ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 34/01-45/18

об административном правонарушении

10.07.2018 г.Анадырь

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Чукотскому автономному округу <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 34/01-45/18, возбужденного в отношении должностного лица — генерального директора АО «Морской орден «Знак почета» торговый порт Певек» <...>

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чукотскому автономному округу поступило обращение (вх. N 2132 от 18.10.2017), содержащее информацию о признаках нарушения антимонопольного законодательства.

Из указанного обращения следовало, что ООО <...> является поставщиком угля марки «Ж» для нужд филиала АО «Чукотэнерго» Чаунская ТЭЦ (далее — Покупатель). Поставка угля осуществлялась в рамках договора поставки №1/2016 от 15.01.2016 года (далее также — Договор поставки) заключенного сроком на 3 года (с 2016 по 2018 год).

Неотъемлемой частью логистической цепочки по договору являлась обработка угля в АО <...> (далее также — порт <...>). Завоз угля в порт Певек осуществлялся в августе-сентябре 2018г. Местом передачи угля Покупателю являлась весовая порта Певек. Среднезавозимый объем угля 50 тыс. тонн/год. Вывоз угля с территории порта производился силами Покупателя, в соответствии с графиком, утвержденным вышеуказанным Договором поставки.

Отношения с АО «Морской ордена «Знак Почета» торговый порт Певек» (далее, также - Порт) регулировались Договором №14 от 21 июня 2017 года (далее - Договор), где Заказчиком услуг является ООО «Туймаада-Уголь», Исполнителем — порт Певек. В перечень оказываемых услуг со стороны порта Певек включены - швартовые услуги, выгрузка угля навалом из судов, зачистка судовых помещений, перемещение угля на тыловую складскую территорию, хранение угля на складской территории порта, подваловка угля в зону погрузки, погрузка угля на автотранспорт Покупателя,

взвешивание автотранспорта с углем. Формирование стоимости оказываемых услуг Портом, регламентируется п. 4 Договора - «Цена и порядок расчетов», и Приложениями №1. №2 к Договору.

Пунктом 4.1. Договора предусмотрено - «Заказчик оплачивает Исполнителю стоимость выполненных погрузочно-разгрузочных и связанных с ними работ и оказанных услуг по переработке угля (далее ПРР), по действующим на момент выполнения работ (услуг) тарифам, утвержденным Постановлением Правления Комитета Государственного регулирования цен и тарифов Чукотского АО и Положением о порядке применения тарифов (Приложение №1 к настоящему Договору)».

Согласно Постановления Правления Комитета государственного регулирования цен и тарифов Чукотского автономного округа от 16 мая 2017 г. N 8-т/1 «Об установлении тарифов на услуги в морском порту, оказываемые АО «Морской ордена «Знак Почета» торговый порт Певек» (далее — Постановление) следует, что цены погрузочно-разгрузочные работы и хранение угля регламентируются данным Постановлением и зафиксированы в Приложении №1 подпункт 1,2 - «Уголь навалом», «Перемещение угля на тыловую складскую территорию», подпункт 1, столбец 14 - «Хранение».

Пунктом 4.4 Договора предусмотрено - «В случае наличия в перевозочных товаросопроводительных документах на уголь, указания класса опасности, Исполнитель, в соответствии с правилами МПОГ, применяет к тарифам на выполнение работы (услуги) повышающий коэффициент 1,4 за переработку опасных грузов».

Применение дополнительной наценки на обрабатываемый уголь в размере 40% к тарифам, утвержденным Постановлением объясняется Портом в силу присутствия класса опасности на завозимый ООО «Туймаада-Уголь».

Постановленим ФЭК РФ от 5 августа 2003 г. № 61-т/1 порт Певек включено в реестр субъектов естественной монополии по виду деятельности в сфере услуг портов и (или) транспортных терминалов, под регистрационным номером 87/3/3.

Согласно ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в частности навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него (п.3), нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования (п.10).

В соответствии с пунктом 1 Таблицы 1 Межгосударственного стандарта ГОСТ 17070-87 «Угли. Термины и определения», уголь - твердая горючая осадочная порода, образовавшаяся преимущественно из отмерших растений в результате их биохимических, физико-химических и физических изменений.

При расчете тарифов на погрузку и выгрузку грузов в морских портах учитываются нормы выработки и времени на погрузочно-разгрузочные работы в соответствии с Комплексными нормами выработки и времени на погрузочно-разгрузочные работы, выполняемые в морских портах РД 31.93.13-88 (далее - Сборник). Данные нормы являются неотъемлемой частью расчетов тарифов, так как установлены для нормирования труда рабочих, занятых производством погрузочно-разгрузочных работ и связанных с ними операций и учитывают возможные варианты производства работ с различными видами грузов, выполняемых в порту. В пункте 1.1.4. Сборника указано, что нормы выработки и времени предусмотрены для различных категорий грузов, в том числе и навалочных. Грузы каждой категории подразделяются на классы. Классификация грузов произведена в зависимости от массы и размеров одного места, погрузочного объема, угла естественного откоса (для навалочных грузов) с учетом особых свойств груза (огнеопасный, химически вредный, ядовитый, требующий осторожного обращения и т.д.).

