

РЕШЕНИЕ

по делу № 08-14/2013

г. Южно-Сахалинск

Резолютивная часть решения оглашена «03» сентября 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено «17» сентября 2013 года.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 08-14/2013, возбужденное в отношении открытого акционерного общества «Холмский морской торговый порт» (далее - ОАО «Холмский морской торговый порт», Порт, ОАО «ХМТП») (694620, Сахалинская область, г. Холмск, ул. Советская, 41) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), запрещающей злоупотребление хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение,

при участии:

- от Заявителя – представитель не явился, сведения о надлежащем уведомлении в материалах дела имеются,

- от Ответчика – (...),

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области поступило заявление генерального директора общества с ограниченной ответственностью «ДальСервис» (далее - ООО «ДальСервис»)

на действия ОАО «Холмский морской торговый порт».

Поводом обращения послужили действия ОАО «Холмский морской торговый порт», выразившиеся в отказе выдачи годового пропуска для въезда автобуса с пассажирами на территорию Холмского торгового порта.

16.07.2013 приказом Сахалинского УФАС России возбуждено дело № 08-14/2013 в отношении ОАО «Холмский морской торговый порт» по признакам нарушения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», дело назначено к рассмотрению на 25.07.2013.

25.07.2013 на заседании Комиссии представитель Заявителя пояснил следующее.

Морской вокзал в порту г. Холмска был закрыт на неопределенный срок без предупреждения. Ранее пассажиры бесплатно добирались пешком до морского вокзала, в настоящее время ООО «ДальСервис» вынуждено осуществлять их перевозку автобусами. Максимальный срок, на который выдается пропуск на автобусы для въезда в порт, составляет месяц, годовой пропуск ОАО «Холмский морской торговый порт» выдавать отказывается.

Представитель Ответчика пояснил следующее.

Выдать годовой пропуск на автобусы для перевозки пассажиров через территорию порта невозможно, поскольку перевозка осуществляется посредством разных автомобилей.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, Комиссия решила отложить рассмотрение дела. Определением об отложении рассмотрения дела от 25.07.2013 дело назначено на 08.08.2013.

Определением об отложении рассмотрения дела от 08.08.2013 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств рассмотрение дела было отложено и назначено на 20.08.2013.

20.08.2013 на заседании Комиссии представитель Заявителя пояснил следующее.

ОАО «Холмский морской торговый порт» является субъектом естественной монополии, соответственно порт должен разработать и утвердить в соответствующем порядке тариф на обслуживание пассажиров. В рассматриваемом случае эти тарифы относятся к обслуживанию пассажиров, поскольку никаким иным способом доставить людей до парома не имеется возможности. Морской вокзал закрыт на ремонт и проход закрыт. Поскольку данный тариф не утвержден ФСТ, то взимание любой оплаты является незаконным и необоснованным. В связи с чем, Заявитель просит признать незаконным взимание оплаты для проезда автобуса с пассажирами до борта парома и обратно.

Представитель Ответчика пояснил следующее.

С 2007 года порт является открытым акционерным обществом, с указанного года ОАО «Холмский морской торговый порт» наделен функцией по обеспечению пропускного режима. Согласно данной функции Порт вынужден обеспечивать транспортную безопасность 90% территории, которая находится в его собственности. В связи с чем, была разработана Инструкция о пропускном и внутриобъектном режиме в Южной гавани морского порта «Холмск» и утверждена рядом органов, которая с годами обновлялась. Данная инструкция регламентирует пропускной режим, а также определяет виды пропусков, действующие требования к выдаче пропусков, хранению. Существует перечень пропусков утвержденного вида, в рамках этих видов Порт готов рассмотреть заявку. Виды пропуска, который предлагал ООО «ДальСервис» не существует, иных заявок не поступало. Относительно вопроса взимания платы за оформление пропусков представитель ответчика поясняла следующее. Согласно п. 15.2 Инструкции обеспечение бюро пропусков (КПП) осуществляется за счет средств хозяйствующего субъекта, расшифровку затрат по содержанию в антимонопольный орган была представлена. Компенсация затрат осуществляется за счет стоимости пропусков. Хозяйствующий субъект определяет стоимость каждого вида пропуска, исходя их фактических затрат на содержание бюро пропусков и КПП с учетом установленной законодательством РФ величины рентабельности. С 2010 года была аналогичная ситуация. Компания «Трансбункер» обратилась в антимонопольный орган с заявлением о том, что ОАО «ХМТП» незаконно взимает плату за пропуск на территорию порта. По результату рассмотрения данного заявления в 2010 году решением антимонопольного органа было установлено, что нарушений антимонопольного законодательства в действиях Порта нет, и было предложено в части незаконного взимания оплаты за проезд обратиться в арбитражный суд. В течение 2011-2012 гг. было судебное разбирательство, согласно которому были признаны действия ОАО «ХМТП» как законными по взиманию платы и при этом иск был прекращен (дело № А59-4920/2010). Был иск транспортной прокуратуры в городском суде, также иск был прекращен, поскольку судом было признано законным право взимания оплаты Портом.

