

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 1-10-105/00-03-15

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 14 января 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено 27 января 2016 г.

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> (далее — Комиссия), рассмотрев дело № 1-10-105/00-03-15 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Новороссийский мазутный терминал» (353900, Краснодарский край, г. Новороссийск, ул. Магистральная, 6) (далее — ООО «НМТ»),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление (вх. № 16726/15 от 19.02.2015) общества с ограниченной ответственностью «Эра» (353900, г. Новороссийск, ул. Губернского, д. 31) (далее — ООО «Эра», заявитель, бункерная компания) и общества с ограниченной ответственностью «Бункерная компания «ТОС» (353900, г. Новороссийск, ул. Грибоедова, д. 2) (далее — ООО «Бункерная компания «ТОС», заявитель, бункерная компания) о наличии в действиях (бездействии) ОАО «ИПП», ОАО «Черномортранснефть», ООО «НМТ» и АО «Транснефть-Терминал» признаков нарушения антимонопольного законодательства, в части отказа от заключения договора по перевалке нефтепродуктов для налива на суда-бункеровщики (далее — заявление).

При анализе сведений, представленных в заявлении, установлено следующее:

Специализированными нефтеналивными терминалами в морском порту Новороссийск владеют ОАО «ИПП» и ООО «Новороссийский мазутный терминал», входящие в группу лиц ОАО «Новороссийский морской торговый порт».

Указанный вид деятельности является неотъемлемой составляющей услуг по погрузке и выгрузке грузов.

Данные услуги в соответствии с пунктами 9 и 10 включены в «Перечень услуг субъектов естественных монополий в морских портах, цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством», утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 23.04.2008 № 293 «О государственном

регулировании и контроле цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей».

Федеральным законом от 08.11.2007 № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты» (пункты 3 и 4 статьи 16) установлены требования к операторам морских терминалов и иным владельцам объектов инфраструктуры морского порта:

- 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.

ООО «НМТ» владеет специализированным терминалом в порту Новороссийск, обеспечивающим технологический процесс бункеровки, предусматривающий обязательность перевалки нефтепродуктов через специализированные терминалы (прием нефтепродуктов, их накопление в береговых резервуарах, отгрузка на суда-бункеровщики).

Основным видом деятельности ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС» является снабжение судов припасами – бункерным топливом во внутренних морских водах и территориальном море России.

ООО «НМТ» владеет специализированным терминалом в морском порту Новороссийск, обеспечивающим технологический процесс бункеровки, предусматривающий обязательность перевалки нефтепродуктов через специализированные терминалы (прием нефтепродуктов, их накопление в береговых резервуарах, отгрузку на суда-бункеровщики) и в географических границах порта «Новороссийск» занимает долю на рынке оказания услуг по приему, хранению и перевалке нефтепродуктов более 35%.

Организацией, непосредственно осуществляющей прием, хранение и перевалку нефтепродуктов в порту, является ООО «НМТ».

ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС» обратились к ООО «НМТ» с предложением о заключении договоров на перевалку нефтепродуктов (исх. № 283/э от 23.12.2014, исх. № 0510 от 25.12.2014).

В заключении договоров данным компаниям было отказано ввиду занятости резервуарного парка под хранение и перевалку грузов во исполнение контрактных обязательств (исх. № 1942 от 31.12.2014, исх. № 1943 от 31.12.2014).

По результатам рассмотрения заявления и дополнительно запрошенных ФАС России материалов и информации, письмом ФАС России от 18.06.2015 № ИА/30128/15 в адрес ООО «НМТ» было направлено предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившихся в необоснованном отказе от заключения договоров на оказание услуг по перевалке нефтепродуктов для налива на суда-бункеровщики с ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС».

Письмом от 07.07.2015 № 898 ООО «НМТ» сообщило об исполнении предупреждения ФАС России о прекращении действий (бездействия), путем направления в адрес ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС» договоров об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию грузов.

09.07.2015 в ФАС России поступило заявление (вх. № 68849/15 от 09.07.2015) ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС».

При анализе сведений, представленных в указанном заявлении, установлено следующее:

03.07.2015 в адрес ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС» поступили договоры об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию грузов между ООО «НМТ» (Экспедитор) в лице АО «Транснефть-Сервис» (Агент) и Заказчиком (ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС»).

По мнению заявителей, требования предупреждений ФАС России о прекращении действий (бездействия) не выполнены. Предложенные проекты вышеуказанных договоров предусматривают оказание услуг через посредника (во всех случаях посредником (агентом) является АО «Транснефть-Сервис»), что означает увеличение стоимости услуг терминалов.

