

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном правонарушении № 4-19.5-1707/00-03-17
и проведении административного расследования

«22» сентября 2017 г.

г. Москва

Я, начальник отдела расследований и автомобильного транспорта Управления регулирования транспорта ФАС России В.Ю. Зенин, рассмотрев решение по делу № 1-11-62/00-03-15 от 04.03.2015 № 03/19469/16 (далее — Решение) о нарушении федеральным бюджетным учреждением «Морская спасательная служба Росморречфлота» (далее — ФБУ «МСС») (место нахождения: 125993, г. Москва, ул. Петровка, д. 3/6, стр. 2; ИНН 7707274249; КПП 770701001; ОГРН 1027739737321) пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) и предписание по делу № 1-11-62/00-03-15 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства от 04.03.2015 № 03/19471/16 (далее — Предписание), в отношении ФБУ «МСС»

УСТАНОВИЛ:

Согласно пункту 1 Решения ФБУ «МСС» признано нарушившим пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем изменения системы тарификации услуг по несению постоянной аварийно-спасательной готовности к ликвидации разливов нефтепродуктов (далее — несение готовности к ЛРН) при осуществлении бункеровочной деятельности бункеровочными судами в акваториях морских портов Российской Федерации, что привело к кратному увеличению цены на указанные услуги.

В соответствии с пунктом 4 Решения Комиссией ФАС России по рассмотрению дела № 1-11-62/00-03-15 о нарушении антимонопольного законодательства принято решение выдать ФБУ «МСС» Предписание.

Согласно пункту 1 Предписания ФБУ «МСС» предписано в течение 3 (трех) месяцев со дня получения Предписания прекратить нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в установлении монопольно высоких экономически необоснованных цен (тарифов) на услуги по несению готовности к ЛРН в акваториях морских портов Российской Федерации, рассчитываемых из цены за одну тонну переваленного на судно бункерного топлива.

Также согласно Предписанию:

- ФБУ «МСС» необходимо установить экономически обоснованную дифференцированную ежемесячную абонентскую плату на оказание услуг по несению готовности к ЛРН в акваториях морских портов Российской Федерации

(пункт 1.1. Предписания).

- При расчете дифференцированной ежемесячной абонентской платы на оказание услуг по несению готовности к ЛРН исходить из доли годового объема затрат, непосредственно приходящихся на оказание названных услуг, предоставляемых исключительно для бункеровочных компаний, с разбивкой по филиалам и по каждому отдельно взятому морскому порту Российской Федерации, с учетом количества бункеровок судов бункеровочными компаниями, а также количества используемых ими судов-бункеровщиков с учетом их дедвейта (грузоподъемности) в данном порту (пункт 1.1.1 Предписания).

- - Дифференцированную ежемесячную абонентскую плату на оказание услуг по несению готовности к ЛРН устанавливать в каждом отдельно взятом морском порту Российской Федерации, исходя из положений пункта 1.1.1 настоящего предписания и с учетом годового количества бункеровок судов бункеровочными компаниями, а также количества используемых ими судов-бункеровщиков с учетом их дедвейта (грузоподъемности), осуществляющими свою деятельность в акватории каждого отдельно взятого морского порта Российской Федерации (пункт 1.1.2. Предписания).

- ФБУ «МСС» в течение 2 (двух) месяцев со дня получения Предписания необходимо было представить в ФАС России экономически обоснованный расчет объема затрат непосредственно приходящихся на оказание услуг по несению готовности к ЛРН, предоставляемых исключительно для бункеровочных компаний, с разбивкой по филиалам, по каждому отдельно взятому морскому порту Российской Федерации, а также по каждой бункеровочной компании, с которой заключены договоры на оказание названных услуг, с учетом ее годового количества бункеровок судов, а также количества используемых ею судов-бункеровщиков с учетом их дедвейта (грузоподъемности) в акватории каждого отдельно взятого морского порта Российской Федерации (пункт 2 Предписания).

- ФБУ «МСС» об исполнении пунктов 1 и 1.1 Предписания необходимо было сообщить в ФАС России в течение трех рабочих дней с момента исполнения (пункт 3 Предписания).

Определением об исправлении опечатки от 15.04.2016 № 03/25290/16 исправлены опечатки в нумерации пунктов Предписания (в настоящем определении указана верная нумерация пунктов Предписания).

ФБУ «МСС» получило Предписание 01.04.2016 (почтовый идентификатор — 12599396308845), что подтверждается распечаткой страницы официального сайта ФГУП «Почта России» об отслеживании почтовых отправлений от 19.09.2017.

Определением Арбитражного суда г. Москвы от 10.06.2016 по делу № А40-127514/2016 принято к производству заявление ФБУ «МСС» о признании незаконными Решения и Предписания.