Определением об отложении рассмотрения дела от 20.08.2013 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств рассмотрение дела было отложено и назначено на 03.09.2013.

На заседании комиссии 03.09.2013 представитель Ответчика возразил на требования, изложенные в заявлении по ранее озвученным доводам на заседании Комиссии.

Изучив материалы дела, а также пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссией Сахалинского УФАС России установлено следующее.

Согласно ч. 1, 5 ст. 5 Закона «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) 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 - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон № 147-ФЗ) определено, что естественная монополия - состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем, спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

Согласно ст. 4 Закона № 147-ФЗ к сфере деятельности субъектов естественных монополий относятся услуги в транспортных терминалах, портах и аэропортах.

В соответствии с приложением к Приказу Федеральной службы по тарифам от 5 июня 2012 г. № 137-т/3 "Об утверждении Перечней субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах и аэропортах, государственное регулирование которых осуществляется ФСТ России" ОАО «Холмский морской торговый порт» включено в перечень субъектов естественных монополий в транспортных терминалах и морских портах, государственное регулирование которых осуществляется ФСТ России, в Приложение 1 под регистрационным номером № 125.

Таким образом, ОАО «Холмский морской торговый порт» является субъектом естественной монополии в сфере оказания услуг в порту и, как следствие, субъектом, занимающим доминирующее положение.

Доводы Заявителя о том, что ОАО «Холмский морской торговый порт» необоснованно отказывает в выдаче годового пропуска на предьявителя, Комиссия признает обоснованными, в силу следующего.

Федеральный закон от 08.11.2007 № 261-ФЗ "О морских портах в

Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее - № 261-ФЗ) регулирует отношения, возникающие из торгового мореплавания в морских портах в Российской Федерации (далее также - морские порты), устанавливает порядок строительства, открытия, закрытия морских портов, порядок осуществления в них деятельности, в том числе оказания услуг, а также устанавливает основы государственного регулирования деятельности в морских портах.

В соответствии со ст. 22 Закона РФ 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 настоящим Законом и международными договорами Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ 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 Федеральным агентством по обустройству государственной границы Российской Федерации по согласованию с Федеральной службой безопасности Российской Федерации и Федеральной таможенной службой.

Приказом ДВТУ Росграницы от 2013 г. утверждены Правила режима в морском, грузопассажирском, постоянном, многостороннем пункте пропуска через государственную границу Российской Федерации «Холмск» (далее – Правила).

Согласно п. 4 Правил правила режима распространяются на всю территорию морского порта Холмск и его акваторию и действуют круглосуточно.

В пункте 5 Правил определено, что организацией, обеспечивающей работу пункта пропуска и режим в пункте пропуска в Южной гавани является ОАО «Холмский морской торговый порт».

Так, ОАО "Холмский морской торговый порт" как субъект естественной монополии, оказывающий услуги в порту, обеспечивает текущий контроль за организацией и соблюдением пропускного и внутриобъектного режима.

В соответствии с п. 6.1 Правил выезд/выход из него транспортных средств и лиц, а также ввоз, нахождение и вывоз грузов, товаров и животных осуществляется в специально выделенных для этих целей местах (только через специально оборудованные контрольно-пропускные проходные (КПП) по пропускам (в том числе по электронным пропускам)), выдаваемых структурными подразделениями субъектов транспортной инфраструктуры на территорию, относящуюся к ведению данного субъекта транспортной

инфраструктуры пункта пропуска, по согласованию с подразделением пограничного органа в пункте пропуска.

