

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-10/04-2014

г. Магадан

Резолютивная часть решения оглашена «15» июля 2014г.

В полном объеме решение изготовлено «29» июля 2014г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

<...> - руководитель управления,

члены Комиссии:

<...> начальник отдела управления,

<...> главный специалист-эксперт управления,

рассмотрев дело № 03-10/04-2014 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Магаданский морской торговый порт» (морской торговый порт, г. Магадан, Магаданская область, 685000, Россия, ИНН 4909047613) (далее – ОАО «ММТП», Порт) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии:

представителей ответчика по делу- <...>

представителей заявителей- <...> ,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Магаданский морской торговый порт» послужило поступившее 24 февраля 2014 года (вх. №03/577) в адрес Магаданского УФАС России коллективное заявление от ООО «Винат», ООО «Металл-Торг», ООО «КВЭСТ», ООО «ТК ЦентрТорг», ООО «Магадан Порт Груз», ИП Абдулов, ООО «Кей Эм Машинери», ИП Будько М.А., ИП Беляев В.Г., указывающее на наличие признаков нарушения ОАО «Магаданский морской торговый порт» антимонопольного законодательства, выразившихся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В связи с обнаружением признаков нарушения ОАО «Магаданский морской торговый порт» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции приказом Магаданского УФАС России от 26.05.2014 № 01-12/49 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» в отношении ОАО «ММТП» было возбуждено дело № 03-10/04-2014. Определением от 27.05.2014 № 66 дело назначено к рассмотрению на 17.06.2014 на 10 часов 00 минут, определением от 17.06.2014 № 76 рассмотрение дела отложено на 15.07.2014 на 14 часов 15 минут, определением от 17.06.2014 №77 к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, привлечена Федеральная служба по тарифам. Письмом от 08.07.2014 №СЗ-7332/4 ФСТ России заявила ходатайство о

рассмотрении дела №03-10/04-2014 без участия представителя Службы.

При рассмотрении дела, в адрес Комиссии Магаданского УФАС России, поступило ходатайство от ООО «Винат» №б/н от 11.07.2014 о привлечении к участию в деле в качестве третьих лиц ООО «Морская агентская компания «Трансфес-Магадан» и ООО «ДИСПАЧ» ввиду того, что указанные лица могут дать объективную информацию по фактам перемещения ОАО «ММТП» контейнеров на тыловые площадки. Комиссия, рассмотрев в заседании 15 июля 2014 года указанное ходатайство, отказала в его удовлетворении, поскольку пришла к выводу, что ни ООО «Морская агентская компания «Трансфес-Магадан», ни ООО «ДИСПАЧ» не располагают информацией, способствующей разрешению вопроса о соблюдении/ не соблюдении ОАО «ММТП» установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, а информация о фактах перемещения портом контейнеров на тыловые площадки не относится к вопросам ценообразования.

В заседании Комиссии Магаданского УФАС России, 15 июля 2014 года, ОАО «ММТП» было заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела до получения: 1) обоснованного со ссылками на нормативно-правовые документы ответа ФСТ России на определение №77 от 17.06.2014; 2) дополнительных доказательств в виде обоснованного ответа ФСТ России на письмо ОАО «ММТП» исх. №214 от 19.03.2014. Комиссия, рассмотрев указанное ходатайство, отказала в его удовлетворении в силу следующего.

Во-первых, ответ от ФСТ России на определение №77 от 17.06.2014 получен на момент заседания Комиссии (письмо от 08.07.2014 №СЗ-7332/4 вх. № 03/2472 от 10.07.2014), ответ содержит ссылки на нормативно-правовые документы. Во-вторых, учитывая то обстоятельство, что ОАО «ММТП» за 4 месяца не получило ответ от ФСТ России на свое обращение, а материалы дела содержат правовую позицию ФСТ России по рассматриваемым в рамках дела вопросам, Комиссия находит нецелесообразным откладывать рассмотрение дела на неопределенный период времени, для получения ответа от ФСТ России, поскольку его отсутствие не препятствует объективному рассмотрению дела.

Комиссия Магаданского УФАС России, установив фактические обстоятельства дела, исследовав и оценив представленные в материалы дела документы, выслушав ответы и пояснения представителей заявителей и ответчика по делу, установила следующее.