Расчеты тарифов порт Певек произведены в соответствии с номенклатурой грузов, в том числе и угля навалом, представленной портом Певек. Используемые в расчете тарифов комплексные нормы выработки и времени на погрузочно- разгрузочные работы приведены в Таблице № 2.138 Сборника для грузов класса Н-УГР уголь каменный (№ норм 4416, 4418, 4419). В соответствии с пунктом 2.8.4.4. Сборника вышеперечисленные нормы установлены с учетом понижающего коэффициента в связи с вредными условиями труда. Согласно пункту 1.4.17. Сборника при погрузке (выгрузке) грузов, вызывающих вредные условия труда, комплексная норма выработки и норма выработки одного рабочего снижается до 10%. Грузы, вызывающие вредные условия труда, в том числе уголь, перечислены в обязательном приложении 5 Сборника.

В пункте 1.4.18. Сборника также указано, что нормы выработки (времени) на погрузочно-разгрузочные работы установлены на нормальное состояние груза по физическим, химическим и другим свойствам и исправную тару.

Пункт 1.6 Положения о порядке применения тарифов на погрузку и выгрузку грузов, перемещение и хранение грузов в порт Певек, утвержденного постановлением Правления Комитета государственного регулирования цен и тарифов Чукотского автономного округа от 16 мая 2017 года № 8-т/1, учитывает

индивидуальные свойства грузов, характерные для конкретного вещества, что и является его нормальным состоянием по физическим и химическим свойствам.

Согласно Правил перевозки опасных грузов к опасным грузам относятся вещества и предметы, которые вследствие их специфических свойств могут при транспортировке, выполнении погрузочно-разгрузочных работ и хранении послужить причиной взрыва, пожара или повреждения транспортных средств, складов, устройств, зданий и сооружений, а также гибели, травмирования, отравления, ожогов, облучения или заболевания людей и животных.

Опасные грузы перевозятся в соответствии с правилами перевозок опасных грузов на внутреннем водном транспорте, утвержденными федеральным органом исполнительной власти в области транспорта. В соответствии ГОСТ 19433-88 опасные грузы по характеру опасности подразделяются на следующие классы, в том числе класс 4 - воспламеняющиеся твердые вещества, самовозгорающиеся вещества, вещества выделяющие воспламеняющиеся газы при взаимодействии с водой.

ГОСТ 19433-88 «Грузы опасные. Классификация и маркировка» распространяется на опасные грузы и устанавливает классификацию, номенклатуру показателей и критерии для отнесения грузов к опасным и их классификацию, методы определения показателей для классификации опасных грузов

Пункт 1.1 указанного ГОСТ гласит, что классификация опасных грузов (отнесение к классу, подклассу, категории и группе) производится в зависимости от вида и степени опасности груза.

Пунктами 1.1.2, 1.2.4, 1.2.4.5, 1.2.4.8 и таблицей 1 ГОСТ 19433-88 к классу 4 отнесены: легковоспламеняющиеся твёрдые вещества (4.1); самовозгорающиеся вещества (4.2) - вещества быстро воспламеняющиеся на воздухе (пирофорные), другие вещества и материалы, которые способны самопроизвольно нагреваться до возгорания; вещества, выделяющие при взаимодействии с водой самовоспламеняющиеся газы или воспламеняющиеся газы с интенсивностью не менее 1 куб.дм (4.3).

Согласно Приложению 2 указанного ГОСТа, если вещество характеризуется показателями и критериями, приведенными в п. 1.2, оно должно быть классифицировано как опасный груз.

Следовательно, можно сделать вывод о том, все угли группы IV (неустойчивые, с повышенной активностью к окислению) согласно данному ГОСТу относятся к опасным грузам класса 4.2. Как видно из Приложения № 1 «Алфавитный перечень опасных грузов» Правил перевозки опасных грузов (часть 2), уголь каменный (уголь бурый, шихта угольная) по признаку самовозгорания относится к опасным

грузам.

Таким образом, проанализировав указанные документы, Комиссия по рассмотрению дела 141/01-33/17 пришла к выводу, что каменный уголь независимо от марки, вида и места добывания относится к опасным грузам класса 4, подкласса 4.2. Следовательно порту Певек в ходе индексации и подготовки обоснования цен на регулируемые услуги с Комитетом по регулированию цен и тарифов Правительства Чукотского автономного округа необходимо было учитывать затраты на обработку Угля навалом, как опасного груза.