Допускается выдача и согласование пропусков на въезд/вход в пункт пропуска, пребывание и выезд/выход из него транспортных средств и лиц, а также ввоз, нахождение и вывоз грузов, товаров и животных структурным подразделением субъекта транспортной инфраструктуры на территорию другого субъекта транспортной инфраструктуры при наличии договора между данными субъектами.

Названные пропуска и иные пропуска, предусмотренные в пункте пропуска Холмск, должны иметь единую форму, быть непросроченными и не содержать подделок, а также должны принадлежать лицам, их предъявляющим.

Пропуск дает право указанным лицам находиться только в тех местах на территории и акватории порта, где они непосредственно выполняют свои служебные обязанности

Пропуска по назначению разделяются:

- личные (для въезда (прохода) в пункт пропуска и выезда (выхода) из него лиц);
- транспортные (для въезда в пункт пропуска и выезда из него транспортных средств);
- материальные (для ввоза и вывозов грузов, товаров и животных).

Личные и транспортные пропуска по срокам действия подразделяются на постоянные, временные, разовые и дают право прохода (проезда) на территорию пункта пропуска.

Количество постоянных пропусков на лиц и транспортные средства определяются филиалом учреждения, подведомственного Федеральному агентству по обустройству государственной границы Российской Федерации.

Транспортные пропуска выдаются:

постоянные – на автотранспорт и другую подвижную технику, регулярно находящуюся в эксплуатации на территории пункта пропуска. На пропуске указываются принадлежность автотранспорта, фамилии водителей, дата выдачи и срок действия. Пропуск выдается на срок от 1 года до 5 лет.

разовые – на автотранспорт сторонних организаций, работающих в пункте пропуска в день выдачи пропуска. Время пребывания автотранспорта по разовому пропуску ограничивается до 20-00.

Пропуска оформляются только на автотранспорт, зарегистрированный в ГИБДД или следующий с транзитными номерами.

Согласно п. 6.2 Правил пропуска для въезда в пункт пропуска и выезда из него лиц и транспортных средств, а также ввоза и вывоза грузов, товаров и животных оформляются на основании удостоверенных печатью письменных обращений руководителей организаций и предприятий, осуществляющих в пункте пропуска хозяйственную и иную деятельность, а также руководителей подразделений федеральных органов исполнительной власти, которые на законном основании осуществляют деятельность в пункте пропуска, о выдаче пропуска, заполняемых на русском языке разборчиво от руки или с использованием технических средств (пишущей машинки, компьютера), без сокращений слов, аббревиатур, исправлений и помарок.

Пропуск для въезда в пункт пропуска и выезда из него работников учреждения, подведомственного Федеральному агентству по обустройству государственной границы Российской Федерации, и принадлежащих им транспортных средств оформляются руководителем филиала указанного учреждения по согласованию с подразделением пограничного органа в пункте пропуска.

В письменном обращении на пропуск лица указываются полное наименование организации (предприятия), инициирующего выдачу пропуска, и установочные данные лица, которому требуется оформить пропуск, в том числе фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, место жительства (пребывания), занимаемая должность, сведения о серии, номере, дате и месте выдачи документа, удостоверяющего личность гражданина, а также сведения о цели пребывания в пункте пропуска и сроке(периоде), на который требуется оформить пропуск.

В письменном обращении на пропуск транспорта указываются полное наименование организации (предприятия), сведения о транспортном средстве, на которое требуется оформить пропуск, в том числе, вид, марка, модель и регистрационный знак (номер <...> данные о фамилии, инициалах и документе, удостоверяющим личность лица (лиц), под управлением которого (которых) транспортное средство находится, а также сведения о цели пребывания в пункте пропуска сроке (периоде), на который требуется оформить пропуск.

Обращения на пропуска лиц рассматриваются срок не более 15 календарных дней со дня их поступления. При этом общий срок прохождения обращения на пропуск при согласовании с подразделением пограничного органа в пункте пропуска не может превышать 10 календарных дней. Обращение на пропуск сотрудников пограничных органов на согласование не направляется.

По результатам рассмотрения заявки принимается решение о выдаче пропуска или отказе в его выдаче по следующим основаниям:

- указание в письменном обращении неполной или недостоверной информации;

- несогласование заявки на выдачу пропуска пограничными органами;

- введение на территории, в пределах которой функционирует пункт пропуска, чрезвычайного или военного положения, правового режима контртеррористической операции.