Определением суда от 30.06.2016 дело № А40-127514/2016 объединено с делом № А40-116286/2016, возбужденным по заявлению АО «Роснефтефлот» об оспаривании Решения и Предписания, в одно производство под номером А40-116286/2016 для их совместного рассмотрения.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

Таким образом, в связи с оспариванием ФБУ «МСС» Предписания в судебном порядке, на основании положений части 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции исполнение Предписания было приостановлено 10.06.2016, т. е. спустя 2 месяца и 9 дней с даты получения ФБУ «МСС» Предписания.

Решением Арбитражного суда г. Москвы от 23.12.2016 оставленным без изменения Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 27.04.2017 по делу № А40-116286/2016 отказано в удовлетворении требований по заявлениям ФБУ «МСС» к ФАС России о признании незаконным Решения, а Предписания недействительным.

Согласно части 5 статьи 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее — АПК РФ) постановление арбитражного суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия.

Пунктом 34 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.05.2009 № 36 установлено, что при применении статьи 271 АПК РФ следует иметь в виду, что датой принятия постановления суда апелляционной инстанции считается дата его изготовления в полном объеме.

Таким образом, начиная с 27.04.2017 срок исполнения Предписания возобновился.

Кроме того, постановлением Арбитражного суда Московского округа от 17.08.2017 решение Арбитражного суда города Москвы от 23.12.2016 и постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 27.04.2017 по делу № А40-116286/2016 оставлены без изменения, кассационные жалобы – без удовлетворения.

На основании изложенного, срок исполнения пунктов 1 и 1.1 Предписания истек 18.05.2017.

22.05.2017 в ФАС России (вх. № 76604/17) поступило заявление за подписью <...> ФБУ «МСС» <...> о разъяснении предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 1-11-62/00-03-15 (исх. № МСС-1782 от 17.05.2017) (далее — Заявление), отправленное 19.05.2017 (после истечения срока исполнения Предписания).

Согласно Заявлению в соответствии со статьей 511 Закона о защите конкуренции ФБУ «МСС» просит разъяснить положения Предписания и ссылается на то, что до получения разъяснений положений Предписания предоставление в течение двух месяцев экономически обоснованного расчета объема затрат непосредственно приходящихся на оказание услуг по несению готовности к ЛРН, предоставляемых исключительно для бункеровочных компаний, с разбивкой по филиалам, по каждому отдельно взятому морскому порту Российской Федерации, а также по каждой бункеровочной компании, с которой заключены договоры на оказание названных услуг, с учетом ее годового количества бункеровок судов, а также количества используемых ею судов-бункеровщиков с учетом их дедвейта (грузоподъемности) в акватории каждого отдельно взятого морского порта

Российской Федерации и установление экономически обоснованной дифференцированной ежемесячной абонентской платы на оказание услуг по несению готовности к ЛРН в акваториях морских портов Российской Федерации со стороны ФБУ «МСС» не представляется возможным.

Стоит отметить, что у ФБУ «МСС» имелось достаточно времени для направления заявления(й) о разъяснении положений Предписания с даты получения Предписания, т. е. с 01.04.2016.

Однако, ФБУ «МСС» приступило к исполнению Предписания только 27.04.2017 согласно Заявлению.

Также стоит отметить, что в связи с поступлением в ФАС России Заявления срок исполнения Предписания не мог быть приостановлен до даты получения разъяснений положений Предписания ФБУ «МСС», т. к. это не предусмотрено Законом о защите конкуренции.

14.07.2017 в ФАС России (вх. № 107221/17) поступило письмо за подписью <...> ФБУ «МСС» <...> от 14.07.2017 № МСС-2776 во исполнение Предписания и в соответствии с определением ФАС России о разъяснении Предписания от 19.06.2017.

Согласно указанному письму ФБУ «МСС» представлены следующие сведения (информация):

- расчет объема затрат непосредственно приходящихся на оказание услуг по несению готовности к ЛРН, предоставляемых исключительно для бункеровочных компаний в портах Приморского края (далее — Расчет) в составе:

1. Пояснительная записка к Расчету.
2. Список контрагентов, заключивших договоры по несению ЛРН готовности на 2016 год.
3. Расчет общей стоимости оказания услуг в Приморском крае в интересах бункеровочных компаний.
4. Расчет стоимости оказания услуг мбс Лазурит в интересах бункеровочных компаний в 2017 году.
5. Расчет стоимости оказания услуг мб Буран 123 в интересах бункеровочных компаний в 2017 году.
6. Расчет стоимости оказания услуг ВРД-1097 в интересах бункеровочных компаний в 2017 году.
7. Расчет стоимости оказания услуг ВРД-1409 в интересах бункеровочных компаний в 2017 году.
8. Расчет стоимости оказания услуг оборудованием ЛРН в Приморском крае в интересах бункеровочных компаний в 2017 году.
9. Расчет стоимости оказания услуг водолазной станцией в Приморском крае в интересах бункеровочных компаний в 2017 году.

