

РЕШЕНИЕ №50

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дела №3-1/145 и №3-1/146, объединённые в одно производство, по признакам нарушения ОАО «Хабаровский речной торговый порт» (далее – ОАО «Хабречторгпорт»), 680011, г. Хабаровск, ул. Тихоокеанская, 45, части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю 01 июня 2009 года поступила жалоба ОАО «Амурское пароходство» на действия Администрации пункта пропуска «Хабаровск – речной порт – грузовой» в лице ОАО «Хабречторгпорт» по взиманию оплаты за транспортно-экспедиторское обслуживание при прохождении и регистрации транспортного средства, экспортно-импортных грузов через пункт пропуска «Хабаровск – речной порт – грузовой». 11 июня 2009 года в Хабаровское УФАС России поступила вторая жалоба ОАО «Амурское пароходство» на действия Администрации пункта пропуска «Хабаровск – речной порт – грузовой» в лице ОАО «Хабречторгпорт» по требованию обязательного заключения договора на транспортно-экспедиторское обслуживание и взимания платы за транспортно-экспедиторское обслуживание при прохождении и регистрации транспортного средства, экспортно-импортных грузов через пункт пропуска «Хабаровск – речной порт – грузовой».

ОАО «Амурское пароходство», по предоставленной им информации, является перевозчиком экспортно-импортных грузов. Оформление экспортных грузов в КНР производится через международный грузовой пункт пропуска через государственную границу Российской Федерации в речном порту города Хабаровска – международный речной грузовой пункт пропуска «Хабаровск – речной порт – грузовой» (далее – МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой»).

27 мая 2009 года ОАО «Амурское пароходство» через своего агента ООО «АРИС» обратилось в администрацию МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой» с заявкой на включение в сменно-суточный план оформления судов заграничного плавания на 28 мая 2009 года отхода барже – буксирного состава т/х РТ-668, б/ж МТ-3014 с грузом лесоматериалов круглых необработанных, порт назначения Тунцзян, КНР (исх. от 27.05.2009 №12). ОАО «Хабречторгпорт» направило в адрес ООО «АРИС» письмо от 28.05.2009 №08-08-140, в котором сообщило, что барже – буксирный состав т/х РТ-668, б/ж МТ-3014 не может быть включён в сменно-суточный план оформления судов заграничного плавания на отход по причине неоплаты платежей за транспортно-экспедиторское обслуживание при прохождении и регистрации транспортного средства, экспортно-импортных грузов через МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой».

28 мая 2009 года, в связи с готовностью к отходу барже – буксирного состава т/х РТ-668, б/ж МТ-3014, ОАО «Амурское пароходство» письмом №07-13-093 направляет в администрацию МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой», в ОПК «Хабаровск – речной порт – грузовое» КПП «Хабаровск», в Хабаровский таможенный пост Хабаровской таможни, в Управление ФС «Роспотребнадзора» по Хабаровскому краю, в Управление ФС «Россельхознадзора» по Хабаровскому краю, Еврейской автономной и Сахалинской областям, Капитану речного порта «Хабаровск» заявку на осуществление государственного контроля, проводимого контрольными

службами в соответствии с законодательством Российской Федерации при оформлении транспортных средств за границу.

ОАО «Хабречторгпорт» письмом от 28.05.2009 №08-08-141, адресованном ОАО «Амурское пароходство», вторично сообщает о невозможности включения в сменно-суточный план оформления судов заграничного плавания на отход барже – буксирного состава т/х РТ-668, б/ж МТ-3014 по причине неоплаты платежей за транспортно-экспедиторское обслуживание при прохождении и регистрации транспортного средства, экспортно-импортных грузов через МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой».

В течение 29 мая – 01 июня 2009 года ОАО «Амурское пароходство» несколько раз направляло в администрацию МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой» заявку на включение в сменно-суточный план оформления судов заграничного плавания отход барже – буксирного состава т/х РТ-668, б/ж МТ-3014 (исх. от 29.05.2009 №07-13-096, исх. от 01.06.2009 №07-13-099, исх. от 01.06.2009 №07-13-103). В письме от 29.05.2009 №01-07-78 ОАО «Хабречторгпорт» сообщило, что включает в план по оформлению судов на приход и отход только те суда, по которым оплачены платежи за транспортно-экспедиторское обслуживание при прохождении и регистрации транспортного средства, экспортно-импортных грузов через МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой». Затем, в письме от 01.06.2009 №08-08-149, ОАО «Хабречторгпорт» сообщило, что барже – буксирный состав не может быть включён в сменно-суточный план судов заграничного плавания на отход в связи с отсутствием договора на ТЭО при прохождении транспортного средства, экспортно-импортных грузов через МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой».

02 июня 2009 года между ОАО «Хабречторгпорт» и ОАО «Амурское пароходство» заключён Договор №47-Т на транспортно-экспедиционное обслуживание (ТЭО) при прохождении и регистрации транспортного средства, экспортно-импортных грузов через МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой» со сроком действия до 15 июня 2009 года.

