Законному представителю

ФГУП «РОСМОРПОРТ»

ул. Сущевская, д. 19, стр. 7,

Москва, 127055

mail@rosmorport.ru

Директору СЗБФ ФГУП «РОСМОРПОРТ»

<..>

ул. Гапсальская, д. 8,

Санкт-Петербург, 198035

mail@spb.rosmorport.ru

исх. 12.11.2015 № 05/198-15

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 170-05-Ш/15

«12» ноября 2015 г. г. Санкт-Петербург

Заместитель руководителя Ленинградского УФАС России<..>, рассмотрев в присутствии защитника <..> (по доверенности № 0027 от 08.04.2014) дело об административном правонарушении № 170-05-Ш/15, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ), возбужденное в отношении Федерального государственного унитарного предприятия «Росморпорт» (ИНН 7702352454),

У С Т А Н О В И Л:

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению данного дела об административном правонарушении явилось решение Ленинградского УФАС России от 31.08.2015 № Р/05/947 по делу № 583-05-2918-А/15, которым в действиях Федерального государственного унитарного предприятия «Росморпорт», выразившихся в уклонении Северо-Западного бассейнового филиала ФГУП «Росморпорт» от оформления постоянных пропусков по заявкам ООО «Альбатрос» для обеспечения доступа на территорию Автомобильно-железнодорожного паромного комплекса в морском порту «Усть-Луга», что ущемляет интересы заявителя и может привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по обеспечению лоцманской проводки судов в морском порту Усть-Луга, нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Ленинградским УФАС России выдано в адрес ФГУП «Росморпорт» предписание от 31.08.2015 № П/05/332 по делу № 583-05-2918-А/15 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, уполномоченному должностному лицу Ленинградского УФАС России переданы материалы дела для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ФГУП «Росморпорт» дела об административном правонарушении.

Основанием для возбуждения дела № 583-05-2918-А/15 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ФГУП «Росморпорт» послужило заявление ООО «Альбатрос» (далее также – Заявитель) в ФАС России (вх. № 33033/15 от 07.04.2015), переданное в Ленинградское УФАС России (вх. № 2918 от 27.04.2015), с жалобой на действия Федерального государственного унитарного предприятия «Росморпорт» Северо-Западный бассейновый филиал (ИНН 7702352454, ул. Гапсальская, д. 8, Санкт-Петербург, Россия, 198035, далее - СЗБФ ФГУП «Росморпорт», Ответчик), выразившиеся в уклонении от оформления постоянных пропусков по заявкам ООО «Альбатрос» на территорию Автомобильно-железнодорожного паромного комплекса в морском порту Усть-Луга.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Ленинградским УФАС России было установлено, что ФГУП «Росморпорт», являясь субъектом естественной монополии в сфере оказания услуг в порту, занимая доминирующее положение на рынке оказания услуг в порту, являясь участником рынка по оказанию лоцманских услуг в морском порту Усть-Луга, в нарушение запрета, установленного частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», злоупотребило своим доминирующим положением путем невыдачи ООО «Альбатрос» на заявки № № 01-02/193 и 01-02/194 от 12.11.2014 и обращение от 23.12.2014 в СЗБФ ФГУП «Росморпорт» на оформление постоянных пропусков сотрудникам и транспорту компании для прохода/проезда на территорию Автомобильно-железнодорожный паромный комплекс в морском порту Усть-Луга» (далее – АЖПК), результатом чего стало ущемление интересов ООО «Альбатрос», а также могло привести к ограничению конкуренции на рынке оказания лоцманских услуг в морском порту Усть-Луга.

По итогам рассмотрения дела № 583-05-2918-А/15 Ленинградским УФАС России вынесено решение и предписание от 31.08.2015. Предписание не было исполнено, ФГУП «Росморпорт» продолжает уклоняться от выдачи постоянных пропусков ООО «Альбатрос».

Действия ФГУП «Росморпорт», выразившиеся в неисполнении требований антимонопольного законодательства, образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.31 КоАП РФ.

