

РЕШЕНИЕ
по делу № 11

12.10.2009

Южно-Сахалинск

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

Председатель: - Тыченок Г.Н. – руководитель управления;

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

-Шило И.В.– начальник отдела анализа товарных, финансовых рынков и экономической концентрации;

- Гожьянов А.В. – государственный инспектор отдела контроля монополистической деятельности, недобросовестной конкуренции и рекламы.

-Шмачук А.В. –ведущий специалист-эксперт

отдела

анализа товарных, финансовых рынков и экономической концентрации.

рассмотрев дело № 11, возбужденное в отношении ООО «Стивидор-1» по признакам нарушения п.10 ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее в тексте – Закон «О защите конкуренции»), нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

в присутствии:

Гаврилюка Н.Н. – Генерального директора ООО «Стивидор-1» (приказ о вступлении в должность генерального директора ООО «Стивидор-1» от 15.04.2009 № 001-К)
Ян Чон Гир – представителя ООО «Сахалин-трейдинг» по доверенности № 49-УПР от 27.08.2009,

УСТАНОВИЛА:

24 апреля 2009 года в адрес Сахалинского УФАС России поступило заявление ООО «Сахалин-трейдинг». Поводом к обращению послужили действия ООО «Стивидор-1», занимающего доминирующее положение на товарном рынке по виду деятельности «Погрузочно-разгрузочные работы в морском торговом порту г.Шахтерск Сахалинской области, выраженные в нарушении установленного

нормативными правовыми актами порядка ценообразования, посредством собственноразработанных и утвержденных тарифов на данный вид деятельности. При рассмотрении дела представитель ООО «Сахалин-трейдинг» пояснил, что на стадии подписания договоров был направлен проект договора в адрес ООО «Стивидор-1» с протоколом разногласий, но данное предприятие не согласилось с предложенными условиями договора в части тарифов. ООО «Стивидор-1» направило договор в своей редакции, в котором услуги по погрузке угля у причала увеличились на 66 %, на рейде - более чем на 37%. Каких либо документов подтверждающих обоснованность тарифов представлено не было. Вынужденность подписания договора именно с ООО «Стивидор-1» обусловлено тем, что основной объем угля, отгрузка которого производится через порт Шахтерск, проходит предварительную переработку на ООО «Обогащительная фабрика», которая находится в непосредственной близости от порта Шахтерск. Таким образом, перевозка угля до других портов Сахалина - это дополнительные затраты, которые снизили бы конкурентоспособность сахалинских углей. Представитель ООО «Стивидор-1» при этом пояснил, что ООО «Сахалин-трейдинг» искажает картину.

Со слов хозяйствующего субъекта ООО «Стивидор-1» не является монополистом. Так как в порту Шахтерск находятся морской порт Шахтерск, ЗАО «Стивидор» и ООО «Стивидор-1». Рядом расположен Углегорский порт, которым ФСТ России уже утвердили тарифы.

При этом представитель ООО «Стивидор-1» признал, что есть нарушения антимонопольного законодательства, отметив, что наличие последних явилось распоряжением Генерального директора Общества как должностного лица, обусловленное не получением коммерческой выгоды, а возможностью выправить плачевную ситуацию данного Общества.

Заслушав объяснения сторон, изучив материалы дела № 11, Комиссия установила следующее.

ООО «Сахалин-трейдинг» заключило Договоры с угледобывающими предприятиями Сахалинской области на покупку угля для последующей его поставки на экспорт морским транспортом, в том числе и через морской порт г. Шахтерск Сахалинской области.

Единственным предприятием, осуществляющим погрузку угля в морском торговом порту г. Шахтерск Сахалинской области являлось ЗАО «Стивидор».

В связи с этим ООО «Сахалин-трейдинг» заключило с ЗАО «Стивидор» договор на погрузку угля № ПРР 01/04/09 от 31.03.2009 года, в соответствии с которым тариф на оказываемые услуги, официально утвержденный ФСТ РФ, составлял: (п. 3.1. Договора)

- погрузка у причала - 103,17 рублей без учета НДС 18% за каждую погруженную тонну, в том числе:
 - тариф «Исполнителя» - 74,77 рублей;
 - услуги Сахалинского филиала ФГУП «Роморпорт» - 28,40 рублей.
- погрузка на рейде - 133,40 рублей без учета НДС 18% за каждую погруженную тонну, в том числе:
 - тариф «Исполнителя» - 105,00 рублей;
 - услуги Сахалинского филиала ФГУП «Роморпорт» - 28,40 рублей.