В соответствии с пунктом 2.1. вышеуказанного договора, ОАО «Хабречторгпорт» организует транспортно-экспедиционное обслуживание судов, товаров перемещаемых через границу Российской Федерации этими судами через международный речной грузовой пункт пропуска «Хабаровск – речной порт – грузовой» и склад временного хранения ОАО «Хабречторгпорт», а именно: контролирует приход/отход судов заграничного плавания с грузом в зону таможенного и пограничного контроля и сообщает ОАО «Амурское пароходство» по телефону всю информацию по перемещению судна с грузом, обеспечивает диспетчерское сопровождение судов, составов с экспортно-импортным грузом, установку и соблюдение очередности оформления, согласовывает график таможенного оформления судов, создаёт условия для проведения таможенного и пограничного оформления судов и осуществления таможенного и пограничного контроля на территории порта, контролирует и несёт ответственность за все операции, связанные с обеспечением стоянки судов, находящихся под таможенным контролем, уведомляет таможенные, пограничные и иные контролирующие органы о движении судов, составов с экспортно-импортными грузами на рейде №2, оформляет пропуск и регистрацию судов, составов, экспортно-импортных грузов через склад временного хранения (далее – СВХ), организует оформление судов, составов с экспортно-импортными грузами по мере готовности и в порядке установленной очередности, обеспечивает плавсредство со швартовыми

устройствами и оборудованным переходом на причал для посадки – высадки с катеров контролирующих органов и представителя ОАО «Амурское пароходство», обеспечивает в установленном порядке доставку сотрудников контролирующих органов и экипажей на судно и обратно, предоставляет перечень необходимых документов для таможенного оформления судов заграничного плавания, судовой команды и товаров, перевозимых такими судами.

Состав работ транспортно-экспедиционного обслуживания судов, указанный в пункте 2.1 Договора №47-Т, показывает, что ОАО «Хабречторгпорт», в соответствии с договором на ТЭО, оказывает организационно – координационные услуги в МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой»: получение информации о приходе/отходе судов заграничного плавания, контроль захода судов в зону пограничного и таможенного контроля, составление очередности оформления судов, составов, экспортно-импортных грузов, передача информации о приходе/отходе судов заграничного плавания контролирующим органам, обеспечение досмотра судов комиссией контролирующих органов, регистрация судов, составов, экспортно-импортных грузов через СВХ.

Плата за транспортно-экспедиторское обслуживание при прохождении и регистрации транспортного средства и экспортно-импортных грузов через международный пункт пропуска «Хабаровск – речной порт – грузовой» и склад временного хранения в ОАО «Хабречторгпорт» на навигацию 2009 года утверждена генеральным директором 27 апреля 2009 года и составляет 7,04 рублей за 1 тонну (1 куб.м) без учёта НДС.

Кроме того, за отдельную плату, ОАО «Хабречторгпорт» предоставляет теплоход для доставки на рейд сотрудников контролирующих органов, оформляет, комплектует необходимое количество товаросопроводительных документов или судовой почты и осуществляет передачу их агентирующей фирме или таможенным органам, обеспечивает режим временного хранения транспортных средств и грузов во время нахождения их на рейде №2 или СВХ, производит погрузочно-разгрузочные работы на территории СВХ или в зоне таможенного, пограничного контроля.

Решением ФСТ РФ от 23.03.2000 №4/11-р ОАО «Хабречторгпорт» включено в Реестр субъектов естественных монополий на транспорте по услугам портов и (или) транспортных терминалов.

Приказом Хабаровского УФАС России от 01.09.2009 №341 возбуждены дела №3-1/145 и 3-1/146, объединённые в одно производство, по признакам нарушения ОАО «Хабречторгпорт» (680011, г. Хабаровск, ул. Тихоокеанская, 45) части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьёй 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 установление, поддержание монопольно высокой цены товара, 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).

В процессе рассмотрения дел №3-1/145 и 3-1/146, объединённых в одно производство, приняли участие представители сторон. К участию в рассмотрении дел №3-1/145 и 3-1/146, объединённых в одно производство, о нарушении антимонопольного законодательства привлекались лица, располагающие сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах: Федеральное агентство по обустройству государственной границы Российской Федерации (Росграница) в лице Дальневосточного территориального управления Росграницы (далее – Росграница).

По результатам рассмотрения материалов дела и итогам анализа рынка услуг, оказываемых при прохождении судами международного пункта пропуска через государственную границу в речном порту города Хабаровска, проведённого отделом контроля экономической концентрации Хабаровского УФАС России, Комиссия установила, что ОАО «Хабречторпорт» занимает доминирующее положение на рынке услуг международного пункта пропуска через государственную границу в речном порту города Хабаровска.

Рассмотрев материалы дела и заслушав представителей сторон, Комиссия пришла к следующим выводам:

В соответствии со статьёй 11 Закона РФ от 01.04.1993 №4730-1 «О Государственной границе Российской Федерации» (далее – Закон о границе) пропуск через Государственную границу лиц, транспортных средств, грузов, товаров и животных производится в установленных и открытых в соответствии со статьёй 12 Закона о границе пунктах пропуска через Государственную границу и заключается в признании законности пересечения Государственной границы лицами, транспортными средствами, прибывшими на территорию Российской Федерации, перемещения через Государственную границу грузов, товаров, животных на территорию Российской Федерации либо в разрешении на пересечение Государственной границы лицами, транспортными средствами, убывающими из пределов Российской Федерации, перемещение через Государственную границу грузов, товаров, животных за пределы Российской Федерации.

