

Решение

Резолютивная часть решения оглашена « 10» ноября 2015 года

В полном объеме решение изготовлено « 23» ноября 2015 года

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела
№ 1-11-60/00-22-15 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:
председатель Комиссии:

XX
XXXXXX

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX
XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX

XX
XX
XXXXXXXXXXXX

XX
XX

XX
XX

XX
XX
X

XX
XX

XX
XX (далее -



Комиссия);

в присутствии представителей ответчиков по делу:

XXXXXXXXXXXXX (доверенность от 03.08.2015 № 16/2015) - представителя ЗАО «Вестрыбфлот» ,

XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX (доверенность от 23.07.2015 б/н), Кобаненко М.А. (доверенность от 23.07.2015 б/н) - представителей ПАО «Мурманский траловый флот»;

XXXXXXXXXX (доверенность от 25.11.2013) — представителя НО «Ассоциация отечественных рыбопромышленников, ведущих промысел в зонах стран Западного побережья Африки»;

XXXXXXXXXXXXX (доверенность от 07.09.2015 №315/15), Сухова С.М. (доверенность от 05.10.2015 № 359/15) - представителей ФГУП «Нацрыбресурс»,

рассмотрев дело № 1-11-60/00-22-15 по признакам нарушения ПАО «Мурманский траловый флот» (ИНН 5100000010, 183038, Мурманская область, г. Мурманск, ул. Шмидта, 43), ЗАО «Таурус» (ИНН 5191407587, 183038, Мурманская область, г. Мурманск, ул. Шмидта, 43), ЗАО «Феникс» (ИНН 5191407594, 183038, Мурманская область, г. Мурманск, ул. Шмидта, 43), ЗАО «Эридан» (ИНН 5190103233, 183038, Мурманская область, г. Мурманск, ул. Шмидта, 43), ЗАО «Стрелец» (ИНН 5191407604, 183038, Мурманская область, г. Мурманск, ул. Шмидта, 43), ООО «Транско» (ИНН 3907021150, 236040, Калининградская область, г. Калининград, ул. Горького, д. 25, офис 236, ул. Проф. Баранова, ,4, оф. 525/1), ЗАО «Вестрыбфлот» (ИНН 3903000159, 236000, Калининградская область, г. Калининград, ул. Комсомольская, д. 27А), ООО «Альянс Марин» (ИНН 7802471367, 191119, г. Санкт-Петербург, ул. Социалистическая, д. 14, литер «А») и ООО «Атлантик Вэйл» (ИНН

7841433968, юридический адрес: 191119, г. Санкт-Петербург, ул. Социалистическая, д. 14, литер «А»; адреса фактического местонахождения: 191119, г. Санкт-Петербург, ул. Социалистическая, д. 14, литер «А»; 191186, г. Санкт-Петербург, Набережная реки Мойки, 48, корпус 10, литер «А», пом. 1-Н) пункта 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции); некоммерческой организации «Ассоциация отечественных рыбопромышленников, ведущих промысел в зонах стран Западного побережья Африки» (далее – Ассоциация) (ИНН 7707490190, 107031, г. Москва, ул. Большая Дмитровка, д. 10/2, стр. 1) части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции; федерального государственного унитарного предприятия «Национальные рыбные ресурсы» (далее – ФГУП «Нацрыбресурс») (ИНН 7702252795, юридический адрес: 129223, г. Москва, проспект Мира, д. 119, стр. 38, почтовый адрес: 109028, г. Москва, Хохловский переулок, д. 13, стр. 1), ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Стрелец», ООО «Атлантик Вэйл» и ООО «Альянс Марин» части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление одного из членов Ассоциации отечественных рыбопромышленников, ведущих промысел в зонах стран Западного побережья Африки, в соответствии с примечанием 1 к статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) о нарушении антимонопольного законодательства (вх. ФАС России от 24.07.2013 № 59254/13) (далее – Заявление, Заявитель).

Заявитель указывает на то, что 14.02.2013 между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко было заключено соглашение о сотрудничестве в области морского рыболовства

(далее — Соглашение). Соглашение определяет условия осуществления рыбопромысловой деятельности судами, плавающими под флагом Российской Федерации (российские рыболовные суда), в атлантической части исключительной экономической зоны Королевства Марокко (далее — атлантическая рыболовная зона Марокко). В соответствии с приложением № 2 к Соглашению Марокканская сторона выдает лицензии на рыбопромысловую деятельность на основании списка российских рыболовных судов, обратившихся с заявкой на ведение промысла, представленного представительством Федерального агентства по рыболовству (далее - Росрыболовство).

В 2011 году была учреждена и зарегистрирована Ассоциация отечественных рыбопромышленников, ведущих промысел в зонах стран Западного побережья Африки. Учредителями Ассоциации являлись ОАО «МТФ», ЗАО «МТФ1», ЗАО «МТФ2», ЗАО «МТФ3», ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл». Членами Ассоциации были ЗАО «Стрелец», ЗАО «МТФ1», ЗАО «МТФ3», ЗАО «МТФ4», ОАО «МТФ», ООО «Альянс Марин», ООО «Транско», ООО «Атлантик Вэйл», ЗАО «Вестрыбфлот». С момента создания Ассоциация участвовала в распределении квоты в атлантической рыболовной зоне Марокко. Решения о распределении долей по вылову рыбы в атлантической рыболовной зоне Марокко принимались членами Ассоциации на общих собраниях членов и передавались в Росрыболовство для дальнейшей реализации.

Заявитель указывает также на то, что квота на осуществление промысла водных биоресурсов в атлантической рыболовной зоне Марокко распределялась Ассоциацией между российскими судовладельцами - членами Ассоциации.

17.07.2014 Заявитель повторно обратился в ФАС России (вх. № 66086/14) с сообщением о нарушении Росрыболовством антимонопольного законодательства. Суть заявления заключалась в том, что Росрыболовство

передало ФГУП «Нацрыбресурс» функции по распределению квот на добычу (вылов) водных биоресурсов в исключительной экономической зоне Королевства Марокко.

Распоряжением № 35-р «О реализации протокола второй сессии Российско-Марокканской Смешанной комиссии по рыболовству, в рамках Соглашения между Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 14.02.2013» (далее — Распоряжение № 35-р) Росрыболовство передало функции ФГУП «Нацрыбресурс» по размещению информации с предложением об участии в исполнении условий Соглашения посредством публичной оферты, размещенной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс». По мнению Заявителя Распоряжение № 35-р устанавливает порядок распределения квот на основании недопустимого критерия — квоты предоставляются лицам, чьи денежные средства первыми поступят на счет ФГУП «Нацрыбресурс».

Как следует из условий оферты, моментом акцепта является момент поступления денежных средств на расчетный счет, указанный ФГУП «Нацрыбресурс». При этом, проведение банковской операции может занимать до трех рабочих дней и более по независящим от акцепта причинам. Вместе с тем, лица, заранее обладавшие информацией о времени опубликования оферты, имели возможность осуществить такие платежи в более короткие сроки. По мнению Заявителя, такой критерий является непрозрачным, содержит коррупциогенный фактор и может рассматриваться как наличие сговора в целях предоставления права на промысел в ИЭЗ Королевства Марокко конкретным лицам, в обход законных процедур.