ОАО «ММТП» действует на основании Устава, утвержденного общим собранием акционеров ОАО «Магаданский морской торговый порт» от 24.05.2013. ОАО «ММТП» является юридическим лицом, имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе, является коммерческой организацией.

ОАО «ММТП», помимо иной деятельности, предусмотренной уставом, осуществляет услуги по погрузке и выгрузке грузов в морском порту Магадан, по хранению грузов в морском порту Магадан.

В силу положений части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) услуги в транспортных терминалах, портах, аэропортах отнесены к сфере деятельности

естественных монополий. В силу действия статьи 3 Закона о естественных монополиях ОАО «ММТП» является субъектом естественных монополий.

Решением МАП России от 04.11.1999 №16/к-3-р ОАО «Магаданский морской торговый порт» (морской торговый порт, г. Магадан, 685000) внесено в Реестр субъектов естественных монополий на транспорте, в раздел 3 – услуги в портах и (или) транспортных терминалах, услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В силу действия вышеприведенных нормативных правовых актов, Комиссия Магаданского УФАС России устанавливает, что в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» открытое акционерное общество «Магаданский морской торговый порт» занимало доминирующее положение в 2013-2014гг. в географических границах Магаданской области на рынке услуг погрузки и выгрузки грузов в морском порту Магадан, хранения грузов в морском порту Магадан.

Постановлением Правительства РФ от 07.03.1995 № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» в перечень продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, на которые государственное регулирование цен (тарифов) на внутреннем рынке Российской Федерации осуществляют Правительство Российской Федерации и федеральные органы исполнительной власти включены услуги в портах, оказываемые субъектами естественных монополий, включенными в перечень субъектов естественных монополий, государственное регулирование которых осуществляется Федеральной службой по тарифам.

Постановлением Правительства РФ от 23.04.2008 № 293 «О государственном регулировании цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей» утвержден перечень услуг субъектов естественных монополий в морских портах, цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством. В названный перечень включены, в том числе услуги по погрузке и выгрузке грузов (п.9), по хранению грузов (п.10).

ОАО «ММТП» включено в Перечень субъектов естественных монополий в транспортных терминалах и морских портах, государственное регулирование которых осуществляется ФСТ России, утвержденный Приказом ФСТ России от 05.06.2012 №137-т/3 «Об утверждении перечней субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах и аэропортах, государственное регулирование которых осуществляется ФСТ России».

ФСТ России приказами от 29.04.2011 №93-т/1 и от 27.12.2013 №260-т/4 утверждены тарифы на услуги в морском порту, оказываемые ОАО «Магаданский морской торговый порт», в том числе и на услуги по погрузке и выгрузке грузов, по хранению грузов.

1) Приказом ОАО «ММТП» от 04.07.2013 №2-245 утверждено «Положение о порядке перемещения грузов, не вывезенных из морского торгового порта Магадан в установленные договором сроки». Приказом ОАО «ММТП» от 18.07.2013 №1-263 утверждены изменения, вносимые в указанное Положение. Приказом генерального директора ОАО «ММТП» от 31.10.2013 №516/1 «Об утверждении новой редакции Положения» введено в действие с 01.11.2013 Положение «О порядке перемещения грузов, не вывезенных из морского торгового порта Магадан в установленные договорами сроки» (далее – Положение о порядке перемещения грузов). Согласно указанному Положению грузы с истекшим сроком льготного (краткосрочного) хранения подлежат перемещению на тыловые площадки хранения, с предварительным уведомлением грузополучателей. Льготный (краткосрочный) период хранения грузов – срок в течение которого, грузополучатель обязан обеспечить вывоз груза с территории специализированного контейнерного терминала, предназначенного для переработки контейнеров и их краткосрочного хранения, и который составляет для: каботажных грузов 6 календарных дней включительно, импортных/экспортных грузов 10 календарных дней включительно, насыпных грузов 14 календарных дней включительно. Тыловые площадки хранения – площадки ОАО «ММТП» не включенные в технологию обработки грузов на специализированном контейнерном терминале или на площадках иных организаций и предприятий предназначенные для обеспечения сохранности грузов и иных товароматериальных ценностей.

