

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 05-04-16/3

19 февраля 2016 года

город Мурманск

Я, руководитель Мурманского УФАС России, Чеченина Светлана Адольфовна, действующий на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 05-04-16/3, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ и возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Арктик-Транс» (место нахождения: 184606, Мурманская область, город Североморск, улица Мурманское шоссе, дом 5А; ИНН 5110205176; ОГРН 1045100100165; зарегистрировано 04.02.2004),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Мурманского УФАС России по рассмотрению дела № 05-03-15/1 о нарушении антимонопольного законодательства от 20.02.2015 (далее – Решение) в действиях Администрации ЗАТО город Североморск, ООО «Арктик-Транс», ООО «Арктик-Автотранс» установлен факт нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в заключении и реализации в 2013 году соглашения, которое могло привести к ограничению хозяйствующим субъектам доступа на товарный рынок услуг регулярной пассажирской перевозки населения по муниципальным маршрутам, в том числе по социально значимым муниципальным маршрутам на территории ЗАТО город Североморск.

Постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 08.02.2016 по делу № А42-2633/2015 Решение признано законным и обоснованным.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решением и материалами дела № 05-03-15/1 о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее событие административного правонарушения.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», к вопросам местного значения городского округа относится создание условий для предоставления транспортных услуг населению и организация транспортного обслуживания населения в границах городского округа.

Пунктом 47.2 Устава муниципального образования «Закрытое административно-территориальное образование город Североморск», принятого решением Совета депутатов муниципального образования ЗАТО г. Североморск от 13.12.2011 № 218 (далее – Устав ЗАТО г. Североморск), определено, что Администрация ЗАТО город Североморск организует транспортное обслуживание населения ЗАТО г. Североморск, согласует с руководством автотранспортных предприятий маршруты и графики движения автотранспорта, привлекает к транспортному обслуживанию населения организации всех форм собственности и осуществляет контроль за их деятельностью.

В целях удовлетворения потребностей населения в транспортных услугах, отвечающих требованиям безопасности пассажирских перевозок, Постановлением администрации ЗАТО г. Североморск № 1222 от 28.11.2013 года (далее – Постановление № 1222) был утвержден Порядок проведения конкурса на право заключения договора о транспортном обслуживании населения автомобильным транспортом общего пользования по муниципальным маршрутам, в том числе по социально значимым муниципальным маршрутам на территории ЗАТО г. Североморск (далее – Порядок проведения конкурса).

Согласно пункту 1.1 Порядка проведения конкурса, указанный документ регулирует вопросы организации и проведения конкурса на право заключения договоров о транспортном обслуживании населения автомобильным транспортом общего пользования по муниципальным маршрутам, в том числе по социально значимым муниципальным маршрутам на территории ЗАТО г. Североморск.

Предметом конкурса является получение перевозчиком права на заключение договоров о транспортном обслуживании населения транспортом общего пользования по муниципальным маршрутам, в том числе по социально значимым муниципальным маршрутам (с последующим возмещением недополученных доходов в связи с осуществлением перевозок пассажиров и багажа по регулируемым тарифам на муниципальных маршрутах), образующих маршрутную сеть на территории ЗАТО г. Североморск (пункт 2.1 Порядка проведения конкурса).

В силу пункта 2.2 Порядка проведения конкурса, целью конкурса является обеспечение справедливого отбора участников, представивших лучшие условия, путем объективной оценки квалификации и возможностей перевозчиков, различных организационно-правовых форм и форм собственности.

Приложением № 1 к Порядку проведения конкурса закреплён рекомендуемый перечень показателей для оценки участников конкурса.

Согласно Порядку проведения конкурса, победитель конкурса должен определяться на основании анализа критериев, призванных оценить состояние безопасности перевозок, а также опыт перевозчика с целью выбора лучшего исполнителя требуемой услуги.

Контроль за исполнением Постановления № 1222 был возложен на Первого заместителя Главы администрации ЗАТО г. Североморск <...> (пункт 6 Постановления № 1222).

На должность Первого заместителя Главы администрации ЗАТО г. Североморск с

01.10.2013 <...> назначен Распоряжением Главы администрации ЗАТО г. Североморск от 01.10.2013 № 161-рл.

В силу пункта 2.1 должностной инструкции Первого заместителя Главы администрации ЗАТО г. Североморск, во время отсутствия Главы администрации его полномочия осуществляет первый заместитель.

