

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 4-19.5-1210/00-03-16

«15» февраля 2017 г. г. Москва

Я, <...>, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 4-19.5-1210/00-03-16, возбужденного в отношении акционерного общества «Федеральная грузовая компания» (далее — АО «ФГК») (адрес: 620026, г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, д. 44; ИНН 6659209750; ОГРН 1106659010600; КПП 668501001; дата регистрации в качестве юридического лица — 24.09.2010), в отсутствие законного представителя АО «ФГК», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 4-19.5-1210/00-03-16, в присутствии защитников <...> (по доверенности от 10.11.2014 № б/н), <...> (по доверенности от 17.11.2016 № б/н) и <...> (по доверенности от 13.12.2016 № б/н), которым разъяснены права и обязанности лица в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении предусмотренные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП), а так же права и обязанности представителя и защитника предусмотренные статьей 25.5 КоАП,

УСТАНОВИЛ:

ФАС России по итогам рассмотрения ходатайства АО «ФГК» о получении в пользование основных производственных средств ООО «УВЗ-Логистик» группе лиц в составе ОАО «РЖД» и АО «ФГК», на основании пункта 4 части 2 статьи 33 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» одновременно с решением по результатам рассмотрения указанного ходатайства от 28.03.2016 № ИА/20187/16, выдано предписание от 28.03.2016 № ИА/20191/16 (далее — Предписание).

Из представленных с ходатайством о получении в пользование 100 % основных производственных средств ООО «УВЗ-Логистик» материалов следует, что ОАО «РЖД» владеет 100%-1 акция в уставном капитале АО «ФГК».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции ОАО «РЖД» и АО «ФГК» входят в состав одной группы лиц.

Приобретение АО «ФГК» 100 % основных производственных средств ООО «УВЗ-Логистик» приведет или может привести к ограничению конкуренции в связи с сокращением числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

ОАО «РЖД», образуя с АО «ФГК» вертикально интегрированную группу, имеет возможность контролировать процесс предоставления инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, в том числе операторам железнодорожного подвижного состава, то есть конкурентам АО «ФГК».

Таким образом, в результате совершения сделки группа лиц ОАО «РЖД» и АО «ФГК» может устанавливать барьеры входа на рынок предоставления вагонов и рынок грузовых железнодорожных перевозок, а также в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на указанных товарных рынках.

В связи с изложенным, руководствуясь подпунктом «н» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, пунктами 5 и 7 Предписания ФАС России предписывает группе лиц в составе: ОАО «РЖД» - перевозчик, владелец инфраструктуры железнодорожных путей общего пользования, АО «ФГК» - оператор железнодорожного подвижного состава:

- Группе лиц в составе ОАО «РЖД», АО «ФГК», в случае установления цен (тарифов, сборов, плат) на нерегулируемые государством услуги по предоставлению вагонов, в том числе полувагонов, под перевозку и сопутствующие виды услуг (работ) выше более чем на 7,5% по сравнению со среднеквартальными ценами (тарифами, сборами, платами), установленными для предоставления вагонов соответствующего типа в соответствующем квартале предыдущего года, а также в случае любого повышения цен (тарифов, сборов, плат) сверх уровня, установленного на соответствующие виды услуг (работ) в тарифном прейскуранте, предоставить в ФАС России экономическое обоснование повышения цен (тарифов, сборов, плат), в срок не позднее чем за 15 дней до повышения цен (тарифов, сборов, плат). (Пункт 5 Предписания).

В случае, если предлагаемое повышение вышеуказанных цен (тарифов, сборов, плат) экономически обоснованно, в том числе с учетом фактически достигнутого повышения оборачиваемости вагонов на сети, ФАС России может выдать соответствующее заключение.

- Группе лиц в составе: ОАО «РЖД», АО «ФГК», в срок до 01.05.2016 обеспечить разработку и согласование с ФАС России форм, порядка расчетов и отчета исполнения поведенческих условий, указанных в пунктах 1-6 настоящего Предписания, в целях дальнейшего применения.». (Пункт 7 Предписания)

Предписание выданное ОАО «РЖД» и АО «ФГК» не оспаривалось в порядке предусмотренном частью 1 статьи 52 Закона о защите конкуренции.