Распоряжением генерального директора ОАО «ММТП» от 26.04.2013 №18/1, введенным в действие с 01.05.2013, утверждены расчеты стоимости перемещения контейнеров и генеральных грузов в тыловую зону, а также расчеты стоимости хранения контейнеров и генеральных грузов на тыловой площадке. Так, согласно названным расчетам стоимость перемещения на тыловые площадки составила:

- 20-футовый контейнер 4531,95руб.,
- 40- футовый контейнер 9063,90руб.,
- 1 тонны генерального груза (до 10 тонн) – 492,00 руб.,
- 1 тонны генерального груза (от 10 тонн до 20 тонн) – 738,00 руб.

В соответствии с Правилами применения тарифов на погрузку и выгрузку, хранение грузов, осуществляемые ОАО «Магаданский морской торговый порт», утвержденными приказами ФСТ России от 29.04.2011 №93-т/1 и от 27.12.2013 №260-т/4 (далее- Правила применения тарифов)тарифы являются предельно максимальными (1.3.), при заключении договоров с клиентами Порт вправе применять тарифы на уровне или ниже предельного максимального уровня (1.4.).

Правила применения тарифов также предусматривают следующую классификацию тарифов:

- в зависимости от вида перевозок грузов - тарифы по экспорту, тарифы по импорту, тарифы по каботажу(1.7.1.),
- в зависимости от схемы перегрузки грузов: прямой вариант (транспортное средство - транспортное средство); с внутрипортовым перемещением (транспортное средство - склад - транспортное средство) (1.7.2.).

Согласно пункту 1.7.3. Правил применения тарифов в зависимости от количества производимых Портом грузовых операций тарифы с внутрипортовым перемещением подразделяются на три категории:

1-я категория: судно - склад - транспортное средство или обратно;

2-я категория: судно - склад или обратно;

3-я категория: склад - транспортное средство или обратно.

Разделом II Правил применения тарифов определен перечень операций, стоимость которых включена в тарифы за осуществление погрузки и выгрузки грузов. Так, тарифы по импорту и каботажу (с моря) 1 категории, согласно пункту 2.2. Правил применения тарифов, предусматривают следующий перечень операций:

- согласование и формирование плана завоза грузов и сводного месячного графика обработки флота (2.2.1.);

- освобождение грузов от крепления в транспортных средствах (за исключением специальных креплений) (2.2.2.);

- выгрузка грузов из судов на причал, с их укладкой, при необходимости, на площадках, а также уборка сепарации, зачистка рабочего места в трюме (за исключением загрязняющих грузов) (2.2.3.);

- документальное оформление приема груза (2.2.4.);

- подвозка грузов из зоны выгрузки до склада (2.2.5.);

- внутрискладское перемещение груза в складах, находящихся на территории Порта, вызванное оперативными надобностями Порта (исключая перемещения, связанные с выполнением поручений грузовладельцев и в складах, принадлежащим грузовладельцам или арендуемых ими) (2.2.6.);

- зачистка складских помещений и территории Порта (за исключением очистки от загрязняющих грузов) (2.2.7.);

- прием распорядительных документов (с разрешительными отметками государственных контролирующих органов) на отгрузку груза (2.2.8.);

- подвозка грузов от складов к зоне погрузки в транспортные средства (2.2.9.);

- погрузка грузов, находящихся в зоне погрузки, в транспортные средства (2.2.10.);

- крепление и сепарирование грузов в транспортных средствах, исключая стоимость крепежных и сепарационных материалов, дополнительное крепление и сепарирование (2.2.11.);

- составление обязательного комплекта транспортных документов, включая стоимость бланков, и передача его грузовладельцу (2.2.12.);

- в случае отказа грузовладельца или его представителя от каких-либо операций, стоимость которых включена в тариф, величина тарифа не изменяется (2.2.13.).

Таким образом, расходы Порты по подвозке грузов из зоны выгрузки до склада; по внутрискладскому перемещению груза в складах, находящихся на территории Порты, вызванному оперативными надобностями Порты; по подвозке грузов от складов к зоне погрузки в транспортные средства; по погрузке грузов, находящихся в зоне погрузки, в транспортные средства; наряду с прочими расходами, учтены в тарифах по импорту и каботажу (с моря) 1 категории, установленных ФСТ России.