Из материалов дела следует, что в связи с убытием Главы администрации ЗАТО г. Североморск в командировку с 01 декабря 2013 года по 04 декабря 2013 года временное исполнение обязанностей Главы администрации в указанный период возложено на Первого заместителя Главы администрации ЗАТО г. Североморск - <...> (Распоряжение Главы администрации ЗАТО г. Североморск И.А. <...>).

<...>, являясь исполняющим обязанности Главы администрации ЗАТО город Североморск в период с 01.12.2013 по 04.12.2013 и лицом, ответственным за осуществления контроля исполнения Постановления № 1222, 04 декабря 2013 года подписал постановление о внесении изменений в Порядок проведения конкурса.

Постановлением администрации ЗАТО город Североморск № 1276 от 04.12.2013 года (далее – Постановление № 1276) внесены изменения и дополнения в постановление администрации ЗАТО г. Североморск от 28.11.2013 № 1222 «Об утверждении Порядка проведения конкурса на право заключения договора о транспортном обслуживании населения автомобильным транспортом общего пользования по муниципальным маршрутам, в том числе по социально значимым муниципальным маршрутам на территории ЗАТО г. Североморск».

Указанным нормативно-правовым актом утвержден в новой редакции Порядок проведения конкурса на право заключения договора о транспортном обслуживании населения автомобильным транспортом общего пользования по муниципальным маршрутам, в том числе по социально значимым муниципальным маршрутам на территории ЗАТО г. Североморск.

Постановлением № 1276, подписанным <...>, введен дополнительный критерий оценки участников конкурса «экономические показатели», выражающийся в проценте субсидии от максимально допустимого годового объема, на получение которого претендует участник конкурса.

Критерий оценки участников конкурса «экономические показатели» предусматривал сравнение участников торгов по тому, на какой размер субсидии, предусмотренной местным бюджетом, данные хозяйствующие субъекты будут претендовать при компенсации им недополученных доходов в связи с организацией транспортного обслуживания населения в ЗАТО г. Североморск.

Согласно внесенным изменениям, большее количество баллов присуждается участнику, претендующему на меньший размер субсидии на компенсацию недополученных доходов, связанных с осуществлением пассажирских перевозок на социально значимых муниципальных маршрутах.

Введенный критерий означает, что для получения максимальных 15 баллов по указанному показателю у хозяйствующего субъекта, в силу особенностей хозяйственной деятельности, недополученные доходы не должны превышать 60% от

максимально допустимого годового размера субсидий. Либо хозяйствующий субъект должен намеренно отказаться от права на полную компенсацию недополученных доходов. В случае, если участник намерен претендовать на субсидирование в размере 90-99%, он получит 3 балла, если от 80% до 90%, от 70% до 80%, от 60% до 70%, то 6, 9, 12 баллов соответственно.

В том случае, если недополученные доходы хозяйствующего субъекта равны размеру утвержденной субсидии либо максимальный размер субсидии вообще не покрывает расходы лица в связи с осуществлением перевозки по социально значимым маршрутам, по критерию «экономические показатели» такой участник получит 0 баллов.

Компенсация недополученных доходов, возникших у хозяйствующего субъекта в связи с осуществлением перевозок по социально значимым маршрутам с предоставлением всех установленных льгот, является правом перевозчика. На указанные цели в бюджете ЗАТО город Североморск заложены денежные средства, выделяемые перевозчику в установленном порядке. Из местного бюджета компенсируются только обоснованные и целесообразные затраты перевозчика, отвечающие требованиям экономической эффективности.

Оценка участников конкурса по величине заявленных к возмещению затрат, при условии выделения на цели компенсации недополученных доходов определенного размера субсидии и компенсацию только экономически обоснованных и целесообразных затрат не отвечает целям объективного и справедливого отбора перевозчиков.

Введение критерия «экономические показатели», в том числе, путем необоснованного установления более высоких баллов организациям, претендующим на меньший размер субсидий ограничивают справедливую конкуренцию и создает необоснованное преимущество в конкурсе, при прочих равных условиях, участникам, которые в силу особенностей хозяйственной деятельности, не нуждаются в выделении им максимально предусмотренного размера субсидий.

