

РЕШЕНИЕ

14 апреля 2010 года

г.Магадан

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе : председатель Отменная Л.А.- заместитель руководителя –начальник отдела Магаданского УФАС, члены Комиссии: Кашу Е.В.-главный специалист-эксперт Магаданского УФАС, Калинина Л.Б.-ведущий специалист-эксперт Магаданского УФАС, Кубова Т.Г.- ведущий специалист-эксперт Магаданского УФАС, Васильева В.Р.- ведущий специалист-эксперт Магаданского УФАС, рассмотрев дело № 03-10/1-2010 о нарушении ОАО «Магаданский морской торговый порт» части 1 статьи 10 , пункта 6 части 1 статьи 28, пункта 8 части 1 статьи 18 Федерального Закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» (далее Закон о конкуренции) в присутствии представителей ОАО «ММТП» : <...>., <...>., <...>, ООО МАК «Трансфес Магадан» <...>.

УСТАНОВИЛА:

Инспекцией Магаданского УФАС в ноябре-декабре 2009 года проведена проверка ОАО «Магаданский морской торговый порт » (далее Общество, Порт) , по результатам которой установлены признаки нарушения Обществом антимонопольного законодательства. На основании докладной записки и экспертного заключения от 11.03.2009 руководителем Магаданского УФАС издан приказ №01-12/1 от 12.01.2010 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства. Председателем Комиссии УФАС определением № 4 от 18.01.2010 дело назначено к рассмотрению на 18 февраля 2010 года.

Определением Комиссии Магаданского УФАС № 87 от 18.02.2010 выделено в отдельное производство дело по признакам нарушения Обществом пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о конкуренции. Определением Комиссии Магаданского УФАС № 88 от 18.02.2010 , рассмотрение дела было отложено и назначено на 11 марта т.г. 11 марта 2010 года по устному ходатайству представителей Общества Определением Комиссии Магаданского УФАС № 96 дело отложено и назначено на 14.04.2010.

В процессе рассмотрения дела Комиссия запросила у лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах сведения и пояснения в письменной форме.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения участников дела, Комиссия Магаданского УФАС установила следующее

ОАО «ММТП» является юридическим лицом и действует в соответствии с Уставом. Последняя редакция устава утверждена протоколом общего собрания акционеров 26.06.2008. Уставный капитал Общества на дату проверки составляет 8369483 руб. и состоит из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами, в том числе 6276439 штук обыкновенных именных акций номинальной стоимостью один рубль и 2093044 штук привилегированных именных акций типа А номинальной стоимостью один рубль.

Целью Общества является извлечение прибыли. Общество имеет гражданские права и несет гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральными законами.

Общество осуществляет следующие основные виды деятельности:

- удовлетворение потребностей в работах и услугах морского транспорта, погрузка, разгрузка и обслуживание морских транспортных судов;
- погрузочно-разгрузочная деятельность применительно к опасным грузам в морских портах;
- транспортно-экспедиторские и складские операции с грузами, перевалка грузов на морской транспорт с других видов транспорта и обратно.

В соответствии с нормативно-правовыми актами РФ, в состоянии естественной монополии находятся следующие услуги, оказываемые ОАО «ММТП»: буксировка судов, складские операции (включая хранение грузов), погрузо-разгрузочные работы, предоставление причалов. В соответствии с приказом Магаданского УФАС № 01-12/7 от 05.02.1998 Общество включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере, более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов по услугам транспортной обработки контейнеров и услугам транспортной обработки грузов с долей 100%. По итогам анализа Магаданским УФАС рынка погрузо-разгрузочных работ в морских портах

Магаданской области и ЧАО за 2005-2006г.г. Общество доминирует по переработке всех видов груза в морском порту, за исключением нефтепродуктов, с долей более 65%.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта-субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящимся в состоянии естественной монополии. Комиссия устанавливает, что, согласно части 5 статьи 5 Закона о конкуренции Общество в 2008-2009г.г. **занимало доминирующее положение в географических границах Магаданской области на рынке услуг : буксировки судов, складских операций (включая хранение грузов), погрузо-разгрузочных работ, предоставления причалов.**

Уполномоченным подразделением Магаданского УФАС России в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России № 108 от 25.04.2006 (далее Порядок), проведен анализ рынка отдельных нерегулируемых услуг, оказываемых Портом в 2008-2009 годах. В ходе исследования была запрошена и получена информация от юридических и физических лиц (покупателей услуг порта) или их доверенных лиц (Агентов) в морском порту, юридических и физических лиц, потенциальных продавцов услуг, являющихся предметом исследования, от органов власти разных уровней; рассматривались договоры Порты с контрагентами Общества, полученные в результате проверки Порты в ноябре -декабре 2009г. и от контрагентов, бухгалтерские документы, ценовая политика Общества. На основе полученной информации, были предварительно определены продуктовые и географические границы рынка, а именно **услуги в морском торговом порту**, из которых впоследствии были выделены, в зависимости от технологии производства (обработки, переработки), передель работы, связанных с погрузкой, разгрузкой и обслуживанием морских транспортных судов, каждый из которых рассматривался как отдельная услуга на соответствующем товарном рынке, обладающая определенными потребительскими свойствами и в силу замкнутости территории, на которой оказываются услуги, не имеющая заменителей. Проведена расчетно-аналитическая работа по определению : продуктовых и географических границ рынков, состава хозяйствующих субъектов , действующих на рынках, объема ресурсов рынков, долей хозяйствующих субъектов, уровня концентрации рынков, барьеров входа на рынки и дана оценка состояния конкурентной среды.