Ответственность за действия ФГУП «Росморпорт», выраженные в неисполнении требований антимонопольного законодательства, предусмотрена ч. 2 ст. 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 и влечет наложение административного штрафа для юридических лиц в размере от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации 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, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Объяснения ФГУП «Росморпорт», представленные к протоколу об административном правонарушении от 16.10.2015 № 93, состоят в следующем:

*С данным решением и предписанием предприятие ФГУП «Росморпорт» не согласно, в связи с чем в Арбитражный суд Санкт-Петербурга и Ленинградской области подано заявление о признании незаконным решения и предписания, рассмотрение которого назначено на 03.11.2015 (определение по делу № А56- 68360/2015).*

*ФГУП «Росморпорт на основании свидетельств о государственной регистрации права наделено правом хозяйственного ведения на ряд объектов инфраструктуры Автомобильно-железнодорожного паромного комплекса в морском порту Усть-Луга*

*В ноябре и декабре 2014 года работникам ООО «Альбатрос» СЗБФ были оформлены временные пропуска на 2015 год, поскольку законных оснований для выдачи постоянных пропусков не имелось.*

*Часть территории АЖПК входит в многосторонний морской грузопассажирский постоянный пункт пропуска через государственную границу Российской Федерации и к ней применяются требования российского законодательства, регламентирующие режим в пункте пропуска через государственную границу РФ. Пунктом 6 приказа № 451-ОД приказа Федерального агентства по обустройству государственной границы Российской Федерации от 27.12.2010 года установлено, что «обеспечение режима в пунктах пропуска включает в себя комплекс постоянных мероприятий, необходимых для создания условий соблюдения физическими и юридическими лицами правил режима в пунктах пропуска.*

*Обеспечение режима в пунктах пропуска, функционирующих в пределах объектов транспортной инфраструктуры, возлагается на юридических лиц, являющихся собственниками объектов транспортной инфраструктуры или использующих их на ином законном основании (далее - субъекты транспортной инфраструктуры).*

*Пунктом 4.3 Правил режима в морском порту Усть-Луга установлено, что постоянные пропуска выдаются лицам, постоянно работающим в организациях, расположенных на территориях пункта пропуска.*

*ООО «Альбатрос» расположено в г. Приморск Выборгского района Ленинградской области, лоцманская служба общества базируется в районе терминала «Новая Гавань» (порт Усть-Луга), на территории АЖПК объектов ООО «Альбатрос» нет.*

*Пунктом 5.31.1. приказа Минтранса от 08.02.2011 № 41 установлен порядок, согласно которому субъект транспортной инфраструктуры (СТИ), коим является ФГУП «Росморпорт», обязан «постоянные пропуска выдавать персоналу субъекта транспортной инфраструктуры на срок установленных трудовых отношений в соответствии с номенклатурой (перечнем) должностей и на служебные, производственные средства, эксплуатируемые данным субъектом, а также персоналу юридических лиц, осуществляющих деятельность в зонах транспортной безопасности ОТИ или ТС в рамках сроков действия договоров и соглашений, обуславливающих такую деятельность, в соответствии с номенклатурой (перечнем) должностей персонала данных юридических лиц, а также на эксплуатируемые такими организациями в зоне транспортной безопасности служебные, производственные автотранспортные средства, самоходные машины и механизмы на основании удостоверенных печатью письменных обращений руководителей таких юридических лиц». С учетом данного требования, оснований для выдачи лоцманам ООО «Альбатрос» постоянных пропусков на 2015 год не было, поскольку договоры или соглашения, дающие основания на выдачу постоянных пропусков при обращениях в 2014 году заявителем не предоставлялись.*

*Требование административного органа, указанное в пункте 3 нарушает действующее законодательство, в частности, статью 49 Конституции Российской Федерации. Данная статья устанавливает презумпцию невиновности до признания лица виновным в установленном законом порядке. ФГУП «Росморпорт» не является субъектом, устанавливающим виновность лиц в правонарушениях. Обязанность определения вины лежит на административных органах.*

*Таким образом, ФГУП «Росморпорт» действовало в соответствии с установленными правилами режима в порту пропуска и пропускного режима на объекте транспортной инфраструктуры, нарушений антимонопольного законодательства не допускало, в связи с чем, административного правонарушения не совершало.*

 Приведенные ФГУП «Росморпорт» доводы не могут быть приняты в связи с нижеследующим.

Пункт 10.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 (ред. от 14.10.2010) «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» указывает, что с момента изготовления решения антимонопольного органа в полном объеме антимонопольный орган вправе возбудить дело об административном правонарушении независимо от того, обжаловано ли соответствующее решение в судебном порядке.

ФГУП «Росморпорт» в доводах к протоколу повторяет свою позицию, ранее представленную в материалах дела № 583-05-2918-А/15, и которым уже дана оценка в решении Ленинградского УФАС России от 31.08.2015 № Р/05/947 по делу № 583-05-2918-А/15.