Меньший размер недополученных доходов в связи с осуществлением регулярных перевозок по социально значимым маршрутам не свидетельствует о профессионализме и опыте такого перевозчика, равно как не отражает его способность более эффективно обеспечить безопасность транспортного обслуживания.

Рассматриваемый критерий не позволяет никоим образом оценить объективные показатели перевозчика с тем, чтобы выбрать наиболее опытного и квалифицированного, не способствует справедливой конкуренции претендентов. Напротив, в совокупности с установленной градацией баллов, введенный показатель вынуждает хозяйствующих субъектов, нуждающихся в выделении им полного размера субсидий, отказаться от предоставленного права, чтобы иметь возможность получить в конкурсе дополнительные 15 баллов и не потерять доступ на товарный рынок.

Решением по делу № 05-03-15/1 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что во исполнение Постановления № 1222 06 декабря 2013 года утверждена конкурсная документация для проведения конкурса на право

заключения договора о транспортном обслуживании населения автомобильным транспортом общего пользования по муниципальным маршрутам на территории ЗАТО г. Североморск (далее – Конкурсная документация).

Конкурсная документация 06 декабря 2013 года согласована Первым заместителем Главы администрации ЗАТО г. Североморск – <...>.

Предметом договора являлось транспортное обслуживание населения автомобильным транспортом общего пользования по социально значимым муниципальным маршрутам на территории ЗАТО г. Североморск с 01 января по 31 декабря 2014 года (далее – Конкурс).

Одним из критериев оценки участников конкурса установлен критерий «экономический показатель».

Согласно протоколу № 1 вскрытия конвертов с заявками от 27.12.2013 (далее – Протокол), на участие в конкурсе поступили заявки следующих участников: ОАО «Мурманскавтотранс» (по лотам №№ 1-7), ООО «Арктик-Транс» (по лотам №№ 5-7), ООО «Арктик-Автотранс» (по лотам №№ 5-7).

Из Протокола следует, что ООО «Арктик-Транс» и ООО «Арктик-Автотранс» претендовали на компенсацию 60% субсидий на возмещение недополученных доходов по всем лотам, на которые были поданы заявки указанных лиц.

ОАО «Мурманскавтотранс» (в настоящее время – ПАО «Мурманскавтотранс») по лотам № № 1-4 претендовало на получение 80% субсидий, в том время как по лотам №№ 5,6,7 – только на 60% субсидий.

Процедура оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе осуществлялась 27 декабря 2013 года. Результаты оценки и сопоставления заявок оформлены протоколом № 3 оценки и сопоставления заявок на право заключения договора о транспортном обслуживании населения автомобильным транспортом общего пользования по муниципальным маршрутам на территории ЗАТО г. Североморск (далее – Протокол оценки).

В Приложении № 1 к Протоколу оценки отражены присвоенные участникам конкурса по лотам №№ 5-7 баллы.

По критерию «Экономические показатели (для социально значимых перевозок)» участникам закупки присвоено максимальное количество баллов – 15, поскольку все хозяйствующие субъекты заявили о согласии получить не более 60% от максимального размера субсидий на компенсацию неполученных доходов.

В том случае, если бы ОАО «Мурманскавтотранс» (в настоящее время – ПАО «Мурманскавтотранс») претендовало на субсидию в размере 80%-90%, всем участникам было бы присвоено равное количество баллов. В случае, если бы ОАО «Мурманскавтотранс» претендовало на 90% субсидии, обществу было бы присвоено 96 баллов (3 балла по экономическому показателю), что повлекло бы проигрыш ОАО «Мурманскавтотранс» в Конкурсе.

Согласно пояснениям Гречкова В.Ю., занимавшего на момент проведения Конкурса должность генерального директора ОАО «Мурманскавтотранс», введение критерия «экономические показатели» поставило ОАО

«Мурманскавтотранс» в невыгодные условия. Из показаний Гречкова В.Ю. следовало, что, при прочих равных условиях, ООО «Арктик-Транс» и ООО «Арктик-Автотранс» за счет критерия «экономические показатели» и 15 баллов получало преимущество, поскольку недополученные доходы указанных лиц не превышали 60% от максимального размера субсидии.

Законный представитель ПАО «Мурманскавтотранс» (ранее – ОАО «Мурманскавтотранс») при рассмотрении дела отмечал, что для победы в конкурсе, чтобы получить 15 баллов по критерию «экономические показатели», предприятие приняло решение согласиться на сокращение субсидии до 60%.