В связи с поступлением указанных выше заявлений, ФАС России были возбуждены и рассмотрены дела № 1-00-278/00-04-13, № 1-15-109/00-04-14, в рамках которых была дана оценка нарушающим антимонопольное законодательство действиям Росрыболовства.

В частности, в рамках дела № 1-00-278/00-04-13, рассматривались действия Росрыболовства по наделению в период 2012-2013 годов компаний, являющихся членами Ассоциации, функциями органа исполнительной власти в области рыболовства по распределению и определению долей квот на добычу (вылов) водных биологических ресурсов в атлантической части исключительной экономической зоны Королевства Марокко для Российской Федерации.

В рамках дела № 1-15-109/00-04-14 рассматривались действия Росрыболовства по наделению в 2014 году хозяйствующего субъекта - ФГУП «Нацрыбресурс» - функцией государственного органа исполнительной власти по проведению отбора по определению хозяйствующих субъектов, допускаемых к осуществлению рыбопромысловой деятельности в районе действия Соглашения о сотрудничестве в области морского рыболовства от 14.02.2013, и по заключению с ними договоров, предоставляющих право на осуществление рыбопромысловой деятельности.

Таким образом, Росрыболовство неправомерно наделило членов Ассоциации и ФГУП «Нацрыбресурс» полномочиями по распределению квот на вылов водных биоресурсов в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко, что привело к ограничению конкуренции.

Такие действия Росрыболовства были квалифицированы как нарушение ст. 15 Закона о защите конкуренции.

Решения по указанным делам прошли судебные обжалования и были признаны законными (судебные дела №А40-41297/14 и А40-148355/2014).

Кроме того, на основании приказов ФАС России от 02.10.2013 № 636/13; от 02.10.2013 № 634/13; от 02.10.2013 № 635/13; от 02.10.2013 № 633/13; от 02.10.2013 № 641/13; от 02.10.2013 № 643/13; от 02.10.2013 № 642/13; от 02.10.2013 № 640/13; от 23.07.2014 № 458/14 и от 02.10.2013 № 639/13 были проведены выездные внеплановые проверки в отношении ЗАО «Таурус», ЗАО

«Эридан», ЗАО «Феникс», ЗАО «Стрелец», ООО «Транско», ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл», ЗАО «Вестрыбфлот»; Ассоциации отечественных рыбопромышленников, ведущих промысел в зонах стран Западного побережья Африки, ФГУП «Нацрыбресурс» и Росрыболовства.

По результатам проведенных внеплановых выездных проверок ФАС России усмотрела признаки нарушения статьи 11 Закона о защите конкуренции в действиях членов Ассоциации, самой Ассоциации и ФГУП «Нацрыбресурс».

В соответствии с Приказом ФАС России от 10.07.2015 № 594/15 было возбуждено дело № 1-11-60/00-22-15 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ОАО «Мурманский траловый флот», ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Стрелец», ООО «Транско», ЗАО «Вестрыбфлот», ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл» пункта 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, а также по признакам нарушения НО «Ассоциация отечественных рыбопромышленников, ведущих промысел в зонах стран Западного побережья Африки», части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Определением от 15.07.2015 (исх. ФАС России от 17.07.2015 № КА/36168/15) о назначении дела к рассмотрению у ответчиков по настоящему делу были запрошены, в том числе, сведения об общем объеме добычи (вылове) мелких пелагических видов рыб, обитающих в атлантической рыболовной зоне Марокко, а также выручка от ее реализации.

На заседании Комиссии 11.08.2015 стороны свою правовую позицию не выразили и заявили ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью ознакомления с материалами настоящего дела.

В ходе рассмотрения дела Комиссией были выявлены признаки нарушения части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ФГУП «Нацрыбресурс», ЗАО «Таурус», ЗАО «Эридан», ЗАО «Феникс», ЗАО «Стрелец», ООО «Атлантик Вэйл» и ООО

«Альянс Марин».

Определением от 11.08.2015 (исх. ФАС России от 14.08.2015 № КА/43697/15) рассмотрение дела отложено на 08.09.2015, указанные лица были привлечены в качестве ответчиков по настоящему делу по признакам нарушения части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, у ответчиков запрошена правовая позиция.

На заседание Комиссии 08.09.2015 стороны правовую позицию не представили. Определением от 08.09.2015 (исх. ФАС России от 11.09.2015 № КА/49342/15) рассмотрение дела отложено на 06.10.2015, у ответчиков повторно запрошена правовая позиция по делу.

Определением от 06.10.2015 (исх. ФАС России от 07.10.2015 № КА/54561/15) об отложении дела по ходатайствам Ответчиков следующее заседание Комиссии назначено на 10.11.2015.

В ходе рассмотрения настоящего дела ответчики представили следующие пояснения.

Правовая позиция ЗАО «Вестрыбфлот».

По мнению ЗАО «Вестрыбфлот», в действиях общества отсутствуют нарушения статьи 11 Закона о защите конкуренции. Ранее (08.10.2013) антимонопольным органом уже рассматривалось данное заявление одного из членов Ассоциации, по результатам которого было возбуждено дело № 1-00-278/00-04-13 о нарушении антимонопольного законодательства и определены нормы, которые подлежат применению. В рамках указанного дела анализировались и исследовались действия, в том числе и членов Ассоциации. Все обстоятельства были рассмотрены в рамках указанного дела, Комиссия не выявила нарушений антимонопольного законодательства в действия ЗАО «Вестрыбфлот» и других членов Ассоциации.

Решением по указанному делу установлено нарушение Росрыболовством части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Правовая позиция ФГУП «Национальные рыбные ресурсы».

Росрыболовство Распоряжением от 04.07.2014 № 35-р поручило ФГУП «Нацрыбресурс» осуществить мероприятия, носящие исключительно технический характер: организовать мероприятия по оплате финансовой компенсации, представляющей собой плату за право доступа российских рыболовных судов в атлантическую часть исключительной экономической зоны Королевства Марокко, представить информацию о результатах проведенных мероприятий в Росрыболовство и организовать проведение расчетов.

Предложение судовладельцам об участии в исполнении условий Соглашения было сделано в форме публичной оферты, как предложение, обращенное к неограниченному кругу лиц, является несовместимым с тезисом об ограничении конкуренции.

ФГУП «Нацрыбресурс» не нарушало антимонопольного законодательства, а только исполнило требования Распоряжения № 35-р. В рамках исполнения Распоряжения № 35-р никаких соглашений, которые могли бы привести к ограничению конкуренции, в том числе антиконкурентного соглашения, не заключало.

Правовая позиция Ассоциации отечественных рыбопромышленников, ведущих промысел в зонах стран западного побережья Африки.