Действия порт Певек по применению коэффициента удорожания в ходе формирования цены по обработке Угля навалом как опасного груза нарушает требования пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела 141/01-33/17 порт Певек и Заявитель проинформировали Комиссию Чукотского УФАС России по рассмотрению дела 141/01-33/17 о достигнутой договоренности и подписания дополнительного соглашения от 29.12.2017г. об изменении формирования цены на переработку Угля навалом в части применения коэффициента удорожания путем применения 100% скидки для компенсации разница в оплате с учетом коэффициента «1,4» (за обработку угля как опасного груза в период действия договора) — до полной компенсации разницы. В свою очередь заявитель обратился в Комиссию Чукотского УФАС России по рассмотрению дела 141/01-33/17 с отзывом Жалобы (Заявления) №17/110-Т от 16.10.2017г. (Письмо №18/05-Т от 25.01.2018г.), также направил Ходатайство № 18/12-Т от 06.02.2018 с просьбой прекратить производство по делу №141/01-33/17.

Согласно статье 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае:

1) отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии);

2) ликвидации юридического лица - единственного ответчика по делу;

3) смерти физического лица - единственного ответчика по делу;

4) наличия вступившего в силу решения антимонопольного органа об установлении факта нарушения антимонопольного законодательства в отношении рассматриваемых комиссией действий (бездействия);

5) истечения срока давности, предусмотренного статьей 41.1 настоящего Федерального закона.

Следовательно, оснований для прекращения рассмотрения дела по факту прекращения нарушения антимонопольного законодательства у Комиссии отсутствовали и по итогам рассмотрения дела, Комиссия Чукотского УФАС России по рассмотрению дела № 141/01-33/17 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции, пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия порт Певек по пункту 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Вышеуказанное нарушение содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Согласно части 2 статьи 14.31 КоАП РФ, совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом - генеральным директором АО «Морской орден «Знак почета» торговый порт Певек» Белинским Вадимом Васильевичем, подтверждается протоколом по делу № 34/01-45/18 об административном правонарушении от 25.05.2018, а также другими материалами дела.

Датой совершения правонарушения является дата подписания договора №14 от 21 июня 2017 года, в том числе генеральным директором АО «Морской орден «Знак почета» торговый порт Певек» <...>.

Таким образом, ответственным за злоупотребление доминирующим положением является - генеральный директор АО «Морской орден «Знак почета» торговый порт Певек» <...>

Объект правонарушения: общественные отношения в сфере защиты конкуренции.

Объективная сторона правонарушения: совершение генеральным

директором АО «Морской орден «Знак почета» торговый порт Певек», действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и не допустимых в соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, ответственность за совершение которых предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП.

Субъект правонарушения: генеральный директор АО «Морской орден «Знак почета» торговый порт Певек» <...>

Субъективная сторона правонарушения: вина генерального директора АО «Морской орден «Знак почета» торговый порт Певек» <...>, в непринятии достаточных мер для недопущения совершения административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 2 статьи 14.31 КоАП.

Место совершения правонарушения: г. Певек

Дата совершения правонарушения: 21.06.2017 года.

В соответствии с частью 6 статьи 4.5 КоАП срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.31 КоАП, начинает исчисляться со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения законодательства Российской Федерации.

Согласно Постановлению Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" датой вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа является дата изготовления решения в полном объеме. Решение Комиссии Чукотского УФАС России по делу 141/01-33/17 изготовлено в полном объеме 20.02.2018.

Таким образом, срок давности привлечения к административно ответственности, предусмотренный статьей 4.5 КоАП, не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельствами смягчающие административную ответственность являются действия направленные на устранение нарушения до рассмотрения дела

Дело об административном правонарушении 34/01-45/18

рассмотрено в отсутствии <...>и его представителей уведомленных надлежащим образом.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать генерального директора АО «Морской орден «Знак почета» торговый порт Певек» <...>: паспорт <...> серия <...>, выдан <...>., ОВД Чаунского района г. Чукотскогоавтономного округа (код подразделения 872-007), виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 20000 (двадцати тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении 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 денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере защиты конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемых федеральными органами государственной власти оплачивается в федеральный бюджет.

по следующим реквизитам:

ИНН получателя: 8709012360

КПП получателя: 870901001

Получатель: УФК по Чукотскому автономному округу (Управление Федеральной антимонопольной службы по Чукотскому автономному округу)

Счет:40101810400000010000

Банк получателя: ГРКЦ Банка России по Чукотскому АО г. Анадырь

БИК: 047719001

ОКТМО: 77701000

Код дохода: 161 1 16 02010 01 6000 140 (обязательное указание кода дохода

бюджетной классификации **в поле 104** платежного поручения (заявке на кассовый расход).

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу +7(42722)2-66-08 или **электронной почтой to87@fas.gov.ru.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководитель Управления **<...>**