По результатам рассмотрения обращений ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС» и дополнительно представленных материалов и информации приказом от 03.08.2015 № 680/15 ФАС России было возбуждено дело № 1-10-105/00-03-15 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Новороссийский мазутный терминал» (353900, Краснодарский край, г. Новороссийск, ул. Магистральная, 6) части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в отказе от заключения договоров на оказание услуг по перевалке нефтепродуктов для налива на суда-бункеровщики (далее — дело № 1-10-105/00-03-15).

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия ФАС России установила следующее:

1) Представитель заявителей в заседаниях Комиссии ФАС России отметил следующее:

03.07.2015 во исполнение предупреждения ФАС России о прекращении действий (бездействия) от 18.06.2015 № ИА/30128/15 ООО «НМТ» в адрес заявителей были направлены проекты договоров об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию грузов между ООО «НМТ» (Экспедитор) в лице АО «Транснефть-Сервис» (Агент) и Заказчиком (ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС»).

Заявителями были направлены в адрес ООО «НМТ» письма с просьбой заключить прямые договоры на перевалку нефтепродуктов без участия посредника — АО «Транснефть-Сервис».

Кроме того, по мнению представителя ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС», участие агента влечет за собой увеличение стоимости услуг,

автоматическое прекращение действия договора в случае расторжения агентского договора либо признания агентского договора ничтожным.

27.07.2015 в адрес заявителей поступил ответ от ООО «НМТ» о том, что ООО «НМТ» вправе самостоятельно избрать удобную и экономически обоснованную конструкцию взаимоотношений с контрагентами, в том числе, с использованием услуг агента — АО «Транснефть-Сервис».

При этом, представителем заявителя отмечено, что из содержания предоставленных ООО «НМТ» заявителям проектов договоров об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию грузов следует, что все без исключения действия в рамках договора выполняет ООО «НМТ». Агент — АО «Транснефть-Сервис» лишь подписывает договор от имени Экспедитора (ООО «НМТ»).

Дополнительно письмом от 24.08.2015 № 0238-1 ООО «Бункерная компания «ТОС» представлена следующая информация:

между ООО «Бункерная компания «ТОС» и компанией «Порт Юнион Ойл Экспорт Лимитед» был заключен агентский договор от 30.12.2013 № 43 на организацию услуг перевалки нефтепродуктов. Компания «Порт Юнион Ойл Экспорт Лимитед» от своего имени и за счет ООО «Бункерная компания «ТОС» координировало оказание и выполнение ряда услуг по перевалке нефтепродуктов на терминале ООО «НМТ».

Ставка возмещаемых расходов агента (компания «Порт Юнион Ойл Экспорт Лимитед») по договору составляла 15,98 долларов США, кроме НДС по ставке 18% за одну погруженную тонну на танкер нефтепродуктов.

Ставка агентского вознаграждения составляла 3,50 долларов США включая налоги за одну погруженную тонну нефтепродуктов на танкер.

Срок действия указанного договора закончился 31.03.2015, дополнительные соглашения о расторжении не подписывались.

После ухода компании «Порт Юнион Ойл Экспорт Лимитед» стоимость услуг по перевалке мазута суммарно составила 18 долларов США за тонну, при этом стоимость услуг ООО «НМТ» возросла до 15 долларов США. В настоящее время вместо компании «Порт Юнион Ойл Экспорт Лимитед» работает АО «Транснефть-Сервис».

Однако, в соответствии с пунктом 7.1 проектов договоров, предоставленных ООО «НМТ» в адрес заявителей стоимость услуг составляет 21,24 доллара США за тонну.

По мнению представителя заявителей, стоимость услуг посредника — АО «Транснефть-Сервис» заложена в стоимость услуг ООО «НМТ».

Таким образом, по мнению заявителей, включение АО «Транснефть-Сервис» в качестве агента в договор об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию грузов экономически и технологически необоснованно и противоречит требованиям пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

2) Представителем ООО «НМТ» были представлены следующие пояснения.

Во исполнение требований предупреждения ФАС России о прекращении действий (бездействия) от 18.06.2015 № ИА/30128/15 в адрес ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС» направлены подписанные договоры об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию грузов для рассмотрения и подписания.

Однако, заявители выразили несогласие на заключение договоров, направленных в их адрес, по причине подписания упомянутых договоров агентом ООО «НМТ» — АО «Транснефть-Сервис».

