

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17
<http://www.msk.arbitr.ru>

Р Е Ш Е Н И Е

Именем Российской Федерации

15 ноября 2010 года

Дело № А40-129800/09-92-869

Резолютивная часть решения объявлена 09 ноября 2010 года

Решение в полном объеме изготовлено 15 ноября 2010 года

Арбитражный суд в составе судьи Уточкина И.Н.

при ведении протокола секретарем судебного заседания секретарем Веременко И.В.

рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению ОАО «ЦАСЭО»

к Федеральной антимонопольной службе

об оспаривании постановления от 27.08.2009 г. по делу №1 14.32/169-09 об административном правонарушении

с участием:

От заявителя: Филимонов М.Л. представитель по доверенности от 01.09.2010г. № ЦЭ-98д;

От ФАС России: Шилина Е.В. представитель по доверенности от 29.06.2010г. № ИА/20304;

УСТАНОВИЛ:

ОАО «ЦАСЭО» обратилось в арбитражный суд с заявлением к Федеральной антимонопольной службе об оспаривании постановления от 27.08.2009 г. по делу №1 14.32/169-09 об административном правонарушении.

Определением от 16.10.2009г. производство по делу приостановлено до разрешения дела №А40-95646/09-17-678 по заявлению ОАО «ЦАСЭО» к Федеральной антимонопольной службе об оспаривании решения от 29.04.2009г. по делу №1 16/22-09 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением от 11.10.2010 производство по делу возобновлено в связи с устранением обстоятельств, вызвавших приостановление производства по делу.

Заявление мотивировано тем, что оспариваемое постановление является незаконным, поскольку факт совершения заявителем административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.32 КоАП РФ, не доказан, его вина не установлена, а также нарушен порядок привлечения к административной ответственности.

Представитель ФАС России возражал против заявления, указал, что факт совершения заявителем вменяемого ему административного правонарушения доказан, его вина установлена. Порядок привлечения к административной ответственности, установленный КоАП РФ, соблюден.

Исследовав материалы дела, выслушав объяснения представителя заявителя и антимонопольного органа, оценив представленные доказательства, суд признал заявление подлежащим удовлетворению, по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ, ч. 2 ст. 208 АПК РФ заявление об оспаривании постановления по делу об административном правонарушении может быть подано в арбитражный суд в течение десяти дней со дня получения копии оспариваемого постановления.

Заявление об оспаривании постановления от 27.08.2009 г. по делу №1 14.32/169-09 об административном правонарушении подано ОАО «ЦАСЭО» в Арбитражный суд г. Москвы с соблюдением срока, предусмотренного ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ, ч. 2 ст. 208 АПК РФ.

В соответствии с ч. 6 ст. 210 АПК РФ при рассмотрении дела об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности арбитражный суд в судебном заседании проверяет законность и обоснованность оспариваемого решения, устанавливает наличие соответствующих полномочий административного органа, принявшего оспариваемое решение, устанавливает, имелись ли законные основания для привлечения к административной ответственности, соблюден ли установленный порядок привлечения к ответственности, не истекли ли сроки давности привлечения к административной ответственности, а также иные обстоятельства, имеющие значение для дела.

Согласно ч. 7 ст. 210 АПК РФ при этом арбитражный суд не связан доводами, содержащимися в заявлении, и проверяет оспариваемое постановление в полном объеме.

Как следует из материалов дела, постановлением Статс-секретарь-заместителя

руководителя ФАС России от 27.08.2009г. по делу № 1 14.32/169-09, вынесенным на основании протокола об административном правонарушении № 1 14.32/169-09 от 15.07.2009г., составленного заместителем начальника управления по борьбе с картелями ФАС России, ОАО «ЦАСЭО» признано виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.32 КоАП РФ, с наложением административного штрафа в размере 2.211.362 руб. 50 коп., что составляет 1,25% от суммы выручки товара, на рынке которого совершено правонарушение.

Протокол об административном правонарушении и оспариваемое постановление составлены уполномоченными должностными лицами в соответствии с п. 62 ч. 2, ч. 4 ст. 28.3 КоАП РФ, п. 4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 №331, Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о защите конкуренции, зарегистрированным в Минюсте РФ 19.03.2008 г. за №11380, ч. 2 ст. 23.48 КоАП РФ.

Протокол об административном правонарушении от 15.07.2009г. № 1 14.32/169-09 составлен и дело об административном правонарушении рассмотрено при участии Филимонова М.Л., действующего по доверенности №117 Д от 25.12.2008г., которому были разъяснены и предоставлены права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. При этом, в материалах дела имеются доказательства извещения законного представителя ОАО «ЦАСЭО» о времени и месте составления протокола и рассмотрения дела об административном правонарушении.

Проверив порядок привлечения заявителя к административной ответственности, суд считает, что положения ст.ст. 4.5, 28.2, 25.1, 29.7 КоАП РФ соблюдены антимонопольным органом. Нарушений процедуры привлечения заявителя к административной ответственности, которые могут являться основанием для отмены оспариваемых постановления согласно п. 10 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10, судом не установлено.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное ст.14.32 КоАП РФ, соблюден административным органом.