Статья 9 Закона о границе устанавливает, что под пунктом пропуска через Государственную границу понимается территория (акватория) в пределах железнодорожной, автомобильной станции или вокзала, морского (торгового, рыбного, специализированного), речного (озерного) порта, аэропорта, военного аэродрома, открытых для международных сообщений (международных полетов), а также иной специально выделенный в непосредственной близости от Государственной границы участок местности, где в соответствии с законодательством Российской Федерации осуществляется пропуск через Государственную границу лиц, транспортных средств, грузов, товаров и животных.

В соответствии со статьёй 12 Закона о границе пункты пропуска через Государственную границу устанавливаются международными договорами Российской Федерации или Правительством Российской Федерации по представлениям федеральных органов исполнительной власти, субъектов

Российской Федерации, согласованным с пограничными органами и другими заинтересованными федеральными органами исполнительной власти, с учетом интересов сопредельных и других иностранных государств.

Открытие пункта пропуска через Государственную границу осуществляется после строительства (реконструкции), оборудования и принятия в эксплуатацию заинтересованным федеральным органом исполнительной власти соответствующих зданий, помещений, сооружений по проектам, согласованным с пограничными органами, а также таможенными и другими органами, участвующими в контроле в пункте пропуска через Государственную границу. При разработке указанных проектов должны предусматриваться помещения и сооружения, необходимые для организации пограничного и иных видов контроля. Строительство и оборудование указанных объектов является расходным обязательством Российской Федерации и осуществляется в порядке, устанавливаемом законодательными и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Порядок установления, открытия, функционирования (эксплуатации), реконструкции и закрытия пунктов пропуска через Государственную границу, а также общие требования к строительству, реконструкции, оборудованию и техническому оснащению соответствующих зданий, помещений и сооружений, необходимые для организации пограничного, таможенного и иных видов контроля, осуществляемых в пунктах пропуска через Государственную границу, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В статье 22 Закона о границе определено, что режим в пунктах пропуска через Государственную границу включает правила въезда в эти пункты, пребывания и выезда из них лиц, транспортных средств, ввоза, нахождения и вывоза грузов, товаров и животных, устанавливаемые исключительно в интересах создания необходимых условий для осуществления пограничного и таможенного контроля, а в случаях, установленных международными договорами Российской Федерации и федеральными законами, и иных видов контроля. Режим в пунктах пропуска через Государственную границу устанавливается в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации в соответствии с настоящим Законом и международными договорами Российской Федерации.

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2007 №963 «О порядке установления режима в пунктах пропуска через Государственную границу Российской Федерации», органом государственной власти, который имеет право устанавливать режим в пунктах пропуска через государственную границу, является Федеральное агентство по обустройству Государственной границы Российской Федерации.

Согласно пояснениям ОАО «Хабречторгпорт» и данным раздела 1 «Общие данные» Паспорта речного пункта пропуска ОАО «Хабаровский речной торговый порт» через государственную границу Российской Федерации речного порта, для международного сообщения и захода иностранных судов, в котором осуществляется пропуск через государственную границу Российской Федерации лиц, транспортных средств, грузов (далее – Паспорт пункта пропуска), МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой» открыт на основании Распоряжения Совета министров СССР от 21.04.1989 №699-Р и расположен на территории ОАО «Хабречторгпорт». Исполнение функций администрации пункта пропуска

возложено на ОАО «Хабаровский речной торговый порт». В соответствии с паспортом МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой» в международном пункте пропуска осуществляются таможенный, пограничный, санитарно-карантинный, фитосанитарный и иные виды государственного контроля. Документ, на основании которого установлен и открыт МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой», ОАО «Хабречторгпорт» в Комиссию не предоставило, так как, по его информации, не обладает текстом данного распоряжения.

МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой» занимает часть земельного участка, находящегося в федеральной собственности, переданного в аренду ОАО «Хабречторгпорт» на основании распоряжения Территориального управления Федерального агентства по управлению государственным имуществом по Хабаровскому краю от 17.07.2009 №1223 по Договору аренды №701 земельного участка, находящегося в федеральной собственности от 17.07.2009 г. (предыдущий договор от 14.05.2004 №125). На данном земельном участке расположены здания, сооружения, другие объекты основных средств, находящиеся в собственности ОАО «Хабречторгпорт».

По данным, предоставленным ОАО «Хабречторгпорт», для нужд МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой» используются следующие здания и сооружения, находящиеся в собственности ОАО «Хабречторгпорт», расположенные на вышеуказанном земельном участке: здание склада для хранения импортно-экспортных грузов, здание диспетчерской, площадка грузовая для хранения импортно-экспортных грузов. Также, ОАО «Хабречторгпорт» предоставило собственное оборудование, необходимое для обеспечения деятельности контрольных органов в МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой»: камера видеонаблюдения, аппаратура видеонаблюдения, портативная рентгенотелевизионная установка «Норка-стандарт», ноутбук, персональные компьютеры (6 шт.), весы (3 шт.), автовесы, измеритель-сигнализатор поисковый, дозиметр РМ-1401 (2 шт.), копировальный аппарат, кондиционер, мебельные гарнитуры (3 шт.), столы компьютерные (2 шт.) и другой хозяйственный инвентарь (жалюзи, холодильники, столы, стулья, шкафы, принтеры, радиотрубки, водонагреватель, биотуалет, радиотелефон и пр.). Кроме того, ОАО «Хабречторгпорт» на основании письменных обращений Пограничного управления ФСБ России по Хабаровскому краю и ЕАО, оплачивает арендную плату и расходы на содержание помещений, расположенных в здании по переулку Ивановскому, 14, арендуемых Пограничным управлением ФСБ России по Хабаровскому краю и ЕАО у ОАО «Центр инновационных технологий города Хабаровска» (Договор аренды объектов нежилого фонда №315/09).