Составлена аналитическая записка, из которой следует, что имеются признаки доминирования Общества на рынках с долей свыше 50% услуг : по доставке лоцманов на борт судов ; перевозке нефтепродуктов вдоль морского побережья Магаданской области; распаулке нефтепродуктов в прибрежных районах Магаданской области; по оформлению товарно-транспортных накладных на вывоз переработанного Обществом груза с территории, находящейся в ведении порта; по открытию/закрытию нестандартных люковых крышек трюмов; по перемещению грузов в порту по заявкам контрагентов; по предоставлению части причалов, открытых и закрытых площадок территории порта; по зачистке судов и причалов от сыпучих грузов; по предоставлению техники и механизмов порта по заявкам контрагентов; по услугам охраны объектов на территории порта

На рассмотрении дела, представители Общества и присутствующие на заседании третьи стороны ознакомлены с результатами аналитической записки. В связи с тем, что представители Общества не согласны с наличием признаков доминирования, Комиссией Магаданского УФАС предложено Обществу в соответствии с частью 4 статьи 5 закона о конкуренции представить доказательства того, что положение его на указанных рынках, не может быть признано доминирующим, в связи с чем, рассмотрение дело было отложено до 14.04.2010, вместе с определением № 96 в адрес Общества направлена выписка из аналитического отчета Магаданского УФАС России по результатам анализа состояния конкурентной среды на рынках услуг на морском транспорте в географических границах Магаданской области.

8 апреля 2010 года письмом № АЗ-482 Общество представило Комиссии письменные возражения по поводу доминирования по некоторым позициям, поименованным в аналитическом отчете, в частности: по доставке лоцмана на борт судна; по перевозке нефтепродуктов вдоль морского побережья Магаданской области; по оформлению товарно- транспортных накладных; по услугам предоставления части причала, открытых и закрытых площадок территории порта; по услугам по предоставлению техники и механизмов порта по заявкам контрагентов; по услугам охраны объектов на территории порта, и озвучило свои доводы на заседании Комиссии. По услугам : распаулке нефтепродуктов в прибрежных районах Магаданской области, открытия/закрытия нестандартных люковых крышек трюмов; перемещения грузов в порту по заявкам контрагентов; зачистке судов и причалов от сыпучих грузов, возражений от Общества по доминированию не поступило.

Проверив доводы Общества по услуге охраны объектов, Комиссия считает, что ежемесячное перечисление денежных средств ООО «Аржан» на частичное возмещение затрат, связанных с обеспечением охраны объектов порта по договору с ООО «Магаданское Предприятие Охраны «Бастион» от 01.01.2008, нельзя признать договором возмездного оказания услуг, поэтому Общество не может быть признано доминирующим на рынке. Комиссия соглашается также с доводами Общества о том, что географические границы предоставления техники по заявкам контрагентов могут быть шире, чем рассмотрено в аналитическом отчете, поэтому признать доминирование по этой услуге безоговорочно нельзя.

Комиссия не соглашается с доводами Общества, изложенными в указанном письме по следующим услугам:

1. По услуге по доставке Лоцмана на борт судна Общество считает, что Магаданским УФАС неправильно определены продуктовые границы.

Указанный вывод Общества не подтвержден документально, противоречит аналитическому отчету, Порядку. Как следует из п.14 Порядка, предварительное определение товара **может быть проведено на основе:** а) условий договора, предметом которого является рассматриваемый товар; б) решений о предоставлении лицензий, документов, подтверждающих наличие лицензии; в) нормативных актов, регулирующих соответствующую деятельность; г) общероссийских классификаторов продукции, работ, услуг, видов экономической деятельности (ОКВЭД); д) товарных словарей или справочников товароведов; е) заключений специалистов, имеющих специальные знания в соответствующей сфере; ж) иного способа, позволяющего однозначно определить товар.

Управление **определило предварительно эту услугу на основании договоров на оказание услуг** № 6-91/09 от 14.07.2009 с ООО МАК «Транспортная –Экспедиция», №6-112/09 от 14.07.2009 с ООО «Диспач», №134/6-99/09 от 14.07.2009, № 6-98/09 с ООО «Трансфес-Магадан», предметом которых являются «услуги по предоставлению буксира-кантовщика по заявке «Заказчика» для доставки лоцмана от причала ММТП на судно и обратно»; ОКВЭД; наличия лицензии у Общества на работу буксиров и др. **Федеральный Закон 261-ФЗ от 08.11.2007 « О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ** устанавливает общие требования к деятельности, как органов регулирования в морском порту, так и операторов в морском порту, поэтому правомерно использован Магаданским УФАС при проведении анализа товарных рынков в порту. Ссылка на статью 11 ФЗ-261 сделана Магаданским УФАС с учетом того, что необходимость услуги доставки лоцмана связана с безопасностью мореплавания на подходах к порту и осуществляется согласно Обязательным Постановлениям, издаваемым ФГУ «АМП Магадан», к тому же, никак не влияет на правильность определения продуктовых границ услуги.

Таким образом, определение продуктовых границ услуги «доставка лоцмана на борт судна» полностью соответствует пункту 5 раздела 1 и пунктам 13-14 раздела 3 Порядка, Общество доминирует на рынке услуги по этой услуге. Кроме того, Порт **сам подтверждает** что именно эту услугу и оказывает «ОАО «ММТП» оказывает услуги по доставке лоцмана... на основании договоров, заключенных между ОАО «ММТП» и хозяйствующими субъектами (например: договор на оказание услуг № 6-98/09 от 14.07.2009...)» (стр. 2 письма от 08.04.2009 № АЗ-482). **Общество не представило доказательств, что есть другие участники рынка, поставляющие указанную услугу с долей на рынке свыше 50%.**

2 . По услуге перевозки нефтепродуктов вдоль морского побережья Магаданской области, Общество, в адрес которого был направлена выписка из аналитического отчета, а не сам отчет и в отсутствие решения по настоящему делу **немотивированно заявляет, что в нарушение положений действующего Порядка Управление не определяло предварительно продуктовые и географические границы рынка, в аналитическом отчете, а также в оспариваемом решении указанные выводы отсутствуют.** При этом, Общество полагает, что Магаданское УФАС неправильно определило географические границы товарного рынка, **поскольку не исследовало отсутствие (наличие) у покупателей топлива, возможности или целесообразности доставлять нефтепродукты иным способом.**

Комиссия считает эти доводы не соответствующим Порядку, противоречащим содержанию аналитической записки и доказательствам, имеющимся в материалах дела.

