

г. Владивосток

28 октября 2009 года

Дело № 29

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: Белобородов М.В. – заместитель руководителя Управления, члены Комиссии: Абросимов Д.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля, Яковенко Н.В. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, А.Ю. Москальцов – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

рассмотрев в заседании 14.10.2009 дело № 29 от 31.07.2009,

возбужденное по заявлению Некоммерческого партнерства Поддержки предпринимательства Уссурийского городского округа,

в отношении ООО «Приграничье»,

по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Приграничье» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании автоперевозчикам условий договора, ущемляющего интересы автоперевозчиков, а, также в совершении действий, которые могут привести к ограничению пропуска лиц на территорию МАПП «Пограничный»,

при участии:

от Некоммерческого партнерства Поддержки предпринимательства Уссурийского городского округа: при направлении почтовой корреспонденции по адресу, указанному в заявлении почтовые отправления возвращаются;

от ООО «Приграничье»: Брагин А.В. - представитель по доверенности от 20.08.2009, адвокат, Чиженко Н.И. - директор ООО «Приграничье»;

от ДВТУ Росграница: Иванов О.П. - помощник руководителя Управления, по доверенности;

от ООО «Уссурийская транспортно – экспедиционная компания» (далее - ООО «УТЭК»): Аксюков О.В. - представитель по доверенности от 27.02.2009.

У С Т А Н О В И Л А:

30.04.2009 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России) поступила жалоба Некоммерческого партнерства Поддержки предпринимательства Уссурийского городского округа (исх. № б/н от 23.04.2009) о нарушении норм антимонопольного законодательства ООО «Приграничье» в части навязывания к заключению договора, предметом которого является оказание комплекса услуг инфраструктуры пункта пропуска автоперевозчикам в пункте пропуска через государственную границу.

Впоследствии, после возбуждения настоящего дела, поступила аналогичная жалоба от ООО «УТЭК», которое было привлечено к участию в настоящем деле в качестве заинтересованного лица.

При рассмотрении жалобы Некоммерческого партнерства Поддержки предпринимательства Уссурийского городского округа Приморским УФАС России было установлено, что ООО «Приграничье» направило автоперевозчикам уведомления о необходимости заключения договоров на оказание комплекса услуг инфраструктуры пункта пропуска, из которых следует, что в случае отказа от подписания договора транспортные средства перевозчика допускаться в Международный автомобильный пункт пропуска «Пограничный» (далее - МАПП «Пограничный») не будут, и перевозчики вправе воспользоваться другими пунктами пропуска.

В указанных действиях общества были усмотрены признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании автоперевозчикам условий договора, ущемляющего интересы автоперевозчиков, а, также в совершении действий, которые могут привести к ограничению пропуска лиц на территорию МАПП «Пограничный», в связи с чем было возбуждено настоящее дело.

ООО «Приграничье» на основании договора аренды № 48 от 04.12.2002 владеет на праве аренды земельным участком, площадью 0,588 га (5880 кв.м), расположенным по адресу Пограничный район, автопереход «Пограничный» (8,5 км к западу от п. Пограничный). Договор аренды земельного участка заключен ООО «Приграничье» в форме соглашения о передаче прав по договору № 48 от 04.12.2002 с НО «Фонд поддержки деловых инициатив «Приморье» от 07.05.2008. Арендодателем по данному договору выступает МО Пограничный район Приморского края на основании постановления Главы МО от 04.12.2002 № 496 «О внесении изменений в постановление № 539 от 04.12.2001».

Земельный участок передан в аренду ООО «Приграничье» целевым назначением для строительства и дальнейшего обслуживания грузового терминала Международного автомобильного пункта пропуска «Пограничный» сроком до 04.12.2027.

Арендванный земельный участок находится непосредственно на территории МАПП «Пограничный».