В том числе, в рамках рассмотрения дела установлено (и сторонами не доказано иное), что наличие постоянных пропусков у ООО «Альбатрос», не повлияло бы на транспортную безопасность на АЖПК, не нарушило бы Федеральный закон от 09.02.2007 № 16-ФЗ «О транспортной безопасности», а также не противоречило бы Инструкции о пропускном и внутриобъектовом режиме на территории объекта транспортной инфраструктуры «Автомобильно-железнодорожный паромный комплекс в морском порту Усть-Луга», разработанной СЗБФ ФГУП «Росморпорт»

В то же время, отсутствие постоянных пропусков препятствует ООО «Альбатрос» в оперативном удовлетворении заявок судовладельцев и морских агентов на проводку судов, заходящих/выходящих из терминала АЖПК, что может привести к отказу судовладельцев и морских агентов заключать с компанией договоры об оказании лоцманских услуг, и ограничит конкуренцию на данном товарном рынке.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Совершенное ФГУП «Росморпорт» правонарушение создало существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем оснований для применения ст. 2.9. КоАП РФ не имеется.

Обстоятельство, отягчающее административную ответственность ФГУП «Росморпорт» в соответствии со ст. 4.3. КоАП РФ:

Пунктом (1) части 1 ст. 4.3. КоАП РФ предусмотрено, что продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его, является обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

ФГУП «Росморпорт» не исполнило Предписание Ленинградского УФАС России от 31.08.2015 № П/05/332 по делу № 583-05-2918-А/15 с требованием прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в уклонении от оформления постоянных пропусков по заявкам ООО «Альбатрос» на территорию Автомобильно-железнодорожного паромного комплекса в морском порту Усть-Луга, что ущемляет интересы заявителя и может привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по обеспечению лоцманской проводки судов в морском порту «Усть-Луга», для чего в 3х-дневный срок со дня получения настоящего предписания рассмотреть заявки ООО «Альбатрос» на получение постоянных пропусков для прохода на территорию Автомобильно-железнодорожного паромного комплекса в морском порту «Усть-Луга» с учетом того, что ООО «Альбатрос» является лицом, осуществляющим деятельность в зоне транспортной безопасности ОТИ или ТС в рамках действия договоров и соглашений, обуславливающих такую деятельность, и имеющим право на получение постоянных пропусков. Также ФГУП «Росморпорт» надлежало в 30-дневный срок со дня получения предписания обратиться в Министерство транспорта РФ с предложением внести изменения в п. 5.31.7 Приказа Минтранса РФ от 08.02.2011 № 41 в части уточнения требований к содержанию заявок на постоянные пропуска путем включения пункта о подтверждении статуса организации, осуществляющей деятельность на основании договоров и соглашений в зоне транспортной безопасности ОТИ.

Обстоятельства, смягчающие административную ответственность ФГУП «Росморпорт», не установлены.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ при определении размера административного штрафа учитывается сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение.

Административный штраф рассчитывается в соответствии с Методическими рекомендациями по исчислению размера административного штрафа, применяемого к юридическим лицам за совершение административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31, 14.311, 14.312, 14.32 и 14.33 КоАП РФ (далее - Методические рекомендации), направленными ФАС России письмом от 13.07.2015 № ИА/34839/15.

29.05.2015 - дата выявления административного правонарушения (дата издания приказа о возбуждении дела № 583-05-2918-А/15 о нарушении антимонопольного законодательства и создании комиссии).

31.08.2015 - дата принятия (изготовления в полном объеме) решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства №583-05-2918-А/15 4.

19 918 437 000 руб. - совокупный размер суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), согласно отчету о финансовых результатах ФГУП «Росморпорт» за 2014 год.

Для расчета штрафа используются данные, представленные в ФГУП «Росморпорт» в Ленинградское УФАС России (вх. № 8628 от 06.11.2015).

59 263 713,85 руб. – доходы (без НДС) на АЖПК в порту Усть-Луга за 2014 год (без учета дохода от лоцманского сбора).

3 374 117,92 руб. – лоцманский сбор при судозаходах в порт Усть-Луга на причалы АЖПК за период 01.012014-31.12.2014.

59 263 713,85 + 3 374 117,92 = **62 637 831,77** руб.- выручка ФГУП «Росморпорт» от реализации всех товаров (работ, услуг) на Автомобильно-железнодорожном паромном комплексе в морском порту Усть-Луга за 2014г.

ФГУП «Росморпорт» является субъектом естественной монополии в сфере оказания услуг в порту.