Ассоциация является открытой организацией, Устав которой не предусматривает ограничений на вступление в Ассоциацию новых членов. С момента создания данной организации, в адрес Ассоциации поступило три заявления о приеме нового члена, которые были рассмотрены и приняты Общим собранием членов Ассоциации единогласно.

03.06.2010 состоялось подписание межправительственного Соглашения о сотрудничестве в области морского рыболовства.

10.12.2012 между Росрыболовством и Министерством сельского хозяйства и морского рыболовства Марокко был подписан Меморандум о

взаимопонимании. В Меморандуме отражены согласованный порядок и условия промысловой деятельности российских рыболовных судов в ИЭЗ Марокко.

Российские пользователи на основе заявок, предоставляемых как в Росрыболовство, так и в Ассоциацию приступили к промыслу 17.12.2012. Ассоциация от лица российских пользователей, которые предоставили заявки, заплатила финансовый сбор за право промысла в ИЭЗ Марокко в размере 5 млн. долларов США.

Соглашение от 14.02.2013 заключалось с учетом пожелания Марокканской стороны о ведении промысла в атлантической рыболовной зоне Марокко российскими пользователями ВБР - членами Ассоциации.

Таким образом, Ассоциация не распределяла доли квоты между участниками, не координировала их действия, а разрешала лишь вопрос по распределению участия компаний-членов Ассоциации в выплате финансовой компенсации Марокканской стороне. Таким образом, в действиях Ассоциации отсутствует нарушение части 5 статьи 11 закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела № 1-11-60/00-22-15 в ФАС России в порядке примечания 1 к статье 14.32 КоАП поступили заявления от ряда ответчиков (вх. ФАС России от 02.11.2015 № 123306-ДСП/15, от 03.11.2015 № 123650-ДСП/15), в которых они признают факт заключения антиконкурентных соглашений по разделу в 2012-2013 годах товарного рынка добычи (вылова) мелких пелагических видов рыб, обитающих в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко, с целью последующей реализации, а также факт заключения в 2014 году при проведении оферты ФГУП «Нацрыбресурс» соглашения с целью ограничения конкуренции на товарном рынке добычи (вылова) мелких пелагических видов рыб, обитающих в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко, с целью последующей реализацией, а также участие в этих соглашениях.

Комиссия ФАС России, рассмотрев материалы дела № 1-11-60/00-22-15, оценив доводы Заявителя и ответчиков, пришла к следующим выводам:

- ОАО «Мурманский траловый флот», ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Стрелец», ООО «Транско», ЗАО «Вестрыбфлот», ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл» нарушили пункт 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем заключения соглашения (картеля) о разделе в 2012-2013 годах по объемам покупки и продажи товарного рынка по добыче (вылову) мелких пелагических видов рыб, обитающих в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко с целью последующей реализации (далее также – Товарного рынка), а также путем участия в этом соглашении (далее также – Соглашение – 1);

- Ассоциация нарушила часть 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции, осуществляя координацию экономической деятельности, которая привела к разделу в 2012-2013 годах Товарного рынка по объемам покупки и продажи;

- ФГУП «Нацрыбресурс», ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл», ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан» и ЗАО «Стрелец» нарушили часть 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем заключения в 2014 году антиконкурентного соглашения, которое привело к ограничению конкуренции на Товарном рынке, а также путем участия в этом соглашении (далее также – Соглашение -2).

Выводы Комиссии ФАС России подтверждаются следующими доказательствами.

Общие положения.

Между Правительством Российской Федерации в лице Росрыболовства и Правительством Королевства Марокко 14.02.2013 заключено Соглашение о сотрудничестве в области морского рыболовства.

Согласно части 1 статьи 6 Соглашения Марокканская сторона

предоставляет возможность ведения промысла мелких пелагических видов рыб в атлантической рыболовной зоне Марокко российским рыболовным судам.

При этом, в соответствии со статьей 1 Соглашения под российскими рыболовными судами понимаются суда, плавающие под флагом Российской Федерации.

Согласно пункту 4 статьи 13 Соглашения меры законодательного характера Марокканской Стороны не должны носить дискриминационный характер по отношению к российским рыболовным судам, осуществляющим рыбопромысловую деятельность в атлантической рыболовной зоне Марокко, и каким -либо образом, нарушать осуществление предоставленного Российской Стороне права на ведение рыбопромысловой деятельности.

Согласно пункту «а» части 1 статьи 8 Соглашения, за предоставленное право Российской Стороной должны быть осуществлены выплаты годовой финансовой компенсации, представляющей собой плату за право доступа российских рыболовных судов в атлантическую рыболовную зону Марокко.

Объём возможного вылова биоресурса, то есть, установление квоты добычи (вылова) биоресурса и количество судов, которые могут осуществлять рыболовство в зоне Марокко, определяется ежегодно Марокканской стороной на проводимых смешанных комиссиях.

Требования к распределению между судами, которые будут реализовывать право Российской Федерации на вылов, предоставленной Российской Федерации квоты, Соглашением и приложениями к нему не установлены. Срок действия Соглашения с момента вступления в силу составляет 4 года.

Отношения в области морского рыболовства между Королевством Марокко и Российской Федерацией носят длительный характер и существуют более 10 лет, так ранее между Марокканской стороной и Российской стороной

были заключены аналогичные соглашения в области морского рыболовства, предоставляющие Российской Федерации право на ведение рыбопромысловой деятельности в зоне Марокко:

- Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 15.10.2002 (срок действия 3 года),

- Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 07.09.2006 (срок действия 3 года),

- Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 03.06.2010 (срок действия 2 года).

В рамках действия Соглашения от 03.06.2010 сторонами проводились сессии Российско-Марокканских смешанных комиссий, на которых обсуждались вопросы, в том числе, о видовом составе, объемах вылова, о финансовой компенсации.

Так, протоколом от 07.06.2011 второй сессии Российско-Марокканской Смешанной комиссии по рыболовству сторонами достигнута договоренность об утверждении квоты в размере 100 000 тонн на 2-й год действия Соглашения и количестве рыболовных судов, которое не должно превышать 10 единиц.

В рамках действия Соглашения от 14.02.2013, Приложением № 1 утверждены промысловые возможности, предоставляемые Королевством Марокко Российской Федерации. Для первого года действия Соглашения от 14.02.2013 разрешенная квота добычи (вылова) для Российской Федерации установлена в размере 100 000 тонн пелагических видов рыб, с разбивкой состава улова по видам рыб указанной пелагической группы, а количество

судов, которые могут одновременно осуществлять освоение указанной квоты, не может превышать 10.

В соответствии с ч. 1 ст. 31 Закона о рыболовстве квоты добычи (вылова) водных биоресурсов для РФ в районах действия международных договоров РФ в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов распределяются между пользователями, осуществляющими рыболовство на судах рыбопромыслового флота, принадлежащих им на праве собственности или используемых на основании договоров фрахтования (бербоут-чартера или тайм-чартера), путем заключения с ними договоров о закреплении долей квот добычи водных биоресурсов на 10 лет на основании данных государственного рыбохозяйственного реестра об объеме добытых (выловленных) такими лицами водных биоресурсов за 9 лет, предшествующих расчетному году.

