

Заключение

об обстоятельствах дела № 065/01/10-1300/2020

20 августа 2021 года

город Южно-Сахалинск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:	- Х.Х. ХХХХХХ – заместитель руководителя управления,	рассмотрев дело № 065/01/10-1300/2020 в отношении ООО «Энергия Порт» (ОГРН: 1196501004534, ИНН: 6509025016, КПП: 650901001, адрес: 694620, Сахалинская область, район Холмский, г. Холмск, ул. Катерная, дом 3, офис 4,5) по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в отношении ООО «Энергия порт», ПАО «ХМТП» (ОГРН: 1026501018202, ИНН: 6509001181, КПП: 650901001, адрес: 694620, Сахалинская область, район Холмский, г. Холмск, ул. Советская, д. 41) по признакам нарушения части 1 статьи 10
Члены Комиссии:	- Х.Х. ХХХХХХ – главный государственный инспектор отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы,	
	- Х.Х. ХХХХХХ – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы,	

Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области поступило обращение ООО «Хабаровская топливная компания» (вх. № 5895эл от 28.09.2020 г.) (далее – ООО «ХТК») об установлении монопольно высокой стоимости на услуги швартовки / отшвартовки в порту Холмск в нарушение Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В результате рассмотрения заявления установлено следующее.

ООО «Хабаровская топливная компания» осуществляет регулярные поставки нефтепродуктов морским транспортом в Сахалинскую область через морской порт Холмск для нужд региона.

Интересы общества в морском порту Холмск, связанные с судозаходами танкеров, представляет агентская компания ООО «СМАК» на основании агентского договора № 24-О/2018 от 24.10.2018 г. с ООО «Хабаровская топливная компания».

14-15.09.2020 ООО «Хабаровская топливная компания» была оказана услуга по швартовке (креплению к причальной стенке) танкера «Новик». Через агента за оказанную услугу был выставлен для оплаты счет-фактура № 143 от 15.09.2020 на общую сумму 85800 рублей (28600 руб. услуга по швартовке на приход судна, 57200 – на отход).

Исполнителем услуги являлось ООО «Энергия порт» на основании заключенного с агентом договора № ЭП-СМАК/2019/003 от 26.08.2019 г.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Анализ проведен в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 года № 220 и зарегистрированным в Минюсте РФ 02.08.2010 года № 18026.

В целях анализа состояния конкуренции на товарном рынке в качестве исходной информации использованы

материалы дела № 065/01/10-1300/2020.

По результатам проведения анализа состояния конкуренции на рынке услуг по предоставлению причалов (креплению к причальной стенке), включая швартовку (отшвартовку) судна, оказываемых ООО «Энергия Порт» в морском порту Холмск, по делу № 065/01/10-1300/2020, возбужденному в отношении «Энергия Порт» по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», установлено следующее.

1. Временной интервал исследования определен периодом с **14.09.2020 г. по 28.12.2020 г.**

2. Продуктовые границы товарного рынка: услуги по предоставлению причала (креплению к причальной стенке), включая швартовку (отшвартовку) судна, оказываемые ООО «Энергия Порт» в морском порту Холмск.

3. Географические границы товарного рынка: границы морского порта Холмск.

4. Хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение: В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение ООО «Энергия Порт» - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Статья 3 Закона № 147-ФЗ определяет, что субъектом естественных монополий признается хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

Статьей 4 Закона № 147-ФЗ определены сферы деятельности субъектов естественных монополий.

В абзаце 5 п.1 статьи 4 Закона № 147-ФЗ определено, что услуги **в портах** отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно части 1 статьи 5 Закона № 147-ФЗ для регулирования и контроля деятельности субъектов естественных монополий образуются федеральные органы исполнительной власти по регулированию естественных монополий (далее - органы регулирования естественных монополий) в порядке, установленном для федеральных органов исполнительной власти.

На основании статьи 6 Закона № 147-ФЗ одним из методов регулирования деятельности субъектов естественных монополий является ценовое регулирование, осуществляемое посредством определения (установления) цен (тарифов) или их предельного уровня.

При этом перечень товаров (работ, услуг) субъектов естественных монополий, цены (тарифы) на которые регулируются государством, и порядок государственного регулирования цен (тарифов) на эти товары (работы, услуги), включающий основы ценообразования и правила государственного регулирования, утверждаются Правительством Российской Федерации.