На данном участке на территории МАПП «Пограничный» в собственности ООО «Приграничье» находятся здания и сооружения, в том числе:

- стоянка грузового а/транспорта, общей площадью 2247,2 кв.м (св-во о регистрации прав собственности 25-АБ 036283, выданное 16.06.2008 на основании договора купли-продажи имущества от 07.05.2008);

- здание – диз.барьер, общей площадью 70,00 кв.м (св-во о регистрации прав собственности 25-АБ 036282, выданное 16.06.2008 на основании договора купли-продажи имущества от 07.05.2008);

- здание – бокс углубленного досмотра, общей площадью 485,30 кв.м (св-во о регистрации прав собственности 25-АБ 036244, выданное 16.06.2008 на основании

договора купли-продажи имущества от 07.05.2008);

- здание – служебно-производственное, общей площадью 771,80 кв.м (св-во о регистрации прав собственности 25-АБ 036243, выданное 16.06.2008 на основании договора купли-продажи имущества от 07.05.2008);

- площадка обеззараживания, общей площадью 232,50 кв.м (св-во о регистрации прав собственности 25-АБ 036285, выданное 16.06.2008 на основании договора купли-продажи имущества от 07.05.2008);

- площадка для слива дизельного топлива, общей площадью 30,80 кв.м (св-во о регистрации прав собственности 25-АБ 036284);

- сооружение – навес, общей площадью 87,00 кв.м (св-во о регистрации прав собственности 25-АБ 036281, выданное 16.06.2008 на основании договора купли-продажи имущества от 07.05.2008);

- здание - контрольно пропускной пункт, общей площадью 67,30 кв.м (св-во о регистрации прав собственности 25-АБ 036245, выданное 16.06.2008 на основании договора купли-продажи имущества от 07.05.2008);

- здание – туалет, общей площадью 8,00 кв.м (св-во о регистрации прав собственности 25-АБ 036249, выданное 16.06.2008 на основании договора купли-продажи имущества от 07.05.2008);

- здание – КПП1, общей площадью 12,80 кв.м (св-во о регистрации прав собственности 25-АБ 036246, выданное 16.06.2008 на основании договора купли-продажи имущества от 07.05.2008).

Общая площадь, занятая зданиями и сооружениями, составляет 3484,85 кв.м.

Согласно ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

ООО «Приграничье» является собственником объектов инфраструктуры пункта пропуска «Пограничный» и имеет на праве аренды земельный участок через который (с использованием объектов инфраструктуры) организован проезд (проход) грузовых автомобилей через территорию государственной границы Российской Федерации с Китайской народной республикой.

По данным аналитического отчета от 30.07.2009 Аналитического отдела Приморского УФАС России ООО «Приграничье» занимает доминирующее положение на рынке предоставления услуг инфраструктуры пункта пропуска «Пограничный», а именно на рынке оказания следующих услуг:

- предоставление площадок и помещений для проведения пограничного, таможенного и иного видов контроля грузового автотранспорта;

- предоставление площадок и помещений для ожидания пограничного, таможенного и иного видов контроля грузового автотранспорта;
- использование досмотровых ям для досмотра грузового автотранспорта при въезде на территории поста;
- техническое обеспечение въезда и выезда грузового автотранспорта в пункт пропуска;
- санитарно-бытовые услуги (бытовая комната для водителей, туалет, отопление, освещение).

ООО «Приграничье» занимает на рынке по предоставлению комплекса услуг, необходимых для прохождения пограничного, таможенного и иного видов контроля грузового автотранспорта на территории Международного автомобильного пункта пропуска Пограничный доминирующее положение с долей 100%.

Заинтересованное лицо по делу – ООО «УТЭК», обратившееся в антимонопольный орган с требованиями, аналогичными требованиям заявителя, представило собственные доводы в обоснование правомерности требований привлечения ООО «Приграничье» к ответственности за нарушение норм антимонопольного законодательства.

ООО «УТЭК» осуществляет внешнеэкономическую деятельность через грузовое направление МАПП «Пограничный».

06.08.2009 в адрес ООО «УТЭК» поступило письмо № 385 от 04.08.2009 от ООО «Приграничье» с предложением заключить договор по возмещению затрат на эксплуатацию и содержание грузового направления МАПП «Пограничный».

Свое предложение ООО «Приграничье» обосновало тем, что поскольку ООО «УТЭК» осуществляет внешнеэкономическую деятельность через грузовое направление МАПП «Пограничный» и при этом пользуется объектами недвижимости, принадлежащими ООО «Приграничье» на праве собственности (площадки для стоянки и досмотра автотранспорта, досмотровыми ямами, помещениями служебно-производственного здания, туалетными комнатами, бытовой комнатой для водителей и предоставляемыми коммунальными услугами (электроэнергия, вода, водоотведение, отопление), то это позволяет ООО «Приграничье» заключить договор на возмещение указанных затрат.