Таким образом, Постановлением № 1276 введен критерий оценки участников конкурса «экономические показатели», который стал ключевым в определении победителя торгов. ОАО «Мурманскавтотранс» (в настоящее время – ПАО «Мурманскавтотранс»), предполагая, что его конкуренты ООО «Арктик-Транс» и ООО «Арктик-Автотранс» будут претендовать на 60 % субсидий и получают 15 баллов по названному критерию, было вынуждено отказаться от притязаний на 100% субсидий с тем, чтобы не проиграть в конкурсе и не потерять выход на товарный рынок.

Материалами дела № 05-03-15/1 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что введение Администрацией ЗАТО город Североморск критерия оценки «Экономические показатели» явилось следствием заключения и реализации недопустимого антиконкурентного соглашения между органом местного самоуправления и группой лиц: ООО «Арктик-Транс» и ООО «Арктик-Автотранс».

<...>, выступая в качестве должностного лица Администрации ЗАТО город Североморск, являлся учредителем ООО «Арктик-Транс» и ООО «Арктик-Автотранс».

Решением установлено, что генеральный директор ООО «Арктик-Транс» и ООО «Арктик-автотранс» <...> в период с ноября 2013 года по декабрь 2013 года вел переговоры с <...> относительно участия ООО «Арктик-Транс» и ООО «Арктик-Автотранс» в конкурсе на организацию пассажирских перевозок.

Представитель Администрации ЗАТО город Североморск координировал деятельность ООО «Арктик-Транс» и ООО «Арктик-Автотранс», способствовал определению и выработке тактики поведения хозяйствующих субъектов при подготовке и участии в процедуре Конкурса. В частности, с генеральным директором ООО «Арктик-Транс» и ООО «Арктик-Автотранс» обсуждались перспективы победы в предстоящем Конкурсе, действия, подлежащие принятию для получения максимально возможного количества баллов.

Таким образом, установлено, что издание Постановления № 1276 имело целью не упорядочение процедуры проведения конкурса, не обеспечение выбора лучшего исполнителя или достижение экономии бюджетных средств, а было направлено на создание преимуществ хозяйствующим субъектам, учредителем которых являлся Первый заместитель Главы администрации ЗАТО город Североморск, и являлось результатом соглашения между органом местного самоуправления и хозяйствующими субъектами. Без введения критерия «экономические показатели» с возможностью получить 15 баллов ООО «Арктик-Транс» и ООО «Арктик-

Автотранс» не имели бы шансов стать победителями Конкурса, поскольку по иным показателям преимущество получало ОАО «Мурманскавтотранс» (в настоящее время – ПАО «Мурманскавтотранс»).

Пунктом 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями или между ними и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Установление антиконкурентных критериев оценки участников торгов, создание преимуществ отдельным хозяйствующим субъектам препятствует справедливой конкуренции и ограничивает возможность хозяйствующих субъектов в честной борьбе получить доступ на товарный рынок.

Материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства подтверждается факт заключения между Администрацией ЗАТО г. Североморск в лице <...>., являющегося Первым заместителем Главы администрации ЗАТО город Североморск, и группой лиц ООО «Арктик-Транс» и ООО «Арктик-Автотранс» в лице генерального директора <...> устного соглашения, направленного на обеспечение победы одного из хозяйствующих субъектов, входящих в группу лиц, в конкурсе на право заключения договора о транспортном обслуживании населения автомобильным транспортом общего пользования по муниципальным маршрутам на территории ЗАТО г. Североморск.

Также установлен факт реализации заключенного устного соглашения, поскольку во исполнение договоренности с ООО «Арктик-Транс» и ООО «Арктик-Автотранс», Администрацией ЗАТО г. Североморск в лице Первого заместителя Главы администрации ЗАТО «Североморск» принято Постановление № 1276, вводящее дополнительный критерий оценки участников конкурса «экономические показатели».

Целью введение указанного критерия явилось обеспечение возможности ООО «Арктик-Транс» и ООО «Арктик-Автотранс», образующим группу лиц, путем начисления 15 баллов, получить преимущество перед ПАО «Мурманскавтотранс» (ранее – ОАО «Мурманскавтотранс») и другими потенциальными участниками рынка и выйти на товарный рынок услуг регулярной пассажирской перевозки населения по муниципальным маршрутам, в том числе по социально значимым муниципальным маршрутам на территории ЗАТО город Североморск по лотам №№ 5-7.