Положение «О государственном регулировании цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей», утвержденное Постановлением Правительства РФ от 23.04.2008 № 293 (далее – Постановление № 293), определяет основы ценообразования на услуги субъектов естественных монополий.

Также Постановлением № 293 утвержден перечень услуг субъектов естественных монополий в морских портах, цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством.

В состав перечня входят следующие услуги:

- обеспечение безопасности мореплавания и порядка в порту;
- обеспечение прохода судов по подходным каналам;
- ледокольное обеспечение круглогодичной навигации;
- предоставление судам маячных сооружений и оборудования, створных знаков;
- предоставление судам акватории, рейдов, якорных стоянок и услуги систем управления движением судов в порту и на подходах к нему;
- перевалка нефти и нефтепродуктов, поступающих в порты по нефтепроводам и нефтепродуктопроводам;
- обслуживание судов на железнодорожно-паромных переправах;
- обеспечение транспортной безопасности акватории морского порта.

До 12.01.2020 года цены на услуги по предоставлению причалов подлежали государственному регулированию на основании Постановления № 293.

Цены на указанные услуги исключены из государственного регулирования постановлением Правительства РФ от 27.12.2019 № 1923 «О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации, касающиеся государственного регулирования цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в портах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей».

Позднее, Приказом ФАС России от 13.07.2020 № 643/20 (зарегистрирован в Министерстве юстиции Российской

Федерации 07.09.2020 № 59676) с 18.09.2020 года органу исполнительной власти субъекта Российской Федерации - Региональной энергетической комиссии Сахалинской области предоставлено право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 07.03.1995 № 239 на территории порта Холмск, расположенного в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, в отношении которого в установленном порядке выявлено отсутствие конкуренции на рынке услуг, связанных с **предоставлением причалов**, погрузкой, выгрузкой, хранением грузов.

В период с 12.01.2020 г. по 18.09.2020 г. субъекты естественной монополии, осуществляющие хозяйственную деятельность на рынке услуг по погрузке и выгрузке грузов, **предоставлению причалов**, хранению грузов в морском порту Холмск, вправе были самостоятельно устанавливать цены на услуги, с учетом запретов, указанных в статье 10 Закона «О защите конкуренции». После истечения указанной даты стоимость услуг субъектов естественной монополии, связанных с **предоставлением причалов**, погрузкой, выгрузкой, хранением грузов в морском порту Холмск устанавливается Региональной энергетической комиссией Сахалинской области.

Услуга швартовки (отшвартовки) к причальной стенке танкера «Новик» в морском порту Холмск была оказана 14-15.09.2020, когда ценовое государственное регулирование отсутствовало, в связи с чем основания для вывода о наличии в действиях ООО «Энергия порт» признаков нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите не имеется.

Комиссия установила, что ООО «Энергия порт» осуществляет регулируемую деятельность субъекта естественной монополии по предоставлению услуг в морском порту Холмск, не являясь владельцем объекта инфраструктуры морского порта – причальной стенки.

Законным владельцем объекта инфраструктуры морского порта – причальной стенки является ПАО «ХМТП».

Отношения, возникающие из торгового мореплавания в морских портах в Российской Федерации (далее – морские порты) регулируются Федеральным законом от 08.11.2007 N 261-ФЗ "О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее – Закон о морских портах).

Закон о морских портах устанавливает порядок создания, открытия, закрытия морских портов, порядок осуществления в них деятельности, в том числе оказания услуг, а также устанавливает основы государственного регулирования деятельности в морских портах.

Под морскими портами в Законе о морских портах понимаются морские порты в том значении, как они определены в Кодексе торгового мореплавания.

Как следует из статьи 9 Кодекса торгового мореплавания, под морским портом понимаются его территория и совокупность размещенных в границах этой территории объектов инфраструктуры морского порта, используемых для осуществления деятельности в целях торгового мореплавания, в том числе для оказания услуг.

В статье 4 Закона о морских портах содержатся основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе.

- объекты инфраструктуры морского порта - здания, сооружения, суда, устройства и оборудование, расположенные на территории морского порта и используемые для осуществления деятельности в целях торгового мореплавания, в том числе для оказания услуг. Перечень объектов инфраструктуры морских портов утверждается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере транспорта (далее - федеральный орган исполнительной власти в области транспорта).

- владельцы объектов инфраструктуры морского порта - юридические лица или индивидуальные предприниматели, зарегистрированные в соответствии с законодательством Российской Федерации и осуществляющие эксплуатацию объектов инфраструктуры морского порта от своего имени независимо от того, являются они собственниками данных объектов или используют их на ином законном основании.