Одновременно, согласно пункту 2 статьи 31 Закона о рыболовстве порядок распределения квот добычи (вылова) водных биоресурсов, указанных в части 1 статьи, устанавливается Правительством Российской Федерации.

В настоящее время на территории Российской Федерации действуют Правила распределения квот добычи (вылова) водных биологических ресурсов для Российской Федерации в районах действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биологических ресурсов, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 12.08.2008 N 604 (далее – Правила N 604).

В соответствии с ч. 3 Правил № 604 заявитель (юридические лица и индивидуальные предприниматели, осуществляющие рыболовство на судах рыбопромыслового флота, принадлежащих им на праве собственности или используемых на основании договоров фрахтования (бербоут-чартера или тайм-чартера), и зарегистрированными в Российской Федерации), претендующий на закрепление за ним доли, подает в Росрыболовство заявку, форма которой

утверждается Министерством сельского хозяйства Российской Федерации.

В свою очередь Росрыболовство не рассматривает заявку, если заявитель не представил документы в полном объеме и в соответствии с ч. 11 указанных Правил отказывает в закреплении доли за заявителем.

Таким образом, в Российской Федерации действуют правила и существует порядок распределения квоты для Российской Федерации в районах действия международных договоров Российской Федерации.

В соответствии со ст. 11 Закона о рыболовстве право на добычу (вылов) водных биоресурсов возникает по основаниям, предусмотренным этим Федеральным законом.

Согласно ч. 1 ст. 30 Закона о рыболовстве общие допустимые уловы водных биоресурсов во внутренних водах Российской Федерации, в том числе во внутренних морских водах Российской Федерации, в территориальном море Российской Федерации, на континентальном шельфе Российской Федерации, в исключительной экономической зоне Российской Федерации, в Азовском и Каспийском морях, а также квоты добычи (вылова) водных биоресурсов, предоставленные Российской Федерации в соответствии с международными договорами Российской Федерации, ежегодно распределяются и утверждаются федеральным органом исполнительной власти в области рыболовства.

Федеральное агентство по рыболовству согласно Постановлению Правительства РФ от 11.06.2008 г. № 444 «О Федеральном агентстве по рыболовству», является федеральным органом исполнительной власти в области рыболовства, к полномочиям которого относится распределение квот добычи водных биоресурсов.

Таким образом, функция по составлению и передаче Марокканской стороне списка российских рыболовных судов, также как и функция по

распределению квот добычи водных биоресурсов, предоставленных Российской Федерации в соответствии с международными договорами Российской Федерации была возложена на Росрыболовство.

Проведенный ФАС России анализ показал, что Росрыболовством за период с 01.01.2010 года по 01.10.2015 года, как правило, использовались способы отбора хозяйствующих субъектов при распределении между ними долей квот путем проведения аукционов по продаже права на заключение договора о закреплении долей квот добычи (вылова) водных биоресурсов в порядке, предусмотренном статьей 38 Закона о рыболовстве.

Исключением явилась квота для вылова российским рыбопромысловым судам в исключительной экономической зоне Королевства Марокко, где были предусмотрены иные, особые способы определения хозяйствующих субъектов для заключения договоров о закреплении долей квот добычи (вылова) водных биоресурсов.

Однако, Верховный суд Российской Федерации в определении № 305-КГ15-14538 от 03.11.2015 установил, что Порядок № 604 действует в отношении всех международных договоров и не предусматривает исключений.

Росрыболовство, передав полномочия органа исполнительной власти по распределению и определению долей квот на добычу (вылов) водных биоресурсов в рыболовной зоне Марокко НО «Ассоциация отечественных рыбопромышленников, ведущих промысел в зонах стран Западного побережья Африки» и ФГУП «Нацрыбресурс», исключило возможность применения Правил № 604 и создало предпосылки для антиконкурентных соглашений.

Этим обстоятельством и воспользовались участники Соглашений № 1 и 2.

20.05.2011 была учреждена Ассоциация, которая в соответствии с пунктом 2.1 Устава Ассоциации, утвержденного протоколом Учредительного собрания, создана с целью координации предпринимательской деятельности. Ассоциация

является некоммерческой организацией, учрежденной юридическими лицами для содействия ее членам в достижении целей, предусмотренных Уставом.

В соответствии с п. 1 ст. 11 Федерального закона от 12.01.96 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» (в редакции на момент создания Ассоциации) коммерческие организации в целях организации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов могут по договору между собой создавать объединения в форме ассоциаций или союзов, являющихся некоммерческими организациями.

Членами Ассоциации на момент распределения квот являлись: ОАО «Мурманский траловый флот», ЗАО «Мурманский траловый флот 1», ЗАО «Мурманский траловый флот 2», ЗАО «Мурманский траловый флот 3» ЗАО «Мурманский траловый флот 4» (далее – ОАО «МТФ», ЗАО «МТФ 1», ЗАО «МТФ 2», ЗАО «МТФ 3», ЗАО «МТФ 4»), ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл», ООО «Транско», ЗАО «Вестрыбфлот».

Исполнительным директором Ассоциации на общем собрании членов Ассоциации был избран XXXXXXXXXXXX, одновременно являющийся генеральным директором ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл» и ООО «Транско».

В соответствии с определением ст. 9 Закона о защите конкуренции ЗАО «МТФ 1», ЗАО «МТФ 2», ЗАО «МТФ 3», ЗАО «МТФ 4» образуют группу лиц. В настоящее время указанные хозяйствующие субъекты изменили своё наименование соответственно на ЗАО «Стрелец», ЗАО «Феникс», ЗАО «Таурис», ЗАО «Эридан» и по прежнему являются группой лиц, условно именуемой «Еврофиш».

В соответствии с определением ст. 9 Закона о защите конкуренции ООО «Альянс Марин», ООО «Транско» и ООО «Атлантик Вэйл» также входят в одну группу лиц. Условно эта группа именуется «Альянс Марин».

В соответствии с Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (ред. от

15.03.2015) «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» был проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке и составлены аналитические отчеты от 02.11.2015 и от 06.11.2015, в которых были определены:

- продуктовые границы рынка, которые представляют собой услугу по добыче (вылову) мелких пелагических видов рыб, обитающих в атлантической рыболовной зоне Марокко, с целью последующей реализации;

- географические границы товарного рынка, которыми являются координаты районов промысла, указанных в рыболовных лицензиях, выданных российским рыболовным судам, на право добычи (вылова) пелагических видов рыб, обитающих в атлантической рыболовной зоне Марокко;

- временной интервал исследований, который определен как август 2012-апрель 2014 года, 11.07.2014-14.04.2015 гг.;

- наличие конкурентных отношений между участниками этого рынка.