15 апреля 2009 года ООО «Сахалин-трейдинг» в соответствии с условиями заключенного Договора № 01/04/09 от «31» марта 2009 года направило в адрес ЗАО «Стивидор» письмо за исх. № 573-СТ о согласовании приемки теплохода под погрузку. Письмом за исх. № 57 от «16» апреля 2009 года ЗАО «Стивидор» уведомило ООО «Сахалин-трейдинг» о том, что по решению

собственника предприятия, ЗАО «Стивидор» не будет вести погрузо-разгрузочные работы в морском порту Шахтерск.

В тоже время, «15» апреля 2009 года в адрес ООО «Сахалин-трейдинг» поступило письмо-уведомление за исх. № 03 от ООО «Стивидор-1», в котором последний сообщил о готовности к работе по погрузке угля.

ООО «Сахалин-трейдинг» письмом за исх. № 598-СТ от 16 апреля 2009 года направило в адрес ООО «Стивидор-1» договор, датированный 14 апреля 2009 года на погрузку угля в морском порту г. Шахтерск Сахалинской области с просьбой указанный договор рассмотреть, согласовать, подписать, скрепить печатью и направить один экземпляр в адрес ООО «Сахалин-трейдинг».

ООО «Сахалин-трейдинг» предложило ООО «Стивидор-1» заключить договор по тарифам, утвержденным ФСТ РФ для ЗАО «Стивидор», поскольку услуги оказываемые в одном и том же порту, на одном и том же оборудовании, по мнению заявителя, аналогичны, то есть затраты ООО «Стивидор-1» при осуществлении погрузо-разгрузочных работ сопоставимы с затратами ЗАО «Стивидор-1».

Также в соответствии с условиями предложенного к заключению договора предусмотрено право «Исполнителя» (ООО «Стивидор-1») на изменение тарифов на услуги в одностороннем порядке, в случае утверждения их в соответствующем действующему законодательству порядке.

Между тем, ООО «Стивидор-1» составило к указанному договору Протокол разногласий и за исх. № 06 от 17 апреля 2009 года направило его в адрес ООО «Сахалин-трейдинг». Основным мотивом составления указанного Протокола разногласий явилось несогласие ООО «Стивидор-1» с тарифами предложенными ООО «Сахалин-трейдинг», о чем свидетельствует необоснованное увеличение тарифов в соответствии с Протокол разногласий от 17 апреля 2009 года: по погрузке у причала - на 66% , по погрузке на рейде - более, чем на 37%.

В тоже время, никаких документов, подтверждающих установление указанных тарифов на оказываемые ООО «Стивидор-1» услуги, учитывая, что в силу специфики деятельности, данное предприятие относится к субъектам естественных монополий, в адрес ООО «Сахалин-трейдинг» предоставлено не было.

Учитывая, что в соответствии с письмом и.о. капитана порта Шахтерск за исх. № 41 от 15 апреля 2009 года навигация в морском торговом порту Шахтерск открылась с 17 апреля 2009 года, ООО «Сахалин-трейдинг» 20 апреля 2009 года в ответ на вышеуказанный Протокол разногласий направило в адрес ООО «Стивидор-1» Протокол согласования разногласий вместе с сопроводительным письмом, разъясняющим позицию ООО «Сахалин-трейдинг» в отношении стоимости оказываемых услуг.

Вместо ответа на данный Протокол согласования разногласий, 21 апреля 2009 года ООО «Стивидор-1» направило в адрес ООО «Сахалин-трейдинг» новую редакцию Договора на оказание услуг по погрузке угля в морском порту г. Шахтерск Сахалинской области № 04/09, датированный по неизвестным ООО «Сахалин-трейдинг» причинам 15 апреля 2009 года, в соответствии с которым не только оставлены необоснованно завышенные тарифы на оказываемые услуги, а введен ряд положений крайне невыгодных для ООО «Сахалин-трейдинг».

В тоже время, необходимость для ООО «Сахалин-трейдинг» отгрузки угля именно через морской торговый порт г. Шахтерск Сахалинской области обусловлено следующими обстоятельствами. Отдаленность местонахождения о. Сахалин от материковой части России негативной влияет на конкурентоспособность Сахалинских углей, особенно в условиях мирового финансового кризиса.

