

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 49.04-14.32 об административном правонарушении

13 августа 2014 г.

г. Воронеж

<...> Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Управление) <...>, рассмотрев материалы дела № 49.04-14.32 об административном правонарушении от 17.07.2014, возбужденного в отношении Открытого акционерного общества «Авиакомпания «Воронежавиа» (далее – ОАО «Воронежавиа»; 394025, г. Воронеж, Аэропорт), по части 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие представителя ОАО «Воронежавиа» надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения настоящего дела, **установил:**

27.08.2013 г. Управлением по результатам рассмотрения дела № 264-11К о нарушении антимонопольного законодательства было принято решение:

- признать действия ОАО «Воронежавиа» выразившиеся в заключении и участии в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «ВЕКТОР-В» нарушением части 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон).
- выдать ОАО «Воронежавиа» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в том числе соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно п. 17 ст. 4 Закона о защите конкуренции, одним из признаков ограничения конкуренции является отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке.

30.05.2013 в Управление поступило заявление ООО «Дьюти Фри Маркет» на действия Открытого акционерного общества «Авиакомпания «Воронежавиа» (далее - ОАО «Воронежавиа») по отказу от предоставления торговой площади для размещения магазина беспошлинной торговли в связи с заключением с ООО «ВЕКТОР-В» договора аренды нежилого помещения № 257 от 11.08.2006 (далее – договор аренды № 257) в котором содержится условие об обязанности ОАО «Воронежавиа» не заключать аналогичных договоров с другими хозяйствующими субъектами, имеющими намерение оказывать услуги по беспошлинной торговле на территории международного аэропорта «Воронеж».

Из материалов и документов, полученных в ходе рассмотрения заявления ООО «Дьюти Фри Маркет», установлено, что между ОАО «Воронежавиа» и ООО «ВЕКТОР-В» 11.08.2006 заключен договор аренды № 257.

В пункте 2.1.9 указанного договора аренды предусмотрено, что ОАО «Воронежавиа» обязуется: «Не заключать с другими лицами аналогичных договоров аренды с целью размещения магазина беспошлинной торговли в аэропорту г. Воронеж».

Условие содержащееся в п. 2.1.9 договора аренды № 257 фактически представляет собой договоренность между ОАО «Воронежавиа» и ООО «БЕКТОР-В» в письменной форме об отказе ОАО «Воронежавиа» от совершения определенных самостоятельных действий для достижения конкретной цели на рынке услуг по беспошлинной торговле в зоне обслуживания международного аэропорта «Воронеж».

Целью соглашения заключенного между ОАО «Воронежавиа» и ООО «БЕКТОР-В», содержащегося в п. 2.1.9 договора аренды № 257, является недопуск на рынок услуг по беспошлинной торговле в зоне обслуживания международного аэропорта «Воронеж» других (помимо ООО «БЕКТОР-В») хозяйствующих субъектов. Таким образом, соглашение, заключенное между ОАО «Воронежавиа» и ООО «БЕКТОР-В» препятствует доступу на рынок услуг по беспошлинной торговле в зоне обслуживания международного аэропорта «Воронеж» иным хозяйствующим субъектам, имеющим намерение осуществлять предпринимательскую деятельность на указанном товарном рынке, в том числе ООО «Дьюти Фри Маркет».

Следствием соглашения, заключенного между ОАО «Воронежавиа» и ООО «БЕКТОР-В», явилось ограничение конкуренции на рынке услуг по беспошлинной торговле в зоне обслуживания международного аэропорта «Воронеж», поскольку ОАО «Воронежавиа» отказавшись от самостоятельных действий по заключению договоров аренды торговых площадей в зоне обслуживания международного аэропорта «Воронеж» полностью исключило возможность доступа иных (помимо ООО «БЕКТОР-В») хозяйствующих субъектов на рынке услуг по беспошлинной торговле в зоне обслуживания международного аэропорта «Воронеж».