Об отказе в выдаче пропуска письменно сообщается инициатору обращения с указанием оснований принятия решения.

Порядок организации и осуществления пропускного и внутриобъектного режима в целях обеспечения защиты от актов незаконного вмешательства, соблюдения требований пожарной безопасности и охраны в морском порту определен Инструкцией о пропускном и внутриобъектном режиме в Южной гавани морского порта «Холмск», утвержденной 30.12.2012 (далее - Инструкция).

Согласно п. 10.1 Инструкции основанием для пропуска на территорию морского порта транспортных средств, является наличие транспортного пропуска установленного образца.

Порядок оформления пропусков и их виды определены в разделе 13 Инструкции.

В соответствии с п. 13.1 Инструкции пропуск является документом, дающим право прохода, проезда и нахождения на территории порта. Пропуск должен иметь достаточную степень защиты от подделки. Все пропуска для прохода/проезда на территорию морского порта и действительны при наличии документа удостоверяющего личность.

Согласно п. п. 13.2-13.3 Инструкции пропуск на территорию порта оформляется в бюро пропусков. Основанием к оформлению пропуска является заявка/письменное обращение/ установленной формы на имя руководителя организации осуществляющей пропускной режим, в ведении которого находится бюро пропусков. Заявка/письменное обращение/ на оформление пропуска должна содержать: - обоснование необходимости оформления пропуска на территорию морского порта; - вид пропуска и срок его действия; - паспортные данные лица (водителя) и сведения о транспортном средстве; необходимый район и/или объект морского порта.

В соответствии с п. 13.4 Инструкции письменные обращения на пропуск автотранспортных средств, самоходных машин и механизмов должны включать полное наименование организации или юридического лица, инициирующего выдачу пропуска, а также сведения об автотранспортных средствах, самоходных машинах и механизмах, на которые требуется оформить пропуск, в том числе их виды, марки, модели, цвет,

регистрационные знаки (номера), сведения о должности (лица(лиц)), установочные данные: фамилию, имя, отчество, дату и место рождения, место жительства (пребывания), сведения о серии, номере, дате и месте выдачи документа, удостоверяющего личность, под управлением которых будут находиться данные автотранспортные средства, самоходные машины и механизмы, а также сведения о целях пребывания в секторных зоны транспортной безопасности и сроке (периоде), на который требуется оформить пропуск.

Согласно п. 13.12 Инструкции транспортные пропуска являются документами дающими право на въезд/выезд транспортных средств и подразделяются на постоянные, временные, разовые.

Согласно п. 13.13 Инструкции постоянный транспортный пропуск оформляется на служебные и личные транспортные средства работников организаций, постоянно осуществляющих деятельность в морском порту на срок до одного года с последующим продлением или заменой. Допускается оформление пропуска на служебные транспортные средства без указания данных водителя, в таких случаях транспортный пропуск действителен только по предъявлении удостоверения подтверждающего принадлежность водителя к данной организации. Форма постоянного транспортного пропуска должна содержать следующие сведения: тип пропуска(постоянный), номер пропуска, наименование предприятия, которому принадлежит транспортное средство, государственный номер транспортного средства, фамилия, имя и отчество водителя, срок действия пропуска, время действия(например: круглосуточный, с 08.00 до 18.00 в рабочие дни ит.д.), зона действия (указывается территории и объекты доступные для проезда).

В соответствии с п. п. 13.14-13.15 Инструкции временный транспортный пропуск оформляется на срок до 3 месяцев (с возможностью последующего продления до 6-ти месяцев) на служебные и личные транспортные средства. Разовый транспортный пропуск оформляется для разового проезда на территорию порта и действителен в течение текущих суток на период времени, указанный в пропуске.

Между ООО «ДальСервис» (далее - Исполнитель) и ОАО «Сахалинское морское пароходство» (далее - Заказчик) заключен договор возмездного оказания услуг от 01.10.2010 (далее - договор от 01.10.2010). Согласно п.1.1, 1.2 договора от 01.10.2010 Заказчик поручает Исполнителю осуществление продажи пассажирских билетов на паромы в порту Холмск, порту Ванино, а также на остальной территории Российской Федерации и за ее пределами. Возникающие при продаже билетов отношения между заказчиком и исполнителем являются агентскими. Заказчик поручает Исполнителю осуществление всех функций по организации пассажирского сервиса, то есть обслуживание пассажиров паромов в период их нахождения на борту парома, а также в период их нахождения на берегу (на морском вокзале

или в морском порту), включая организацию обслуживания багажа пассажиров (ручная кладь весом до 36 кг).