Основной объем угля, отгрузка которого будет осуществляться через указанный порт, добывается угледобывающими предприятиями Углегорского района и перерабатывается на предприятии ООО «Обогащательная фабрика», которое осуществляет выпуск готовой товарной продукции и находится в непосредственной близости к морскому торговому порту г. Шахтерск Сахалинской области. В связи с этим, отгрузка угля через иные порты Углегорского муниципального района или Сахалина в целом, повлечет дополнительные значительные затраты, что соответственно негативно скажется на себестоимости угля, и соответственно еще более снизит конкурентоспособность Сахалинских углей.

Как уже указывалось выше, письмом за исх. № 41 от «15» апреля 2009 года и.о. капитана порта Шахтерск уведомил ООО «Сахалин-трейдинг» о том, что навигация в морском торговом порту Шахтерск открылась с 17 апреля 2009 года, и каждый день отсрочки момента начала отгрузки угля создает риск срыва поставок и, как следствие, повлечет негативные последствия для угледобывающих предприятий Углегорского муниципального района.

В свою очередь, ООО «Стивидор-1» понимая важность и необходимость для ООО «Сахалин-трейдинг» осуществление отгрузки угля через морской торговый порт г. Шахтерск, использует сложившуюся ситуацию, злоупотребляя своим доминирующим положением на данном рынке оказания услуг по погрузочно-разгрузочной деятельности.

В связи с началом навигационного периода и необходимостью выполнения ООО «Сахалин-трейдинг» контрактных обязательств перед иностранными партнерами по отгрузке угля в их адрес, ООО «Сахалин-трейдинг», понимая, что основным препятствием является в сложившейся ситуации являются именно тарифы на оказываемые услуги, было вынуждено согласиться с предложенными тарифами, и подписать навязанный ООО «Стивидор-1» договор № 04/09 от 15 апреля 2009 года с разногласиями, но не затрагивающими тарифы на оказываемые услуги, о чем сообщило ООО «Стивидор-1» в сопроводительном письме за исх. № 636-СТ от «23» апреля 2009 года.

В результате проведенного анализа состояния конкурентной среды на рынке услуг по погрузке и выгрузке грузов работ в акватории и на территории порта города Шахтерск Углегорского района за 2007 год, 2008 год и I полугодие 2009 года установлено следующее.

Согласно сведениям, представленным Территориальным органом Федеральной службы государственной статистики, в 2007г., 2008г. и I квартале 2009 г. погрузочно-разгрузочные работы в морском порту города Шахтерск осуществляло ЗАО «Стивидор», которое 16 апреля 2009 года сообщило о том, что погрузочно-разгрузочные работы в морском порту города Шахтерск вести не будет.

В настоящее время погрузочно-разгрузочные работы осуществляет ООО «Стивидор-1», зарегистрированное 10 апреля 2009 года, фактически начавшее осуществлять свою деятельность 04 мая 2009 года.

ООО «Стивидор-1» является единственным субъектом, осуществляющим погрузочно-разгрузочную деятельность в морском порту города Шахтерска и одновременно является субъектом естественных монополий в соответствии с п. 9 Перечня услуг субъектов естественных монополий в морских портах, цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 23.04.2008 N 293 «О государственном регулировании и контроле цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей», а также п. 5.3.1.24 Положения о

Федеральной службе по тарифам, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 N 332.

В соответствии с Законом о естественных монополиях и Перечнем услуг субъектов естественных монополий в морских портах, цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 23.04.2008 N 293, ООО «Стивидор -1» является субъектом естественных монополий. В связи с чем, в соответствии с п. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» положение данного субъекта признано доминирующим, доля которого на товарном рынке услуг по погрузке и выгрузке грузов в географических границах рынка - акватория и территория морского порта города Шахтерск Углегорского района составляет 100 процентов.

Тарифы по погрузке угля ООО «Стивидор-1» выставляет согласно плановой себестоимости погрузки 1 тонны угля с причала и на рейде, данные тарифы в ФСТ России не утверждены.

На запрос антимонопольного органа от 19.05.2009 № 07-1864 о необходимости утверждения тарифов в ФСТ России, ООО «Стивидор-1» в своем письме от 09.06.2009 № 38 сообщило, что так как предприятие только формируется, общество не может представить полный пакет документов.

Как пояснил Генеральный директор ООО «Стивидор-1» Н.Н. Гаврилюк, Обществом не заключен договор аренды гидросооружений, что является препятствием для подачи заявления в ФСТ России о включении данного хозяйствующего субъекта в Реестр субъектов естественных монополий и как следствие утверждения тарифов на оказываемые Обществом услуги.