Также было установлено, что приказом от 20.10.2008 № 259-К Федерального агентства по рыболовству «Об утверждении перечня заявителей, за которыми закрепляются доли квот добычи (вылова) водных биоресурсов на 2009-2018 годы» (далее – Приказ № 259-К) определен перечень заявителей, за которыми закрепляются доли квот добычи (вылова) водных биоресурсов для Российской Федерации в районах действия международных договоров Российской Федерации в области рыболовства и сохранения водных биоресурсов.

Данный перечень содержит 281 хозяйствующий субъект, в том числе ООО «Транско», ПАО «Мурманский траловый флот», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Таурус», ЗАО «Стрелец», ЗАО «Вестрыбфлот».

В связи с образованием ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл» в 2009 и в 2010 гг. соответственно данные организации не попали в указанный

перечень, однако это не исключает наличие конкурентных отношений с хозяйствующими субъектами, указанными в Приказе № 259-К.

Хозяйствующие субъекты, указанные в Приказе № 259-К, являются конкурентами ООО «Транско», ПАО «Мурманский траловый флот», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Таурус», ЗАО «Стрелец», ЗАО «Вестрыбфлот», ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл» на товарном рынке добычи (вылова) мелких пелагических видов рыб, обитающих в атлантической рыболовной зоне Марокко с целью последующей реализации.

Соглашение-1 и координация картеля.

Соглашение-1 было заключено ОАО «Мурманский траловый флот», ЗАО «МТФ 1», ЗАО «МТФ 2», ЗАО «МТФ 3», ЗАО «МТФ 4», ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл», ООО «Транско», ЗАО «Вестрыбфлот» в 2012 году, что подтверждается протоколом общего собрания членов Ассоциации от 28.05.2012 №1904/12.

Это было первое общее собрание членов Ассоциации, на котором между участниками Соглашения – 1 были распределены доли квот (вылова) водных биологических ресурсов в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко.

Распределяя доли квот (вылова) водных биологических ресурсов в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко (как это обозначалось в протоколах общих собраний и других документах Ассоциации) участники Соглашения – 1 делили между собой Товарный рынок по объемам покупки и продажи.

Ниже, в тексте решения, при ссылке на документы Ассоциации будет сохранена терминология, которой пользовались ответчики при составлении и подписании документов.

После проведения первого общего собрания, члены Ассоциации

принимали решения о распределении долей квот (вылова) водных биологических ресурсов в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко путем голосования на общих собраниях, проводимых Ассоциацией. Это - протокол Общего собрания членов Ассоциации от 23.08.2012 № 2308/12, протокол Общего собрания членов Ассоциации от 14.09.2012 № 1409/12, протокол общего собрания членов Ассоциации от 15.02.2013 г. № 3-2013.

В соответствии с протоколом общего собрания от 28.05.2012 № 1904/12 члены Ассоциации пришли к согласию по распределению долей квот на предстоящий 2012 год, при выделении их марокканской стороной, следующим образом:

Организация/квота	100 тонн	110 тонн	120 тонн	130 тонн	140 тонн	150 тонн	160 тонн
Группа «МТФ»	6,5	7	7	8	8	8	9
Группа «Альянс Марин»	2	2,5	3	3	4	5	5
ЗАО «Вестрыб флот»	1,5	1,5	2	2	2	2	2

В соответствии с протоколом общего собрания от 23.08.2012 № 2308/12 доли квоты по вылову водных биоресурсов между членами Ассоциации распределились следующим образом:

Организация	Количество долей квоты
ЗАО «МТФ1», ЗАО «МТФ2», ЗАО «МТФ3», ЗАО «МТФ4»	4
ЗАО «МТФ»	2
ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл», ООО «Транско»	2
ЗАО «Вестрыбфлот»	2
Итого	10

Согласно Протоколу общего собрания от 14.09.2012 № 1409/12 членами Ассоциации принято решение о распределении между собой долей квот по вылову рыбы на 2012-2013 в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко в следующем соотношении:

Организация	% выделенной квоты
ЗАО «МТФ1», ЗАО «МТФ2», ЗАО «МТФ3», ЗАО «МТФ4»	40
ЗАО «МТФ»	20
ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл», ООО «Транско»	20
ЗАО «Вестрыбфлот»	20
Итого	10

Ассоциация письмом от 25.09.2012 № 2509/12-03 проинформировала Росрыболовство о принятом решении по распределению квот между ее членами.

Протоколом общего собрания от 15.02.2013 г. № 3-2013 члены Ассоциации путем исполнения ранее достигнутого между ними соглашения повторно распределили между собой доли по вылову водных биологических ресурсов в зоне Марокко на срок действия межправительственного соглашения от 14.02.2013 в таком же процентном соотношении:

Организация	% выделенной квоты
ЗАО «МТФ1», ЗАО «МТФ2», ЗАО «МТФ3», ЗАО «МТФ4»	40
ЗАО «МТФ»	20
ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл», ООО «Транско»	20
ЗАО «Вестрыбфлот»	20
Итого	10

Таким образом, квоты добычи водных биоресурсов, предоставленные

Российской Федерации в исключительной экономической зоне Королевства Марокко, распределялись между членами Ассоциации отечественных рыбопромышленников, ведущих промысел в зонах стран Западного побережья Африки (Ассоциация), на общих собраниях членов Ассоциации.

В результате хозяйствующие субъекты - члены Ассоциации получили квоты согласно ранее достигнутым между собой договоренностям и разделили по объемам покупки и продажи между собой Товарный рынок.

Ассоциация, воспользовавшись незаконно полученной от Росрыболовства функцией по распределению квот на вылов (добычу) водных биоресурсов в рыболовной зоне Марокко, осуществляла запрещенную антимонопольным законодательством координацию действий входящих в неё хозяйствующих субъектов.

Координация выражалась в проведении собраний членов Ассоциации, во включении в повестку дня этих собраний вопросов о распределении долей квот, распределении между членами Ассоциации денежной компенсации Марокканской стороне за доступ к водным биоресурсам в рыболовной зоне Марокко.

Письмами от 25.09.2012 № 2509/12-03; от 22.08.2013 № 2208/2013-53 Ассоциация уведомляла Росрыболовство о распределении долей квот.

Росрыболовство на основании решений Ассоциации письмами от 21.11.2012 № 123-12 и от 12.12.2012 № 142-12 направляло в компетентный орган Королевства Марокко списки российских судов для осуществления промысла в атлантической части исключительной экономической зоны Королевства Марокко.

В соответствии с указанными письмами Королевством Марокко были выданы участникам картеля лицензии на осуществление промысловой

деятельности с разрешенной квотой 10 000 тонн допустимого вылова на каждое судно.

Координация деятельности участников картеля со стороны Ассоциации привела к разделу по объемам покупки и продажи Товарного рынка.

Соглашение-2.

04.07.2014 Росрыболовство издало распоряжение от № 35-р «О реализации протокола второй сессии Российско-Марокканской смешанной комиссии по рыболовству в рамках Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 14.02.2013» (далее - Распоряжение 35-р).

