

РЕШЕНИЕ
по делу № 11

г. Южно-Сахалинск

Резолютивная часть решения оглашена «31» августа 2010 года.
В полном объеме решение изготовлено «14» сентября 2010 года.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель: - Могилевкин А.Г. – заместитель руководителя
управления;

Члены комиссии: - Пугрова С.И. – начальник отдела контроля
монополистической деятельности, недобросовестной
конкуренции и рекламы;

- Данилочкина Е.Н. – государственный инспектор отдела анализа товарных,
финансовых рынков и экономической концентрации;

- Ильченко Л.А. – старший государственный
инспектор отдела контроля
монополистической деятельности,
недобросовестной конкуренции и рекламы;

рассмотрев дело № 11, возбужденное в отношении ФГУП «Росморпорт» (...) по признакам нарушения п.п.3 и 9 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее в тексте – Закон «О защите конкуренции»), запрещающего злоупотребление хозяйствующего субъекта доминирующим положением,

в присутствии:

УСТАНОВИЛА:

19 марта 2010 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области поступило заявление ООО «ФЕСКО Лайнз Владивосток» (далее – Заявитель).

Как следует из материалов заявления, ООО «ФЕСКО Лайнз Владивосток» на линейной основе осуществляет перевозку морским транспортом между портами Владивосток и Корсаков. Согласно п.1.2. Правил применения портовых сборов в морских портах РФ, утвержденных Приказом ФСТ РФ от 20.12.2007 №522-т/1 (далее – Правила), Заявитель должен оплатить портовые сборы при заходе судна в порт и выходе из порта. В число указанных сборов входит и лоцманский сбор, который взимается за лоцманскую проводку судна по подходным каналам и фарватерам (внепортовая проводка) и лоцманскую проводку на внутренней акватории порта (внутрипортовая проводка) (п.5.1. Правил). При этом, согласно примечанию 2 к п.33 Ставок портовых сборов в морских портах РФ, утвержденных приказом ФСТ РФ от 20.12.2007 №522-т/1 (далее – Ставки сборов), лоцманский сбор в п. Корсаков не включает в себя плату за транспортные средства, используемые для доставки и снятия лоцмана с судна.

Организацией доставки лоцмана и оплатой соответствующих платежей в интересах Заявителя, на основании ст. 237 КТМ РФ и генерального агентского соглашения от 01.01.2007 г., занимается агент Заявителя - ЗАО Морская агентская компания «Трансфес» (г. Владивосток), которое через своего субагента на Сахалине, ООО «Морская агентская компания Трансфес Сахалин» за счет Заявителя делает соответствующие заявки и оплачивает платежи.

Предоставление лоцманских услуг в п. Корсаков осуществляет исключительно Сахалинский филиал ФГУП «Росморпорт». До начала 2010 г. доставка лоцманов на суда осуществлялась с использованием буксиров «Верный» и «Сивуч», принадлежащих ООО «Орион-98». Однако в феврале текущего года ФГУП «Росморпорт» ввел в эксплуатацию собственный буксир «Восток», после чего, пользуясь своим положением на рынке, навязывает данное судно для доставки лоцмана, запрещая использование с этой целью любых других транспортных средств. С этой целью ООО «Морская агентская компания Трансфес Сахалин», при заключении с ним договора №7-ОПД/10 «На оказание услуг по буксирному обеспечению швартовых операций, доставке лоцманов на суда и снятию их с судов, приему льяльных вод и рейдовым работам в морском порту Корсаков» ФГУП «Росморпорт», были навязаны не соответствующие интересам ООО «Морская агентская компания Трансфес Сахалин» и Заявителя, за счет которого оплачиваются данные услуги (п.1.1. договора №7-ОПД/10), условия, ограничивающие предусмотренный ст.421 ГК РФ принцип свободы договора.

Такие действия ФГУП «Росморпорт» являются, по мнению ООО «ФЕСКО Лайнз Владивосток», навязыванием контрагенту условий договора, невыгодных для него и не относящихся к предмету договора. Кроме того, поступая таким образом, ФГУП «Росморпорт» удалил с рынка услуг по предоставлению транспортных средств для доставки лоцмана своего конкурента – ООО «Орион-98» и продолжает создавать препятствия к его возвращению на указанный рынок, тем самым злоупотребляя доминирующим положением на рынке и нарушая п.п.3 и 9 ч.1 ст.10 Закона «О защите конкуренции».

Дополнением к заявлению о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства Заявитель просит выдать Сахалинскому филиалу ФГУП «Росморпорт» предписание, которым обязать его изменить условия договора «На оказание услуг по буксирному обеспечению швартовых операций», удалив из них положения п. 3.2.2, запрещающие привлекать суда портового флота сторонних компаний к производству работ по доставке лоцманов на суда и снятию их с судов.