Расходы на содержание и эксплуатацию вышеперечисленных зданий, сооружений, других основных средств и оборудования, включены в расчёт платы за транспортно-экспедиторское обслуживание при прохождении и регистрации транспортного средства и экспортно-импортных грузов через международный пункт пропуска «Хабаровск – речной порт – грузовой» и склад временного хранения ОАО «Хабречторгпорт» на навигацию 2009 года.

Федеральным законом от 30.06.2003 №87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности» определяется порядок осуществления транспортно-экспедиционной деятельности – порядок оказания услуг по организации перевозок грузов любыми видами транспорта и оформлению перевозочных документов, документов для таможенных целей и других документов, необходимых для

осуществления перевозок грузов.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.09.2006 №554 утверждены «Правила транспортно-экспедиционной деятельности».

В пункте 4 Правил транспортно-экспедиционной деятельности, определено, что:

– транспортно-экспедиционные услуги – услуги по организации перевозки груза, заключению договоров перевозки груза, обеспечению отправки и получения груза, а также иные услуги, связанные с перевозкой груза;

– договор транспортной экспедиции – гражданско-правовая сделка, в соответствии с которой одна сторона (экспедитор) за вознаграждение принимает на себя обязательство по поручению и за счет другой стороны (клиента) оказать транспортно-экспедиционные услуги;

– экспедитор – лицо, выполняющее или организующее выполнение определенных договором транспортной экспедиции транспортно-экспедиционных услуг.

В соответствии со статьёй 801 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору транспортной экспедиции одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента-грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза.

Как пояснил на заседании Комиссии представитель заявителя, ОАО «Амурское пароходство» при прохождении своих судов заграничного плавания с экспортным грузом через МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой» не нуждается в получении услуг по организации перевозки груза, заключению договоров перевозки груза, обеспечению отправки и получения груза, а также иных услуг, связанных с перевозкой груза. В результате заключения договора на ТЭО с ОАО «Хабречторгпорт», ОАО «Амурское пароходство» не получает услуг транспортно-экспедиционного обслуживания, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации, а получает административные услуги, основанные на обязанности перевозчика предъявлять транспортное средство к досмотру перед пересечением государственной границы Российской Федерации.

Комиссия изучила информацию и документы по себестоимости платы за транспортно-экспедиторское обслуживание при прохождении и регистрации транспортного средства и экспортно-импортных грузов через международный пункт пропуска «Хабаровск – речной порт – грузовой» и склад временного хранения ОАО «Хабречторгпорт» на навигацию 2009 года, предоставленные ОАО «Хабречторгпорт».

В раздел «Фонд оплаты труда работников МПП» включены расходы на заработную плату инженера (2 чел.), заведующего складом временного хранения (4 чел.), охранника (0,5 чел.), приёмосдатчика (3 чел.), водителя автомобиля «Тойота – Хайлак» (0,25 чел.).

В письме от 16.11.2009 №08-08-362 ОАО «Хабречторгпорт» описало последовательность действий своих работников при оказании услуг по транспортно-экспедиторскому обслуживанию при прохождении и регистрации транспортного средства и экспортно-импортных грузов через международный пункт пропуска «Хабаровск – речной порт – грузовой» и склад временного

хранения ОАО «Хабречторгпорт»: На основании Технологической схемы организации пропуска через Государственную границу РФ лиц, транспортных средств, грузов, товаров и животных в пункте пропуска, представитель судовладельцев, участник ВЭД или агентирующая компания, на основании договора на ТЭО подаёт копию коносамента или письменную заявку факсимильной связью на приход/отход судов заграничного плавания для организации обслуживания непрерывного транспортного процесса в порту и с контролирующими органами. Данную заявку для включения в сменно-суточный план принимает диспетчер порта круглосуточно и передаёт её главному диспетчеру порта и в коммерческий отдел порта. Коммерческий отдел подтверждает наличие договора на оказание услуг в пункте пропуска и его регистрацию, после чего заносит данные в реестр и выписывает счёт на оказание услуг в пункте пропуска. После подтверждения регистрации договора главный диспетчер порта составляет и утверждает ежесуточный план работы для дежурного диспетчера порта, где даёт разрешение постановки транспортных средств в пункт пропуска в зону таможенного контроля. Диспетчер порта после утверждения сменно-суточного плана ежедневно передаёт уведомление о приходе/отходе судов заграничного плавания через пункт пропуска контролирующим органам. Диспетчер порта организует круглосуточную охрану в пункте пропуска и в зоне таможенного контроля. Диспетчер порта ежесуточно заносит данные в график работы исполненной обработки судов. Ежедневно, после выхода/захода судов инженер СВХ заносит данные в программу ВЭД-СКЛАД и журнал учёта товаров при их прибытии/убытии с таможенной территории РФ и передаёт их таможенному органу. Каждую среду инженер СВХ и инженер коммерческого отдела по предоставленным коносаментам после отхода судов заграничного плавания с экспортными лесоматериалами, для отчёта о прохождении экспортных лесоматериалов через пункт пропуска, проводят сверку данных и передают их в Министерство транспорта и связи Хабаровского края, Министерство природных ресурсов Хабаровского края, Росграницу, ОАО «Амурское пароходство». Инженер СВХ совместно с коммерческим отделом ежемесячно передают информацию о пропуске лиц, транспортных средств, грузов и товаров через пункт пропуска в Хабаровскую таможню, Министерство транспорта и связи Хабаровского края, Министерство природных ресурсов Хабаровского края, Росграницу.