На основании Распоряжения 35-р Росрыболовство на своем официальном сайте 10.07.2014 опубликовало информацию, из которой следует, что для участия в исполнении Соглашения и Протокола российские юридические лица и (или) индивидуальные предприниматели, являющиеся владельцами судов, отвечающих техническим и иным требованиям Марокканской стороны (далее – судовладельцы), заключают договор путем акцепта, размещенной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс» (<http://www.nfr.ru>) публичной оферты участия в исполнении Соглашения.

Хозяйствующие субъекты не могли знать заранее дату и время размещения оферты, поскольку Распоряжение № 35-р не содержит указанных сведений.

Согласно опубликованной информации список российских рыболовных судов представляется Марокканской стороне (составляется), исходя из поступивших заявок от заявителей, принявших предложение путем заключения соответствующего договора об участии в исполнении Соглашения и Протокола

(далее – Договор), на основании оферты, размещенной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс».

Таким образом, из изложенного следует, что в список, представляемый Марокканской стороне, смогут войти только те суда, с владельцами которых, ФГУП «Нацрыбресурс» заключит соответствующие Договоры.

Согласно условиям оферты, размещенной 11.07.2014 на сайте ФГУП «Нацрыбресурс», право на заключение Договора об участии в исполнении Соглашения и Протокола предоставляется судовладельцам, денежные средства которыми будут перечислены в строгом соответствии с финансовыми обязательствами приведенной оферты и первыми поступят на расчетный счет ФГУП «Нацрыбресурс».

Оферта, размещенная на сайте ФГУП «Нацрыбресурс» содержала информацию о порядке отбора лиц, с которыми ФГУП «Нацрыбресурс» будет заключен соответствующий Договор.

Из преамбулы Оферты следует, что максимальное количество договоров, которое ФГУП «Нацрыбресурс» может заключить в рамках исполнения Соглашения и Протокола по настоящей оферте, равно количеству допускаемых к промыслу российских рыболовных судов и составляет 10 единиц.

Исходя из требований п. 1 статьи 447, ст. 435 ГК РФ, положений установленных Правилами № 604, указанных выше условий объявленной оферты, она содержала все необходимые условия состязательности (первенства) присущее процедуре проведения торгов.

Участники проводимой оферты в своих заявлениях указали, что данную процедуру они воспринимали как конкурентную процедуру, и она представляла собой торги (с порядком проведения отбора) на право заключения договора.

В соответствии с пунктом 5.6 размещенной оферты поступление на указанный в п. 5.1. оферты счет денежных средств, перечисленных согласно п.п. 5.2. и 5.5. оферты является полным и безоговорочным акцептом оферты

(условий Договора), при этом каждый Судовладелец самостоятельно несет риск соответствия его судна техническим и иным требованиям Марокканской Стороны, ввиду чего денежные средства в размере согласно п.5.2. оферты, поступившие на счет ФГУП «Нацрыбресурс» за первые десять судов, заявленных к осуществлению промысла в атлантической части исключительной экономической зоны Королевства Марокко, возврату не подлежат, даже в случае если компетентными органами Королевства Марокко соответствующему судну не была выдана рыболовная лицензия ввиду несоответствия его требованиям Марокканской Стороны.

Денежные средства, перечисленные Судовладельцами, чьи суда не попали в число десяти, допущенных к промыслу в атлантической части исключительной экономической зоны Королевства Марокко, подлежат возврату в полном объеме не позднее пяти рабочих дней от даты уплаты ФГУП «Нацрыбресурс» компенсации Марокканской Стороне.

При этом, из пункта 7.1 Оферты следует, что договор об участии в исполнении Соглашения и Протокола в отношении каждого судна считается заключенным с лицом (лицами), денежные средства которого(ых) были перечислены в строгом соответствии с финансовыми обязательствами и первыми поступили на расчетный счет ФГУП «Нацрыбресурс», с момента поступления денежных средств в общей сумме, соответствующей требованиям п. 5.1, по оговоренному в п 5.5. курсу на указанный в п.5.1. счет и действует до полного исполнения сторонами принятых на себя обязательств.

Таким образом, единственным условием отбора лиц, с которыми ФГУП «Нацрыбресурс» будут заключены соответствующие договоры, и которые будут допущены к промыслу в Марокко, является – *очередность поступления от владельцев судов на счет ФГУП «Нацрыбресурс» денежных средств*, представляющих собой оплату за право доступа российских рыболовных судов в атлантическую рыболовную зону Марокко.

Согласно пункту 4.1.5 Оферты, опубликованной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс», судовладелец обязан осуществлять промысел в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко.

Согласно условиям Оферты акцептом со стороны заявителя – судовладельца является поступление денежных средств в размере суммы эквивалентной 555 757,70 долларов США (за каждое судно), из расчета 38 рублей за 1 доллар США, на счет ФГУП «Нацрыбресурс».

То есть, сумма перечисления за одно судно должна была составлять **21 118 792, 60 руб.**, при этом размеры платежей, перечисленных за одно судно у ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл», ЗАО «Эридан», ЗАО «Феникс», ЗАО «Таурус» и ЗАО «Стрелец» были одинаковы и составили 21 280 000, 00 руб. за каждое судно.

Перечисленная сумма превысила необходимую на 161 207,40 рублей.

В то же время, сумма, уплаченная XXXXXXXXXXXXXXXX (представителем ООО «Магаданпромфлот», не участвующим в Соглашении-2) за одно судно составила 21 118 793 руб.

Официально информацию о порядке отбора лиц, которые будут допущены к вылову в Марокко, можно было узнать только из оферты, опубликованной на сайте ФГУП «Нацрыбресурс».

Анализ банковских счетов ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Стрелец», ООО «Атлантик Вэйл», ООО «Альянс Марин» свидетельствует о заранее подготовленных (к 11.07.2014) суммах денежных средств, необходимых и достаточных каждой организации для участия в оферте, объявленной ФГУП «Нацрыбресурс».

Так, ООО «Альянс Марин», согласно договору займа от 07.07.2014 № 1/2014, предоставил ООО «Атлантик Вэйл» денежные средства. Предметом указанного договора являлось предоставление денежных средств для целевого использования, а именно *для внесения ООО «Атлантик Вэйл» оплаты за право*

доступа к ресурсам атлантической рыболовной зоны Марокко на период 2014 г., в рамках 2-ого года действия Соглашения между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Марокко о сотрудничестве в области морского рыболовства от 14.02.2013 г.

На счет ЗАО «Таурус» от ЗАО «Эридан» на основании договора займа поступили денежные средства, из которых сумма, приближенная к размеру стоимости взноса за два судна была перечислена **11.07.2014** на счет ФГУП «Нацрыбресурс».

За несколько дней до объявления оферты, ЗАО «Таурус» перечислило на счет ЗАО «Феникс» денежные средства в размере, приближенном к сумме, необходимой для уплаты за право доступа добычи (вылова) водных биоресурсов в рыболовной зоне Марокко двум рыболовным судам, которое в свою очередь перечислило 11.07.2015 на счет ФГУП «Нацрыбресурс» денежные средства, сумма которых соответствовала стоимости взноса за два судна.