В связи с тем, что здание морского вокзала г. Холмске закрыто на ремонт, новое помещение зала ожидания находится на значительном отдалении от Порты. Между Заявителем и Холмским ПАТП заключен договор на перевозку пассажиров автобусами от паромного комплекса в порту Холмск до помещения зала ожидания и обратно.

Заявитель обращением от 08.04.2013 обратился в ОАО «ХМТП» с просьбой организовать выдачу пропусков на транспортное средство на предьявителя, а также пересмотреть стоимость пропусков на въезд на территорию порта и установить их для ООО «ДальСервис» равной 21 500 руб. с НДС в год.

Письмом от 08.04.2013 б/н ОАО «ХМТП» в адрес ООО «ДальСервис» направлен ответ, в котором изложено, что снижение стоимости пропусков невозможно в виду того, что ОАО «Сахалинское морское пароходство» отказалось подписывать договор по обеспечению транспортной безопасности, тем самым возложило на ОАО «ХМТП» транспортную безопасность и содержание охраны ФГУП УВО «Минтранс России» за счет собственных средств и не компенсирует затраты на содержание охраны и транспортной безопасности ОАО «ХМТП». А также что, выдача пропусков на предьявителя будет возможна после внесения изменения п. 14 Инструкции о пропускном и внутриобъектном режиме, утвержденной решением Комиссии по морской безопасности при ФГУ «Администрации морских портов Сахалина».

Как указано ранее в п. 13.13 Инструкции закреплена возможность выдачи постоянного пропуска на служебные транспортные средства без указания данных водителя.

Также с учетом п. 13.13 Инструкции и формы постоянного транспортного пропуска, которая приведена в Приложении № 8 Правил установлено, что время действия такого пропуска может устанавливаться как круглосуточно.

Комиссия УФАС не принимает доводы представителя Ответчика о том, что вида пропуска, который предлагал ООО «ДальСервис» не существует.

Кроме того, ранее ООО «ДальСервис» также направляло заявку на оформление годового пропуска на предьявителя на грузовой транспорт. Как следует из материалов дела, указанная заявка удовлетворена, выдан постоянный транспортный пропуск № 192.

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что оснований для отказа в выдаче постоянного транспортного пропуска на предьявителя по заявке ООО «ДальСервис» не было.

Таким образом, ОАО «Холмский морской торговый порт» необоснованно отказывает в выдачи годового пропуска для въезда автобуса с пассажирами на территорию порта г. Холмск, вследствие чего препятствует доступу пользователей к услугам, оказываемым в порту, а также влечет взимание повышенной платы в связи с необходимостью получения разовых пропусков.

Также Комиссией Сахалинского УФАС России установлено следующее.

В силу п. 15.2 Инструкции обеспечение работы бюро пропусков и КПП Южной гавани морского порта Холмск осуществляется за счет средств хозяйствующего субъекта ОАО «Холмский морской торговый порт». Компенсация затрат осуществляется за счет стоимости пропусков. Хозяйствующий субъект определяет стоимость каждого вида пропуска исходя из фактических затрат на содержание бюро пропусков и КПП с учетом установленной законодательством РФ величины рентабельности.

Приказом генерального директора ОАО «ХМТП» (...) № 116 от 23.11.2013 «О введении новых тарифов на пропуска» с 01 января 2013 установлены следующие тарифы на пропуска в порт учетом НДС:

Наименование	Тариф(руб.)	НДС (руб.)	Стоимость с учетом НДС, рублей
Разовый пропуск на вход в порт на 1 человека	72,04	12,96	85,00
Пропуск на 1 въезд в порт легковой машины	275,43	49,57	325,00
Пропуск на 1 въезд в порт грузовой машины г/н до 3,5 тонн	550,85	99,15	650,00
Пропуск на 1 въезд в порт грузовой машины г/н свыше 3,5 тонн	682,21	122,79	805,00
Пропуск на 1 въезд в порт бензовоза	1161,02	208,98	1 370,00
Пропуск на вход 1 человека (на год)	5 567,80	1002,20	6 570,00
Пропуск на въезд в порт легковой машины (на год)	20 149,15	3626,85	23 776,00
Пропуск на въезд в порт грузовой машины г\п до 3,5 тонн (на год)	26 542,37	4777,63	31 320,00
Пропуск на въезд в порт грузовой машины г\п свыше 3,5 тонн (на год)	39 936,44	7188,56	47 125,00
Замена пропуска по	398,30	71,70	470,00