К указанному письму были приложены копии учредительных документов, свидетельства о государственной регистрации права собственности на здания и сооружения, соглашение о передачи прав и обязанностей по договору № 48 от 04.12.2002 аренды земельного участка, проект договора и приложение № 1 к проекту договора - перечень затрат для возмещения.

ООО «УТЭК» считает действия ООО «Приграничье» незаконными по следующим основаниям.

1. Никакие услуги согласно приложению № 1 к проекту договора ООО «Приграничье» не оказывает. Часть услуг является обязательными при прохождении МАПП «Пограничный» (въезд-выезд, досмотр и т.п.), частью услуг (бытовая комната, туалет) водители общества не пользуются. Об этом ООО «УТЭК»

неоднократно заявляло руководителю ООО «Приграничье» в ходе устных разбирательств по вопросу необоснованно выставленных счетов на оплату услуг.

2. Как видно из проекта договора (п. 1.1.) ООО «Приграничье» обязуется беспрепятственно предоставить за плату заказчику в пункте пропуска через государственную границу РФ МАПП «Пограничный» комплекс услуг инфраструктуры пункта пропуска, а также возможность пользоваться объектами недвижимости исполнителя, в том числе правом проезда и пользования земельным участком для стоянки транспортных средств, а заказчик обязуется возместить затраты и право проезда и пользования земельным участком ООО «Приграничье». При этом согласно перечню затрат для возмещения (приложение 1 к проекту договора) услуги ООО «Приграничье» обосновываются исходя из 6 пунктов и определяются общей стоимостью в 2040 рублей за 1 автотранспортное средство. Проектом договора не оговаривается и не может быть оговорен объем (и соответственно стоимость) возмещения затрат за пользование санитарно-бытовых услуг (отопление, освещение, водоотведение, водоснабжение) поскольку рассчитать данную категорию услуг на каждую транспортную единицу невозможно. Из чего определяется цена возмещения ООО «Приграничье» также не указано.

3. Согласно ст.421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена Гражданским кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

По мнению заинтересованного лица, требования о заключении договора со стороны ООО «Приграничье» носят незаконный характер в части понуждения к заключению такого договора. Так ООО «УТЭК» неоднократно получает счета на оплату услуг по договору (несмотря на то, что договор не заключен) с реестром грузового автотранспорта пересекающего МАПП «Пограничный» ежемесячно. Более того, необходимо отметить, что пункт досмотра, находящегося на территории ООО «Приграничье» является единственным местом досмотра автотранспорта пересекающего государственную границу через переход «Пограничный».

Своими действиями ООО «Приграничье», по мнению ООО «УТЭК», навязывает ООО «УТЭК» условия договора не соответствующие закону, что приводит к невыгодным условиям поставки товара из Китая через пункт пропуска «Пограничный». Пересечение государственной границы через другой пункт пропуска, по словам представителя заинтересованного лица, повлечёт временные и финансовые затраты для ООО «УТЭК», т.е. является невыгодным.

ООО «УТЭК» также представлены доказательства (вх. № 5165 от 09.10.2009) взимания платы за проезд через территории, сопряженные с понуждением работника ООО «УТЭК» произвести оплату за пользование объектами инфраструктуры МАПП «Приграничье» - докладная работника ООО «УТЭК» от 06.04.2009.

Представитель ДВТУ «Росграница» пояснил в отношении данного дела следующее.

1. Деятельность ООО «Приграничье» соответствует перечню видов хозяйственной и иной деятельности, которая может осуществляться в пределах пункта пропуска,

данный перечень утвержден Постановлением Правительства РФ № 907 – р от 24.06.2008.

2. ДВТУ «Росграница» в настоящее время не может взять на содержание объекты инфраструктуры МАПП «Пограничный», однако этот вопрос рассматривается и будет решаться.

По предмету рассмотрения настоящего дела ООО «Приграничье» пояснило следующее.

1. В МАПП «Пограничный» имеется большое количество общих помещений (залы, площадки, досмотровые ямы и т.п.), на содержание которых ни одна из контролирующих служб расходов не несет, содержание в надлежащем состоянии общих помещений пункта пропуска ложится на ООО «Приграничье», так как в бюджете, установленном на финансирование деятельности контролирующих органов, не предусмотрено статей расходов на содержание общих помещений МАПП «Пограничный».