Таким образом, Комиссия установила, что основное взаимодействие с представителями судовладельцев, участников ВЭД или агентирующей компании осуществляет диспетчерская служба ОАО «Хабречторгпорт» (диспетчер, главный диспетчер), которая принимает заявки на отход/приход судна, составляет сменно-суточный план работы, уведомляет контролирующие органы, и инженер СВХ заносит данные в программу ВЭД-СКЛАД и журнал учёта. Расходы на заработную плату этих работников, пропорционально занятости в оказании услуг международного пункта пропуска, не включены в раздел «Фонд оплаты труда работников МПП» расчёта платы за ТЭО, но включены расходы на заработную плату работников ОАО «Хабречторгпорт» не участвующих прямо в оказании услуг МРПП «Хабаровск – речной порт – грузовой»: инженер (2 чел.), заведующий складом временного хранения (4 шт.), охранник (0,5 чел.), приёмосдатчик (3 чел.), водитель автомобиля «Тойота – Хайлак» (0,25 чел.).

В раздел «Амортизационные отчисления» включены суммы амортизации по барже БУР-1, персональным компьютерам (7 шт.), копировальному аппарату, камере

видеонаблюдения, аппаратуре видеонаблюдения, рентгентелевизионной установке, радиостанциям (7 шт. для пограничников, 4 шт. для таможни).

В письме от 25.11.2009 №08-08-370 ОАО «Хабречторгпорт» предоставил перечень основных средств, оборудования и другого имущества, принадлежащего ОАО «Хабречторг» на праве собственности, используемых в работе МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой». При рассмотрении этих документов, выявилось несоответствие по наименованию и количеству основных средств, используемых в работе пункта пропуска.

По информации ОАО «Хабречторгпорт», оборудование передано для использования контролирующими органами МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой» (таможенная служба, пограничная служба и др.) по их требованию на основании Постановления Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 №60 «Об утверждении Положения о пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации». В Комиссию предоставлены копии писем контролирующих органов в адрес ОАО «Хабречторгпорт» об обеспечении необходимым оборудованием и копии актов приёма-передачи этого оборудования. Расходы на эксплуатацию переданного оборудования несёт ОАО «Хабречторгпорт».

В соответствии с пунктом 39 «Положения о пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации», утверждённого Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 №60, расходы по оснащению пункта пропуска специальной аппаратурой и техническими средствами контроля, их эксплуатации, а также связанные с содержанием личного состава структурных подразделений государственных контрольных органов, осуществляются за счет средств федерального бюджета, предусматриваемых для соответствующих федеральных органов исполнительной власти, а также иных средств, привлекаемых в соответствии с законодательством Российской Федерации. Данное постановление утратило свою силу с 21 июля 2008 года, в связи с изданием Постановления Правительства Российской Федерации от 26.06.2008 №482 «Об утверждении Правил установления, открытия, функционирования (эксплуатации), реконструкции и закрытия пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации». Пункт 21 «Правил установления, открытия, функционирования (эксплуатации), реконструкции и закрытия пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации» устанавливает, что функционирование (эксплуатация) пункта пропуска обеспечивается Федеральным агентством по обустройству государственной границы Российской Федерации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.11.2007 №734 утверждено «Положение о Федеральном агентстве по обустройству государственной границы Российской Федерации», основными функциями которого являются:

– обеспечение функционирования (эксплуатации) в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации и мест пересечения государственной границы Российской Федерации, включая их оборудование и техническое оснащение (за исключением специального оборудования

государственных контрольных органов), а также содержание и ремонт зданий, помещений и сооружений, необходимых для организации в указанных пунктах пропуска пограничного, таможенного и иных видов контроля;

– заключение в отношении зданий, помещений и сооружений, необходимых для организации пограничного, таможенного и иных видов контроля в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации, договоров аренды и договоров безвозмездного пользования.

Основным видом деятельности ОАО «Хабречторгпорт» в соответствии с данными бухгалтерского баланса общества является деятельность внутреннего водного грузового транспорта (код по ОКВЭД 61.20.2). В соответствии с пунктами 2 и 3.1 Устава ОАО «Хабречторгпорт», общество является коммерческой организацией, целью общества является извлечение прибыли – т.е. ОАО «Хабречторгпорт» осуществляет предпринимательскую деятельность.

Статьёй 2 Гражданского кодекса Российской Федерации определено, что предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

С учётом изложенного, Комиссия считает, что ОАО «Хабречторгпорт» самостоятельно несёт бремя содержания принадлежащего обществу имущества, однако для возмещения затрат на содержание объектов инфраструктуры, используемых государственными контролирующими органами (таможенная служба, пограничная служба и др.) для исполнения государственных функций при контроле пересечения государственной границы, общество вправе обращаться в соответствующие государственные органы, но не вправе требовать указанного возмещения с судовладельцев, участников ВЭД, агентирующих компаний.

ОАО «Хабречторгпорт» предоставило в Комиссию информацию о том, что не обращалось в соответствующие государственные органы по вопросам возмещения затрат по содержанию собственных объектов инфраструктуры, используемых в МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой».