Ни ОАО «РЖД», ни АО «ФГК» за разъяснением Предписания в ФАС России не обращались.

В ходе проведения анализа стоимости перевозки грузов железнодорожным транспортом на территории Российской Федерации, установлен факт повышения стоимости перевозки грузов железнодорожным транспортом АО «ФГК» за период с 01.06.2016 по 30.06.2016:

Договорами, заключенным между АО «Ольшанский карьер» и АО «ФГК» от 28

апреля 2016 г. № ФГКФВрж-75-12.1, между АО «Хмелинецкий карьер» и АО «ФГК» договор от 15 апреля 2016 г. № ФГКФВрж-72-12.1. представленными в ФАС России, установлено.

Согласно п. 2.1 Договора, заключенного между АО «Ольшанский карьер» и АО «ФГК» от 28 апреля 2016 г. № ФГКФВрж-75-12.1, данный договор регулирует взаимоотношения сторон, связанные с оказанием Исполнителем (АО «ФГК») услуг по предоставлению железнодорожного подвижного состава для осуществления железнодорожных перевозок грузов заказчика (АО «Ольшанский карьер»), перевозимых в вагонах Исполнителя по территории Российской Федерации, за пределами территории Российской Федерации, международных перевозок, а также вывозимых за пределы Российской Федерации и помещённых под таможенную процедуру экспорта, ввозимых на территорию Российской Федерации, а также перемещаемых через территорию Российской Федерации с территории иностранного государства на территорию иного иностранного государства, в вагонах Исполнителя. Заказчик обязуется оплатить услуги Исполнителя в порядке и объёмах, предусмотренных настоящим Договором.

Согласно п. 5.1 Договора стоимость услуг, оказываемых Исполнителем, определяется Сторонами в Протоколах согласования договорной цены (форма Протокола установлена Приложением 2 к настоящему Договору), являющихся его неотъемлемой частью. Оказание Исполнителем услуг без подписанного Сторонами Протокола согласования договорной цены не осуществляется.

В соответствии с п. 4 Протокола согласования договорной цены от 01.06.2016 № 10 к Договору (далее — Протокол № 10) ставки действительны с 01.06.2016.

Согласно п. 5 Протокола № 10 в случае если Исполнитель, не позднее 5 календарных дней до окончания срока действия настоящего Протокола, не направит Заказчику по факсу или электронной почте для подписания Протокол согласования договорной цены на следующий месяц, то действие настоящего Протокола пролонгируется на каждый последующий календарный месяц. Заказчик не позднее 3 календарных дней до окончания срока действия настоящего Протокола, подписывает и направляет Протокол согласования договорной цены на следующий месяц Исполнителю по факсу или электронной почте, с обязательным предоставлением оригиналов в течение 10 дней с момента получения.

Таким образом, в соответствии с указанным Договором инициатором изменения цены на услуги по предоставлению железнодорожного подвижного состава для осуществления железнодорожных перевозок грузов является АО «ФГК», определяя цену в одностороннем порядке. Отказ от цены со стороны заказчика является основанием для приостановления договора и, соответственно, срыва перевозок грузов.

Согласно п. 2.1 Договора от 15 апреля 2016 г. № ФГКФВрж-72-12.1, заключенного между АО «Хмелинецкий карьер» и АО «ФГК», данный договор регулирует взаимоотношения сторон, связанные с оказанием Исполнителем (АО «ФГК») услуг по предоставлению железнодорожного подвижного состава для осуществления железнодорожных перевозок грузов заказчика (АО «Хмелинецкий карьер»), перевозимых в вагонах Исполнителя по территории Российской Федерации, за пределами территории Российской Федерации, международных перевозок, а

также вывозимых за пределы Российской Федерации и помещённых под таможенную процедуру экспорта, ввозимых на территорию Российской Федерации, а также перемещаемых через территорию Российской Федерации с территории иностранного государства на территорию иного иностранного государства, в вагонах исполнителя. Заказчик обязуется оплатить услуги Исполнителя в порядке и объёмах, предусмотренных настоящим Договором.

