 ООО «ФЛВ» просит перенести срок предоставления данных о выручке от перевозки морским транспортом крупнотоннажных и среднетоннажных контейнеров с грузами на направлении Владивосток-Магадан-Владивосток за 2010 год на «15» ноября 2012 года.

В связи с отсутствием сведений о размере выручки, Определением № 123 от 07.11.2012 срок рассмотрения дела об административном правонарушении № 03-36/11-2012 продлен до «15» ноября 2012 г., Определением № 124 от 07.11.2012 рассмотрение административного дела отложено на «15» ноября 2012 г. на 16 часов 00 минут, а срок предоставления сведений о размере выручки установлен до 10 часов 00 минут 15 ноября 2012 г.

Определения № 123, 124 направлены в адрес Общества 08.11.2012 с помощью средств факсимильной связи и заказным письмом с уведомлением.

Об отложении рассмотрения дела и установлении нового срока предоставления данных по выручке Общество дополнительно уведомлено телефонограммой от 08.11.2012 № 01-18/2, переданной Обществу 08.11.2012.

На момент рассмотрения дела данные по выручке на товарном рынке, на котором совершено нарушение антимонопольного законодательства, в адрес управления так и не представлены. В ходатайстве, представленном представителем Общества в адрес управления Д.С.Суриковым 15.11.2012, вновь содержится просьба о переносе срока представления информации до 22.11.2012. Ходатайство считаю не подлежащим удовлетворению по причинам, указанным в определении № 127 от 15.11.2012.

В письменных объяснениях ООО «ФЛВ», изложенных в письме от 22.10.2012 № 6-21/7/12, Общество полагает, что в его действиях отсутствует состав вменяемого административного правонарушения, поскольку Федеральным законом от 06.12.2011 № 401-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции и отдельные законодательные акты Российской Федерации» внесены изменения в статью 8 Закона о защите конкуренции.

Изложенные доводы Общества должностным лицом Магаданского УФАС России не могут быть приняты во внимание, поскольку решение Магаданского УФАС России от 15.11.2011 по делу 03-10/5-2011, послужившее основанием для возбуждения настоящего дела признано законным и обоснованным судебными актами Арбитражного суда Магаданской области по делу А37-2373/2011, Шестого апелляционного арбитражного суда и Федерального суда Дальневосточного округа. Ответственность за нарушение статьи 11 Закона о защите конкуренции, предусмотренная статьей 14.32 КоАП РФ, в настоящее время не только не отменена, но и ужесточена.

На рассмотрении дела об административном правонарушении присутствует защитник Общества Суриков Денис Сергеевич, действующий на основании доверенности № 15/06/12-ФЛВ от 15.06.2012, выданной генеральным директором Курдаковым Д.Ю. С вменяемым нарушением не согласен.

Права, установленные статьей 25.5 КоАП РФ, разъяснены.

По данным Общества совокупный размер суммы выручки ООО «ФЛВ» от реализации всех товаров (работ, услуг) за 2010 год, определенный в соответствии со статьями 248 и 249 НК РФ и без учета НДС составляет 3 508 489,0 тыс. руб.

В связи непредставлением Обществом сведений о размере суммы выручки по услугам перевозки морским транспортом крупнотоннажных и среднетоннажных контейнеров с грузами на линии Владивосток-Магадан-Владивосток за 2010 год без учета НДС, Магаданским УФАС России расчетным путем на основе показателей финансово-хозяйственной деятельности Общества за 2010г., представленных ООО «ФЛВ» в материалы дел №03-10/3-2011, № 03-10/5-2011(приложение №2 к письму ООО «ФЛВ» от 29.06.2011 № 51/Ю, с учетом письма ООО «ФЛВ» от 16.08.2011 № 65/Ю, письма ООО «ФЛВ» от 11.10.2011 № 92/Ю) определен размер суммы выручки без НДС – 357 867,0 тыс. руб.(прил.2), что не превышает 75% от совокупного размера выручки реализации всех товаров (работ, услуг) за 2010 год.

Максимальный штраф – пятнадцать сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение – 53 680,05 тыс. руб.

При определении размера штрафа учтен характер совершенного правонарушения, характеризующийся коэффициентом 5, определенным Методикой ФАС России по расчету оборотных штрафов, заключающийся в осуществлении согласованных действий, приведших к ограничению ценовой конкуренции на морских перевозках на соответствующем товарном рынке, влекущих ущемление прав и интересов грузополучателей; срок совершения правонарушения -1 год; имущественное и финансовое положение ООО «ФЛВ». Обстоятельств, увеличивающих или уменьшающих штраф, не выявлено.

Штраф, подлежащий к уплате ООО «ФЛВ», определен как произведение 1/15 максимального штрафа (МШ) на коэффициент тяжести и период совершения нарушения, в размере 17 893,35 тыс. руб. (53 680,05 тыс. руб. x 5 x 1) x 1/15, что составляет 5% выручки от реализации услуг на рынке перевозки морским транспортом крупнотоннажных и среднетоннажных контейнеров с грузами на линии Владивосток-Магадан-Владивосток за 2010 год.

Согласно статье 1.7 КоАП РФ, лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения. Закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого

постановление не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

В соответствии с частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ в редакции Федерального закона от 17.07.2009 № 160-ФЗ, действовавшей на дату вступления в силу решения антимонопольного органа, административный штраф на ООО «ФЛВ» составляет 17893,35 тыс. руб.

Административный штраф, исчисленный в соответствии с санкцией части 1 статьи 14.32 КоАП РФ в редакции Федерального закона от 06.12.2011 № 404-ФЗ, действующей на момент рассмотрения дела об административном правонарушении, составляет(прил.3) 28629,36 тыс. руб.

Таким образом, в соответствии с требованиями части 1 статьи 1.7 КоАП РФ подлежит применению в качестве административного наказания в отношении ООО «ФЛВ» размер административного штрафа, исчисленный в соответствии с санкцией части 1 статьи 14.32 КоАП РФ в редакции Федерального закона от 17.07.2009 № 160-ФЗ, действовавшей на дату вступления в силу решения антимонопольного органа, поскольку он является наименьшим.

Административный штраф в размере 17893,35 тыс. руб. , исчисленный с учетом характера совершенного правонарушения, имущественным и финансовым положением ООО «ФЛВ» согласуется с его предупредительными целями, отвечает положениям статей 3.5, 4.1, 4.5 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать ООО «ФЕСКО Лайнз Владивосток» (ИНН/КПП <...>/254250001, ул. Посьетская, д. 34, г. Владивосток, 690091) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

2. Назначить ООО «ФЕСКО Лайнз Владивосток» административное наказание в виде наложения штрафа в размере 17893,35 тыс. рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумму штрафа в размере 17893,35 тыс. рублей перечислить Управлению Федерального казначейства по Магаданской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области) в ГРКЦ ГУ Банка России по Магаданской области г. Магадан, расчетный счет 40101810300000010001, код 16111602010016000140, КПП 490901001, БИК 044442001, ИНН 4909053335, ОКАТО 44401000000.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд Магаданской области в течение 10 дней со дня вручения или 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.