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 является административным правонарушением и образует диспозицию части 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Объектом административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ, являются общественные

отношения, складывающиеся в связи с обеспечением свободы экономической деятельности, необходимым условием которой является развитие конкуренции между хозяйствующими субъектами.

Субъектом административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ, могут быть юридические лица, индивидуальные предприниматели, а также руководители и другие работники такого юридического лица, которые ненадлежащим исполнением своих обязанностей обусловили совершение административного правонарушения.

В рассматриваемом административном деле надлежащим субъектом является ООО «Арктик-Транс» (место нахождения: 184606, Мурманская область, город Североморск, улица Мурманское шоссе, дом 5А; ИНН 5110205176; ОГРН 1045100100165; зарегистрировано 04.02.2004) как хозяйствующий субъект, нарушивший требования пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Объективная сторона вменяемого ООО «Арктик-Транс» административного правонарушения состоит в заключении и реализации устного антиконкурентного соглашения с Администрацией ЗАТО г. Североморск.

Субъективная сторона административного правонарушения.

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 КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Пунктом 16 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (далее — Постановление № 10) предусмотрено, что выяснение виновности лица в совершении административного правонарушения осуществляется на основании данных, зафиксированных в протоколе об административном правонарушении, объяснений лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в том числе об отсутствии возможности для соблюдения соответствующих правил и норм, о принятии всех зависящих от него мер по их соблюдению, а также на основании иных доказательств, предусмотренных частью 2 статьи 26.2 КоАП РФ.

В пункте 16.1 Постановления № 10 указано, что при рассмотрении дел об административных правонарушениях следует учитывать, что в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины не выделяет.

Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Обстоятельства, указанные в части 1 или части 2 статьи 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

По смыслу приведенных норм, с учетом предусмотренных статьей 2 Гражданского кодекса РФ характеристик предпринимательской деятельности, отсутствие вины юридического лица предполагает невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, не зависящих от юридического лица.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № 05-04-16/3 обстоятельств, указывающих на невозможность ООО «Арктик-Транс» осуществлять хозяйственную деятельность в соответствии с требованиями Закона о защите конкуренции, не установлено.

Время совершения административного правонарушения: Решением по делу № 05-03-15/1 установлено, что допущенное ООО «Арктик-Транс» нарушение пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, выраженное в заключении и реализации антиконкурентного соглашения, имело место в ноябре-декабре 2013 года.

Место совершения административного правонарушения: город Североморск Мурманской области

При указанных обстоятельствах, действия ООО «Арктик-Транс» (место нахождения: 184606, Мурманская область, город Североморск, улица Мурманское шоссе, дом 5А; ИНН 5110205176; ОГРН 1045100100165; зарегистрировано 04.02.2004) образуют состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

В силу части 6 статьи 4.5 КоАП РФ, срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.9.1, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, начинается исчисляться со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения законодательства Российской Федерации.

Срок давности привлечения ООО «Арктик-Транс» к административной ответственности по части 3 статьи 14.32 КоАП РФ на момент рассмотрения дела об административном правонарушении не истек.

Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ, административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом (часть 1 статьи 4.1 КоАП РФ).

В силу части 3 статьи 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и

обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Согласно части 3 примечания к статье 14.32 КоАП РФ, при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2 - 7 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, а также следующие обстоятельства, смягчающие административную ответственность:

1) лицо, совершившее административное правонарушение, не является организатором ограничивающих конкуренцию соглашения или согласованных действий и (или) получило обязательные для исполнения указания участвовать в них;

2) лицо, совершившее административное правонарушение, не приступило к исполнению заключенного им ограничивающего конкуренцию соглашения.

Пунктами 2-7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ предусмотрены следующие обстоятельства, смягчающие административную ответственность юридического лица:

2) добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;

3) добровольное сообщение лицом, совершившим административное правонарушение, в орган, уполномоченный осуществлять производство по делу об административном правонарушении, о совершенном административном правонарушении;

4) оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении;

5) предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения;

6) добровольное возмещение лицом, совершившим административное правонарушение, причиненного ущерба или добровольное устранение причиненного вреда;

7) добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Рассмотрев дело об административном правонарушении № 05-04-16/3, усматриваю в действиях ООО «Арктик-Транс» обстоятельства, смягчающие ответственность юридического лица, предусмотренные пунктом 1 части 3 примечания к статье 14.32 КоАП РФ и пунктом 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ.