Согласно п. 5.1 Договора стоимость услуг, оказываемых Исполнителем, определяется Сторонами в Протоколах согласования договорной цены (форма Протокола установлена Приложением 2 к настоящему Договору), являющейся его неотъемлемой частью. Оказание Исполнителем услуг без подписанного Сторонами Протокола согласования договорной цены не осуществляется.

В соответствии с п. 4 Протокола согласования договорной цены от 01.06.2016 № 5 к Договору (далее — Протокол № 5) ставки действительны с 01.06.2016.

Согласно п. 5 Протокола согласования договорной цены от 01.06.2016 № 5 к Договору в случае если Исполнитель, не позднее 5 календарных дней до окончания срока действия настоящего Протокола, не направит Заказчику по факсу или электронной почте для подписания Протокол согласования договорной цены на следующий месяц, то действие настоящего Протокола пролонгируется на каждый последующий календарный месяц. Заказчик не позднее 3 календарных дней до окончания срока действия настоящего Протокола, подписывает и направляет Протокол согласования договорной цены на следующий месяц Исполнителю по факсу или электронной почте, с обязательным предоставлением оригиналов в течение 10 дней с момента получения.

Таким образом, в соответствии с указанным договором инициатором изменения цены на услуги по предоставлению железнодорожного подвижного состава для осуществления железнодорожных перевозок грузов является АО «ФГК», определяя цену в одностороннем порядке. Отказ от цены со стороны заказчика является основанием для приостановления договора и, соответственно, срыва перевозок грузов.

В соответствии с Протоколом № 10 и Протоколом № 5 по вышеуказанным договорам, заключенным между АО «Хмелинецкий карьер» и АО «ФГК», АО «Карьер Ольшанский» и АО «ФГК» стоимость услуг по предоставлению полувагонов для осуществления железнодорожных перевозок грузов с 01.06.2016 увеличена по инициативе АО «ФГК» более чем в 2 раза по сравнению с аналогичным периодом 2015 года.

Экономическое обоснование повышения цен (тарифов, сборов, плат) за услуги по предоставлению полувагонов, принадлежащих АО «ФГК» на праве собственности или ином праве, для осуществления железнодорожных перевозок грузов для АО «Карьер Ольшанский», АО «Хмелинецкий карьер» при установленном факте увеличения цены за указанную услугу более, чем на 7,5 % по сравнению с аналогичным периодом 2015 года АО «ФГК» представило письмом от 27.10.2016 Исх.-3895 (вх. ФАС России от 27.10.2016 № 158445-ДСП/16), то есть в нарушение срока, установленного пунктом 5 Предписания ФАС России от 28.03.2016 № ИА/20191/16.

Ранее письмами АО «ФГК», направленными в ФАС России во исполнение пункта 5

Предписания, данная информация не представлялась.

Учитывая изложенное, установлено невыполнение АО «ФГК» пункта 5 Предписания ФАС России от 28.03.2016 № ИА/20191/16.

Материалы АО «ФГК», представленные в ФАС России от 27.10.2016 Исх.-3895 (вх. ФАС России от 27.10.2016 № 158445-ДСП/16) в соответствии с определением ФАС России от 20.10.2016 № 03/71990/16 о возбуждении дела об административном правонарушении № 4-19.5-1210/00-03-16 и проведении административного расследования в отношении АО «ФГК», также подтверждают рост стоимости услуги по предоставлению полувагонов в пользование для осуществления железнодорожных перевозок грузов для АО «Ольшанский карьер» и АО «Хмелинецкий карьер» более чем на 7,5 % по сравнению с ценами, применяемыми в сопоставимом периоде 2015 г.

Исполнение Предписания выданного в рамках осуществления контроля за экономической концентрацией, является условием при котором ФАС России согласовало сделку по приобретению АО «ФГК» 100 % основных производственных средств ООО «УВЗ-Логистик».