Также представителем ООО «НМТ» отмечено следующее:

- - в соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 1005 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) по сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала, права и обязанности возникают непосредственно у принципала. Следовательно, права и обязанности в направленных контрагентам договорах в полном объеме возникают именно у ООО «НМТ», что свидетельствует о выполнении Обществом предупреждения ФАС России о прекращении действий (бездействия) от 18.06.2015 № ИА/30128/15;
 - пунктом 4 статьи 421 ГК РФ закреплено право сторон договора определять его условия по своему усмотрению, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. ООО «НМТ», руководствуясь статьей 421 ГК РФ, вправе предложить клиентам приемлемые для Общества условия;
 - все действующие договоры на оказание услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию грузов заключены ООО «НМТ» с привлечением агента, условия об оплате которых предусматривают аналогичную ставку ООО «НМТ» — 18 долларов США за оказание указанных услуг в отношении каждой тонны нефтепродукта (мазута), кроме того НДС по ставке предусмотренной налоговым законодательством Российской Федерации.

3) Исследовав представленные материалы, заслушав доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия ФАС России пришла к следующим выводам:

Между ООО «НМТ» и АО «Транснефть-Сервис» заключен агентский договор от 24.11.2014 № 256/2014 (далее — агентский договор).

Размер агентского вознаграждения согласно пункту 6.1 агентского договора составляет 20 рублей за тонну нефтепродуктов, в отношении которых ООО «НМТ» оказаны транспортно-экспедиторские услуги, кроме того НДС в соответствии с

действующим законодательством, по договорам, заключенным агентом (АО «Транснефть-Сервис») от имени принципала (ООО «НМТ»).

Письмом от 12.10.2015 (вх. № 112161-ЭП/15 от 12.10.2015) заявителями представлены пояснения по положениям договоров об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию грузов, в которых, по мнению заявителей, содержатся невыгодные, дискриминационные условия:

- - заключение договора непосредственно с исполнителем — ООО «НМТ», участие агента ведет к удорожанию стоимости услуг;
 - пунктом 7.5 договора предусмотрено, что оплата услуг, указанных в пункте 7.1 договора производится в порядке 100% предоплаты стоимости планируемого месячного объема согласно спецификации. Платеж не позднее 2 (двух) рабочих дней до наступления месяца поставки на основании выставленных счетов Экспедитора. Заявители полагают, что условия указанного пункта договора носят дискриминационный характер, ставят их в невыгодное положение по сравнению с иными контрагентами ООО «НМТ» по аналогичным договорам. Так, в соответствии с договором от 05.01.2015 № 100014/11852Д на оказание услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию между ООО «НМТ» и ОАО «Нефтяная Компания «Роснефть» оплата за услуги производится после подписания акта оказания услуг (пункт 7.5.1).

Также письмом от 03.11.2015 (вх. № 123835-ЭП/15 от 03.11.2015) заявителями представлен расчет удорожания стоимости услуг по перевалке нефтепродуктов при заключении договора с участием агента, из которого следует, что согласно пункту 6.1 агентского договора агентское вознаграждение составляет 20 рублей за тонну нефтепродуктов + НДС в соответствии с действующим законодательством. Таким образом, удорожание транспортно-экспедиторских услуг в связи с участием в договоре агента составляет 23 рубля 60 копеек за каждую тонну нефтепродуктов, в отношении которых принципалом (ООО «НМТ») оказаны транспортно-экспедиторские услуги. При объемах перевалки нефтепродуктов в количестве 10 000 тонн ежемесячно дополнительные затраты каждой из бункерных компаний в течение одного года составят 2 832 000 рублей.

Согласно письму ООО «НМТ» от 03.11.2015 № 1484 АО «Транснефть-Сервис» отмечено следующее:

- в соответствии с заключенным договором от 24.11.2014 № 256/2014, принципал (ООО «НМТ») обязал агента (АО «Транснефть-Сервис») от имени и за счет принципала совершить фактические и юридические действия, направленные для заключения договоров об оказании услуг транспортно-экспедиторского обслуживания грузов с целью обеспечения годового объема загрузки терминального комплекса принципала не менее 4 500 000 тонн в год (пункт 2.1 договора).

- - все действующие договоры об оказании услуг по транспортно-

экспедиторскому обслуживанию грузов заключены ООО «НМТ» с привлечением агента (АО «Транснефть-Сервис»);

- по итогам совещания о развитии портов Азово-Черноморского региона Президент Российской Федерации дал поручение (от 12.11.2014 № Пр-2656) по заключению прямых контрактов между грузоотправителями и владельцами инфраструктуры хранения и терминалов при осуществлении поставок на экспорт нефтеналивных грузов в морских портах Азово-Черноморского бассейна. Срок исполнения поручения — 01.12.2014 года.

Общество организовало, с привлечением агента (АО «Транснефть-Сервис») заключение прямых договоров с клиентами, срок начала работы по которым — ноябрь-декабрь 2014 года.