1. Согласно Методическим рекомендациям (пункт 1 «б» Методических рекомендаций) рассчитывается максимальный налагаемый штраф:

МаксШ=**62 637 831,77** \* 3 / 100 = **1 879 134,9531** руб.

МаксШ - максимальный штраф, руб.;

**62 637 831,77** руб.- выручка ФГУП «Росморпорт» от реализации всех товаров (работ, услуг) на Автомобильно-железнодорожном паромном комплексе в морском порту Усть-Луга за 2014 г.

3/100 – три процента от выручки (дохода) от реализации товаров.

1. Согласно Методическим рекомендациям (пункту 2 Методических рекомендаций) рассчитывается минимальный налагаемый штраф:

МинШ=0,3 х **62 637 831,77** /100 = **187 913,49531** руб.

МинШ - минимальный штраф, руб.;

**62 637 831,77** – выручка ФГУП «Росморпорт» от реализации всех товаров (работ, услуг) на Автомобильно-железнодорожном паромном комплексе в морском порту Усть-Луга за 2014 г.

0,3 – ноль целых три десятых процента суммы выручки от реализации товара, на рынке которого совершено административное правонарушение, если эта сумма более 75 % совокупной суммы выручки, либо правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым ценам (тарифам).

3. Рассчитываем базовый штраф, который равен сумме минимального размера административного штрафа и половины разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа (п.3 Методических рекомендаций):

БШ=(МаксШ - МинШ)/2+МинШ

БШ=(**1 879 134,9531** - **187 913,49531**) /2 + **187 913,49531** = **1 033 524,22 руб.**

БШ - базовый штраф;

**1 879 134,9531** – максимальный штраф;

**187 913,49531** – минимальный штраф.

4. Определяется размер и количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность для их учета в административном штрафе, подлежащем наложению на правонарушителя.

Каждое из обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность учитывается при исчислении размера административного штрафа, в размере одной восьмой разности максимального и минимального размера административного штрафа:

ОО (ОС)=(МаксШ-МинШ)/8

ОО – обстоятельства, отягчающие административную ответственность,

ОС - обстоятельства, смягчающие административную ответственность.

ОО (ОС) (**1 879 134,9531** - **187 913,49531**)/8 = **211 402,68** руб.

5. Размер административного штрафа, который подлежит наложению (**ПШ**):

Сумма базового штрафа и обстоятельств, отягчающих административную ответственность, уменьшенной на сумму обстоятельств, смягчающих административную ответственность.

**ПШ** = БШ+(ОО\*n)-(ОС\*n) = **1 033 524,22** + (**211 402,68** \* 1)-(**211 402,68** \* 0) = **1 244 926,9 руб. Округляем до 1 244 927 руб.**

**1 033 524,22** руб. - базовый штраф;

**211 402,68** руб. - обстоятельства, смягчающие (отягчающие) административную ответственность.

1 - количество обстоятельств, отягчающих административную ответственность (п.1 ч. 1 ст. 4.3. КоАП РФ)

0 - количество обстоятельств, смягчающих административную ответственность.

Размер применяемого административного штрафа составляет сумму

**1 244 927 руб.**

т. к. соблюдено условие: ПШ>1/2МинШ>50 000руб.

 **1 244 927 >1/2\* 187 913,49531>50 000**, где

ПШ не может превышать 2% совокупного размера выручки ФГУП «Росморпорт».

19 918 437 000 руб. - совокупный размер суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), согласно отчету о финансовых результатах ФГУП «Росморпорт» за 2014 год.

2% от 19 918 437 000 = 398 368 740 руб.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4.3, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л:

# Назначить Федеральному государственному унитарному предприятию «Росморпорт» (ИНН 7702352454) административное наказание в виде административного штрафа в размере 1 244 927 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 РФ.

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

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

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

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

Реквизиты для уплаты штрафов за нарушение антимонопольного законодательства.

**Получатель:**

**ИНН** 7840396953

**КПП** 784201001

УФК по Ленинградской области (Ленинградское УФАС России)

**Банк получателя:**

ГРКЦ ГУ Банка России по Ленинградской обл. г. Санкт-Петербург

Сч. № 40101810200000010022

БИК 044106001

ОКТМО 40 911 000

**Код дохода (КБК):**

161 1 16 02010 01 6000 140 – (денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти).

**В платежном поручении необходимо указывать номер административного дела (170-05-Ш/15), по которому осуществляется оплата штрафа.**

 Заместитель руководителя <..>

Ленинградского УФАС России