Как следует из п.2.12. Положения о порядке перемещения грузов, утвержденного ОАО «ММТП», «при принятии решения о том, что дальнейшее хранение генерального груза/контейнеров на территории специализированного контейнерного терминала и специализированных причалов препятствует обработке грузов в соответствии с рабочими технологическими картами и рабочими технологическими инструкциями, груз подлежит изъятию из технологической схемы обработки грузов путем перемещения на тыловые площадки хранения». Письмом от 01.04.2014 №АГ-253 ОАО «ММТП» пояснило, что несоблюдение сроков вывоза грузов с территории порта приводит к невозможности обрабатывать вновь поступающие грузы по причине отсутствия свободного места для складирования грузов на оперативных площадках, предназначенных для указанных целей и учитываемых при установлении тарифов, в связи с чем, были введены меры по перемещению контейнеров на тыловые площадки хранения. Вышеизложенное указывает на то, что перемещение генерального груза и контейнеров, прибывших в морской торговый порт Магадан, с оперативных площадок на тыловые площадки хранения вызвано препятствием скопившегося груза обработке поступающих грузов, т.е. является оперативными надобностями ОАО «ММТП». Оба вида площадок (оперативная и тыловая) предназначены для складирования и хранения груза, и находятся на территории ОАО «ММТП». Доказательств наличия поручений грузовладельцев на перемещение грузов ОАО «ММТП» не представлено.

2) ФСТ России приказами от 29.04.2011 №93-т/1 и от 27.12.2013 №260-т/4 утверждены тарифы на услуги в морском порту, оказываемые ОАО «Магаданский морской торговый порт», в том числе и на услуги по хранению грузов.

Согласно разделу 1 (регулируемые виды деятельности) отчета ОАО «ММТП» по морскому портовому хозяйству за 2013 год рентабельность услуги по хранению грузов составила <...>%.

В период с июня по октябрь 2013 года от транспортных агентских компаний: ООО «ФЕСКО Интегрированный транспорт» (письмо №ФИТВ-3.3-02/388 от 29.10.2013), ООО «Магадантрансагентство» (письмо №486 от 06.08.2013), ООО «Магаданское морское пароходство» (письмо №121 от 20.09.2013), ООО «Диспач» (письмо №06/432 от 11.06.2013), ООО «САСКО Владивосток» (письмо №б/н) в адрес отправителей и получателей грузов поступили письма с введенными ОАО «ММТП» тарифами на хранение контейнеров, генерального груза на тыловых площадках хранения.

Распоряжением генерального директора ОАО «ММТП» от 26.04.2013 №18/1, введенным в действие с 01.05.2013, утверждены расчеты стоимости хранения контейнеров и генеральных грузов на тыловой площадке. Так согласно названным расчетам стоимость хранения на тыловых площадках в сутки составила:

- 20-футовый контейнер 515,48руб.,
- 40- футовый контейнер 1043,84руб.,
- 1 тонны генерального груза – 98,00 руб.

*при хранении свыше 15 до 30 дней- тариф увеличивается на 50%,

при хранении свыше 30 дней- тариф увеличивается в 2 раза.

В соответствии с Правилами применения тарифов первым днем хранения является дата приема груза на склад Порта в соответствии с датой оформления (п.3.5.1). Последним днем считается день выдачи Портом груза грузовладельцу или передачи груза перевозчику (п.3.5.2).

Правила применения тарифов предусматривают бесплатное хранение и хранение с взиманием оплаты по тарифам за хранение грузов, утвержденным ФСТ России.

Пунктом 3.6. Правил применения тарифов установлены сроки хранения грузов без взимания оплаты (тарифа):

- по экспортным и импортным грузам (п.3.6.1.): грузы навалом - 10 суток; автомобили, автотехника - 2 суток; прочие грузы - 2 суток; рефрижераторные контейнеры - плата взимается с 1-го дня хранения.

- по каботажным грузам (п. 3.6.2.): контейнеры - 2 суток; прочие грузы - 4 суток.

Правила применения тарифов предусматривают право Порта увеличить срок хранения грузов без взимания оплаты (тарифа) в зависимости от условий перевозки по договору на переработку грузов (время накопления судовой партии, рода груза, количества перерабатываемого груза).