При указанных обстоятельствах, соглашение, заключенное между ОАО «Воронежавиа» и ООО «БЕКТОР-В» имеет своим результатом как ограничение конкуренции на рынке услуг по беспошлинной торговле в зоне обслуживания международного аэропорта «Воронеж» так и ущемление интересов ООО «Дьюти Фри Маркет», выразившееся в необоснованном лишении возможности доступа на указанный товарный рынок и осуществления предпринимательской деятельности ООО «Дьюти Фри Маркет» на этом рынке, что запрещено ч. 4 ст. 11 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 12 Закона о защите конкуренции допускаются следующие "вертикальные" соглашения:

- "вертикальные" соглашения в письменной форме (за исключением "вертикальных" соглашений между финансовыми организациями), если эти соглашения являются договорами коммерческой концессии.

- "вертикальные" соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений между финансовыми организациями), доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает двадцать процентов.

Заключенное между ОАО «Воронежавиа» и ООО «БЕКТОР-В» соглашение, содержащееся в п. 2.1.9 договора аренды № 257, договором коммерческой концессии не является.

Управлением при рассмотрении дела № 264-11К проведен анализ рынка услуг по беспошлинной торговле в зоне обслуживания международного аэропорта «Воронеж» в ходе которого установлено, что ООО «БЕКТОР-В» занимает долю в размере 100 процентов на указанном рынке, что подтверждается аналитическим

отчетом состояния конкурентной среды на рынке услуг по беспошлинной торговле в зоне обслуживания международного аэропорта «Воронеж» от 18.07.2013 (имеется в материалах дела).

Приказом Управления от 01.07.1996 № 12 ОАО «Воронежавиа» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, по видам услуг – услуги аэропорта, в географических границах Воронежской области, с долей на рынке – более 65 процентов (выписка из Реестра имеется в материалах дела).

Таким образом, ОАО «Воронежавиа» и ООО «БЕКТОР-В» занимают долю более 20 процентов на рынке услуг аэропорта и на рынке услуг по беспошлинной торговле в зоне обслуживания международного аэропорта «Воронеж» соответственно.

В связи с указанными обстоятельствами, заключенное между ОАО «Воронежавиа» и ООО «БЕКТОР-В» соглашение, содержащееся в п. 2.1.9 договора аренды № 257 от 11.08.2006, не подпадает под допустимые соглашения, предусмотренные статьей 12 Закона о защите конкуренции.

С учетом изложенного, действия ОАО «Воронежавиа» по заключению и участию в ограничивающем конкуренцию соглашении с ООО «БЕКТОР-В», которое привело к созданию для ООО «Дьюти Фри Маркет» препятствий доступу на рынок услуг по беспошлинной торговле в зоне обслуживания международного аэропорта «Воронеж» решением Управления по делу № 264-11К признаны нарушением антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; 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 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.

Рассмотрение дела № 49-14.32 об административном правонарушении было назначено на 13.08.2014.

На рассмотрение настоящего дела надлежащим извещением был приглашен законный представитель ОАО «Воронежавиа», однако он не явился, о причинах неявки не сообщил, каких-либо ходатайств не направил. Также до рассмотрения указанного дела не были предоставлены в Управление письменные объяснения по данному делу.

Оценка всех в совокупности обстоятельств и доказательств по делу позволяет сделать вывод о том, что действия ОАО «Воронежавиа» по заключению с ООО «ВЕКТОР-В» соглашения, ограничивающего конкуренцию, содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ.

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

При рассмотрении настоящего дела установлено, что у ОАО «Воронежавиа» имелась фактическая возможность для соблюдения требований антимонопольного законодательства (часть 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции), в частности не заключать ограничивающее конкуренцию соглашение. Однако ОАО «Воронежавиа» не были приняты все зависящие от него меры по соблюдению части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

С учетом указанных обстоятельств, вина ОАО «Воронежавиа» по заключению соглашения ограничивающего конкуренцию с ООО «ВЕКТОР-В» при рассмотрении настоящего дела находит свое подтверждение.