Замена пропуска по причинам, не связанным с нарушением пропускного режима	070,00	717,00	787,00
Замена пропуска на вход в порт	322,03	57,97	380,00

Между ОАО «Холмский морской торговый порт» (далее - заказчик) и ФГУП «УВО Минтранса России» (далее - исполнитель) был заключен договор на оказание охранных услуг от 01.04.2010 № 02/10. Согласно данному договору исполнитель принимает на себя обязательства по оказанию услуг в обеспечении пропускного и внутриобъектного режимов на охраняемом объекте в соответствии с дислокацией постов ОАО «ХМТП».

ОАО «Холмский морской торговый порт» предоставил сведения о фактических затратах на соблюдение пропускного режима в порту:

Год	Всего	На охрану объекта силами ФГУП «УВО Минтранса России»	Затраты бюро пропусков
2010	9644,6	7627,0	2017,6
2011	14507,9	11964,0	2543,9
2012	14036,0	10284,0	3752,9
1 полугодие 2013	6647,0	3445,0	3202,0

В соответствии с пояснением ОАО «ХМТП» (вх. от 15.08.2013 № 4548) сведения об общей сумме полученной выручки от деятельности по выдаче пропусков составила: в 2010 году- 7217000 руб.; 2011 год – 8059000 руб.; 2012 год – 9819000 руб., 1 полугодие 2013 года – 5729000 руб.

В силу ч. 3 ст. 8 Закона № 147-ФЗ субъекты естественных монополий обязаны предоставлять доступ на товарные рынки и (или) производить (реализовывать) товары и услуги, в отношении которых применяется

регулирование в соответствии с Законом № 147-ФЗ, на недискриминационных условиях согласно требованиям антимонопольного законодательства.

Согласно ст. 4 Федеральный закон от 09.02.2007 № 16-ФЗ «О транспортной безопасности» (далее- № 16-ФЗ) обеспечение транспортной безопасности объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств возлагается на субъекты транспортной инфраструктуры, если иное не установлено законодательством Российской Федерации.

В ст. 1 № 16-ФЗ дано определение субъектам транспортной инфраструктуры - юридические и физические лица, являющиеся собственниками объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств или использующие их на ином законном основании.

В соответствии с п. 5.28 Приказа Минтранса РФ от 08.02.2011 № 41 «Об утверждении Требований по обеспечению транспортной безопасности, учитывающих уровни безопасности для различных категорий объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств морского и речного транспорта» (далее - Приказ Минтранса РФ № 41) субъект транспортной инфраструктуры обязан организовать пропускной и внутриобъектовый режим на ОТИ и/или ТС в соответствии с внутренними организационно-распорядительными документами субъекта транспортной инфраструктуры, направленными на реализацию мер по обеспечению транспортной безопасности ОТИ и/или ТС, и утвержденными планами обеспечения транспортной безопасности.

На основании изложенного, ОАО «Холмский морской торговый порт» как субъект транспортной инфраструктуры обязан обеспечивать транспортную безопасность в порту.

В силу п. 1 ст. 4 № 261-ФЗ к объектам инфраструктуры морского порта, предназначенными для оказания услуг в морском порту, относятся в том числе, внутренние рейды, якорные стоянки, буксиры, суда портового флота, перегрузочное оборудование, автомобильные пути, оборудование, инженерные коммуникации, склады, иные здания, строения, сооружения, расположенные на территории и (или) акватории морского порта.

В соответствии с п. 11, 12 ст. 4 № 261-ФЗ услуги в морском порту - услуги, оказание которых пользователям обычно осуществляется в морском порту и на подходах к нему в соответствии с международными договорами Российской Федерации и законодательством Российской Федерации. Пользователями услугами, оказание которых осуществляется в морском порту (далее - пользователи), - грузоотправители (отправители), грузополучатели (получатели), судовладельцы, перевозчики, пассажиры либо иные физические или юридические лица.