Во-первых, делая этот вывод, Общество, продуктовые границы рынка «перевозки нефтепродуктов морским транспортом», покупателем которой являлся в 2009г. ООО «Колыманефтепродукт», **необоснованно переквалифицировало на совершенно другой рынок, «торговля нефтепродуктами», который не являлся предметом настоящего исследования ;**

Во-вторых, предварительные продуктовые и географические границы услуги «перевозки

нефтепродуктов морским транспортом вдоль морского побережья Магаданской области», **Магаданским УФАС определены исходя из договоров Общества с ООО «Кольманефтепродукт» № 59 и № 60 от 03.08.2009 и ответа последнего на запрос УФАС от 15.02.2010 №93**

В-третьих, УФАС при выявлении взаимозаменяемых услуг в соответствии с пунктом 18 Порядка учитывались: а) место приобретения услуги- морской порт Магадан; б) предъявляемое требование к услуге- наличие наливных танкеров; в) особенности поведения на товарном рынке- отсутствие альтернативных путей доставки нефтепродуктов в поселки, что является условиями, ограничивающими экономические возможности приобретения услуги покупателем (п.26 Порядка).

В-четвертых, исходя из предыдущего пункта, нефтепродукты перевозились из Магадана по побережью Магаданской области, то есть в пределах местных перевозок нефтепродуктов с учетом ограниченных экономических возможностей приобретения товара покупателем, поэтому ссылка на цену услуги, поставляемой с других территорий (п.27 Порядка) не является обоснованной.

В-пятых, действующим Порядком не предусмотрена необходимость описания в аналитическом отчете каждой процедуры исследования рынка, в отчете приводятся **результаты приведенного анализа товарного рынка**. Кроме того, согласно пункту 58 Порядка по результатам проведенного анализа и оценки состояния конкурентной среды товарного рынка, в том числе в составе отдельных этапов анализа, может составляться краткое описание состояния рынка. В тоже время, настоящий аналитический отчет содержит еще и общие положения, относящиеся ко всем исследованным рынкам.

В аналитическом отчете изложена позиция управления по поводу отсутствия альтернативы морской перевозке нефтепродуктов в труднодоступные населенные пункты побережья, факты которые указаны в отчете являются общеизвестными и не требуют доказывания: в указанные пункты невозможна автомобильная доставка нефтепродуктов, отсутствуют аэропорты, принимающие авиалайнеры. Поскольку нет альтернативных видов доставки, нет и альтернативной цены, с которой можно было бы сравнить цены.

Таким образом, географические и продуктовые границы услуги по перевозке нефтепродуктов вдоль морского побережья Магаданской области определены в соответствии с Порядком, **Общество доминирует по услуге перевозки нефтепродуктов вдоль морского побережья Магаданской области. Доказательства отсутствия доминирования на этом рынке, в том числе присутствия на нем других хозяйствующих субъектов, занимающих на рынке долю свыше 50 % рынка, Общество не представило.**

3. По услуге оформления товарно-транспортных накладных на вывоз переработанного Обществом груза с территории морского порта Общество заявляет, что при анализе Магаданским УФАС неправильно определены продуктовые и географические границы рынка, в частности, неправильно применен код ОКВЭД 63.40, не приняты в расчет долей ТТН, оформляемые ООО «Магаданнефто» на нефтепродукты, вывозимые со склада ГСМ на территории морского торгового порта. Указанный вывод Обществом сделан в нарушение ОКВЭД и Порядка.

В соответствии с **кодом 63.40 ОКВЭД** организация перевозок грузов включает в себя: деятельность транспортно-экспедиционных агентств, транспортно- экспедиционное обслуживание грузов на всех видах транспорт; организацию перевозок грузов сухопутным, водным или воздушным транспортом, **подготовку транспортной документации и путевых листов**. Согласно пункту 16 Порядка, в случае невозможности установления точной классификационной позиции, соответствующей данному товару (услуге) **рассматривается группировка классификационной позиции**, что и было сделано управлением. Магаданским УФАС при проведении анализа путем опроса значительного количества покупателей услуги установлено место приобретения услуги, организационная схема приобретения услуги покупателями, отсутствие возможности отказа покупателей от услуги, замкнутость территории, на которой осуществляется получение груза (товара) на вывоз которого оформляются ТТН; проанализированы договора с покупателями и их агентами, предусматривающие оформление ТТН, бухгалтерские счета, выставленные на оплату услуги, что соответствует разделу 4 Порядка. Кроме того, опрошены хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность на территории порта по ТЭО и вывозу автомобильным транспортом груза, переработанного Портом с морских судов, имеющие возможность оказывать услугу по оформлению ТТН, все они (кроме ООО «Трансэкспедици» показавшего несколько единиц оформленных ТТН) пояснили, **что не оказывали эту услугу в морском порту на протяжении многих лет и что эту услугу оказывало только ОАО «ММТП».**

Анализ указанной информации свидетельствует о том, что экономические возможности приобретения контрагентами услуги оформления ТТН ограничиваются локально- территорией, находящейся в распоряжении ОАО «ММТП». **ООО «Магаданнефто» никогда не оформляло и не**

оформляет в настоящее время ТТН на грузы, переработанные ОАО «ММТП» с морских судов, о чем само Общество прекрасно осведомлено. Вывод по поводу наличия барьеров входа на рынок сделан антимонопольным управлением на основании анализа значительного количества указанной выше информации, имеющейся в материалах дела, отсутствия заявок контрагентов на услугу оформления ТТН, длительного наблюдения Магаданским УФАС за состоянием товарных рынков в морском торговом порту.