Так как ООО «Приграничье» не занимается иной деятельностью, кроме как предоставлением в пункте пропуска «Пограничный» услуг транспортным компаниям (автостоянка, досмотровые ямы, санитарно-бытовые и др.), то у ООО «Приграничье» нет иных источников доходов, за счет которых можно было бы содержать общие помещения пункта пропуска.

Поэтому ООО «Приграничье» предложило транспортным компаниям, которые пользуются услугами, оказываемыми им ООО «Приграничье» в МАПП «Пограничный», оплачивать оказанные услуги.

Также ООО «Приграничье» пояснило, что государственные контролирующие службы пользуются занимаемыми ими в МАПП «Пограничный» помещениями на основании договоров безвозмездного пользования с условием возмещения затрат на коммунальные и эксплуатационные расходы. При этом рядом контрольных служб до настоящего времени договоры на возмещение указанных расходов не заключены.

В случае, если в настоящее время организации, пользующиеся услугами инфраструктуры МАПП «Пограничный» при пересечении границы между РФ и КНР, не будут производить оплату за услуги инфраструктуры пункта пропуска, тогда ООО «Приграничье» не сможет обеспечивать нормальное, бесперебойное функционирование пункта пропуска.

В этом случае государственные контролирующие службы не смогут в МАПП «Пограничный» исполнять свои обязанности в полном объеме, связанные с пересечением автотранспортом участников внешнеэкономической деятельности госграницы, и работа пункта пропуска может быть остановлена. Соответственно, автоперевозчики, намеренные пересечь границу КНР с РФ вынуждены будут пересекать ее через другие автомобильные пункты пропуска, что может оказаться достаточно проблематичным, так пункты пропуска способны пропускать через госграницу РФ с КНР ограниченное количество транспортных средств в день.

2. Общество предоставляет комплекс услуг перевозчикам, использование которых ими способствует эффективности работы грузового направления пункта пропуска,

увеличивает его пропускную способность, в чем заинтересованы именно перевозчики.

В комплекс услуг входит предоставление служебно-производственных зданий, досмотровых ям, стоянки для грузового автотранспорта, досмотровой эстакады. В служебно-производственном здании водители пользуются всем комплексом помещений и для них оборудована бытовая комната.

Виды услуг которые входят в комплекс услуг по договору включают в себя:

- предоставление площадок и помещений для проведения пограничного, таможенного и иного видов контроля грузового автотранспорта;
- предоставление площадок и помещений для ожидания пограничного, таможенного и иного видов контроля грузового автотранспорта;
- использование досмотровых ям для досмотра грузового автотранспорта при въезде на территории поста;
- техническое обеспечение въезда и выезда грузового автотранспорта в пункт пропуска;
- погрузо-разгрузочные работы;
- санитарно-бытовые услуги (бытовая комната для водителей, туалет, отопление, освещение).

Поскольку все без исключения транспортные компании, пересекающие границу РФ с КНР, пользуются в пункте пропуска одинаковым комплексом услуг (автопарковка, освещение, отопление и уборка общих помещений, санитарно-бытовые услуги, уборка досмотровых ям и площадок и др.) и пользование большей частью данных услуг является необходимым условием пересечения госграницы РФ, то ООО «Приграничье» предъявляет транспортным организациям к оплате данные услуги в комплексе.

Исходя из изложенного, по мнению ООО «Приграничье», со стороны общества отсутствует навязывание «ненужных» услуг контрагентам. Как следствие, в деятельности ООО «Приграничье» отсутствуют нарушения антимонопольного законодательства.

3. Некоторые транспортные компании восприняли предложение ООО «Приграничье» как понуждение к заключению договора и обратились с жалобами в органы прокуратуры, в Федеральное агентство по обустройству государственной границы РФ.

Связано это с тем, что транспортные компании считают, что за содержание пункта пропуска должно платить государство в лице его контролирующих органов.

В результате проверок, проведенных по обращениям транспортных компаний, прокуратура и Федеральное агентство по обустройству государственной границы никаких нарушений действующего законодательства РФ со стороны ООО «Приграничье» не выявили.