ФГУП «Росморпорт» в своих действиях нарушения антимонопольного законодательства не усматривает, пояснило, что буксирное обеспечение лоцманское обслуживание осуществляется согласно Обязательным постановлениям в морском порту

Корсаков. Решение о передаче из аренды БК «Восток» Сахалинскому филиалу и использование буксира для доставки лоцманов и снятия их с судов принято в целях обеспечения безопасных условий труда работников филиала.

12 июля 2010 года Сахалинским УФАС России приказом №133 было возбуждено дело №11 в отношении ФГУП «Росморпорт» по признакам нарушения пунктов 3 и 9 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Заслушав объяснения сторон и изучив материалы дела, Комиссия установила следующее.

Услуги в портах являются деятельностью субъектов естественных монополий в соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Постановлением Федеральной энергетической комиссии РФ от 30.04.2004 №31-т/12 ФГУП «Росморпорт», г. Москва, осуществляющее деятельность в сфере оказания услуг портов, включено в Реестр субъектов естественных монополий на транспорте в раздел III «Услуги портов и (или) транспортных терминалов» под регистрационным номером 77/3/6., в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль.

Частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции») предусмотрено, что доминирующим признается положение субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии с приказом ФСТ от 20.12.2007 №522-т/1 «Об утверждении ставок портовых сборов и правил их применения в морских портах РФ» ФГУП «Росморпорт» обязано взимать ставки канального, лоцманского, маячного, навигационного сборов.

Тарифы на услуги в морском порту, оказываемые субъектами естественных монополий, и правила применения таких тарифов устанавливаются законодательством Российской Федерации о естественных монополиях в соответствии со статьей 18 Федерального закона от 08.11.2007 №261-ФЗ «О морских портах в РФ и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» (далее – Закон о морских портах).

Согласно статье 19 Закона о морских портах в морском порту взимается лоцманский сбор.

В соответствии с разделом V Приложения 2 Правил лоцманский сбор взимается за лоцманскую проводку судна по подходящим каналам и фарватерам (внепортовая проводка) и лоцманскую проводку на внутренней акватории порта (внутрипортовая проводка). Лоцманский сбор включает в себя плату за транспортные средства, используемые для доставки и снятия лоцмана с судна.

Однако в примечании к п. 33 Ставок сборов для порта Корсаков указано, что лоцманский сбор не включает в себя плату за транспортные средства, используемые для доставки и снятия лоцмана с судна.

В соответствии с п.п. 2.3.4 п. 2.3 Раздела А Обязательных постановлений по порту Корсаков лоцманская проводка и обслуживание судов производятся лоцманами лоцманской службы Сахалинского филиала ФГУП «Росморпорт», сертифицированных должным образом.

Согласно п. 2.3.7 Раздела А Обязательных постановлений заявки на лоцманскую проводку подаются капитанами судов (судовладельцами) через морских агентов. Таким образом, покупателями услуг по доставке лоцмана на суда и снятию их с судов, оказываемой Сахалинским филиалом ФГУП «Росморпорт», являются агентирующие компании.

В связи с вводом в эксплуатацию собственного буксира «Восток» Сахалинский филиал ФГУП «Росморпорт» услуги по доставке лоцмана на суда и снятию их с судов в порту Корсаков оказывает с февраля 2010 года. По представленным сведениям агентирующих предприятий в 2009 году данная услуга как таковая в морском порту Корсаков не оказывалась. Агентирующими компаниями привлекались буксиры других предприятий – судовладельцев для оказания швартовых операций, попутно выполняющие доставку лоцмана на суда и снятие их с судов.

Рынки по оказанию услуг по лоцманской проводке и по оказанию услуг по доставке лоцманов на суда и снятию их с судов являются смежными. Так как лоцманы состоят в штате ФГУП «Росморпорт» и указания руководства имеют для них обязательный характер, ФГУП «Росморпорт» имеет возможность оказывать влияние на рынок услуг по доставке лоцманов на суда и снятию их с судов в части выбора судна, которым будут эти услуги оказываться.

15 января 2010 года ФГУП «Росморпорт» заключило договор №7-ОПД/10 на оказание услуг по буксирному обеспечению швартовых операций, доставке лоцманов на суда и снятию их с судов, приему льяльных вод и рейдовым работам в морском порту Корсаков с ООО «Морская агентская компания Трансфес Сахалин».

Согласно п.3.2.2. Договора ООО «Морская агентская компания Трансфес Сахалин» имеет право привлекать суда портового флота сторонних компаний к производству работ по доставке лоцманов ФГУП «Росморпорт» на суда и снятию их с судов только в том случае, если ФГУП «Росморпорт» не сможет по каким-либо уважительным причинам оказать данные услуги.