В разделе «Банковская гарантия, страховка таможенных платежей» включены расходы по договору предоставления гарантии обеспечения уплаты таможенных платежей владельцем склада временного хранения и расходы по договору страхования ответственности владельцев таможенных складов и складов временного хранения.

ОАО «Хабречторгпорт» предоставил в Комиссию Договор №0001/ДГ-2008 от 21 января 2008 года с ОАО АКБ «Банк Москвы» на предоставление банковской гарантии обеспечения уплаты таможенных платежей владельцем СВХ, Соглашение о предоставлении банковской гарантии №001/03-8802СО от 22 января 2009 года с ОАО АКБ «АК БАРС» на предоставление банковской гарантии обеспечения уплаты таможенных платежей владельцем СВХ и Договор страхования ответственности владельцев таможенных складов и складов временного хранения №1270000-0000001/08 ОТС от 14 января 2008 года с ООО «Страховая компания «Согласие».

Фактически в расчёт стоимости услуги транспортно-экспедиторского

обслуживания включены расходы только по договору предоставления гарантии обеспечения уплаты таможенных платежей владельцем склада временного хранения, причём в полном объёме. Расходы по договору страхования ответственности владельцев таможенных складов и складов временного хранения в расчёт стоимости услуги транспортно-экспедиторского обслуживания не включены.

В соответствии со статьёй 112 Таможенного кодекса Российской Федерации (далее – Таможенный кодекс) владелец склада временного хранения несёт ответственность за уплату таможенных пошлин, налогов в отношении товаров, хранящихся на складе временного хранения, в случае их утраты либо выдачи без разрешения таможенного органа. Владелец склада временного хранения не несет ответственность за уплату таможенных пошлин, налогов лишь в случае, если товары уничтожены либо безвозвратно утеряны вследствие аварии, действия непреодолимой силы или естественной убыли при нормальных условиях хранения.

Одним из условий, обязательных для включения в Реестр владельцев складов временного хранения, является обеспечение уплаты таможенных платежей в соответствии со статьёй 339 Таможенного кодекса (статья 109 Таможенного кодекса).

В соответствии со статьёй 339 Таможенного кодекса, осуществление деятельности в качестве таможенного брокера, владельца склада временного хранения, владельца таможенного склада и таможенного перевозчика обусловлено обеспечением уплаты таможенных платежей.

Размеры обеспечения уплаты таможенных платежей при осуществлении этих видов деятельности не могут быть менее:

- 50 миллионов рублей для таможенного брокера;
- 2,5 миллиона рублей и дополнительно 1000 рублей за 1 квадратный метр полезной площади, если в качестве склада используется открытая площадка, или 300 рублей за 1 кубический метр полезного объема помещения, если в качестве склада используется помещение, для владельцев складов временного хранения и таможенных складов открытого типа;
- 2,5 миллиона рублей для владельцев складов временного хранения и таможенных складов закрытого типа;
- 20 миллионов рублей для таможенного перевозчика.

Статья 340 Таможенного кодекса устанавливает, что обеспечение уплаты таможенных платежей осуществляется следующими способами:

- 1) залогом товаров и иного имущества;
- 2) банковской гарантией;
- 3) перечислением денежных средств на счет Федерального казначейства или в случае, установленном пунктом 3 статьи 287 Таможенного кодекса, внесением их в кассу таможенного органа (денежный залог);
- 4) поручительством.

В соответствии со статьёй 100 Таможенного кодекса, складами временного хранения являются специально выделенные и обустроенные для временного хранения товаров помещения и (или) открытые площадки, соответствующие

требованиям, установленным статьей 107 Таможенного кодекса. Склады временного хранения являются зоной таможенного контроля. Товары могут быть помещены на любой склад временного хранения с учетом ограничений, предусмотренных Таможенным кодексом.

Временное хранение товаров – таможенная процедура, при которой иностранные товары хранятся без уплаты таможенных пошлин, налогов и без применения к ним ограничений, установленных в соответствии с законодательством Российской Федерации о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, до их выпуска в соответствии с определенным таможенным режимом либо до помещения их под иную таможенную процедуру (статья 99 Таможенного кодекса).

Оказание услуг владельцев складов временного хранения является самостоятельным видом деятельности (код по ОКВЭД 63.12.4), а не частью услуг международного пункта пропуска или транспортно-экспедиционных услуг. Расходы по осуществлению деятельности склада временного хранения, в том числе расходы по обеспечению уплаты таможенных платежей, возмещаются владельцам СВХ за счёт оплаты за хранение товаров, находящихся под таможенным контролем.

С учётом вышеизложенного Комиссия считает, что ОАО «Хабречторгпорт», не имело оснований для включения расходов по договорам предоставления банковских гарантий обеспечения уплаты таможенных платежей владельцем склада временного хранения в расчёт стоимости услуги транспортно-экспедиторского обслуживания.

В разделе «Прочие прямые расходы по содержанию помещения, используемого для нужд пункта пропуска в здании диспетчерской ...» включены расходы на оплату коммунальных платежей (водоснабжение, водоотведение, электроснабжение, теплоснабжение) в помещениях, занимаемыми контролирующими органами пункта пропуска в здании диспетчерской, принадлежащих ОАО «Хабречторгпорт» на праве собственности, и в здании по переулку Ивановскому, 14, расходы на уборку помещений, на телефон, на ремонт, арендная плата за землю, занимаемую контролирующими органами пункта пропуска.