Таким образом, географические и продуктовые границы услуги *по оформлению товарно-транспортных накладных* на вывоз переработанного Обществом груза с территории морского порта определены в соответствии с нормами действующего законодательства, **Общество доминирует по указанной услуге.**

4. По услугам предоставления части причала, открытых и закрытых площадок территории порта, Общество считает, что управлением неверно определены географические границы рынка, поскольку кроме территорий причалов 1-7 и причалов 2-6, следовало в качестве заменителей использовать причал 1, причал 7 и его территорию, территорию причала портофлота, территорию нефтепирса. **Комиссия считает, что указанный довод противоречит Порядку и аналитической записке.**

Указанная услуга используется контрагентами для хранения груза, либо пришедшего морским транспортом, либо подлежащего отправке. Согласно информации, представленной Администрацией морского порта Магадан, Порту на правах аренды принадлежат причалы № №2-6, на которых Общество осуществляет погрузо-разгрузочные работы и связанные с ними услуги и территории причалов №№ 1-7, поэтому представлять в пользование общество может только принадлежащее ему имущество. Как уже говорилось выше, рынок погрузо-разгрузочных работ и связанных с ними услуг на/с морские суда является технологически замкнутым процессом, регламентируемым многими нормативными документами, требованиями, действующими на морском транспорте, например Правилами 4м, устанавливающими организационно-транспортные схемы приобретения покупателями услуг в морском торговом порту, что является основным условием обращения услуг в порту, ограничивающим экономическую возможность приобретения услуги контрагентами. Таким образом, географические границы рынка настоящей услуги определены в соответствии с разделом 4 Порядка, при этом учитывались: эксплуатационные характеристики причальных сооружений, вид перегружаемого груза (так на нефтепирсе могут разгружаться и храниться только нефтепродукты), специфика перемещения груза к покупателям (груз перемещается на указанные позиции непосредственно после разгрузки судна либо накапливается перед погрузкой). Поскольку речь в данном случае идет только о грузе, перерабатываемом с судов морским Портом, то его складирование на других территориях повлечет двойную перевалку этих грузов в порту, то есть двойную цену за переработку и связанные с нею услуги, таким образом, другие названные Портом территории в соответствии с пунктами 26,27 Порядка относятся к другим географическим рынкам.

Таким образом, Общество доминирует по услугам предоставления части причала, открытых и закрытых площадок территории порта.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о конкуренции, пунктом 3.2 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке, не является доминирующим.

С учетом вышесказанного, **Комиссия УФАС устанавливает доминирующее положение Общества по итогам анализа 2008г. и 9 мес.2009г. на рынках услуг с долей свыше 50%: по доставке лоцманов на борт судов; перевозке нефтепродуктов вдоль морского побережья Магаданской области распаушке нефтепродуктов в прибрежных районах Магаданской области; по оформлению товарно-транспортных накладных на вывоз переработанного Обществом груза с территории, находящейся в ведении порта; по открытию/закрытию нестандартных люковых крышек трюмов; по перемещению грузов в порту по заявкам контрагентов; по предоставлению части причалов,**

открытых и закрытых площадок территории порта; по зачистке судов и причалов от сыпучих грузов.

Постановлением Правительства РФ № 239 от 07.07.1995 « О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» утвержден перечень продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, на которые государственное регулирование цен (тарифов) на внутреннем рынке Российской Федерации осуществляют Правительство РФ и федеральные органы исполнительной власти. В указанный Перечень входят услуги в транспортных терминалах, портах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей.

Постановлением Правительства РФ № 293 от 23.04.2008 « 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» утвержден перечень услуг субъектов естественных монополий в морских портах цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством, который включает **обеспечение** : безопасности мореплавания и **порядка в порту**; прохода судов по подходным каналам; лоцманской проводки судов; экологической безопасности в порту; ледокольное обеспечение круглогодичной навигации; **предоставление** судам: маячных сооружений и оборудования, створных знаков; акватории, рейдов, якорных стоянок и услуги систем управления движением судов в порту и на подходах к нему; причалов; погрузка и выгрузка грузов; хранение грузов; услуги буксиров; обслуживание судов на железнодорожно-паромных переправах; обслуживание пассажиров.

Приказом Федеральной службой по тарифам от 23.09.2008 № 182-т/8 Обществу утверждены тарифы на погрузку и выгрузку, хранение грузов(прил.1 к приказу), тарифы на услуги буксиров (прил.2), тарифы на услуги по предоставлению причалов (прил.3), а также утверждены правила применения указанных тарифов. Согласно п.7 Приказа, он вступает в силу в установленном порядке, то есть через 10 дней с момента опубликования в Российской газете. Тарифы вступили в действие 28.10.2008 и действуют по настоящее время.

1. Приложением 3 к Постановлению Правительства РФ № 239 от 07.07.1995 « О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» утвержден перечень услуг транспортных, снабженческо-сбытовых и торговых организаций, по которым органам исполнительной власти субъектов РФ предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок, в том числе **«перевозки грузов, пассажиров и багажа морским, речным и воздушным транспортом в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях»**.