Подобные договоры заключены ФГУП «Росморпорт» с ООО «Ай Эс Эс ПРИСКО» (№ 1-ОПД/10 от 15.01.2010г), с ООО «Корвет» (№2-ОПД/10 от 15.01.2010г), ООО «Зеленая дорога» (№3-ОПД/10 от 15.01.2010), ООО «Восток» (№4-ОПД/10 от 15.01.2010г), ЗАО Транспортно-экспедиторская компания «Дальтранссервис» (№5-ОПД/10 от 15.01.2010г), ООО «Морское агентство Шельф-Флот» (№6-ОПД/10 от 15.01.2010г), ЗАО Морское агентство «Боринф» (№8-ОПД/10 от 15.01.2010г), ООО «Сахалинский Экспедиторский Сервис» (№9-ОПД/10 от 15.01.2010г), ООО «Пристань» (№10-ОПД/10 от 15.01.2010), ООО «ФОРПОСТ БЕРЕГ ФЛОТ» (№11-ОПД/10 от 15.01.2010г), Сахалинское генеральное морское агентство «Инфлот» (№12-ОПД/10 от 15.01.2010г).

05 февраля 2010 года Сахалинским филиалом ФГУП «Росморпорт» в адрес агентирующих компаний было направлено письмо №02-05/0238, которым сообщалось, что с 05.02.2010 года операции по доставке лоцманов на суда и снятию их с судов в морском порту Корсаков будут выполняться с использованием БК «Восток». Кроме работ по доставке и снятию лоцмана с судна, БК «Восток» будет так же оказывать услуги по буксировочным (швартовым) операциям и по доставке членов экипажей на суда.

08 февраля 2010 года ООО «Морская агентская компания Трансфес Сахалин» направило в ФГУП «Росморпорт» заявку, содержащую просьбу представить лоцмана для швартовки т/х «АМУР». Доставка лоцмана, согласно заявке, планировалось производиться буксирами «Верный», «Сивуч» компании ООО «Орион-98». Согласно резолюции сотрудника ФГУП «Росморпорт» по распоряжению администрации СФ ФГУП «Росморпорт» доставка лоцмана осуществляется только БК «Восток», принадлежащим на праве хозяйственного ведения ФГУП «Росморпорт».

Как следует из содержания договоров на оказание услуг по буксирному обеспечению швартовых операций, доставке лоцманов на суда и снятию их с судов, приему льяльных вод и рейдовым работам в морском порту Корсаков, заключенных ФГУП «Росморпорт» с агентирующими компаниями, цена за оказываемые услуги составляет 22480 руб., при этом в договоре отдельно не установлена стоимость каждой оказываемой услуги, поэтому заказчик услуг, обращаясь в ФГУП «Росморпорт» с заявкой на оказание услуг по доставке лоцманов на суда и снятию их с судов, вынужден так же пользоваться всеми иными услугами, предлагаемыми ФГУП «Росморпорт» по договору, так как использование судов иных компаний для буксирного обеспечения швартовых операций для агентских компаний было экономически нецелесообразно.

Указанный договор, а так же действия ФГУП «Росморпорт», выразившиеся в отказе от оказания услуг по лоцманской проводке при использовании иных судов, кроме БК «Восток», лишает агентирующие компании возможности обратиться в иные компании, оказывающие услуги по буксирному обеспечению, и фактически понуждает агентирующие компании обращаться в ФГУП «Росморпорт» за оказанием услуг по доставке лоцманов на суда и снятию их с судов и по буксирному обеспечению швартовых операций.

Как следует из дополнения к заявлению о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства ООО

«ФЕСКО Лайнз Владивосток» от 07.05.2010 вх.№2341, ООО «Морская агентская компания Трансфес Сахалин» было вынуждено заключить с ФГУП «Росморпорт» договор №7-ОПД/10 от 15.01.2010 «На оказание услуг по буксирному обеспечению швартовых операций, доставке лоцманов на суда и снятию их с судов, приему льяльных вод и рейдовым работам в морском порту Корсаков», с включением в него не соответствующих законодательству положений в связи с тем, что задержка с подписанием договора и, как следствие, задержка с доставкой лоцманов на суда, повлекла бы за собой приостановление деятельности.

Таким образом, ФГУП «Росморпорт» находясь в состоянии субъекта естественной монополии и пользуясь своим доминирующим положением, навязал агентирующим компаниям свои услуги по доставке лоцманов на суда и снятию их с судов и по буксирному обеспечению швартовых операций.