В разделе «Оплата аренды ОКПП (пер. Ивановский)» включены расходы на оплату аренды помещений, расположенных в здании по переулку Ивановскому, 14. В Комиссию предоставлен Договор аренды объектов нежилого фонда №315/09 между ОАО «Центр инновационных технологий города Хабаровска» (арендодатель) и ГУ «Пограничное управление Федеральной службы безопасности Российской Федерации по Хабаровскому краю и Еврейской автономной области» (арендатор).

В соответствии с Правилами установления, открытия, функционирования (эксплуатации), реконструкции и закрытия пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации и Положением о Федеральном агентстве по обустройству государственной границы Российской Федерации, функционирование (эксплуатация) пункта пропуска обеспечивается Федеральным агентством по обустройству государственной границы Российской Федерации, основными функциями которого являются обеспечение функционирования (эксплуатации) в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации.

Федерации и мест пересечения государственной границы Российской Федерации, включая их оборудование и техническое оснащение (за исключением специального оборудования государственных контрольных органов), а также содержание и ремонт зданий, помещений и сооружений, необходимых для организации в указанных пунктах пропуска пограничного, таможенного и иных видов контроля, заключение в отношении зданий, помещений и сооружений, необходимых для организации пограничного, таможенного и иных видов контроля в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации, договоров аренды и договоров безвозмездного пользования.

С учётом изложенного, Комиссия считает, что ОАО «Хабречторгпорт» для возмещения затрат на содержание помещений, занимаемых контролирующими органами для исполнения государственных функций при контроле пересечения границы в здании диспетчерской, принадлежащей ОАО «Хабречторгпорт» на праве собственности, вправе обратиться в соответствующие государственные органы, но не в праве требовать указанного возмещения с судовладельцев, участников ВЭД, агентирующих организаций, и тем более не вправе требовать с судовладельцев, участников ВЭД, агентирующих организаций возмещения расходов на аренду и содержание помещений занимаемых контролирующими органами, находящихся в собственности иных лиц.

Комиссия считает, что данные расходы не являются необходимыми для производства и реализации услуги транспортно-экспедиторского обслуживания.

Закон о границе, Правила установления, открытия, функционирования (эксплуатации), реконструкции и закрытия пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.06.2008 №482), Правила осуществления контроля в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации (утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 20.11.2008 №872), Положение о Федеральном агентстве по обустройству государственной границы Российской Федерации (утверждено Постановлением правительства Российской Федерации от 01.11.2007 №734) и иные нормативные правовые акты, а также Технологическая схема организации пропуска через Государственную границу Российской Федерации лиц, транспортных средств, грузов, товаров и животных в пункте пропуска «Хабаровск – речной порт – грузовой», которая в настоящее время определяет режим в пункте пропуска, не содержит условий о платном использовании судовладельцами, участниками ВЭД или агентирующими компаниями объектов инфраструктуры международного пункта пропуска при пересечении Государственной границы судами заграничного плавания.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия считает, что действия ОАО «Хабречторгпорт» по включению в расчёт стоимости услуги транспортно-экспедиторского обслуживания расходов, связанных с эксплуатацией зданий, сооружений, других основных средств и оборудования, принадлежащих ОАО «Хабречторгпорт» и используемых государственными контролирующими органами в деятельности МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой», нарушают часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в части установления и поддержания монопольно высокой цены, что приведёт (может привести) к ущемлению интересов других лиц, в том

числе ОАО «Амурское пароходство».

В соответствии со статьёй 6 Закона о защите конкуренции, монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и эта цена превышает цену, которую в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по количеству продаваемого за определенный период товара, составу покупателей или продавцов товара (определяемому исходя из целей приобретения или продажи товара) и условиям доступа (далее - сопоставимый товарный рынок), устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие доминирующего положения на сопоставимом товарном рынке.

В соответствии с часть 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции в редакции от 18.07.2009, монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование (далее - сопоставимый товарный рынок), при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами.

Учитывая положения Федерального закона от 30.06.2003 №87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности», Правил транспортно-экспедиционной деятельности, Гражданского кодекса Российской Федерации, Комиссия считает, что расходы, включённые ОАО «Хабречторгпорт» в расчёт платы за транспортно-экспедиционное обслуживание при прохождении и регистрации транспортного средства и экспортно-импортных грузов через международный пункт пропуска «Хабаровск – речной порт – грузовой» и склад временного хранения в ОАО «Хабречторгпорт» на навигацию 2009 года не связаны с производством и реализацией услуг транспортно-экспедиционного обслуживания.

Эти расходы, в том числе связанные с эксплуатацией зданий, сооружений, других основных средств и оборудования, принадлежащих ОАО «Хабречторгпорт» и используемых государственными контролирующими органами в деятельности МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой», являются составной частью административной услуги, предоставляемой судовладельцам, участникам ВЭД, агентирующим компаниям при пересечении государственной границы российской Федерации через МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой», основанной на обязанности перевозчика предъявлять транспортное средство к досмотру перед пересечением государственной границы Российской Федерации.

Данная обязанность установлена законодательством Российской Федерации, обязательна для исполнения всеми хозяйствующими субъектами и является неотъемлемой частью процедуры пересечения государственной границы Российской Федерации транспортным средством, экспортно-импортными грузами, вследствие чего, оказание данной административной услуги не может являться источником извлечения прибыли.