Постановлением администрации Магаданской области от 25.01.2007 № 12-па установлено, что цены на **перевозку грузов, пассажиров и багажа морским транспортом местного сообщения** подлежат государственному регулированию департаментом цен и тарифов администрации Магаданской области. Согласно бухгалтерской документации (анализу продаж) Общества, от перевозки грузов морским транспортом Обществом получено за 9 мес. 2009г. 20834,5 тыс. руб. (с учетом НДС), в том числе согласно **договора на перевозку нефтепродуктов морским транспортом** № 59 от 03.08.2009 с ООО «Колыманефтепродукт» -2452866 руб., по договору № 60 от 03.08.2009 -16337100 руб. по цене 4602 руб. за тонну. В соответствии с договором от 13 мая 2009, заключенным с ИП Фирсовым С.П., Порт осуществил перевозку грузов на судне СП-118 на сумму 500 тыс. руб.(с учетом НДС). Кроме того, в соответствии с государственным контрактом № 17/54 2-08/09 от 05.06.2009 с ГУ «Колымское управление по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды» перевезено 154 тонны груза на сумму 1540000 руб., цена перевозки 1т составила 10000 руб.

Как установлено Комиссией, несмотря на предмет договора «на перевозку», фактически Перевозчиком в рамках договора № 60 была осуществлена распаковка танкера «Поларис» с рейда п. Эвенск с доставкой нефтепродуктов несамоходными баржами (МНБ-500-001 и МНБ-500-002) Порты на берег. В связи с тем, что распаковка является видом перевалки груза и осуществлена за пределами акватории морского порта, то нарушение установленного порядка ценообразования в данном случае отсутствует.

Согласно договору № 59 от 03.08.2009 на перевозку нефтепродуктов морским транспортом ОАО «ММТП» обязан осуществить доставку нефтепродуктов ООО «Колыманефтепродукт» (отправитель) в населенный пункт село Тахтоямск по цене 4602 руб./т на сумму 2452866 руб. Доставка судами Перевозчика осуществляется путем: **перевозки** по маршруту Магаданский морской торговый порт-село Ямск, село Тахтоямск Ольского района Магаданской области дизельного топлива «Зимнее» в количестве 78,4 тонн- село Ямск, база МУП ЖКХ «Ямское», масла

М10В2 в объеме 4,6 тонн – село Тахтоямск резервуары топливохранилища (п. 1.2.1 договора) и **распаузки** танкера «Поларис» с рейда п. Эвенск с доставкой (п. 1.2.2 договора). Стоимость перевозки нефтепродуктов составила 381966 руб., распаузки – 2070900 руб. Перевозка нефтепродуктов осуществлялась посредством арендованного у ООО «Транс РыбПром» буксира.

Таким образом, устные и письменные пояснения Общества (письма от 15.02.2010 № ВС-184, от 25.01.2010 №АЗ-73) о том, что Общество не осуществляло перевозку грузов, а осуществляло только распаузку нефтепродуктов в необорудованном побережье Магаданской области, которая не является услугой перевозки, противоречит установленным Комиссией обстоятельствам и доказательствам, имеющимся в материалах дела, и указывает на представление должностными лицами порта заведомо недостоверной информации.

Комиссия не принимает довод Общества о том, что поскольку нормативно-правовыми актами судоходства не предусмотрено понятие местные перевозки, то постановление администрации Магаданской области № 12-па по регулированию перевозок грузов морским транспортом в местном сообщении принято за рамками полномочий регионального органа власти. Понятие «местный» общепринятое и распространенное слово, используемое в различных сферах деятельности, федеральном и региональном законодательстве (местные сборы, местное самоуправление, местная связь и т.д.), обозначающее привязку к определенной местности. Так, в инструкции по перевозке крупногабаритных и тяжеловесных грузов автомобильным транспортом по дорогам РФ, утвержденной Минтрансом 27.05.1996 №, в редакции приказа от 22.01.2004 № 8, (зарегистрирована Минюстом 08.08.1996 за № 1146) использован термин «местная перевозка»-перевозка, маршрут которой проходит в пределах административных границ субъекта российской Федерации». Поселки Ямск и Тахтоямск Ольского района являются прибрежными населенными пунктами в пределах административных границ Магаданской области, которая входит в районы Крайнего Севера, значит, указанное постановление администрации области принято в рамках федерального законодательства и распространяется и на деятельность ОАО «ММТП».

Из письменных пояснений Департамента цен и тарифов от 09.02.2010 № 170 следует, что территория Магаданской области в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 23.05.2000 № 402С полностью отнесена к районам Крайнего Севера и приравненным к ним местностям, поэтому администрацией Магаданской области принято решение о введении государственного регулирования тарифов на перевозку грузов, пассажиров и багажа морским транспортом местного сообщения. При этом, осуществление перевозки топлива для обеспечения потребителей, включая население, является одной из наиболее социально значимых видов деятельности, чем и обусловлено государственное регулирование перевозок. Под «местными морскими перевозками» понимается перевозка всех видов грузов (топливо, продовольственные товары) в такие населенные пункты, как Тахтоямск, Ямск и населенные пункты Северо-Эвенского района. Таким образом, Департамент цен и тарифов также считает, что применение ОАО «ММТП» не согласованного в регулирующем органе тарифа на перевозку грузов в пределах административных границ Магаданской области является нарушением действующего порядка ценообразования.

Ссылка Общества на приказ Департамента цен и тарифов от 21.03.2008 №2-ПР/4 об установлении предельных торговых надбавок на нефтепродукты, так же как и на контракт на поставку нефтепродуктов, заключенный между ООО «Колыманефтепродукт» и муниципальными органами власти, не имеет отношения к ценообразованию на услуги морских перевозок грузов, осуществляемых на основании отдельных договоров перевозки.