Решением по делу № 05-03-15/1 о нарушении антимонопольного законодательства не установлено, что ООО «Арктик-Транс» являлось организатором антиконкурентного соглашения, что свидетельствует о наличии обстоятельства, предусмотренного пунктом 1 части 3 примечания к статье 14.32 КоАП РФ.

21 января 2016 года ООО «Арктик-Транс» сообщило об исполнении предписания по делу № 05-03-15/1 о нарушении антимонопольного законодательства, что в силу пункта 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ является обстоятельством, смягчающим административную ответственность ООО «Арктик-Транс».

В соответствии с частью 4 примечания к статье 14.32 КоАП РФ, при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 1 и 2 части 1 статьи 4.3, пунктами 1, 2 и 3 примечания 3 к статье 14.31 настоящего Кодекса, а также следующие обстоятельства, отягчающие административную ответственность:

1) организация лицом, совершившим административное правонарушение, ограничивающих конкуренцию соглашения или согласованных действий;

2) принуждение лицом, совершившим административное правонарушение, иных лиц к совершению административного правонарушения либо к продолжению участия в ограничивающих конкуренцию соглашениях или согласованных действиях.

Согласно пунктам 1-2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, учитываются следующие отягчающие ответственность обстоятельства:

1) продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его;

2) повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 настоящего Кодекса за совершение однородного административного правонарушения.

Пунктами 1-3 примечания 3 к статье 14.31 КоАП РФ предусмотрены следующие отягчающие ответственность обстоятельства:

1) совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год;

2) причинение в результате совершения административного правонарушения ущерба гражданам, организациям или государству в размере более одного миллиона рублей либо извлечение в результате совершения административного правонарушения дохода в размере более пяти миллионов рублей;

3) совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 19.8 настоящего Кодекса, если за это административное правонарушение лицо уже подверглось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 настоящего Кодекса. Данное обстоятельство может

быть применено только к тому административному правонарушению, в рамках дела о котором были истребованы сведения (информация), необходимые для расчета размера административного штрафа.

Рассмотрев дела об административном правонарушении № 05-03-15/3 не усматриваю обстоятельств, отягчающих административную ответственностью ООО «Арктик-Транс».

Характер и размер ущерба, причиненного административным правонарушением.

Правонарушение ООО «Арктик-Транс» посягает на установленный нормативно-правовыми актами порядок в сфере конкурентных правоотношений, подлежащий особой охране со стороны государства. Существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении заявителя к исполнению своих публично-правовых обязанностей к формальным требованиям публичного права.

Совершенное ООО «Арктик-Транс» административное правонарушение было направлено на создание ПАО «Мурманскатотранс» (ранее – ОАО «Мурманскавтотранс») препятствий к доступу на товарный рынок услуг регулярной пассажирской перевозки населения по муниципальным маршрутам, в том числе по социально значимым муниципальным маршрутам на территории ЗАТО город Североморск и могло повлечь негативные последствия для указанного хозяйствующего субъекта в виде ограничения доступа на товарный рынок.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении.

Наличие какого-либо обстоятельства, предусмотренного статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

В силу статьи 2.9 КоАП РФ, при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Пунктом 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» определено, что 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.

При этом необходимо иметь в виду, что с учетом признаков объективной стороны некоторых административных правонарушений, они ни при каких обстоятельствах не могут быть признаны малозначительными, поскольку существенно нарушают охраняемые общественные отношения.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых

вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

При этом, как следует из пункта 18.1 Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10, квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Изучив обстоятельства дела в их совокупности, существо и характер совершенного правонарушения, прихожу к выводу об отсутствии правовых оснований для квалификации действий ООО «Арктик-Транс» в качестве малозначительных.

Санкцией за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ, является 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 более одной двадцать пятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и 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.

Частью 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ определено, что за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо

статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

В силу части 3 статьи 3.5 КоАП РФ, административный штраф является денежным взысканием и может выражаться в величине кратной сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумме расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации или приобретению товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году.