Доводы АО «ФГК» о неисполнимости пункта 5 Предписания не могут быть признаны состоятельными по следующим основаниям:

- - - Сделка по приобретению АО «ФГК» 100 % основных производственных средств ООО «УВЗ-Логистик» совершена обществом без обращения в ФАС России за разъяснением Предписания, а так же АО «ФГК» не обжаловало Предписание в судебном порядке, что свидетельствует о принятии обществом условий Предписания как возможного к исполнению.
 - В замечаниях к протоколу об административном правонарушении по делу № 4-19.5-1210/00-03-16 представитель АО «ФГК» подтверждает факт того, что АО «ФГК» было способно зафиксировать факт повышения цен на нерегулируемые государством услуги по предоставлению вагонов под перевозку и соответствующие виды услуг(работ) более чем на 7,5% по сравнению со среднеквартальными ценами (тарифами, сборами, платами), установленными для предоставления вагонов соответствующего типа в соответствующем квартале предыдущего года, а также в случае любого повышения цен (тарифов, сборов, плат) сверх уровня, установленного на соответствующие виды услуг (работ) в тарифном прейскуранте. Что также свидетельствует об исполнимости Предписания, а также о том, что АО «ФГК» владело и могло представить информацию о фактах повышения цен на нерегулируемые государством услуги по предоставлению вагонов под перевозку и соответствующие виды услуг(работ) более чем на 7,5% по сравнению со среднеквартальными ценами (тарифами, сборами, платами), установленными для предоставления вагонов соответствующего типа в соответствующем квартале предыдущего

года, а также в случае любого повышения цен (тарифов, сборов, плат) сверх уровня, установленного на соответствующие виды услуг (работ) в тарифном прейскуранте.

Следовательно, в действиях АО «ФГК» установлено нарушение части 2.3 статьи 19.5 КоАП в соответствии с которой невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа выданного при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации действий, направленных на обеспечение конкуренции, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Место совершения административного правонарушения: г. Москва, ул. Садовая Кудринская, д. 11.

Время совершения административного правонарушения: 17.05.2016.

Объект административного правонарушения: общественные отношения в сфере порядка управления и защиты конкуренции.

Объективная сторона: неисполнение предписания антимонопольного органа, нарушение антимонопольного законодательства.

Субъект административного правонарушения: АО «ФГК» (место нахождения: 620026, г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, д. 44, ИНН 6659209750, ОГРН 1106659010600, КПП 668501001, дата регистрации в качестве юридического лица — 24.09.2010).

Субъективная сторона, как следует из материалов дела об административном правонарушении № 4-19.5-1210/00-03-16 и установленных обстоятельств, у АО «ФГК» имелась возможность не совершать указанного деяния, однако АО «ФГК» этого не сделало, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 2.3 статьи 19.5 КоАП.

Факт совершения административного правонарушения АО «ФГК» подтверждается протоколом по делу об административном правонарушении № 4-19.5-1210/00-03-16 от 21.10.2016, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения АО «ФГК» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, смягчающие и отягчающие обстоятельства.

При рассмотрении дела в отношении АО «ФГК» обстоятельств отягчающих административную ответственность не установлено.

При рассмотрении дела в отношении АО «ФГК» обстоятельств смягчающих административную ответственность не установлено.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь частью 2.3 статьи 19.5 КоАП, а также статьями 23.48, 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать АО «ФГК» (место нахождения: 620026, г. Екатеринбург, ул. Куйбышева, д. 44, ИНН 6659209750, ОГРН 1106659010600, КПП 668501001, дата регистрации в качестве юридического лица — 24.09.2010), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.3 статьи 19.5 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП 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.

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

Согласно Федеральному закону от 14.12.2015 № 359-ФЗ «О федеральном бюджете на 2016 год» и приказу Министерства финансов Российской Федерации от 01.07.2013 № 65н «Об утверждении Указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти, оплачиваются в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

УИН: 16133021500000695386

Получатель

ИНН 7703516539

КПП 770301001

Межрегиональное операционное УФК

(для ФАС России л/с 04951001610)

КБК 161 1 1602010 016000 140

ОКТМО 45380000

Банк получателя

Операционный департамент Банка России г. Москва 701

БИК 044501002

Расчетный счет 40101810500000001901

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (499) 755-23-24.

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

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП и статьей 23.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 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.