4. Учитывая наличие на территории Приморского края иных пунктов пропуска кроме МАПП «Пограничный», через которые возможно осуществить выезд из РФ в КНР, положение ООО «Приграничье» на рынке оказываемых им услуг не может быть признано доминирующим по смыслу ст. 5 Федерального закона 35-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

Комиссией изучены обстоятельства и материалы дела, заслушаны пояснения сторон по делу и сделаны следующие выводы.

1. В соответствии со ст. 12 Федерального закона «О государственной границе» установление и открытие пунктов пропуска через Государственную границу производится в соответствии с международными договорами Российской Федерации или Правительством Российской Федерации по представлениям федеральных органов исполнительной власти, субъектов Российской Федерации, согласованным с пограничными органами и другими заинтересованными федеральными органами исполнительной власти, с учетом интересов сопредельных и других иностранных государств.

Открытие пункта пропуска через Государственную границу осуществляется после строительства (реконструкции), оборудования и принятия в эксплуатацию заинтересованным федеральным органом исполнительной власти соответствующих зданий, помещений, сооружений по проектам, согласованным с пограничными органами, а также таможенными и другими органами, участвующими в контроле в пункте пропуска через Государственную границу. При разработке указанных проектов должны предусматриваться помещения и сооружения, необходимые для организации пограничного и иных видов контроля. Строительство и оборудование указанных объектов является расходным обязательством Российской Федерации и осуществляется в порядке, устанавливаемом законодательными и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Постановлением Правительства от 01.11.2007 N 734 «О Федеральном агентстве по обустройству Государственной границы Российской Федерации», утверждено «Положение о Федеральном агентстве по обустройству Государственной границы Российской Федерации», основными функциям которого являются:

- обеспечение функционирования (эксплуатации) в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации и мест пересечения государственной границы Российской Федерации, включая их оборудование и техническое оснащение (за исключением специального оборудования государственных контрольных органов), а также содержание и ремонт зданий, помещений и сооружений, необходимых для организации в указанных пунктах пропуска пограничного, таможенного и иных видов контроля;

- заключение в отношении зданий, помещений и сооружений, необходимых для организации пограничного, таможенного и иных видов контроля в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации, договоров аренды и договоров безвозмездного пользования.

Основным видом деятельности ООО «Приграничье» в соответствии с данными бухгалтерского

баланса общества является управление эксплуатацией нежилого фонда (ОКВЭД 70.32.2). В соответствии с п. 5.1. Устава общества, ООО «Приграничье» создано в целях осуществления активной и эффективной коммерческой деятельности, направленной на удовлетворение потребностей граждан и организаций в работах, услугах и продукции, производимых и предоставляемых обществом и получении на этой основе прибыли – т. е. ООО «Приграничье» создано для осуществления предпринимательской деятельности и осуществляет предпринимательскую деятельность.

Статьей 2 Гражданского Кодекса РФ дано определение предпринимательской деятельности: предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

С учётом изложенного, Комиссия полагает, что ООО «Приграничье» самостоятельно несёт бремя содержания принадлежащего обществу имущества, однако для возмещения затрат на содержание ООО «Приграничье» объектов инфраструктуры, используемых государственными контрольными (таможенными, налоговыми и т.д.) органами для исполнения государственных функций при контроле пересечения гражданами и хозяйствующими субъектами государственной границы, общество вправе обращаться в соответствующие государственные органы, но не вправе требовать указанного возмещения с автоперевозчиков.

ООО «Приграничье» не представило иных сведений о том, что обращалось в соответствующие органы за возмещением затрат, помимо копий писем (исх. №№ 272, 273, 275 от 02.06.2009) без подтверждения того, что указанные письма были отправлены.

2. Комиссия не согласно с тем, что ООО «Приграничье» оказывает автоперевозчикам комплекс услуг инфраструктуры пункта пропуска. Как следует из пояснений представителей ООО «Приграничье», помимо санитарно-бытовых услуг и погрузо-разгрузочных работ (за исключением погрузки-выгрузки транспортного средства при проведении контролирующими органами углубленного досмотра транспортного средства) другие услуги являются необходимыми для автоперевозчиков, т.е. без получения данных услуг невозможно пересечь государственную границу. При этом эти услуги (предоставление площадок и помещений для проведения и ожидания пограничного, таможенного и иного видов контроля грузового автотранспорта; использование досмотровых ям для досмотра грузового автотранспорта при въезде на территории поста; техническое обеспечение въезда и выезда грузового автотранспорта в пункт пропуска) фактически оказываются соответствующим государственным органам для проведения соответствующего контроля и лишь опосредованно оказываются автоперевозчикам.