В соответствии с пунктом 3.8. Правил применения тарифов стоимость хранения грузов после истечения срока хранения без взимания оплаты (тарифа) оплачивается по тарифам за хранение грузов, указанным в приложении 1 к Приказу ФСТ России, путем умножения тарифа на количество дней хранения и на количество груза.

В случае оказания Портом услуг и выполнения работ, не предусмотренных настоящим Приказом, либо применения новых технологий перегрузки Порт в течение месяца с момента начала деятельности по оказанию указанных услуг (выполнению работ) представляет в ФСТ России материалы, необходимые для утверждения в установленном порядке тарифов на указанные работы (услуги) (п.3.9.)

ОАО «ММТП» письмом от 01.04.2014 №АГ-253 пояснило, что в отношении установленной Портом стоимости за вынужденное перемещение грузов и обеспечение сохранности данных грузов государственное регулирование не применяется в виду того, что данные работы не включаются в перечень услуг, оказываемых в морском порту, так как являются следствием несоблюдения грузополучателями договорных условий в части, касающейся соблюдения сроков вывоза своих грузов с территории порта.

ФСТ России на запрос Магаданского УФАС России (№01-10/3511 от 11.12.2013) в письме от 26.02.2014 №ТС-2088/10 изложило свою правовую позицию по данному вопросу, согласно которой тарифы на погрузку и выгрузку, а также на хранение грузов подлежат государственному регулированию ФСТ России. В тарифы за осуществление погрузки и выгрузки при внутрипортовом перемещении ФСТ России включена стоимость подвозки грузов до/от складов (пункты 2.2.5, 2.2.9, 2.4.6, 2.4.10 Правил), а также внутрискладское перемещение грузов в складах, находящихся на территории порта, вызванное оперативными надобностями порта. ФСТ России указало, что в случае изменения технологии оказания отдельных видов услуг, стоимость которых включена в тариф на погрузку и выгрузку грузов, и при этом повлекшей изменение себестоимости данных услуг, порт вправе обратиться в ФСТ России за пересмотром действующих тарифов.

Письмом от 02.06.2014 №АК-451 ОАО «ММТП» представило свои возражения на Акт проверки №10 от 22.05.2014, составленный по результатам внеплановой выездной проверки, проведенной на основании Приказа Магаданского УФАС России от 12.05.2014 №01-12/42 в рамках рассмотрения коллективного заявления, поступившего 24.02.2014 года вх. №03/577. Согласно представленным возражениям, ОАО «ММТП» не согласно с выводами, изложенными в Акте проверки №10 от 22.05.2014, так как в соответствии с Правилами применения тарифов, утвержденными приказом ФСТ России №93-т/1 от 27.12.2013, в состав тарифа включено «внутрискладское перемещение грузов, вызванное оперативными надобностями порта». Однако перемещение грузов выполняется ОАО «ММТП» не внутри определенного склада, а между технологической площадкой, предназначенной для краткосрочного хранения грузов и иной площадкой, следовательно, груз перемещается с одной площадки на другую, что уже не соответствует понятию «внутрискладское перемещение». Кроме того, данная операция не соответствует принципу «Оперативной надобности», так как перемещение грузов выполняется не с целью исполнения ОАО «ММТП» принятых обязательств, а с целью увеличения грузооборота, поступающего в морской торговый порт Магадан. ОАО «ММТП» так же не согласилось с выводами, указанными в акте проверки, относительно применения тарифов на хранение грузов. Согласно мнению ОАО «ММТП», постановление Правительства РФ от 23.04.2008 №293 устанавливает, что услуги по хранению грузов, оказываемые в морских портах субъектами естественных монополий, подлежат государственному регулированию, однако постановление не раскрывает само понятие «хранение грузов». Следовательно, понятие «хранение грузов» необходимо раскрывать с применением Федерального закона №261-ФЗ «О морских портах в РФ и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» (далее- Закон «О морских портах»), так как именно указанный закон регулирует взаимоотношения сторон, связанные с организацией работы оператора морского терминала, устанавливает основные понятия и существенные условия договора перевалки груза. В силу положений статьи 20 ФЗ «О морских портах», договор перевалки грузов является договором, объединяющим в себе различный перечень услуг, а именно погрузка, выгрузка, перемещение в границах морского порта, технологическое накопление груза. Указанная статья, во взаимосвязи с положениями статей 21,22 ФЗ «О морских портах», регламентирующими принятие груза оператором и необходимость своевременного вывоза груза из морского порта, устанавливает одно из существенных условий договора, срок начала оказания услуг- «приемка груза оператором» и окончания срока услуг – «срок вывоза груза из морского порта». Следовательно, находясь в правовых рамках,