В соответствии с ч. 7 ст. 17, ч. 2 ст. 18 № 261-ФЗ услуги в морском порту

оказываются юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями на основании договоров с пользователями. Размер оплаты услуг в морском порту, не относящихся к сфере естественных монополий, определяется на основании договоров.

Согласно п. 15 Постановления Правительства РФ 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» определен перечень услуг, оказываемых в морском порту потребителям, в состав которого, услуга по выдаче пропусков не входит.

Понятие товара, услуги дано в ФЗ «О защите конкуренции»: товар, работа, услуга, включая финансовая услуга - объект гражданских прав, предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Ч.1 ст. 779 ГК РФ установлено, что по договору возмездного оказания услуг исполнитель (в данном случае Порт) обязуется по заданию заказчика совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность.

В рассматриваемом случае отсутствуют признаки, при наличии которых действия Порта по взиманию платы за пропуска могут быть отнесены к услуге: наличие задания заказчика на выполнение работ, услуг; заключение договора с каждым контрагентом; акта выполнения работ.

Плата за выдачу пропусков не может считаться и сбором. Правом установления портовых сборов ОАО «ХМТП» не наделен. Перечень портовых сборов, взимаемых непосредственно в каждом порту, устанавливается федеральным органом исполнительной власти в области транспорта, а ставки портовых сборов и правила их применения устанавливаются в соответствии с законодательством РФ о естественных монополиях, ставка платы за выдачу пропусков в установленном перечне сборов федеральными органами не предусмотрена.

Федеральными нормативно-правовыми актами не предусмотрена возможность каких-либо хозяйствующих субъектов устанавливать или изменять порядок пропускного и внутриобъектного режима в морском порту или устанавливать взимание платы за выдачу пропусков.

Законодательно также не возложена на пользователей услуг порта необходимость и обязанность оформления договоров с Портом на услугу оформления (выдачи) пропусков.

Установив плату за выдачу пропусков, желая возместить свои расходы на обеспечение транспортной безопасности, Порт возлагает обязанность по оплате на лиц, которые по каким-либо производственным или иным причинам осуществляют проезд/проход на территорию порта,

хозяйствующими субъектами, направившими их в Порт.

Следует отметить, что необходимость содержания бюро пропусков вытекает из установленной законом обязанности по обеспечению транспортной безопасности и требований Приказа Минтранса РФ № 41.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что ОАО «ХМТП» необоснованно взимает оплату на пропуски в порт.

Данными действиями ОАО «Холмский морской торговый порт» фактически ограничивает доступ юридических и физических лиц к услугам порта и доступа на территорию порта.

Комиссия Сахалинского УФАС России не принимает доводы представителя Порта, что вопрос обоснованности платы за пропуск на территорию порта уже являлся предметом рассмотрения дела в Сахалинском УФАС России в 2010 году, поскольку дело о нарушении антимонопольного законодательства по результатам рассмотрения обращения ООО «Трансбункер-Холмск» не возбуждалось.

Также Комиссией не принимается довод представителя Порта о том, что оценка данному вопросу была дана арбитражным судом при рассмотрении дела № А59-4920/2010 по заявлению ООО «Трансбункер-Холмск», по результатам которого, судом были признаны действия ОАО «Холмский морской торговый порт» по взиманию платы законными, в силу следующего.

Решением Арбитражного суда Сахалинской области от 25.02.2011 в удовлетворении требований о признании незаконными действия ОАО «Холмский морской торговый порт» по взиманию платы за оформление пропусков на вход и въезд на территорию порта было отказано. Постановлением Пятого арбитражного апелляционного суда от 04.05.2011 решение Арбитражного суда Сахалинской области оставлено без изменения. Постановлением ФАС Дальневосточного округа от 30.08.2011 решение Арбитражного суда Сахалинской области от 25.02.2011 и постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 04.05.2011 по делу № А59-4920/2010 были отменены, дело было направлено на новое рассмотрение в Арбитражный суд Сахалинской области. При этом суд кассационной инстанции отметил, что судами не проверены полномочия ОАО «Холмский морской торговый порт» на установление платы за осуществление пропускного режима и не дана оценка возможности введения такой платы в одностороннем порядке без заключения договора. Определением Арбитражного суда Сахалинской области от 02.02.2012 производство по делу было прекращено, в связи с заключением мирового соглашения между сторонами. Из чего, следует, что арбитражным судом не дана оценка данным действиям Порта с точки зрения возможных нарушений антимонопольного законодательства.