Вместе с тем, ООО «Приграничье» предъявляет счета на оплату компаниям автоперевозчикам без учета разницы во времени нахождения транспортного средства на территории МАПП «Пограничный», его тоннажа и без учета разницы в объеме фактически оказанных услуг. Так, из расшифровки статей затрат, формирующих стоимость комплекса услуг видно, что в стоимость включены затраты на погрузку-выгрузку транспортного средства при проведении контролирующими органами углубленного досмотра транспортного средства, который производится в отношении транспортных средств контролирующими органами дифференцированно.

ООО «УТЭК» предоставлен счёт, из которого следует, что обществу предъявлена ООО «Приграничье» к оплате идентичная сумма оплаты по всем автотранспортным средствам без расшифровки фактически оказанных услуг.

Документов по определению об отложении рассмотрения дела № 29 от 18.09.2009, а именно: письменных пояснений в обоснование правомочности взимания платы за предоставление комплекса услуг инфраструктуры МАПП «Пограничный» с автоперевозчиков со ссылкой на нормы права - ООО «Приграничье» не предоставлены.

В соответствии со ст. 11 Федерального закона «О государственной границе» № 4730-1 от 01.04.1993, пропуск через Государственную границу лиц, транспортных средств, грузов, товаров и животных производится в установленных и открытых пунктах пропуска через Государственную границу и заключается в признании законности пересечения Государственной границы лицами, транспортными средствами, прибывшими на территорию Российской Федерации, перемещения через Государственную границу грузов, товаров, животных на территорию Российской Федерации либо в разрешении на пересечение Государственной границы лицами, транспортными средствами, убывающими из пределов Российской Федерации, перемещение через Государственную границу грузов, товаров, животных за пределы Российской Федерации.

Также, ст.ст. 7, 22 Федерального закона «О государственной границе» № 4730-1 от 01.04.1993 определено понятие режима Государственной границы: режим в пунктах пропуска через Государственную границу включает правила въезда в эти пункты, пребывания и выезда из них лиц, транспортных средств, ввоза, нахождения и вывоза грузов, товаров и животных, устанавливаемые исключительно в интересах создания необходимых условий для осуществления пограничного и таможенного контроля, а в случаях, установленных международными договорами Российской Федерации и федеральными законами, и иных видов контроля.

В соответствии с Постановлением Правительства № 963 от 29.12.2007 «О порядке установления режима в пунктах пропуска через Государственную границу Российской Федерации», органом государственной власти, который имеет право устанавливать режим пункта пропуска через государственную границу является Федеральное агентство по обустройству Государственной границы Российской Федерации. Технологическая схема организации пропуска через государственную границу лиц, транспортных средств, грузов и животных в пункте пропуска Пограничный – автомобильный, которая в настоящий момент определяет режим пункта пропуска, не содержит условий о платном использовании автоперевозчиками объектов инфраструктуры международного пункта пропуска при пересечении территории пункта пропуска.

С учётом изложенного, Комиссией правомерно сделаны выводы о том, что взимание с автоперевозчиков платы за комплекс услуг инфраструктуры ООО «Приграничье» при пересечении автоперевозчиками МАПП «Пограничный» - в том числе за услуги, которые являются обязательными при проведении различных видов контроля государственными органами, не является законным и обоснованным.

3. ООО «Приграничье» пояснило, что в результате проверок, проведенных по обращениям транспортных компаний, прокуратура и Федеральное агентство по обустройству государственной границы никаких нарушений действующего

законодательства РФ со стороны ООО «Приграничье» не выявили.

Вместе с тем, из направленных автоперевозчикам уведомлений о необходимости заключения договоров за подписью генерального директора ООО «Приграничье» следует, что в случае отказа от подписания договора транспортные средства перевозчика допускаться в пункт пропуска МАПП «Пограничный» не будут, и перевозчики вправе воспользоваться другими пунктами пропуска, чем ущемляются интересы автоперевозчиков, а также нарушается действующее законодательство, регламентирующее правила установления режима в пунктах пропуска.