В соответствии со ст. 20 раздела 2 Приказа ФСТ России от 27.10.2006 № 208 «Об утверждении регламента исполнения государственной функции Федеральной службы по тарифам по формированию и ведению Реестра субъектов естественной монополии, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль» основанием для рассмотрения вопроса о включении в Реестр является заявление хозяйствующего субъекта о включении в Реестр и приложенные к нему материалы, а также иные документы, полученные от федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, юридических и физических лиц, источников информации, свидетельствующие об осуществлении хозяйствующим субъектом регулируемого вида деятельности в условиях естественной монополии. К заявлению должны быть приложены обосновывающие документы, предоставляемые по вопросу включения в Реестр, а именно:

- заполненная и заверенная хозяйствующим субъектом анкета установленной формы;
- надлежащим образом заверенные копии учредительных документов хозяйствующего субъекта;
- копии ЕГРЮЛ, информационные письма Госкомстата России об учете предприятия в ЕГРПО юридического лица, о постановке на учет в соответствующем налоговом органе по месту регистрации юридического лица;
- копия бухгалтерского баланса с отметкой налогового органа;
- копии лицензий на осуществление регулируемого вида деятельности, если регулируемый вид деятельности подлежит лицензированию в соответствии с действующим законодательством.

Заявителем может быть представлена иная дополнительная информация, необходимая для более быстрого и полного рассмотрения вопроса о включении в

Реестр в том числе: действующие договора, в соответствии с которыми хозяйствующий субъект осуществляет регулируемый вид деятельности; подтверждение органа исполнительной власти субъекта РФ в области государственного регулирования тарифов об осуществлении хозяйствующим субъектом регулируемого вида деятельности.

Таким образом, отсутствие договора аренды гидросооружений, на который ссылается сторона, не является препятствием к подаче заявления о включении хозяйствующего субъекта в Реестр, так как данный вид договора является дополнительной информацией, которая по усмотрению хозяйствующего субъекта может быть представлена в ФСТ России.

Письмом от 25.06.2009 № 07-2417 антимонопольный орган запросил у ФСТ России информацию относительно законности деятельности ООО «Стивидор-1» по погрузке-выгрузке грузов в порту по собственным разработанным и утвержденным тарифам.

31.07.2009 г. был получен ответ от ФСТ России за № ЕВ-5218/10 в котором служба по тарифам указала, что в отношении ООО «Стивидор-1» не вводились государственное регулирование и контроль в соответствии с законодательством РФ о естественных монополиях, и данная организация не включена в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль. Расчеты за услуги, оказываемые хозяйствующими субъектами, не включенными в Реестр субъектов естественных монополий, производятся на договорной основе.

В соответствии с Уставом, ООО «Стивидор-1» является юридическим лицом и для осуществления своей деятельности имеет право самостоятельно определять цены и тарифы на продукцию, товары и услуги, за исключением случаев, установленных законодательством, а также определяемых между Обществом и акционерами.

Основными видами деятельности являются:

- Транспортные, транспортно-экспедиционные, пакгаузные услуги;
- Погрузочно-разгрузочные работы;
- Судоходная деятельность;
- Строительные работы и сооружения;
- Внешнеэкономическая деятельность;
- Прочие виды деятельности.

В соответствии с Выпиской из ЕГРН основной вид экономической деятельности – транспортная обработка грузов (код 63.11); дополнительный – прочая вспомогательная деятельность водного транспорта (код 63.22).

В соответствии с представленной формой № 1 «Бухгалтерский баланс» ООО «Стивидор-1» не располагает собственными основными средствами. Имущество, используемое в работе, передано в пользование по договорам аренды имущества.

Согласно документированным сведениям, а также пояснениям, представленным на заседании комиссии от 09 сентября 2009 г. генеральным директором ООО «Стивидор-1», расчет тарифа (калькуляция плановой себестоимости погрузки 1 тн. угля) производился на основании показателей (перегружено через причал и на рейде, суточная норма выработки, часовая норма выработки, затраты за год на ремонт) ЗАО «Стивидор» за 2008 год (иного хозяйствующего субъекта, имеющего лицензию, а также, осуществляющего свою деятельность согласно утвержденным тарифам ФСТ России), которая в настоящее время по информации, представленной ООО «Сахалин-трейдинг» прекратило осуществление погрузочно-разгрузочной деятельности.