Из материалов дела следует, что 18.12.2008г. ЦАСО «Экоспас» ОАО «ЦАСЭО» аттестован как профессиональное аварийно-спасательное формирование (далее –

АСФ), в том числе, в составе 23 территориальных подразделений (Свидетельство на право ведения аварийно-спасательных и других неотложных работ в ЧС № 004407 от 26.12.2008г.).

На заседании Межведомственной аттестационной комиссии (далее – МАК) 18.12.2008г., на котором проходила аттестация ЦАСО «Экоспас» ОАО «ЦАСЭО», присутствовал начальник Управления федеральной поддержки территорий МЧС России (далее тексту - УФПТ МЧС России) Беков Х.И. и выступал за аттестацию данного АСФ.

Согласно имеющимся объяснениям секретаря и одного из членов МАК, суть выступления начальника УФПТ МЧС России Бекова Х.И. касалась того, что «ОАО «ЦАСЭО» является хорошо зарекомендовавшим себя аварийно-спасательным формированием, которое одно из немногих может выполнять аварийно-спасательные работы, связанные с ликвидацией больших (более 5000 т) разливов нефти». Также начальник УФПТ МЧС России Беков Х.И. возражал против аттестации каждого из территориальных подразделений ЦАСО «Экоспас» ОАО «ЦАСЭО» по отдельности территориальными аттестационными комиссиями МЧС России, так как «это приведет к затягиванию сроков аттестации ОАО «ЦАСЭО», а учитывая то, что срок действия предыдущей аттестации истек в конце 2008 года, принятие такого предложения якобы приведет к срыву контрактных обязательств указанного формирования перед обсуживаемыми организациями и остановке их деятельности».

Несмотря на то, что начальник УФПТ МЧС Х.И. Беков не является членом МАК, его мнение, как указано в объяснениях, воспринималось как официальная позиция УФПТ МЧС России, которое наделено полномочиями регулирования в сфере ликвидации аварийных разливов нефти.

При этом, статус аттестационной комиссии носит межведомственный характер, со 02.08.2007г. свидетельства на право ведения аварийно-спасательных и других неотложных работ по ликвидации ЧС (Н) МЧС России оформляются на основании заключений УФПТ МЧС России.

Анализ заключений УФПТ МЧС России показывает, что возможности аттестуемых АСФ регулярно и необоснованно занижаются, несмотря на выводы территориальных и ведомственных аттестационных комиссий.

Также УФПТ МЧС России в соответствии с действующим порядком, установленным приказом МЧС России от 28.12.2004г. № 621, утверждает разрабатываемые организациями, осуществляющими разведку месторождений, добычу нефти, а также переработку, транспортировку и хранение нефти и нефтепродуктов

планы по предупреждению и ликвидации разливов нефти и нефтепродуктов территориального, регионального и федерального уровней.

Существующая в настоящее время процедура аттестации АСФ и оформления МЧС России Свидетельств на право ведения аварийно-спасательных и других неотложных работ по ликвидации ЧС (Н) в отсутствие четких, принятых в установленном порядке нормативно-правовых правил и требований, препятствует АСФ в получении права на выполнение работ по ликвидации ЧС (Н), в частности федерального уровня, и влечет сокращение АСФ, аттестованных на данный вид работ и способных оказывать соответствующие услуги. В такой ситуации возможности заключения договоров с профессиональными АСФ, аттестованными на выполнение работ по ликвидации ЧС (Н), в частности федерального уровня, существенно ограничены.

Согласно письмам МЧС России единственным возможным контрагентом, имеющим Свидетельство на право ведения аварийно-спасательных и других неотложных работ по ликвидации ЧС (Н) федерального уровня, т. е. самого дорогого по стоимости обслуживания сегмента рассматриваемого товарного рынка, при заключении договоров на обслуживание опасных производственных объектов федерального уровня ЧС (Н), в настоящее время является ОАО «ЦАСЭО». Так, в письме МЧС России от 08.10.2008г. № 43-3497-18 сообщается, что на право проведения работ по ликвидации ЧС (Н) федерального уровня аттестованы профессиональное АСФ «ОАО «ЦАСЭО», а также нештатное АСФ Тихорецкого районного управления магистральных нефтепроводов ОАО «Черномортранснефть»; в письме МЧС России от 18 ноября 2008 № 43-4347-22 сообщается, что на право проведения работ по ликвидации ЧС (Н) федерального уровня аттестованы профессиональное АСФ «ОАО «ЦАСЭО», а также нештатное АСФ Тихорецкого районного управления магистральных нефтепроводов ОАО «Черномортранснефть» и профессиональное АСФ ООО «Природа» - регионального уровня».

Для утверждения планов ЛРН, в частности, федерального уровня, организации, осуществляющие разведку месторождений, добычу нефти, а также переработку, транспортировку и хранение нефти и нефтепродуктов, вынуждены заключать договоры с ОАО «ЦАСЭО».