С учетом вышесказанного, Комиссия установила, что ОАО «ММТП», применив в 2009 году не согласованные с Департаментом цен администрации Магаданской области, тарифы на перевозку нефтепродуктов в прибрежные районы Магаданской области морским транспортом местного сообщения, нарушило пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о конкуренции в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

2.Безопасность в порту является предметом государственного регулирования. Статьей 11 Федерального Закона 261-ФЗ от 08.11.2007 « О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ » установлено, что обеспечение безопасности мореплавания на подходах к порту, стоянки судов в порту, порядка в морском порту и принятие мер по защите морского судоходства и объектов инфраструктуры порта от актов незаконного вмешательства в границах морского порта являются функцией администрации морских портов. В соответствии с Уставом ФГУ «Администрация морского порта Магадан», утвержденным распоряжением Федерального агентства морского и речного транспорта 28.03.2005 № ВР-106-р с изменениями от 19.02.2008 № АД-34-р, предметом деятельности Администрации морского порта

Магадан во главе с капитаном Порты является обеспечение безопасности мореплавания и порядка в морском порту Магадан. В соответствии со *статьей 12* указанного Закона и *пунктом 24 Устава* в целях осуществления указанных функций, **администрация Порты Магадан издает акты ненормативного характера- обязательные постановления по морскому порту Магадан, подлежащие исполнению капитанами судов и лицами, которые находятся и (или) осуществляют деятельность в Порту и которым указанные акты адресованы.**

Таким ненормативным актом является постановление «**Безопасность и сохранность сооружений на акватории и территории морского торгового порта Магадан**», утвержденное приказом ФГУ «Администрация морской порт «Магадан» № 22 от 31.05.2006. В соответствии с *пунктом 7.1 «О порядке, охране и движении на территории Порты»* указанного Постановления, территория порта является режимной территорией, а установленные настоящими обязательными постановлениями **режим и пропускная система являются едиными для всех предприятий и организаций, осуществляющих свою деятельность на территории и акватории Порты.** Въезд (выезд) транспортных средств, ввоз (вывоз) товаров и животных, вход (выход) лиц осуществляется в специально отведенных для этих целей местах по пропускам, которые предъявляются на КПП. Выдача пропусков производится по спискам, согласованным с КПП «Магадан» и Администрацией морского порта Магадан. **Пропуска на автотранспорт выдаются владельцам автотранспортных средств по письменным заявлениям установленной формы или отношениям от руководителей организаций (предприятий).** Без пропусков, при предъявлении служебного удостоверения в контролируемую зону морского порта пропускаются должностные лица организаций, перечисленных в п.7.1.8 Постановления (первые лица администрации области и города Магадана, контролирующие органы и т.п.), автомобили указанных ведомств и лиц пропускаются по постоянным или временным пропускам, выданным согласно списку, заверенному руководителем ведомства. **Пропуск членов экипажей морских судов, находящихся у причалов порта, осуществляется по судовой роли судна,** заверенной в ИГПК, сдаваемой на КПП, при наличии паспорта моряка, то есть тоже не требует выписки пропуска. Кроме того, в порту действуют **«Обязательные постановления по пропускному и внутри объектовому режиму в морском порту Магадан»**, утвержденные приказом начальника ФГУ «Морская администрация порта Магадан» 17.09.2002 № 57, в соответствии с *п.5* которых, организация и поддержание пропускного и внутри объектового режима, а также режима в пункте пропуска в соответствии с требованиями **Обязательных постановлений возлагается : в пределах внешнего периметра морского порта - на ОАО «ММТП», в пределах территории нефтепирса- на арендатора.** Согласно п.6 Постановления, руководители предприятий и организаций, расположенных на территории порта, организуют **контроль за соблюдением подчиненными работниками правил пропускного и внутри объектового режима,** а также режима в пункте пропуска через государственную границу. **Проход лиц, проезд транспортных средств** в режимную зону морского порта, в служебные помещения, а также ввоз (внос), вывоз (вынос) грузов и материальных ценностей предприятий морского транспорта и грузов сторонних организаций производится только через специально оборудованные КПП. Пунктом 7.1.5 **Обязательных постановлений от 31.05.2006** определены контрольные проходные: КПП «1,5 –для пропуска лиц на территорию/ с территории порт; КПП № 3-для пропуска лиц, транспортных средств и грузов на территорию/ с территории порта; КПП № 4 и № 5 –для пропуска транспорта и грузов на территорию/ с территории порта; КПП № 9-для пропуска лиц и вывоза личных вещей.

Пунктом 7.1.7 **Постановлений** места пограничного, таможенного и иных видов контроля установлены на причалах № 2 - № 7 –для сухогрузных судов.