Постановление не может иным образом трактовать нормы Федерального закона и изменять принцип правового регулирования взаимоотношений сторон. Таким образом, понятие «хранение грузов», используемое в Постановлении №293 – это обеспечение сохранности грузов с момента их поступления в распоряжение оператора и до момента истечения срока вывоза груза из морского порта.

Указанные доводы представители ОАО «ММТП» поддержали на заседании Комиссии по рассмотрению дела, указав на то, что приказы ФСТ России не соответствуют Закону «О морских портах».

Определением Комиссии Магаданского УФАС России от 17.06.2014 №77 «О привлечении эксперта (переводчика, лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах) к рассмотрению дела №03-10/04-2014» к участию в деле, возбужденному в отношении ОАО «ММТП», привлечена Федеральная служба по тарифам в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах. Названным определением Комиссия Магаданского УФАС России поставила перед ФСТ России ряд вопросов, способствующих, по мнению Комиссии, правильному и объективному разрешению дела. ФСТ России, письмом от 08.07.2014 №СЗ-7332/4, во исполнение определения №77 от 17.06.2014, представила свою правовую позицию, которая соответствует представленной ранее письмом от 26.02.2014 №ТС-2088/10, и указывает на то, что оказание услуг по погрузке и выгрузке грузов, а также по хранению грузов, должно осуществляться ОАО «ММТП» по тарифам, установленным приказами ФСТ России от 29.04.2011 №93-т/1 и от 27.12.2013 №260-т/4. ФСТ России также отметила, что в случае оказания Портом услуг и выполнения работ, не предусмотренных названными выше приказами, либо применения новых технологий перегрузки Порт в течение месяца с момента начала деятельности по оказанию указанных услуг (выполнению работ) представляет в ФСТ России материалы, необходимые для утверждения в установленном порядке тарифов на указанные работы (услуги). Вместе с тем, отвечая на вопросы, поставленные Комиссией Магаданского УФАС России в определении №77 от 17.06.2014, ФСТ России не представила конкретных ответов на поставленные вопросы, в том числе на вопрос «является ли перемещение грузов, не вывезенных с территории порта в установленные договором перевалки грузов сроки, с одной площадки хранения (краткосрочного хранения) на другую площадку хранения (тыловую)- операцией по внутрискладскому перемещению груза в складах, находящихся на территории Порта, вызванным оперативными надобностями Порта» и на вопрос «что является услугой хранения грузов, в понимании приказов ФСТ России от 29.04.2011 №93-т/1, от 27.12.2013 №260-т/4».

Комиссия Магаданского УФАС России, проанализировав в совокупности представленные ОАО «ММТП» доводы; правовую позицию ФСТ России- органа исполнительной власти, уполномоченного осуществлять государственное регулирование тарифов субъектов естественных монополий на услуги в морских портах; нормативные правовые акты, действующие в области государственного регулирования тарифов и установления порядка ценообразования, приходит к выводу о следующем.

Вышеприведенные доводы и пояснения ОАО «ММТП» противоречат положениям постановлений Правительства РФ №239 от 07.03.1995, №293 от 23.04.2008, приказам ФСТ России от 05.06.2012 №137-т/3, от 29.04.2011 №93-т/1 и от 27.12.2013 №260-т/4.

Указанными Приказами ФСТ России об утверждении тарифов на услуги в морском порту, оказываемые ОАО «Магаданский морской торговый порт», предусмотрена дифференциация тарифов на хранение по видам грузов (экспорт-импорт, каботаж) и номенклатуре грузов вне зависимости от вида складских площадок. Кроме того, ни названные приказы ФСТ России, ни указанные постановления Правительства Российской Федерации не предусматривают ограничение срока хранения грузов в морском порту, за пределами которого плата может устанавливаться портом самостоятельно.