При расчете расхода топлива использованы нормы расхода топливно-смазочных

материалов для автотранспорта Р3112194-0366-97 при работе по часовому тарифу, утвержденные генеральным директором ЗАО «Стивидор», для расчета заработной платы – Приказ № 18 П от 21.01.2009г.

ООО «Стивидор-1» зарегистрировано 10 апреля 2009 года, приступило к осуществлению своей деятельности с 04 мая 2009 года.

В понятие калькулирования входит совокупность способов, используемых для исчисления себестоимости всего выпуска и единицы отдельных видов продукции (работ, услуг) по установленной номенклатуре затрат, месту их возникновения. Планирование себестоимости продукции должно осуществляться организациями самостоятельно, на основе технико-экономических расчетов, результаты которых могут отражаться в плановой калькуляции.

В соответствии со ст. 252 НК РФ группировка расходов в зависимости от их характера, а также условий осуществления и направлений деятельности налогоплательщика подразделяются на расходы, связанные с производством и реализацией, и внереализационные расходы.

В калькуляции стоимости погрузки 1 тонны угля ООО «Стивидор-1» выделены плановые накопления, значение которых составляет 35%. В качестве нормативного обоснования использования данной статьи затрат (плановые накопления 35%) ООО «Стивидор-1» представил п. 3.5 Прейскуранта N 11-01. Тарифы на перевозки грузов морским транспортом в каботажном плавании, утвержденного Постановлением Госкомцен СССР от 27 марта 1989 г. N 274, а именно:
За операции и работы, выполняемые пароходствами 50
и производственными объединениями морского транспорта

За операции и работы, выполняемые портами 60

В свою очередь, ст. 252, 265 НК РФ не предусмотрено выделение плановых накоплений, в учетной политике ООО «Стивидор-1» данная статья расходов также не находит отражения. Расшифровку по элементам затрат плановых накоплений ООО «Стивидор-1» не представило.

Согласно п. 1.1.1. Прейскуранта №11-01 тарифы и правила данного прейскуранта распространяются на перевозки грузов в каботажном плавании и на работы и услуги, производимые пароходствами и портами Министерства морского флота СССР.

В 2001 году применение данного Прейскуранта № 11-01 разъяснено Приказом МАП РФ (Министерство Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства) от 16.01.2001 N 14 «Об утверждении Методических рекомендаций», в соответствии с Разделом № 2 которого, ценовое регулирование деятельности морских портов осуществляется МАП России (ст. 6 Федерального закона «О естественных монополиях», в настоящее время – ФСТ России) и заключается в утверждении перечня регулируемых тарифов и сборов, их предельного уровня и порядка применения тарифов и сборов в морских портах. В п. 2 Раздела № 2 обозначено, что регулированию подлежат тарифы и сборы в морских портах, организационно и технологически связанные с обслуживанием судов и грузов, выполняемые предприятиями и организациями независимо от их организационно - правовых форм и форм собственности на основании лицензий, выданных Министерством транспорта Российской Федерации. Для расчетов за перевалку грузов каботажного плавания продолжает использоваться Прейскурант 11-01 «Тарифы на перевозки грузов морским транспортом в каботажном плавании» (1989 г.) с повышающими коэффициентами, установленными МАП России или Минэкономки России.

Таким образом, ООО «Стивидор-1» должно оказывать свои услуги только на основании рассчитанных и утвержденных установленным образом собственных тарифов и не должно использовать при расчете показатели (за 2008 год), приказы и иные распорядительные документы ЗАО «Стивидор», а также Прейскурант № 11-01.

В соответствии с частью 1 статьи 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 следующие действия (бездействие):

- нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

С учетом вышеизложенного действия ООО «Стивидор-1» как юридического лица, а также действия Генерального директора Общества Н.Н. Гаврилюка, как должностного лица содержат признаки нарушения п. 10 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

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

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Стивидор-1» нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

3. Выдать ООО «Стивидор-1» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Сахалинского УФАС России для возбуждения административного производства по статье 14.31 КоАП РФ в отношении ООО «Стивидор-1», должностного лица ООО «Стивидор-1».

Резолютивная часть решения объявлена 29.09.2009 года. Решение в полном объеме изготовлено 12.10.2009 года.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии:

Тыченок Г.Н.

Члены комиссии:

Путрова С.И.

Шило И.В.

Гожьянов А.В.

Шмачук А.В.