На основании изложенного следует вывод, что деятельность по оказанию услуг в порту, связанная с эксплуатацией объектов инфраструктуры морского порта, осуществляется законными владельцами таких объектов и такая деятельность должна ими осуществляться от своего имени.

Определением от 19.03.2021 г. ПАО «ХМТП» было предложено представить копии документов о передаче в пользу ООО «Энергия порт» права (пользования, распоряжения) объектами инфраструктуры морского порта для оказания услуг в морском порту Холмск, а также письменные пояснения, содержащие правовые основания допуска ООО «Энергия порт» на объекты инфраструктуры морского порта Холмск для осуществления регулируемой деятельности по предоставлению услуг субъектов естественной монополии.

Данные сведения Комиссии представлены не были.

В соответствии частью 1 статьи 9 Закона о морских портах морские порты подлежат государственной регистрации в Реестре морских портов Российской Федерации, который в том числе содержит Перечень операторов морских терминалов, а также услуг, оказание которых осуществляется операторами морских

терминалов.

Согласно определению морского терминала в пункте 7 статьи 4 Закона о морских портах морской терминал – совокупность объектов инфраструктуры морского порта, технологически связанных между собой и предназначенных и (или) используемых для осуществления операций с грузами, в том числе для их перевалки, обслуживания судов, иных транспортных средств и (или) обслуживания пассажиров.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о морских портах оператор морского терминала - транспортная организация, осуществляющая эксплуатацию морского терминала, операции с грузами, в том числе их перевалку, обслуживание судов, иных транспортных средств и (или) обслуживание пассажиров.

Распоряжением Росморречфлота от 03.11.2010 N АД-308-р (ред. от 21.07.2020) в Реестр морских портов Российской Федерации" внесены сведения о морском порте Холмск. В пункте 8 Распоряжения от 03.11.2010 N АД-308-р оператором морского терминала указано ПАО «ХМТП», ООО «Энергия порт» в перечне не значится.

На основании вышеизложенного Комиссия приходит к выводу об отсутствии законных оснований для осуществления ООО «Энергия порт» в морском порту Холмск деятельности, связанной с эксплуатацией объектов инфраструктуры морского порта.

В соответствии с п. 3, 4 части 1 статьи 16 Закона о морских портах операторы морских терминалов и иные владельцы объектов инфраструктуры морского порта обязаны:

- обеспечить равный доступ к услугам в морских портах, открытость сведений о таких услугах.
- не допускать действий (бездействия), признанных в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью или недобросовестной конкуренцией.

В целях обеспечения интересов потребителей пунктом 8 Закона о естественных монополиях на субъекты естественных монополий возложен ряд обязанностей.

В частности, субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим Федеральным законом, при наличии у субъекта естественной монополии возможности произвести (реализовать) такие товары.

Субъекты естественных монополий обязаны предоставлять доступ на товарные рынки и (или) производить (реализовывать) товары и услуги, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим Федеральным законом, на недискриминационных условиях согласно требованиям антимонопольного законодательства.

В целях обеспечения прозрачности деятельности субъектов естественных монополий, открытости регулирования деятельности субъектов естественных монополий и защиты интересов потребителей субъекты естественных монополий обязаны обеспечивать свободный доступ к информации о своей деятельности, которая регулируется в соответствии с настоящим Федеральным законом (далее - регулируемая деятельность субъектов естественных монополий).

Исполнение вышеизложенных обязанностей субъекта естественной монополии, а, следовательно, защита интересов потребителей, обеспечиваются, если деятельность субъектом естественной монополии осуществляется на законных основаниях.

ООО «Энергия порт», не имея законных оснований для осуществления деятельности, связанной с эксплуатацией объекта инфраструктуры в морском порту Холмск (причальной стенки), не могло обеспечить выполнение предъявляемых законодательством к субъектам естественных монополий требований, следовательно, не обеспечивалась защита интересов потребителей, что могло привести к ущемлению их прав.

ПАО «ХМТП», являясь законным владельцем данного объекта инфраструктуры морского порта, обязано было не допускать его незаконной эксплуатации ООО «Энергия порт».

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Таким образом, в действиях ООО «Энергия порт» и ПАО «ХМТП» содержатся признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Председатель
Комиссии

X.X. XXXXXX

Члены Комиссии:

X.X. XXXXXX

X.X. XXXXXX