В связи с вышеуказанными обстоятельствами, у Комиссии Сахалинского УФАС России не имеется оснований для прекращения рассмотрения дела № 08 -14/2013 по основаниям, установленным п. 5, 6 ч. 1 ст. 48 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», установлен запрет для хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, совершать действия (бездействие), результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

На основании изложенного, Комиссия Сахалинского УФАС России приходит к выводу о том, что ОАО «ХМТП» злоупотребило своим доминирующим положением и нарушило требования ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции», путем

1) отказа выдачи годового пропуска для въезда автобуса с пассажирами на территорию Холмского торгового порта, вследствие чего препятствует доступу пользователей к услугам, оказываемым в порту;

2) путем взимания оплаты на пропуск в порт, вследствие чего ущемляет права пользователей услуг порта, препятствует свободному получению этими юридическими и физическими лицами услуг, осуществлению предпринимательской деятельности или гражданских прав.

Поскольку Ответчиком не представлены доказательства о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписания о прекращении нарушений антимонопольного законодательства путем совершения определенных предписанием действий.

Поскольку Порт получило доход вследствие нарушения антимонопольного законодательства, то Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ОАО «Холмский морской торговый порт» предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства

Согласно сведениям, представленными ОАО «Холмский морской торговый порт» (...) за период 2010 - первое полугодие 2013 гг. выручка от деятельности по выдачи пропусков составила 30 824 000 рублей. Поскольку Порт не указал, что сумма была указана с учетом НДС, Комиссия УФАС России считает необходимым предписать перечислить с федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства без учета НДС, а именно 26 122 033 рубля 89 копеек.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 50, частью 3 статьи 51 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Холмский морской торговый порт» нарушившим часть 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ОАО «Холмский морской торговый порт» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Сахалинского УФАС России для возбуждения административного производства по признакам нарушения статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПРЕДПИСАНИЕ

По делу № 08-14/2013

17 сентября 2013 г.
Сахалинск

г. Южно-

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50, статьей 51 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 17.09.2013 по делу № 08-14/2013 ОАО «Холмский морской торговый порт» (694620, Сахалинская область, г. Холмск, ул. Советская, 41) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Холмский морской торговый порт» в срок до 14.10.2013 прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем совершения следующих действий:

1) рассмотрения поступивших заявок заявителя на выдачу пропуска на предъявителя в соответствии с Правилами режима в морском, грузопассажирамском, постоянном, многостороннем пункте пропуска через

государственную границу Российской Федерации «Холмск», Инструкцией о пропускном и внутриобъектном режиме в Южной гавани морского порта «Холмск», утвержденной 30.12.2012.

2) отмены взимания платы за оформление пропусков для проезда/прохода на территорию порта;

3) приведения в соответствии с действующим законодательством Инструкции о пропускном и внутриобъектном режиме в Южной гавани морского порта «Холмск», утвержденной 30.12.2012, в частности, исключения п. 15.2 названной Инструкции.

В срок до 18.10.2013 сообщить в адрес Сахалинского УФАС России об исполнении данного пункта предписания путем направления подтверждающих документов.

2. ОАО «Холмский морской торговый порт» в срок до 31.10.2013 перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства, а именно, доход в размере 26 122 033 (двадцать шесть миллионов сто двадцать две тысячи тридцать три) рубля 89 (восемьдесят девять) копеек, полученный в результате взимания платы за пропуска.

Доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства, должен быть перечислен в федеральный бюджет в соответствии с банковскими реквизитами: р/с 40101810900000010000, Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Сахалинской области г. Южно-Сахалинск, БИК 046401001, ИНН получателя 6501026378, КПП 650101001, УФК по Сахалинской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области), код ОКАТО 64401000000, код дохода 16111602010016000140 Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства.

В срок до 06.11.2013 сообщить в адрес Сахалинского УФАС России об исполнении данного пункта предписания путем направления подтверждающих документов.

В соответствии с частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке и совершении предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации действий, направленных на обеспечение конкуренции, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от шестнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд Сахалинской области в течение трех месяцев со дня его вынесения.