В соответствии с п.3 ч.1 ст.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, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Согласно пояснениям представителя ФГУП «Росморпорт», данных в ходе заседания комиссии Сахалинского УФАС России, а так же согласно п.2.1.1. Обязательных постановлений по порту Корсаков одновременный вход, а также вход и выход судов на внутреннюю акваторию запрещен, при таких обстоятельствах, ситуации, когда одновременно требуются лоцманы на два и более судна, и для доставки лоцмана привлекаются буксиры сторонних организаций по причине занятости БК «Восток» не возможны. Соответственно действия ФГУП «Росморпорт» по ограничению использования судов сторонних компаний для доставки лоцманов на борт судна и снятия их с судов явились препятствием доступа на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, так как ФГУП «Росморпорт» фактически лишило иные организации возможности оказывать услуги по доставке лоцманов и снятию их судов и создало для себя преимущество в оказании швартовых операций.

Использование только БК «Восток» при оказании услуг по доставке лоцманов на борт судна и снятию их с судов с февраля 2010 года так же подтверждается письмами агентирующих компании (письма ООО «Сахалинский Экспедиторский Сервис» от 20.08.2010, б/н, ООО «Корвет» от 13.08.2010, б/н, ООО «Восток» б/н, ООО «Пристань», б/н, ООО «Морское агентство «ШЕЛЬФ-ФЛОТ» от 16.08.2010 №866, ООО «Морская Агентская Компания Трансфес Сахалин» от 16.08.2010 №314, ЗАО «Транспортно-экспедиторская компания «Дальтранссервис», от 13.08.2010 №2694, ЗАО СГМА «ИНФЛОТ» от 11.08.2010 №НР02/10, ООО «Ай Эс Эс ПРИСКО» от 20.08.2010 №131/10).

Как следует из пояснений представителей ФГУП «Росморпорт», ООО «Орион-98» и ООО «Морская агентская компания Трансфес Сахалин», данных в ходе заседания комиссии Сахалинского УФАС России, суда ООО «Орион-98» использовались агентирующими компаниями с февраля 2010 года, только в случае, если для выполнения швартовых операций требовалось два буксира.

Довод представителя ФГУП «Росморпорт» о том, что действия ФГУП «Росморпорт» по ограничению привлечения агентирующими компаниями сторонних организаций для доставки лоцманов на суда и снятию их с судов продиктовано отсутствием у иных компаний (в частности ООО «Орион-98») актов осмотра на предмет годности для приема-передачи лоцмана не может быть принят комиссией Сахалинского УФАС России. Нормативные акты РФ, а так же Обязательные постановления по морскому торговому порту Корсаков не содержат требований о наличии на суда, которыми осуществляется доставка лоцманов дополнительных актов осмотра, и, соответственно отсутствуют нормативные акты, которыми устанавливается срок действия указанных актов осмотра. На основании изложенного у ФГУП «Росморпорт» отсутствуют основания для введения ограничений по использованию судов сторонних организаций для доставки лоцманов на суда и снятия их с судов по причине отсутствия актов осмотра судов.

Таким образом, ФГУП «Росморпорт» своими действиями создало дополнительные барьеры для доступа иных хозяйствующих субъектов как на рынок услуг по доставке лоцманов на суда и снятию их судов, так и на рынок по буксирному обеспечению швартовых операций.

В соответствии с п. 9 ч.1 ст. 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, в том числе создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

На основании изложенного следует, что ФГУП «Росморпорт» нарушает пункты 3 и 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», путем навязывания агентирующим компаниям условий договора, невыгодных для них, и создания препятствий доступу на товарные рынки услуг по доставке лоцманов на суда и снятию с судов и услуг по буксирному обеспечению швартовых операций иных хозяйствующих субъектов.

Поскольку в период рассмотрения настоящего дела ответчиком продолжается совершение действий, нарушающих антимонопольное законодательство, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдачи ответчику предписания о прекращении нарушений антимонопольного законодательства путем совершения определенных предписанием действий.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ФГУП «Росморпорт» нарушившим пункты 3 и 9 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» посредством навязывания агентирующим компаниям условий договора, невыгодных для них, и создания препятствий доступу на товарные рынки услуг по доставке лоцманов на суда и снятию с судов и услуг по буксирному обеспечению швартовых операций иных хозяйствующих субъектов.
2. На основании решения выдать ФГУП «Росморпорт» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением путем исключения из договоров с морскими агентами условий об использовании судов других компаний для доставки лоцманов и снятия их судов только в случае отсутствия у ФГУП «Росморпорт» возможности оказывать данные услуги, а так же путем прекращения создания препятствий для выхода на рынки услуг по доставке лоцманов и снятию их с судов и услуг по буксирному обеспечению швартовых операций иных организаций.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Сахалинского УФАС России для возбуждения административного производства по признакам нарушения ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.