Отсутствие упомянутых выше договоров может повлечь отказ в утверждении плана ЛРН федерального уровня, что, в свою очередь, влечет невозможность для организаций, осуществляющих разведку месторождений, добычу нефти, а также переработку, транспортировку и хранение нефти и нефтепродуктов, осуществлять

основной вид хозяйственной деятельности.

Таким образом, по мнению антимонопольного органа, в нарушение требований законодательства Российской Федерации в результате согласованных действий должностных лиц МЧС России и ОАО «ЦАСЭО» ЦАСО «Экоспас» аттестован как профессиональное АСФ в составе 23 территориальных подразделений и в настоящее время является фактически единственным профессиональным АСФ, имеющим Свидетельство на право ведения аварийно-спасательных и других неотложных работ по ликвидации ЧС (Н) федерального уровня, т. е. самого дорогого по стоимости обслуживания сегмента рассматриваемого товарного рынка.

В результате согласованных действий должностных лиц МЧС России и ОАО «ЦАСЭО», направленных на ограничение конкуренции на товарном рынке оказания профессиональными АСФ услуг по обслуживанию опасных производственных объектов, в частности источников разливов нефти и нефтепродуктов, организации, осуществляющие разведку месторождений, добычу нефти, а также переработку, транспортировку и хранение нефти и нефтепродуктов, вынуждены заключать договоры на обслуживание опасных производственных объектов федерального уровня ЧС (Н) с ОАО «ЦАСЭО».

По мнению ФАС России, результатом согласованных действий МЧС России и ОАО «ЦАСЭО» является раздел товарного рынка оказания профессиональными АСФ услуг по обслуживанию опасных производственных объектов, источников разливов нефти и нефтепродуктов, организациям, осуществляющим добычу, переработку нефти, хранение, транспортировку и реализацию нефти/нефтепродуктов, по составу продавцов и ограничение доступа на указанный товарный рынок путем препятствования МЧС России в получении АСФ права на выполнение работ по ликвидации ЧС (Н), в частности регионального и федерального уровней, вследствие чего единственным профессиональным АСФ, имеющим Свидетельство на право ведения аварийно-спасательных и других неотложных работ по ликвидации ЧС (Н) федерального уровня, т. е. самого дорогого по стоимости обслуживания сегмента рассматриваемого товарного рынка, согласно указанным выше письмам МЧС России является ЦАСО «Экоспас» ОАО «ЦАСЭО», аттестованный в нарушении требований действующего законодательства Российской Федерации.

Решением ФАС России от 29.04.2009 по делу N 1 16/22-09 МЧС России и ОАО "Центр аварийно-спасательных и экологических операций" признан виновным в нарушении ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

На основании данного решения ФАС России заявителю выдано предписание от 29.04.2009 N 1 16/22-09 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно статье 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков); ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов.

Согласованные действия МЧС России и ОАО «ЦАСЭО» являются нарушением статьи 16 Закона о защите конкуренции, следовательно, ОАО «ЦАСЭО» совершило административное правонарушение, за которое предусмотрена ответственность статьей 14.32 КоАП.

В соответствии со статьей 14.32 КоАП 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, но 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), - в размере от трех тысяч до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное

правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

ОАО «ЦАСЭО», полагая, что решение ФАС России о нарушении антимонопольного законодательства и предписание не соответствуют действующему законодательству и нарушают его права и законные интересы, обжаловал их в Арбитражном суде г.Москвы

Вступившим в законную силу решением от 09.04.2009г. по делу №А40-95646/09-17-678, оставленным без изменения постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 12.10.2010г. №09АП-23210/2010-АК, решение и предписание ФАС России от 29.04.2009г. по делу № 1 16/22- 09 признаны недействительными.

Согласно п. 2 ст. 69 АПК РФ обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

Таким образом, факт совершения заявителем административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.32 КоАП РФ, не доказан, его вина в совершении этого правонарушения не установлена, что согласно п. 2 ст. 24.5 КоАП РФ является обстоятельством, исключающим производство по делу об административном правонарушении.

На основании изложенного, у Федеральной антимонопольной службы отсутствовали законные основания для привлечения заявителя к административной ответственности, что в соответствии с ч. 2 ст. 211 АПК РФ является основанием для признания обжалуемого постановления незаконным и его отмены.

Руководствуясь ст.ст. 1.5, 1.6, 2.1, 4.5, 9.4, 14.32, 25.1, 25.4, 28.2, 29.7, ч. 3 ст. 30.1, 30.3 КоАП РФ, ст.ст. 64-68, 69, 71, 75, 123, 156, 167-170, 176, 180, 207-211 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

РЕШИЛ:

Признать незаконным и отменить постановление Федеральной антимонопольной службы от 27.08.2009 г. по делу об административном правонарушении №114.32/169-09 в отношении ОАО «ЦАСЭО» (ИНН 7709267582, адрес: г. Москва, ул. 15-я Парковая, д. 22).

Решение может быть обжаловано в десятидневный срок в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья:

Уточкин И.Н.