Обязательными Постановлениями от 2002г. установлено, что допуск в режимную зону морского порта физических и транспортных средств осуществляется по специальным пропускам, выдаваемым ОАО «ММТП» согласно **Порядку оформления пропусков, который устанавливается «Основанием для выдачи пропусков», утверждаемым начальником МАП Магадан.** Ввоз (вывоз) в (из) режимную зону морского порта грузов осуществляется по товарно-транспортным накладным, расходным и погрузочным ордерам, внос (вынос) грузов и других материальных ценностей по накладным и материальным пропускам. Вынос личных вещей и продуктов, принадлежащих членам экипажей судов, находящихся в морском порту, осуществляется по оформленной судовой администрацией справке-пропуску. Основаниями для выдачи *постоянных/ временных* пропусков, необходимых для прохода/проезда и перемещения людей и автотранспорта по территории порта, утвержденными начальником ФГУ «АМП Магадан» 15 июня 2006г., являются **проход (проезд)** работников сторонних предприятий-организаций, расположенных на территории порта, представителей агентирующих фирм и производителей работ, работников нефтебазы. Постоянный

пропуск –оформляется на людей, грузовой и легковой- служебный транспорт сроком –до конца года. Временный пропуск- на людей, грузовой и легковой служебный транспорт сроком –месяц и более. Разовые пропуска оформляются для завоза / вывоза груза при наличии заявки и грузовых документов (расходный ордер, распоряжение на выдачу груза, доверенность) на право получение груза. Указанными Основаниями установлена и форма заявки на автотранспорт (табл. 1.1) и на людей (табл. 1.2)

Таким образом, указанными ненормативными актами - обязательными постановлениями, подлежащими исполнению капитанами судов и всеми лицами, которые находятся и (или) осуществляют деятельность в порту, значит и должностными лицами ОАО «ММТП», предусмотрен, кроме всего прочего, и проезд работников на легковом транспорте на территорию порта. Поэтому, Комиссия не соглашается с доводами представителей Общества, что плата за выписку пропусков на проезд на легковом транспорте должна взиматься.

Ни федеральными нормативно-правовыми актами, ни указанными обязательными постановлениями не предусмотрена возможность каких-либо хозяйствующих субъектов устанавливать или изменять порядок пропускного и внутри объектового режима в морском порту или устанавливать взимание платы за выдачу пропусков. До 2009г выдача пропусков ОАО «ММТП» осуществлялась на основании указанных постановлений и бесплатно.

Распоряжением генерального директора ОАО «ММТП» <...> № 02 от 15.01.2009 в адрес зам. гендиректора <...> ,с 1 февраля 2009 установлена плата за оформление разрешения (пропуска) на вход (въезд) на территорию Магаданского морского торгового Порта и проведение инструктажа в следующих размерах с НДС:

1. Пешеходов :

- разовое 172.08 руб.
- временное (срок действия от 1 до 3 мес.) 482.47 руб.
- постоянное (срок действия до 1 года) 792.85 руб.

2. Легкового автотранспорта:

- разовое 186.51 руб.
- временное (срок действия от 1 до 3 мес.) 771.08 руб.
- постоянное (срок действия до 1 года) 2235.92 руб.

3. Грузового автотранспорта:

- разовое 246.41 руб.
- временное (срок действия от 1 до 3 мес.) 1969.02 руб.
- постоянное (срок действия до 1 года) 8225.61 руб.

19.01.2009 распоряжением № 03 генерального директора ОАО «ММТП» «о введении платы за услуги по проведению инструктажа и выдаче пропусков « с 01.02.2009 установлена плата за оказание услуг на проведение инструктажа и по оформлению пропуска на вход/въезд на территорию согласно приложения 1 к приказу в вышеуказанных размерах и утверждено **Положение об оказании услуг на проведение инструктажа и по оформлению пропуска на вход/ въезд на территорию ОАО «ММТП»** (далее Положение). Согласно указанному Положению выдача всех видов пропусков производится за оплату, в соответствии с утвержденными гендиректором Порта **ставками платы за услуги по проведению инструктажа и выдачу пропусков, кроме прохода/проезда** следующих категорий лиц:

- специальные машины скорой медицинской помощи с бригадой; пожарные машины с боевым расчетом при пожаре;
- сотрудники: транспортной прокуратуры, органов Главного управления МЧС России, ОГУ «ПСЦ ГО ЗНТ и ПБ Магаданской области, ФГУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в Магаданской области», УФС «Россельхознадзора», УФС «Роспотребнадзора», поста иммиграционного контроля, для исполнения своих служебных обязанностей при предъявлении постановлений, предписаний и иных документов;
- сотрудники органов ФСБ РФ, МВД РФ, Администрации морского порта Магадан, инспекции Российского Морского Регистра судоходства, ФГУП «РосМорпорт»;
- сотрудники ООО «Магаданское предприятие охраны «Бастион» для осуществления своих обязанностей, связанных с охраной порта;
- члены экипажей судов (пропускаются по паспортам моряка на основании представляемой в службу безопасности судовой роли, подписанной администрацией судна и заверенной судовой печатью;
- грузополучатель/грузоотправитель, автотранспорт с водителем, прибывшие на территорию Порта

с целью погрузки/выгрузки грузов, перерабатываемых портом при наличии погрузочного ордера или задания на погрузку или расходного ордера;

- работники ООО «Аржан», ООО «Базальтовые технологии» в пределах территории Порта, на которой они постоянно осуществляют свою деятельность;

- работники Порта.