Для целей применения главы 14 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях под выручкой от реализации товаров (работ, услуг) понимается выручка от реализации товаров (работ, услуг), определяемая в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации (примечание к статье 14.31 КоАП РФ).

В соответствии с пунктом 2 статьи 249 Налогового кодекса РФ выручка от реализации определяется исходя из всех поступлений, связанных с расчетами за

реализованные товары (работы, услуги) или имущественные права, выраженные в денежной и (или) натуральной формах.

Постановлением Президиума ВАС РФ от 13.12.2011 № 11132/11 по делу № А26-9462/2010 сформирована правовая позиция, в соответствии с которой выявление антимонопольного правонарушения осуществляется в момент возбуждения дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства. Исходя из этой даты решается вопрос о периоде, за который рассчитывается оборотный штраф, - год, предшествующий выявлению нарушения антимонопольного законодательства. Моментом возбуждения дела является дата издания Приказа антимонопольного органа о возбуждении дела.

Дело № 05-03-15/1 о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено Приказом руководителя Мурманского УФАС России № 02 от 14.01.2015, следовательно, административный штраф подлежит расчёту исходя из суммы выручки ООО «Арктик-Транс» за 2014 год.

Для расчета суммы административного штрафа у ООО «Арктик-Транс» истребованы:

1) Сведения о совокупном размере выручки ООО «Арктик-Транс» (место нахождения: 184606, Мурманская область, город Североморск, улица Мурманское шоссе, дом 5а; ОГРН 1045100100165; ИНН 5110205176) за 2014 год от реализации всех товаров (работ, услуг) (сведения представить в виде справки).

2) Сведения о размере суммы выручки ООО «Арктик-Транс» (место нахождения: 184606, Мурманская область, город Североморск, улица Мурманское шоссе, дом 5а; ОГРН 1045100100165; ИНН 5110205176) за период 2014 года от реализации товара (работ, услуг) на товарном на рынке услуг регулярной пассажирской перевозки населения по муниципальным маршрутам, в том числе по социально значимым муниципальным маршрутам на территории ЗАТО город Североморск (сведения представить в виде справки).

Согласно справке ООО «Арктик-Транс» № 34 от 17.02.2016 совокупный размер выручки ООО «Арктик-Транс» за 2014 год от реализации всех товаров (работ, услуг) составил 37 861 000,00 (Тридцать семь миллионов восемьсот шестьдесят одна тысяча) рублей.

Размер суммы выручки ООО «Арктик-Транс» (место нахождения: 184606, Мурманская область, город Североморск, улица Мурманское шоссе, дом 5а; ОГРН 1045100100165; ИНН 5110205176) за период 2014 года от реализации товара (работ, услуг) на товарном на рынке услуг регулярной пассажирской перевозки населения по муниципальным маршрутам, в том числе по социально значимым муниципальным маршрутам на территории ЗАТО город Североморск составил 0 (Ноль) рублей.

Как отмечено ранее, административный штраф за нарушение части 1 статьи 14.32 КоАП РФ составляет 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.

Поскольку в 2014 году у ООО «Арктик-Транс» отсутствовала выручка на товарном

на рынке услуг регулярной пассажирской перевозки населения по муниципальным маршрутам, в том числе по социально значимым муниципальным маршрутам на территории ЗАТО город Североморск, на ООО «Арктик-Транс» подлежит наложению административный штраф в минимальном размере, составляющем 100 000,00 (Сто тысяч) рублей.

Дело об административном правонарушении № 05-04-16/3 рассмотрено при участии законного представителя ООО «Арктик-Транс» <...>.

ООО «Арктик-Транс» с инкриминируемым ему административным правонарушением не согласилось, полагает, что в его действиях отсутствует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

Довод ООО «Арктик-Транс» о том, что общество не было признано победителем Конкурса не опровергает вывод антимонопольного органа о заключении и реализации антиконкурентного соглашения, направленного на обеспечение ООО «Арктик-Транс» победы в Конкурсе по отдельным лотам.

В Решении дана оценка тому обстоятельству, что, несмотря на введения спорного критерия «экономические показатели», победителем конкурса признано ПАО «Мурманскавтотранс» (ранее – ОАО «Мурманскавтотранс»), поскольку общество в ущерб своим интересам отказалось от части субсидий с тем, чтобы не проиграть в конкурсе и получить доступ на товарный рынок.