Административное правонарушение, совершенное ОАО «Воронежавиа» имеет высокую степень общественной опасности, так как содержит существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, что фактически выразилось в ограничении конкуренции со стороны ОАО «Воронежавиа» на рынке услуг по беспоплатной торговле в зоне обслуживания международного аэропорта «Воронеж» в виде препятствования другим хозяйствующим субъектам на указанный товарный рынок, что фактически направлено на монополизацию рынка и недопущение какой-либо конкуренции.

При таких обстоятельствах отсутствуют законные основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения ОАО «Воронежавиа» от административной ответственности.

Согласно пункту 3 части 1 статье 3.5 КоАП РФ, административный штраф является денежным взысканием, выражается в рублях и устанавливается в величине, кратной сумме выручки правонарушителя от реализации 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 товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году.

Административное правонарушение, совершенное ОАО «Воронежавиа», было выявлено в 2013 году, что подтверждается решением от 27.08.2013 по делу № 264-11К о нарушении антимонопольного законодательства, соответственно

предшествующим годом является 2012 год.

Товарным рынком, на котором выявлено административное правонарушение, совершенное ОАО «Воронежавиа», является рынок услуг по беспошлинной торговле в зоне обслуживания международного аэропорта «Воронеж».

Продуктовыми границами данного товарного рынка, является услуга по беспошлинной торговле.

Географическими границами рассматриваемого товарного рынка является зона деятельности международного аэропорта Воронеж.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что ОАО «Воронежавиа» непосредственно на рынке услуг по беспошлинной торговле в зоне деятельности международного аэропорта «Воронеж» не действует и, соответственно, не имеет какой-либо выручки от реализации товаров (работ, услуг) на указанном товарном рынке.

При назначении административного наказания юридическому лицу, в соответствии со статьей 4.1 КоАП РФ, учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В ходе рассмотрения настоящего дела установлено обстоятельство смягчающее административную ответственность ООО «Воронежавиа», предусмотренное пунктом 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, а именно: 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), так как ОАО «Воронежавиа» исполнило в полном объеме и в установленный срок предписания Управления от 27.08.2013 исх. № 04-16/2937 и № 04-16/2938 о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Каких-либо обстоятельств отягчающих либо исключающих административную ответственность ОАО «Воронежавиа» в ходе рассмотрения настоящего дела не установлено.

Учитывая то обстоятельство, что у ОАО «Воронежавиа» отсутствует выручка от реализации товаров (услуг, работ) на рынке услуг по беспошлинной торговле в зоне деятельности международного аэропорта «Воронеж», а также то, что санкция части 1 статьи 14.32 КоАП РФ предусматривает назначение административного штрафа не менее 100 000 рублей (ста тысяч рублей), в настоящем деле необходимо назначить административный штраф в размере 100 000 тысяч рублей.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 29.9 и статьей 29.10 КоАП РФ, **постановил:**

1. Признать Открытое акционерное общество «Авиакомпания «Воронежавиа» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП РФ и назначить наказание в виде административного штрафа в размере ста тысяч рублей (100.000 руб.).

2. Направить Открытому акционерному обществу «Воронежавиа» настоящее постановление для исполнения.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в силу в соответствии со статьей 31.1 КоАП РФ и в соответствии со статьями 30.1-30.3 КоАП РФ может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1-25.5 КоАП РФ,

вышестоящему должностному лицу или в судебном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Примечание: Административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления в силу.

В указанный срок Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области подлежит уведомлению об исполнении постановления.

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

Реквизиты для оплаты штрафа:

Получатель: УФК по Воронежской области (Воронежское УФАС России)

Расчетный счет: 40101810500000010004

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ВОРОНЕЖ Г. ВОРОНЕЖ

БИК 042007001

ИНН 3664022568

КПП 366401001

Код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140

ОКТМО 20701000

Назначение платежа – административный штраф по делу № 49.04-14.32.