Поскольку ООО «НМТ» приняло на себя часть обязательств, ранее исполнявшихся компанией «Порт Юнион Ойл Экспорт Лимитед», ООО «НМТ» прибегло к услугам агента (АО «Транснефть-Сервис»), заключив с ним указанный договор.

Функции АО «Транснефть-Сервис» направлены на обеспечение финансовых показателей работы ООО «НМТ» (загрузка терминала), оптимизацию производственного процесса, недопущения нарушений договорных обязательств ООО «НМТ».

ООО «НМТ», являясь заемщиком, исполняет обязательства по возврату кредитных займов, ранее использованных для строительства мазутного терминала в г. Новороссийске.

В случае отказа от услуг агента:

1. производительность работы терминального комплекса ООО «НМТ» существенно снизится, показатели доходности упадут;
2. ООО «НМТ» будет лишено возможности надлежаще исполнять принятые на себя обязательства по заключенным договорам.

Определением об отложении рассмотрения дела № 1-10-105/00-03-15 от 06.11.2015 № 03/62199/15 Комиссией установлено в действиях ООО «НМТ» наличие признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в навязывании контрагенту(ам) условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора на оказание услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию с ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС» и пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании дискриминационных условий в части порядка расчетов при заключении договоров об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию.

На основании изложенного, письмом от 06.11.2015 № 03/62201/15 ФАС России в адрес ООО «НМТ» было направлено предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившихся в навязывании контрагенту(ам) условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора на оказание услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию с ООО «Эра» и

ООО «Бункерная компания «ТОС», путем заключения указанных договоров на взаимовыгодных условиях сторон.

4) Письмом от 17.11.2015 № 1533 ООО «НМТ» сообщило о том, что во исполнение требований предупреждения о прекращении действий (бездействия) от 06.11.2015 № 03/62201/15 в адрес заявителей направлены договоры об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию для подписания с учетом результатов рассмотрения ООО «НМТ» протоколов разногласий к указанным договорам.

5) Комиссией ФАС России установлено:

Письмами от 12.11.2015 № 1519 (в адрес ООО «Эра») и от 12.11.2015 № 1520 (в адрес ООО «Бункерная компания «ТОС»), направленными ООО «НМТ» отмечено следующее:

- по пункту 7.5 договора об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию (100% предоплата) ООО «НМТ» предложен порядок расчетов — не позднее, чем за 2 (два) рабочих дня до даты постановки танкера к причалу Заказчик (заявители) на основании выставленного счета производит предварительную оплату услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию танкерной партии, планируемой к погрузке в соответствии с графиком обработки танкеров;

- в части отмены условия корпоративного одобрения указанных договоров ООО «НМТ» не принята, поскольку данное требование продиктовано уставом ООО «НМТ».

В последующем, согласно письму ООО «НМТ» от 14.01.2016 № 038, в окончательном варианте договора об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию пункт 11.1 указанного договора был изложен в следующей редакции: «Настоящий Договор вступает в силу с даты подписания и действует до 31 декабря 2016 года, а в части исполнения принятых до этого срока обязательств — до полного исполнения».

Письмом от 19.11.2015 (вх. № 133042-ЭП/15 от 19.11.2015) заявители сообщили о том, что договоры об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию с ООО «НМТ», ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС» подписаны, с учетом протоколов разногласий к указанным договорам.

6) Комиссия ФАС России пришла к выводу, что ООО «НМТ» предприняты все возможные меры для прекращения действий (бездействия), содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившихся в необоснованном отказе от заключения договоров на оказание услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию с ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС» и выразившихся в навязывании контрагенту(ам) условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора на

оказание услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию с ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС», а также путем исключения дискриминационных условий в части порядка расчетов при заключении договоров об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию с ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС».

Требования предупреждений ФАС России от 18.06.2015 № ИА/30128/15 и от 10.11.2014 № 03/62201/15 исполнены.

По результатам рассмотрения дела, Комиссией ФАС России не установлено в рассматриваемых действиях (бездействии) ООО «НМТ» нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившихся:

- в необоснованном отказе от заключения договоров на оказание услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию с ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС» (пункт 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции);
- в навязывании контрагенту(ам) условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора на оказание услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию с ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС» (пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции);
- в создании дискриминационных условий в части порядка расчетов при заключении договоров об оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию с ООО «Эра» и ООО «Бункерная компания «ТОС».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48 и частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 1-10-105/00-03-15 в отношении ООО «НМТ» в связи с отсутствием в действиях ООО «НМТ» нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.