Однако, до настоящего времени (22.09.2017) какой-либо информации об исполнении ФБУ «МСС» пунктов 1 и 1.1 Предписания в других портах (кроме портов Приморского края) в адрес ФАС России не поступило.

Согласно пункту 1 Предписания ФБУ «МСС» в течение 3 (трех) месяцев со дня получения Предписания необходимо прекратить нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Закона защите конкуренции, выразившееся в установлении монопольно высоких экономически необоснованных цен (тарифов) на услуги по несению готовности к АРН при осуществлении деятельности по бункеровке судов бункеровочными компаниями в акваториях морских портов Российской Федерации, рассчитываемых из цены за одну тонну переваленного на судно бункерного топлива.

Согласно информации, представленной ФБУ «МСС» в рамках рассмотрения дела № 1-11-62/00-03-15, в Азово-Черноморском филиале ФБУ «МСС» с 01.01.2015 начали применять цену на услуги по несению готовности к АРН в 127 рублей за одну тонну нефтепродуктов (включая НДС), в Архангельском филиале — 70 рублей за одну тонну нефтепродуктов (включая НДС), в Балтийском филиале — 118 рублей за одну тонну нефтепродуктов (включая НДС), в Калининградском филиале — 70 рублей за одну тонну нефтепродуктов (включая НДС) (стр. 7 Решения).

Кроме того, согласно поступившему в ФАС России заявлению ООО «КОНТУР СПб» (вх. № 129731 от 23.08.2017) с жалобой на действия ФБУ «МСС», в целях осуществления своей деятельности (бункеровка судов нефтепродуктами) ООО «КОНТУР СПб» заключило с Азово-Черноморским филиалом ФБУ «МСС» договор № 264 от 31.12.2016 по несению аварийно-спасательной готовности к АРН. Стоимость услуг ФБУ «МСС» была рассчитана исходя из 190 рублей за каждую выданную ООО «КОНТУР СПб» тонну нефтепродуктов.

Письмом ФБУ «МСС» № 1112 от 19.06.2017 ООО «КОНТУР СПб» уведомлено об увеличении с 20.07.2017 стоимости оказания услуг по несению готовности к АРН в морском порту Новороссийск до 350 рублей за каждую выданную ООО «КОНТУР СПб» тонну нефтепродуктов.

ФБУ «МСС» был установлен разумный срок для подготовки и представления в ФАС России информации в соответствии с пунктом 1 и 1.1 Предписания. Ходатайства со стороны ФБУ «МСС» с просьбой о продлении срока исполнения Предписания в ФАС России не поступало.

Частью 4 статьи 51 Закона о защите конкуренции установлено, что под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения. Неисполнение в срок указанного предписания является нарушением антимонопольного законодательства.

В силу части 2 статьи 51 Закона о защите конкуренции неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства влечет за собой административную ответственность.

На основании изложенного, в действиях ФБУ «МСС» имеются признаки совершения административного правонарушения, ответственность за которое

предусмотрена частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), в соответствии с которой нарушение влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от шестнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении ФБУ «МСС» (место нахождения: 125993, г. Москва, ул. Петровка, д. 3/6, стр. 2; ИНН 7707274249; КПП 770701001; ОГРН 1027739737321) дело об административном правонарушении № 4-19.5-1707/00-03-17 по признакам нарушения статьи 19.5 КоАП выразившегося в невыполнении в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке и совершении предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 2.2 статьи 19.5 КоАП;

2. Провести административное расследование;

3. В соответствии со статьей 26.10 КоАП ФБУ «МСС» надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в ФАС России следующие сведения (документы и материалы (в случае невозможности представления сведений (документов и материалов) — указать причину), заверенные надлежащим образом:

3.1. Сведения о руководителе ФБУ «МСС» - <...>:

- сведения (паспортные данные (серия <...> номер <...> дата выдачи и орган, выдавший паспорт <...> регистрация по месту жительства), фактический (почтовый) адрес);

- копии приказов (иных актов, документов) о назначении на должность руководителя ФБУ «МСС» - <...>;

- копии актов, которыми установлены полномочия и обязанности руководителя ФБУ «МСС» - <...>.

3.2. Информацию о причинах и условиях, препятствующих (препятствовавших) исполнению Предписания с приложением документов, подтверждающих данное обстоятельство.

4. Законному представителю ФБУ «МСС» явиться «11» октября 2017 г. в «11» часов «30» минут по адресу: 123995, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, этаж 3, каб. 354 для дачи объяснений по факту нарушения, а также подписания протокола об административном правонарушении, либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 4-19.5-1707/00-03-17, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.1 КоАП.

Неявка в указанный срок законного представителя или уполномоченного им лица будет расценена как отказ от подписания протокола.

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

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

Начальник отдела расследований и

автомобильного транспорта Управления

регулирования транспорта

В.Ю. Зенин