Комиссия Магаданского УФАС России также отмечает, что 27.12.2013 приказом ФСТ России №260-т/4 (вступил в силу с 18.02.2014) для ОАО «Магаданский морской торговый порт» утверждены новые тарифы на услуги в морском порту, в том числе тарифы на погрузку и выгрузку грузов, хранение грузов, следовательно, у ОАО «ММТП» имелась возможность представить в ФСТ России, в соответствии с пунктом 3.9 Правил применения тарифов, при утверждении тарифов, информацию об изменении технологии оказания данных услуг, повлекшую изменение их себестоимости. Доказательств того, что ОАО «ММТП» обращалось в ФСТ России по указанному вопросу Портом не представлено.

Доводы ОАО «ММТП», о несоответствии приказов ФСТ России от 29.04.2011 №93-т/1 и от 27.12.2013 №260-т/4 Закону «О морских портах», Комиссия Магаданского УФАС России расценивает как не имеющие правового значения для рассмотрения настоящего дела, поскольку антимонопольный орган не уполномочен давать правовую оценку соответствия/не соответствия нормативно-правовых актов, устанавливающих порядок ценообразования, иным нормативно-правовым актам Российской Федерации. Вместе с тем, Комиссия отмечает, что приказы ФСТ России от 29.04.2011 №93-т/1 и от 27.12.2013 №260-т/4 не были оспорены, либо отменены в судебном порядке, как не соответствующие иным нормативно-правовым актам, имеющим большую юридическую силу.

При вышеуказанных обстоятельствах, с учетом мнения ФСТ России, как органа исполнительной власти, уполномоченного осуществлять государственное регулирование тарифов субъектов естественных монополий на услуги в морских портах, Комиссия Магаданского УФАС России считает, что:

1. поскольку Правилами применения тарифов расходы ОАО «ММТП» по внутрискладскому перемещению груза в складах, находящихся на территории Порта, вызванному оперативными надобностями Порта включены в тарифы по импорту и каботажу (с моря) 1 категории, установленные ФСТ России, то действия ОАО «ММТП» по самостоятельному установлению и взиманию платы за перемещение контейнеров и генерального груза, прибывших в морской торговый порт Магадан, с одной площадки хранения (краткосрочного хранения) на другую площадку хранения (тыловую) нарушают установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования;
2. ввиду того, что тарифы на хранение грузов в морских портах регулируются ФСТ России, действия ОАО «ММТП» по самостоятельному установлению и взиманию платы за услуги хранения грузов в морском торговом порту Магадан нарушают установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О

защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, статьей 49 Федерального закона РФ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Установить, что в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» открытое акционерное общество «Магаданский морской торговый порт» занимало доминирующее положение в 2013-2014гг. в географических границах Магаданской области на рынке услуг погрузки и выгрузки грузов в морском порту Магадан, хранения грузов в морском порту Магадан.
2. Признать действия открытого акционерного общества «Магаданский морской торговый порт» по применению в 2013-2014 году не утвержденных в установленном порядке органом государственного регулирования деятельности субъектов естественных монополий, ФСТ России, тарифов при оказании услуг по погрузке выгрузке грузов в морском порту Магадан нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. Признать действия открытого акционерного общества «Магаданский морской торговый порт» по применению в 2013-2014 году не утвержденных в установленном порядке органом государственного регулирования деятельности субъектов естественных монополий, ФСТ России, тарифов при оказании услуг по хранению грузов в морском порту Магадан нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
4. Выдать предписание открытому акционерному обществу «Магаданский морской торговый порт» о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, для чего, осуществлять оказание услуг по погрузке выгрузке грузов в морском порту Магадан по тарифам, установленным органом государственного регулирования деятельности субъектов естественных монополий, ФСТ России.
5. Выдать предписание открытому акционерному обществу «Магаданский морской торговый порт» о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, для чего, осуществлять оказание услуг по хранению грузов в морском порту Магадан по тарифам и правилам, установленным органом государственного регулирования деятельности субъектов естественных монополий, ФСТ России.
6. В связи с тем, что при рассмотрении дела установлено нарушение антимонопольного законодательства, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, направить материалы дела должностному лицу Магаданского УФАС России для принятия мер в

соответствии с КоАП РФ.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия. Датой принятия решения является дата его изготовления в полном объеме.