Кроме того, из предостережения от 13.02.2009 прокуратуры Пограничного района, имеющегося в материалах дела, следует, что несмотря на то, что фактов непропуска транспортных средств следующих через МАПП «Пограничный» по инициативе должностных лиц ООО «Приграничье» не установлено, тем не менее, прокуратура зафиксировала факт направления писем с угрозой недопуска и предостерегла директора ООО «Приграничье» о недопустимости подобных фактов.

Таким образом, Комиссия полагает, что факт нарушения ООО «Приграничье» части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части направления писем с угрозой недопуска транспортных средств автоперевозчиков на пункт пропуска в случае незаключения последними договоров с ООО «Приграничье» имел место, что подтверждается самими письмами общества, жалобами заявителя и заинтересованного лица и вышеуказанным предостережением прокуратуры.

4. Довод ООО «Приграничье» о том, что на территории Приморского края имеются иные пункты пропуска кроме МАПП «Пограничный», через которые возможно осуществить выезд из РФ в КНР, в связи с чем положение ООО «Приграничье» на рынке оказываемых им услуг не может быть признано доминирующим, Комиссией не принимается по следующим основаниям.

МАПП «Пограничный» является транспортным трансграничным переходом, обеспечивающим движение грузопотока из КНР на территорию РФ и обратно. Для транспортных компаний, которые пересекают государственную границу РФ через МАПП «Пограничный» точка пересечения также связана с экономической целесообразностью пересечения государственной границы в данном пункте пропуска. При пересечении транспортной компанией иного пункта пропуска будет изменена логистика, следовательно состав расходов/доходов и основные сроки ведения грузооборота, что может иметь своим результатом ущемление интересов транспортных компаний. Изложенное, в частности подтверждается соответствующими пояснениями представителя ООО «УТЭК».

В соответствии с ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

С учётом вышеизложенного, Комиссия установила, что в действиях ООО «Приграничье» в части:

- направления автоперевозчикам уведомлений о необходимости заключения договора на предоставление услуг инфраструктуры МАПП «Пограничный» под угрозой недопуска в пункт пропуска МАПП «Пограничный»;

- установления и взимания платы за предоставление автоперевозчикам, в т.ч. ООО «УТЭК» обязательных при пересечении государственной границы услуг

инфраструктуры МАПП «Пограничный» (предоставление площадок и помещений для проведения и ожидания пограничного, таможенного и иного видов контроля грузового автотранспорта; использование досмотровых ям для досмотра грузового автотранспорта при въезде на территории поста; техническое обеспечение въезда и выезда грузового автотранспорта в пункт пропуска).

имеются нарушения норм антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт нарушения ООО «Приграничье» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части совершения занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом (ООО «Приграничье») действий, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов автоперевозчиков, в т.ч. ООО «УТЭК», путем направления автоперевозчикам уведомлений о необходимости заключения договора на предоставление услуг инфраструктуры МАПП «Пограничный» под угрозой недопуска в пункт пропуска МАПП «Пограничный».

2. Признать факт нарушения ООО «Приграничье» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части совершения занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом (ООО «Приграничье») действий, результатом которых являются или могут являться ущемление интересов автоперевозчиков, в т.ч. ООО «УТЭК», путем установления и взимания платы за предоставление автоперевозчикам, в т.ч. ООО «УТЭК» обязательных при пересечении государственной границы услуг инфраструктуры МАПП «Пограничный» (предоставление площадок и помещений для проведения и ожидания пограничного, таможенного и иного видов контроля грузового автотранспорта; использование досмотровых ям для досмотра грузового автотранспорта при въезде на территории поста; техническое обеспечение въезда и выезда грузового автотранспорта в пункт пропуска).

3. Выдать ООО «Приграничье» обязательное к исполнению предписание: не допускать ограничения пропуска автоперевозчиков через Международный автомобильный пункт пропуска «Пограничный»; не взимать плату за предоставление комплекса услуг инфраструктуры пункта пропуска и возможности пользования объектами недвижимости пункта пропуска, являющиеся обязательными при пересечении пункта пропуска «Пограничный» и предоставляемые в целях проведения различных видов контроля (таможенного, ветеринарного, пограничного и иных).

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Приморского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.