До даты объявления оферты (**11.07.2014**) на счета ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ООО «Атлантик Вэйл» на основании договоров займа поступили денежные средства в размере, приближенном к размеру, необходимому для перечисления на счет ФГУП «Нацрыбресурс» в качестве акцепта.

Такое перечисление денежных средств на счета участников до объявления оферты свидетельствует о том, что «победители» были заранее проинформированы о дате и времени размещения оферты.

Кроме этого, из анализа времени отправления денежных средств участников оферты, которая была размещена **11.07.2014** в **15:06** следует, что 5 организаций уже по истечении 14 минут с момента размещения оферты начали перечислять денежные средства в ФГУП «Нацрыбресурс»:

Наименование хозяйствующего	Время отправления денежных средств
-----------------------------	------------------------------------

субъекта	на счет ФГУП «Нацрыбресурс»
ООО «Альянс Марин»	15:27:00
ООО «Атлантик Вэйл»	15:37:00
ЗАО «Эридан»	15:20:00
ЗАО «Таурус»	15:23:00
ЗАО «Феникс»	15:26:00
XXXXXXXXXX (от ООО «Магаданпромфлот»	16:26:00
ОАО «МТФ»	14.07.2014 в период с 10:00-11:00

В свою очередь, поступление денежных средств на счет ФГУП «Нацрыбресурс» происходило в следующем порядке:

Наименование хозяйствующего субъекта	Время поступления денежных средств на счет ФГУП «Нацрыбресурс» 11.07.2014
ООО «Альянс Марин»	15:57:00
ООО «Атлантик Вэйл»	15:57:00
ЗАО «Эридан»	15:33:00
ЗАО «Стрелец»	15:33:00
ЗАО «Таурус»	15:33:00
ЗАО «Феникс»	15:33:00
XXXXXXXXXX (от ООО «Магаданпромфлот»	21:13:00

Расчетные счета ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл» открыты в филиале Красногвардейский ОАО Банк ВТБ в г. Санкт-Петербурге.

Расчетные счета ЗАО «Эридан», ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Стрелец» открыты в Мурманском филиале ОАО «Балтийский банк» г. Мурманск.

XXXXXXXXXX отправлял денежные средства через отделение ОАО «Сбербанк», расположенное в г. Москве.

Расчетный счет ФГУП «Нацрыбресурс» открыт в ООО КБ «Финансовый стандарт» в г. Москве.

Таким образом, денежные средства из Мурманского филиала ОАО «Балтийский банк» в г. Мурманске поступили в ООО КБ «Финансовый стандарт» в г. Москве в течении 13 минут, а из Красногвардейского ОАО Банк ВТБ в г. Санкт-Петербурге в течении 30 минут

В то время денежные средства, отправленные XXXXXXXXXXXX из московского отделения ОАО «Сбербанк», поступили на счет ФГУП «Нацрыбресурс» по истечении более 4 часов.

В соответствии со ст. 849 ГК РФ банк обязан по распоряжению клиента выдавать или перечислять со счета денежные средства клиента не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если иные сроки не предусмотрены законом, изданными в соответствии с ним банковскими правилами или договором банковского счета. В то же время зачислять поступившие на счет клиента денежные средства банк обязан не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета.

Одним из способов быстрого перевода денежных средств является система БЭСП (банковские электронные срочные платежи). Отправка денежных средств через систему БЭСП производится не более чем за 60 минут. Стоимость данной услуги составляет 1% от суммы перевода. Анализ банковских счетов ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл» подтверждает то, что организации действительно воспользовались системой БЭСП.

Учитывая, что скорость перечисления денежных средств ЗАО «Эридан», ЗАО «Таурус», ЗАО «Стрелец» и ЗАО «Феникс» на счет ФГУП «Нацрыбресурс» была в 3 раза быстрее (13 минут), то можно сделать вывод о том, что указанные организации также воспользовались системой БЭСП.

Данный факт свидетельствует о заранее оговоренном между хозяйствующими субъектами способе одновременного перечисления денежных средств.

Кроме этого, при проведении осмотра в ходе внеплановой проверки ФГУП «Нацрыбресурс» были обнаружены электронные версии проектов договоров ФГУП «Нацрыбресурс» с указанными выше компаниями, созданные в период с **11.07.2014 в 16:38 по 11.07.2014 в 20:23** (автор – ivanov).

Условием отбора лиц, с которыми ФГУП «Нацрыбресурс» будут заключены соответствующие договоры и которые будут допущены к промыслу в Марокко, является очередность поступления от владельцев счетов на счет ФГУП «Нацрыбресурс» денежных средств, представляющих собой плату за право доступа российских рыболовных судов в атлантическую рыболовную зону Марокко.

Максимально возможное количество судов, допускаемых к промыслу, составляет 10 единиц и именно на 10 единиц судов поступили акцепты от участников соглашения.

По результатам проведенной оферты распределение объемов промысла между участниками было осуществлено следующим образом:

Наименование организации	Количество судов	% объема промысла, выделенного группе лиц
ООО «Альянс Марин»	2	30,00%
ООО «Атлантик Вэйл»	1	
ЗАО «Эридан»	2	70,00%
ЗАО «Таурус»	2	
ЗАО «Феникс»	2	
ЗАО «Стрелец»	1	

Публичная оферта была адресована российским юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям - владельцам рыболовных судов,

желающим и имеющим технические и финансовые возможности для осуществления промысла в атлантической части исключительной экономической зоны Королевства Марокко. Местоположение указанных лиц ограничивается территорией Российской Федерации. Владельцы рыболовных судов ведут свою деятельность на территории, в том числе Калининградской области, Магаданской области, Камчатского края, Сахалинской области и в других регионах Российской Федерации.

Российская Федерация на период проведения оферты имела 12 часовых поясов. Так, например, Москва, Санкт-Петербург и Мурманск находятся в 3 часовом поясе, Сахалинская и Магаданская области - в 10 часовом поясе, Калининградская область - во 2 часовом поясе, а Камчатский край в 12 часовом поясе. Разница во времени на момент объявления оферты (15:06 мск.) в рассматриваемых регионах по отношению к Москве составила:

Сахалинская и Магаданская области +7 ч. (на момент объявления оферты 22:06);

Калининградская область -1ч. (на момент объявления оферты 14:06);

Камчатский край +9 ч. (на момент объявления оферты 24:06);

Мурманск +0 ч. (на момент объявления оферты 15:06);

Санкт-Петербург +0 ч. (на момент объявления оферты 15:06).

Таким образом, учитывая условия отбора победителей, продолжительность рабочего дня лиц, желающих принять участие в оферте, график работы кредитных организаций (как правило, с 09:00 до 18:00 местного времени), ФГУП «Нацрыбресурс» создало неравные условия для участия в оферте для всех владельцев рыболовных судов, осуществляющих свою деятельность на территории Сахалинской и Магаданской областях, а также в Камчатском крае и потенциально ограничило им доступ на Товарный рынок.