В положениях о федеральных органах, осуществляющих контролирующие функции в пунктах пропуска, нет указаний на возмещение расходов, связанных с деятельностью этих контролирующих органов в пунктах пропуска (расходы на эксплуатацию зданий, помещений, оборудования, расходы на содержание персонала и др.), за счёт судовладельцев, участников ВЭД, агентирующих организаций.

Данные расходы, в соответствии с «Положением о Федеральном агентстве по обустройству государственной границы Российской Федерации», утверждённым Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.11.2007 №734, должны возмещаться соответствующим государственным органом, а именно Федеральным агентством по обустройству Государственной границы Российской Федерации, а не судовладельцами, участниками ВЭД или агентирующими компаниями.

Услуги международного пункта пропуска, являясь частью административных отношений, не являются взаимозаменяемыми товарами по функциональному назначению, техническим характеристикам и цене с другими видами услуг и не могут оказываться в условиях конкуренции, что ведёт к отсутствию сопоставимых рынков.

Также Комиссией установлено, что ОАО «Амурское пароходство» осуществляет погрузку экспортного товара не в ОАО «Хабаровский речной торговый порт». При осуществлении перевозки экспортных грузов в КНР, погруженных на судно в другом порту, у ОАО «Амурское пароходство», согласно пояснениям представителя заявителя, нет необходимости вступать в гражданско-правовые отношения с ОАО «Хабречторгпорт» по вопросам оказания транспортно-экспедиционных услуг или погрузочно-разгрузочных услуг.

При пересечении Государственной границы Российской Федерации ОАО «Амурское пароходство», в соответствии с требованиями статей 69, 119, 120 Таможенного кодекса, обязано предъявить к досмотру транспортное средство.

В соответствии со статьёй 11 Закона о границе пропуск через Государственную границу лиц, транспортных средств, грузов, товаров и животных производится в установленных и открытых в соответствии со статьёй 12 Закона о границе пунктах пропуска через Государственную границу и заключается в признании законности пересечения Государственной границы лицами, транспортными средствами, прибывшими на территорию Российской Федерации, перемещения через Государственную границу грузов, товаров, животных на территорию Российской Федерации либо в разрешении на пересечение Государственной границы лицами, транспортными средствами, убывающими из пределов Российской Федерации, перемещение через Государственную границу грузов, товаров, животных за пределы Российской Федерации.

Для проведения процедуры признания законности пересечения Государственной границы Российской Федерации, администрация пункта пропуска осуществляет координацию деятельности государственных контролирующих органов.

Таким образом, между ОАО «Амурское пароходство» и МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой», в лице администрации пункта пропуска, действуют административные отношения, основанные на обязанности перевозчика предъявлять транспортное средство к досмотру перед пересечением

Государственной границы Российской Федерации.

Комиссия считает, что действия ОАО «Хабречторгпорт» по направлению письменных требований (письма от 28.05.2009 №08-08-140, от 28.05.2009 №08-08-141, от 29.05.2009 №01-07-78, от 01.06.2009 №08-08-149) о заключении с ним договора на транспортно-экспедиционное обслуживание при прохождении судов заграничного плавания через МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой» и взимании оплаты за транспортно-экспедиторское обслуживание при прохождении и регистрации транспортного средства, экспортно-импортных грузов через МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой», нарушают часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в части навязывания 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), что приведёт (может привести) к ущемлению интересов других лиц, в том числе ОАО «Амурское пароходство».

С учётом вышеизложенного, по мнению Комиссии, ОАО «Хабречторгпорт» может оказывать судовладельцам, участникам ВЭД, агентирующим организациям и иным хозяйствующим субъектам, услугу по формированию очередности обслуживания судов заграничного плавания при пересечении государственной границы Российской Федерации через МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой», включив в расчёт стоимости данной услуги расходы на заработную плату работников диспетчерской службы и другие расходы, непосредственно связанные с производством и реализацией этой услуги.

В Комиссию предоставлена информация от лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах – Росграницы. На заседании Комиссии, а также в письменной форме, Росграница пояснила, что функционирование (эксплуатация) пунктов пропуска обеспечивается Росграницей в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. В связи с тем, что вышеуказанный порядок, по информации Росграницы, в настоящее время законодателем не определён, Росграница подтвердила легитимность ранее утверждённых технологических схем и паспортов МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой». Также Росграницей проводится работа по приведению пунктов пропуска Дальневосточного Федерального округа в соответствие с действующим законодательством Российской Федерации, готовится план мероприятий о передаче недвижимого имущества пунктов пропуска в федеральную собственность.

По вышеизложенным обстоятельствам, Комиссией установлено, что в настоящее время обеспечение функционирования (эксплуатации) пунктов пропуска, в том числе МРГПП «Хабаровск – речной порт – грузовой», Росграница не осуществляет.

В связи с вышеизложенным, Комиссия, руководствуясь пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, считает необходимым направить материалы дел

№3-1/145 и №3-1/146, объединённых в одно производство, о нарушении ОАО «Хабаровский речной торговый порт» антимонопольного законодательства в правоохранительные органы, а именно в Прокуратуру Хабаровского края, в том числе по вопросу соблюдения действующего законодательства Российской Федерации в части исполнения функции обеспечения деятельности пунктов пропуска через государственную границу Российской Федерации и мест пересечения государственной границы, а также функции государственного заказчика в этой сфере.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, статьёй 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА