

АО «Туапсинский морской торговый порт»

ул. Морской бульвар,
г. Туапсе, 352800

д. 2,

Южная транспортная
прокуратура

пл. Свободы, д. 2/1,

Ростов-на-Дону, 344019

РЕШЕНИЕ

г. Краснодар

Резолютивная часть решения объявлена 18.04.2018

Полный текст решения изготовлен 03.05.2018

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела № 431/2017 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Дегтярева Р.В. – руководитель управления,

Члены Комиссии:

Мурадян О.А. – начальник отдела контроля экономической концентрации, проверок и анализа;

Богославский Е.А. – заместитель начальника отдела контроля экономической концентрации проверок и анализа;

Маркелова О.В. – главный специалист-эксперт отдела контроля экономической концентрации, проверок и анализа,

в присутствии представителя АО «Туапсинский морской торговый порт» по доверенности от 04.12.2017 № <...>, в отсутствие представителя Южной транспортной прокуратуры, рассмотрев дело № 431/2017 по признакам нарушения пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в установлении и взимании тарифов за оформление и выдачу пропусков на используемую территорию АО «Туапсинский морской торговый порт»,

УСТАНОВИЛА:

19.05.2017 в Краснодарское УФАС России из ФАС России поступили материалы проверки Южной транспортной

прокуратуры (исх. от 06.06.2017 № 23/1-25-2017/576) на действия компаний, осуществляющих деятельность в морских портах Азово-Черноморского бассейна, выразившихся в установлении и взимании тарифов за оформление и выдачу пропусков на используемую территорию.

В ходе рассмотрения материалов проверки, а также по информации, полученной по запросу Краснодарского УФАС России, установлено следующее.

Основным видом деятельности ОАО «Туапсинский морской торговый порт» (далее - ОАО «ТМТП») является осуществление погрузо-разгрузочных работ с одного вида транспорта на другой. Решением Правления МАП России № 22/3 от 22.07.1998 ОАО «ТМТП» включено в реестр субъектов естественных монополий на транспорте.

ОАО «Туапсинский морской торговый порт» установлены тарифы и взимается соответствующая плата за изготовление и выдачу пропусков на используемую территорию в зону транспортной безопасности (приказ АО «ТМТП» № 788 от 05.11.2015 приложение №12).

Изготовление пропусков, оформление или продление пропусков на режимную территорию АО «ТМТП» осуществляет Бюро пропусков Общества.

Разовые пропуска для любых юридических и физических лиц, осуществляющих свою деятельность на территории морских терминалов АО «ТМТП», являются безвозмездными и оформляются Обществом на основании письменных обращений заинтересованных лиц.

Работникам организаций, которые на терминалах порта Туапсе имеют и эксплуатируют собственное недвижимое имущество, также оформляются на безвозмездной основе постоянные пропуска.

Иным категориям физических и юридических лиц порт предлагает заключить договор возмездного оказания услуг по оформлению/продлению постоянных пропусков на электронной основе, так как оформление портом разовых пропусков для въезда на территорию занимает определенное время и может быть неудобным для отдельных клиентов.

В соответствии с абз.2 ст. 22 Закона Российской Федерации от 01.04.1993 № 4730-1 «О государственной границе Российской Федерации» режим в пунктах пропуска через Государственную границу устанавливается в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации в соответствии с указанным Законом и международными договорами Российской Федерации.

В силу ст. 23 Закона Российской Федерации от 01.04.1993 № 4730-1 «О государственной границе Российской Федерации» въезд в пункты пропуска через Государственную границу и выезд из них лиц и транспортных средств, а также ввоз и вывоз грузов, товаров и животных осуществляются в специально выделенных для этих целей местах по пропускам, выдаваемым администрацией аэропортов, аэродромов, морских, речных портов, железнодорожных, автомобильных вокзалов и станций, других транспортных предприятий по согласованию с пограничными органами.

Согласно Постановлению Российской Федерации от 29.12.2007 № 963 «О порядке установления режима в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации» установлено, что правила режима в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации утверждаются Министерством транспорта Российской Федерации по согласованию с Федеральной службой безопасности Российской Федерации и Федеральной таможенной службой.

Приказом Федерального агентства по обустройству государственной границы Российской Федерации от 27.12.2010 № 451-ОД «Об утверждении Правил режима в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации» утверждены Правила режима в пунктах пропуска через Государственную границу Российской Федерации.

Согласно пункту 1 Правил режима в пунктах пропуска через Государственную границу Российской Федерации правила являются обязательными для исполнения всеми гражданами Российской Федерации, иностранными гражданами, подданными иностранных государств и лицами без гражданства, а также должностными лицами (работниками) организаций и предприятий независимо от их организационно-правовой формы.

Согласно с п. 3 Правил режима в пунктах пропуска через Государственную границу Российской Федерации установлено, что режим в пунктах пропуска, функционирующих в пределах железнодорожной, автомобильной станции или вокзала, морского, речного (озерного) порта, аэропорта, аэродрома, устанавливается с учетом требований инструкций по пропускному и внутриобъектовому режимам и планов обеспечения транспортной безопасности, утвержденных в соответствии с Федеральным законом от 09.02.2007 № 16-ФЗ «О транспортной безопасности».

В соответствии с п. 4 Правил режима в пунктах пропуска через Государственную границу Российской Федерации, актами руководителей территориальных органов Федерального агентства по обустройству государственной границы Российской Федерации, согласованными с начальниками пограничных органов и начальниками таможен, в регионе деятельности которых расположены пункты пропуска, а также с администрациями аэропортов (аэродромов), морских, речных (озерных) портов, железнодорожных, автомобильных вокзалов и станций (далее - объекты транспортной инфраструктуры), на основании настоящих Правил и с учетом местных условий, а также планов обеспечения транспортной безопасности объектов транспортной инфраструктуры и инструкций по пропускному и внутриобъектовому режиму этих объектов для каждого пункта пропуска, утверждаются правила режима, в которых определяются: пространственные и временные пределы их действия; территории и помещения, где непосредственно осуществляются пограничный и таможенный контроль, а в случаях, установленных международными договорами Российской Федерации и федеральными законами, и иные виды контроля; места и

порядок въезда в пункты пропуска и выезда из них лиц и транспортных средств, а также ввоза и вывоза грузов, товаров и животных; порядок ввоза и характер дополнительных режимных ограничений, пространственные и временные пределы их действия; места стоянок служебного транспорта подразделений государственных контрольных органов, администраций пункта пропуска и администраций морского порта, речного (озерного) порта, аэропорта (аэродрома), железнодорожной, автомобильной станции или вокзала, иных организаций и предприятий, осуществляющих в пунктах пропуска хозяйственную и иную деятельность, а также маршруты движения этого транспорта.

В соответствии с п. 5 ст. 1 Федерального закона от 09.02.2007 № 16-ФЗ «О транспортной безопасности» объекты транспортной инфраструктуры – технологический комплекс, включающий в себя: а) железнодорожные, автомобильные вокзалы и станции;

б) метрополитены;

в) тоннели, эстакады, мосты;

г) морские терминалы, акватории морских портов;

д) порты, которые расположены на внутренних водных путях и в которых осуществляются посадка (высадка) пассажиров и (или) перевалка грузов повышенной опасности на основании специальных разрешений, выдаваемых в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации по представлению федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере транспорта, по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в области обеспечения безопасности Российской Федерации, федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренних дел, судоходные гидротехнические сооружения;

е) расположенные во внутренних морских водах, в территориальном море, исключительной экономической зоне и на континентальном шельфе Российской Федерации искусственные острова, установки, сооружения;

ж) аэродромы, аэропорты, объекты систем связи, навигации и управления движением транспортных средств;

з) участки автомобильных дорог, железнодорожных и внутренних водных путей, вертодромы, посадочные площадки, а также иные обеспечивающие функционирование транспортного комплекса здания, сооружения, устройства и оборудование, определяемые Правительством Российской Федерации;

В соответствии с пп. 3, 4 ст. 16 Федерального закона от 08.11.2007 № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации» 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.

Согласно ч. 2 ст. 15 Федерального закона от 08.11.2007 № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации» операторы морских терминалов, иные владельцы объектов инфраструктуры морского порта, капитаны судов, другие лица, которые осуществляют деятельность и (или) находятся в морском порту, обязаны выполнять требования безопасности мореплавания, транспортной безопасности морских терминалов, акваторий морских портов.