Для квалификации действий субъектов по статье 16 Закона о защите конкуренции достаточно установить возможность наступления неблагоприятных последствий для конкуренции в результате нарушения антимонопольного законодательства.

Тот факт, что в Решении допущена опечатка в части указания присвоенных ООО «Арктик-Автотранс» баллов по лоту № 6 не влияет на правильность выводов о заключении и реализации антиконкурентного соглашения, поскольку по лотам №№ 5 и 7 ООО «Арктик-Автотранс» по показателю безопасности перевозок присвоено 73 балла. ООО «Арктик-Транс» по показателям безопасности перевозок по лотам №№5-7 присвоено 73 балла.

Кроме того, дополнительно отмечаю, что факт заключения и реализации антиконкурентного соглашения подтверждается Постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 08.02.2016 по делу № А42-2633/2015.

Вступившим в законную силу Решением антимонопольного органа установлено, что в ноябре-декабре 2013 года <...> и <...> вели телефонные переговоры относительно участия в Конкурсе и введения нового критерия оценки участников конкурса «экономические показатели».

Пояснения ООО «Арктик-Транс» о причинах принятия Постановления Администрации ЗАТО г. Североморск № 1276 от 04.12.2013 не могут быть приняты во внимание, поскольку общество не является органом местного самоуправления и действия по принятию нормативно-правового акта не совершало.

Полномочиями по объяснению мотивов принятия Администрацией ЗАТО г. Североморск отдельных решений ООО «Арктик-Транс» не наделено.

Причины принятия Постановления № 1276 от 04.12.2013 указывал орган местного самоуправления в рамках рассмотрения дела № 05-03-15/1 о нарушении антимонопольного законодательства, что нашло отражение в Решении.

На рассмотрении дела ООО «Арктик-Транс» заявлено ходатайство о назначении наказания в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа.

Согласно части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ, при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

В качестве обоснования снижения штрафа ниже низшего предела ООО «Арктик-Транс» ссылается на то обстоятельство, что ни о каком сговоре не было и речи, экономические показатели не привели и не могли привести к негативным последствиям. Введения критерия «экономические показатели» не только не ограничило конкуренцию, но и привели к увеличению конкурентоспособности.

По мнению ООО «Арктик-Транс», указанные обстоятельства являются основанием для снижения административного штрафа ниже низшего предела.

Вместе с тем, изучив все обстоятельства дела в совокупности, не усматриваю исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и свидетельствующих о возможности снижения административного штрафа ниже низшего предела.

ООО «Арктик-Транс» участвовало в антиконкурентном соглашении, которое было направлено на создание ему конкурентных преимуществ перед ПАО «Мурманскавтотранс». Непризнание факта нарушения не является обстоятельством, свидетельствующим об исключительности характера совершенного административного правонарушения.

На основании вышеизложенного, учитывая характер совершённого правонарушения, руководствуясь статьями 4.1, 4.2, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Арктик-Транс» (место нахождения: 184606, Мурманская область, город Североморск, улица Мурманское шоссе, дом 5а; ОГРН 1045100100165; ИНН 5110205176) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.
2. По факту нарушения части 1 статьи 14.32 КоАП РФ наложить на Общество с

ограниченной ответственностью «Арктик-Транс» (место нахождения: 184606, Мурманская область, город Североморск, улица Мурманское шоссе, дом 5а; ОГРН 1045100100165; ИНН 5110205176) административный штраф в размере 100 000,00 (Сто тысяч) рублей.

Сумму штрафа надлежит уплатить в соответствующий бюджет.

Реквизиты для уплаты штрафа:

Получатель УФК по Мурманской области (Мурманское УФАС России)

ИНН/КПП 5191501854/519001001. Расчетный счет 40101810000000010005 в ОТДЕЛЕНИЕ МУРМАНСК Г. МУРМАНСК.

БИК 044705001. Код ОКТМО 47701000.

Код платежа 161 1 16 02010 01 6000 140 «Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства».

В соответствии с частью 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 либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ, жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 2 статьи 30.1 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1 - 25.5.1 КоАП РФ, в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

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.

Постановление оглашено в полном объеме 19 февраля 2016 года.

Руководитель управления С.А. Чеченина