Также необходимо отметить, что в день объявления оферты – 11.07.14 – в России отмечался профессиональный праздник – День рыбака.

Следствием соглашения ФГУП «Нацрыбресурс» и победителей оферты стало ограничение конкуренции на Товарном рынке.

Так, например, акцепт направленный XXXXXXXXXXXX в интересах ООО «Магаданпромфлот» 11.07.2014 не был принят ФГУП «Нацрыбресурс» в связи с поступлением денежных средств на счет предприятия позже, чем были осуществлены переводы ЗАО «Стрелец», ЗАО «Феникс», ЗАО «Таурис», ЗАО «Эридан», ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл».

По той же причине не был принят и акцепт ОАО «МТФ».

С ООО «Магаданпромфлот» и ОАО «МТФ» соответствующие договоры заключены не были, перечисленные денежные средства были возвращены.

При этом, ООО «Магаданпромфлот» не было допущено на Товарный рынок, а ОАО «МТФ» вынуждено было прекратить свою деятельность на Товарном рынке.

Кроме этого, ООО «Балтмакрус» (вх. ФАС России от 02.12.2013 № 107027-ЭП/13), ООО «Морской ветер» (вх. ФАС России от 02.12.2013 № 107028-ЭП/13), ОАО «Архангельский траловый флот» (вх. ФАС России от 10.12.2013 № 111460/13) сообщили о своей заинтересованности в промысле водных биоресурсов в рыболовной зоне Марокко и невозможности его вести в силу действий участников Соглашений № 1 и 2.

Приведенные выше обстоятельства: проведение участниками Соглашения-2 финансовых операций по обеспечению денежными средствами в необходимом для акцепта размере, максимально короткое время перечисления и поступления денежных средств на счет ФГУП «Нацрыбресурс», время объявления оферты, предварительно подготовленные проекты договоров свидетельствуют о заранее заключенном между ФГУП «Нацрыбресурс» и победителями оферты соглашении.

В противном случае без заблаговременно достигнутой между сторонами

Соглашения-2 договоренности конечного результата добиться было бы невозможно.

Соглашение-2 привело к ограничению конкуренции и сокращению количества хозяйствующих субъектов на Товарном рынке.

Соглашения №1 и 2 также привели к увеличению объемов вылова у участников картеля.

Так, за время действия Соглашений №1 и 2 объем вылова у группы лиц в составе ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Таурис», ЗАО «Стрелец» увеличился с 20% до 70%, а у группы лиц в составе ООО «Транско», ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл» - с 5% до 30%.

Целями Закона о защите конкуренции являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с п. 14 ст. 4 Закона о защите конкуренции координацией экономической деятельности признается согласование действий хозяйствующих субъектов третьим лицом, не входящим в одну группу лиц ни с одним из таких хозяйствующих субъектов и не осуществляющим деятельности на товарном рынке, на котором осуществляется согласование действий хозяйствующих субъектов.

Частью 5 статьи 11 указанного Закона запрещается физическим лицам, коммерческим организациям и некоммерческим организациям осуществлять координацию экономической деятельности хозяйствующих субъектов, если такая координация приводит к любому из последствий, которые указаны в частях 1-3 настоящей статьи, которые не могут быть признаны допустимыми в соответствии со статьями 12 и 13 настоящего Федерального закона или которые не предусмотрены федеральными законами.

Законом о защите конкуренции не установлено специального требования к форме соглашения хозяйствующих субъектов, направленного на ограничение конкуренции.

В соответствии с пунктом 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. Следовательно, соглашение может быть заключено и в устной форме с учетом фактических действий сторон соглашения.

Согласно п.3 ч.1 ст.11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков).

В соответствии с ч. 2 ст. 3 Закона о защите конкуренции положения настоящего Федерального закона применяются к достигнутым за пределами территории Российской Федерации соглашениям между российскими и (или) иностранными лицами либо организациями, а также к совершаемым ими действиям, если такие соглашения или действия оказывают влияние на состояние конкуренции на территории Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Рассмотрев изложенные выше доказательства, исследовав материалы

антимонопольного дела № 1-11-60/00-22-15, оценив доводы заявителя и Ответчиков, Комиссия установила:

- в нарушение пункта 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции ОАО «Мурманский траловый флот», ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Стрелец», ООО «Транско», ЗАО «Вестрыбфлот», ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл» заключили соглашение (картель), целью которого являлся раздел Товарного рынка по объемам покупки и продажи товаров и участвовали в этом соглашении в 2012-2013 годах;

- в нарушение части 5 статьи 11 Закона о защите конкуренции Ассоциация координировала в 2012-2013 годах экономическую деятельность участников Соглашения - 1, что привело к разделу Товарного рынка по объемам покупки и продажи товаров;

- в нарушение части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции ФГУП «Нацрыбресурс», ООО «Альянс Марин», ООО «Атлантик Вэйл», ЗАО «Таурус», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан» и ЗАО «Стрелец» заключили в 2014 году соглашение, которое привело к ограничению конкуренции на Товарном рынке, а также участвовали в этом соглашении.

Совокупный доход участников картеля от реализации мелких пелагических видов рыб, обитающих в атлантической рыболовной зоне Королевства Марокко составил:

- в 2012 году — 328 779 400 руб.;
- в 2013 году — 2 757 190 610 руб.;

При таких обстоятельствах есть основания для направления материалов настоящего антимонопольного дела в МВД России для решения вопроса о возбуждении уголовного дела по признакам состава преступления, предусмотренного частью 2 статьи 178 Уголовного кодекса Российской Федерации.

В соответствии со статьей 48 Закона о защите конкуренции оснований для

прекращения рассмотрения настоящего дела нет.

Комиссией установлено, что по состоянию на дату принятия решения по настоящему делу действие описываемых антиконкурентных соглашений, завершено, следовательно, оснований для выдачи предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства нет.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать ПАО «Мурманский траловый флот», ООО «Транско», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Таурус», ЗАО «Стрелец», ЗАО «Вестрыбфлот», ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл» нарушившими пункт 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения соглашения, которое привело к разделу товарного рынка по объему покупки и продажи товаров, и участия в нем.

2. Признать НО «Ассоциация отечественных рыбопромышленников, ведущих промысел в зонах стран Западного побережья Африки» нарушившей часть 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем координации экономической деятельности, которая привела к разделу товарного рынка по объему покупки и продажи товаров.

3. Признать ФГУП «Нацрыбресурс», ЗАО «Феникс», ЗАО «Эридан», ЗАО «Таурус», ЗАО «Стрелец», ООО «Альянс Марин» и ООО «Атлантик Вэйл» нарушившими часть 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения соглашения, которое привело к ограничению конкуренции, и участия в нем.

4. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства Ответчикам по настоящему делу не выдавать.

5. Копию решения по делу № 1-11-60/00-22-15 направить в МВД России

для решения вопроса о возбуждении уголовного дела по признакам состава преступления, предусмотренного частью 2 статьи 178 Уголовного кодекса Российской Федерации.