Согласно ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 09.02.2007 № 16-ФЗ «О транспортной безопасности» обеспечение транспортной безопасности объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств возлагается на субъекты транспортной инфраструктуры, перевозчиков, если иное не установлено настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.

Объекты транспортной инфраструктуры - юридические лица, индивидуальные предприниматели и физические лица, являющиеся собственниками объектов транспортной инфраструктуры и (или) транспортных средств или использующие их на ином законном основании (подпункт 9 ст. 1 Федерального закона от 09.02.2007 № 16-ФЗ «О транспортной безопасности»).

В Постановлении Правительства Российской Федерации от 19.08.2009 № 676 «О Правилах обслуживания пассажиров и оказания иных услуг, обычно оказываемых в морском порту и не связанных с осуществлением пассажирами и другими гражданами предпринимательской деятельности» указано, что в состав оказываемых в морском порту потребителям услуг услуга по выдаче пропусков не входит.

Согласно статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), рост цены товара не обуславливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар, информация о цене, об условиях реализации или приобретения этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

В соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», Управлением подготовлен Аналитический отчет по результатам анализа состояния конкуренции на рынке услуг по оформлению и выдаче пропусков на территорию АО «Туапсинский морской торговый порт» за 2016 год, согласно которому АО «Туапсинский морской торговый порт» занимает доминирующее

положение с долей 100%.

Согласно требованиям п. 8 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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, в том числе создание дискриминационных условий.

Краснодарским УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» АО «Туапсинский морской торговый порт» выдано предупреждение о прекращении в срок до 02.10.2017 действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства. В указанный срок предупреждение не исполнено.

Приказом Краснодарского УФАС России от 10.10.2017 № 337 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено дело по признакам нарушения АО «Туапсинский морской торговый порт» пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 26.10.2017 исх. № 28713/5 рассмотрение дела назначено на 23.11.2017.

Указанным определением к участию в рассмотрении дела привлечены в качестве ответчика «Туапсинский морской торговый порт», в качестве заявителя Южная транспортная прокуратура.

На заседании Комиссии АО «ТМТП» заявлено ходатайство от 21.11.2017 № 27-09/322 (вх. № 12564 от 23.11.2017) о приостановлении действия ненормативного акта предупреждения и об отложении рассмотрения дела № 431/2017 до вступления в законную силу решения арбитражного суда по делу № А32-41618/2017.

В соответствии с частями 3, 5 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия определила рассмотрение дела № 431/2017 приостановить до вступления в законную силу окончательного судебного акта по делу № А32-41618/2017.

В связи с вступлением 16.01.2018 в законную силу судебного акта по делу № А32-41618/2017 в соответствии с частями 3, 4, 5 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия определила возобновить рассмотрение дела № 431/2017 и назначить на 21.02.2018.

В связи с отсутствием кворума на заседании Комиссии, руководствуясь пунктом 5 части 1, частью 5 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия определила отложить рассмотрение дела № 431/2017 и назначить рассмотрение дела на 20.03.2018.

Определением от 22.03.2018 исх. № 6570/5 рассмотрение дела назначено на 18.04.2018.

АО «ТМТП» письмом (вх. от 20.03.2018 № 2720) сообщило об исполнении предупреждения исх. от 14.08.2017 № 19865/5.

Между тем, предупреждение должно было быть исполнено в срок до 02.10.2017, в связи с чем не может считаться исполненным.

Вышеуказанные действия (бездействия) АО «ТМТП», выразившиеся в создании дискриминационных условий при изготовлении и выдаче пропусков сторонним организациям, а также грузовладельцам, экспедиторам и другим лицам на используемую территорию, нарушают пункт 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 1 статьи 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях АО «Туапсинский морской торговый порт» факт нарушения пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании дискриминационных условий при изготовлении и выдаче пропусков сторонним организациям, а также грузовладельцам, экспедиторам и другим лицам на используемую территорию установлении и взимании тарифов за оформление и выдачу пропусков на используемую территорию АО «Туапсинский морской торговый порт».

2. В связи с тем, что на момент рассмотрения дела № 431/2017 нарушение устранено предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела № 431/2017 должностному лицу Краснодарского УФАС России для принятия решения о возбуждении административного производства.

Председатель комиссии

Р.В. Дегтярева

Члены Комиссии:

О.А. Мурадян

Е.А. Богославский

О.В. Маркелова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд, а также в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.