При этом, исходя из п.2.3-2.9 указанного Положения, только на оформление допуска к получению или отправке груза или другие регулируемые и нерегулируемые услуги, оказываемые Портом, контрагентам придется затратить не менее одного рабочего дня. Так, заявка может быть подписана **только лично** генеральным директором Порта или его первым заместителем, затем контрагент должен обратиться в финансово-бухгалтерскую службу (ФБС), оформляющую ему счет, который он должен оплатить наличным или безналичным путем; после оплаты контрагент должен снова обратиться в ФБС, которая поставит ему на заявке штамп «Оплачено», с оплаченной заявкой контрагент обращается в Службу безопасности и контроля для прохождения инструктажа, при этом «**инструктаж по охране труда и технике безопасности**» лицом, уполномоченным на проведение инструктажа на территории Порта, проводится с заявителями **только в специально отведенное время в рабочие дни**: по четным дням с 9 час. до 12 час., а по нечетным с 14 час. до 17 час.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4 Федерального Закона 261-ФЗ от 08.11.2007 «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» (далее закон 261-ФЗ) к **объектам инфраструктуры морского порта, предназначенным для оказания услуг в морском порту**, относятся в том числе, внутренние рейды, якорные стоянки, буксиры, суда портового флота, перегрузочное оборудование, автомобильные пути, оборудование, инженерные коммуникации, склады, иные здания, строения, сооружения, расположенные на территории и (или) акватории морского порта. Согласно пункту 12 статьи 4 указанного закона, **услуги в морском порту** - услуги, оказание которых пользователям обычно осуществляется в морском порту и на подходах к нему в соответствии с международными договорами РФ и законодательством РФ. **Пользователями услугами, оказание которых осуществляется в морском порту, являются грузоотправители, грузополучатели, судовладельцы, перевозчики, пассажиры либо иные физические или юридические лица.** В соответствии со статьей 17 261-ФЗ в морском порту осуществляется **оказание услуг по обслуживанию судов, осуществлению операций с грузами, в том числе по перевалке грузов, обслуживанию пассажиров и иных услуг.**

Согласно пункту 7 статьи 17 Закона 261-ФЗ, **услуги в морском порту оказываются юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями на основании договоров с пользователями, размер оплаты услуг в морском порту, не относящихся к сфере естественных монополий, также определяется договором с контрагентами (п.2 ст. 18).** Понятие товара, услуги дано в статье 4 Федерального Закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции»: «**товар, работа, услуга**) - объект, предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот. Часть 1 статьи 779 ГК РФ установлено, что по договору возмездного оказания услуг исполнитель (в данном случае Порт) обязуется по заданию заказчика совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность. В данном **случае отсутствуют признаки, при наличии которых действия Порта могут быть отнесены к услуге**: наличие задания заказчика на выполнение работ, услуг; заключение договора с каждым контрагентом; акта выполненных работ. Проведение инструктажа «по охране труда и технике безопасности», связано с обеспечением безопасности деятельности самого Общества, предусмотренного 261-ФЗ и обязательными постановлениями Администрации морского порта, то есть Порт сам себе «оказывает услугу».

Постановлениями АМП Магадан, на лиц, которые по каким-либо производственным причинам осуществляют проезд/проход на территорию порта, хозяйствующими субъектами, направившими их в Порт, не возложена необходимость и обязанность по прохождению инструктажа по охране труда и технике безопасности, и оформление договоров с Портом на услугу оформления пропусков и проведение инструктажа.

Таким образом, **Порт установил плату за выдачу пропусков и проведение инструктажа не только не по заданию, но и против желания контрагентов**, о чем свидетельствуют имеющиеся в материалах дела **письменные ответы пользователей услуг Порта о несогласии с введением платы и отсутствие договоров, заключенных в соответствии с требованиями статьи 779 Гражданского Кодекса РФ и статей 17 и 18 Закона 261-ФЗ, с грузоотправителями, судовладельцами, перевозчиками, иными физическими или юридическими лицами (пользователями услуг, оказываемых Портом и др. субъектами на территории порта).**

Комиссия УФАС не принимает доводы представителей Порты, о том, что об оказании услуги по желанию контрагентов в отсутствие заключенных договоров, свидетельствуют их заявки об оформлении пропуска, поскольку эти заявки (на выдачу пропусков, а не на оказание услуг по выдаче пропусков и проведение инструктажа) являются обязательным основанием для выдачи постоянных или временных пропусков, предусмотренных приложением к Обязательным Постановлениям по пропускному и внутри объектовому режиму в морском порту Магадан от 17.09.2002г., которыми не установлено взимание платы за выдачу пропусков.

На основании изложенного, Комиссия УФАС **считает несостоятельными взаимоисключающие друг друга доводы Общества по поводу обоснованности платы за выдачу пропусков**: ссылку на статью 18 закона 261-ФЗ, согласно которой размер оплаты услуг в морском порту, не относящихся к сфере естественных монополий определяется на основании договоров, статьи 432,435,779 ГК РФ и пункт 2.7 Приказа ФСТ РФ от 23.09.2008 № 182-т/ 8 и заявления Общества о том, что выдача пропусков является общим требованием для осуществления контроля в морском порту, а не продуктом деятельности ОАО «ММТП».

Не может плата за выдачу пропусков считаться и сбором. Согласно части 1 Налогового Кодекса РФ «под **сбором понимается обязательный взнос, взимаемый с организаций и физических лиц**, уплата которого является одним из условий совершения в отношении плательщиков сборов государственными органами, органами местного самоуправления, иными уполномоченными органами и должностными лицами юридически значимых действий, включая предоставление определенных прав или выдачу разрешений. Правом установления портовых сборов ОАО «ММТП» не наделен. Перечень портовых сборов, взимаемых непосредственно в каждом морском порту, устанавливается федеральным органом исполнительной власти в области транспорта, а ставки портовых сборов и правила их применения устанавливаются в соответствии с законодательством РФ о естественных монополиях, **ставка платы за выдачу пропусков в установленном перечне сборов федеральными органами не предусмотрена.**

Статьей 8 Конституции РФ гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, работ, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности; признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Статьей 74 Конституции РФ установлено, что на территории РФ не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств.

Статьей 21 закона ФЗ-261 предусмотрено, **что прием и сдача грузов операторами морских терминалов и перевозчиками осуществляется в расположенных в морском порту местах погрузки, выгрузки грузов для соответствующих транспортных средств; прием грузов для перевозки морским перевозчиком от грузоотправителя (отправителя) и сдача грузов морским перевозчиком грузополучателю (получателю) в морском порту осуществляется в трюме или у борта судна либо на палубе судна.** В соответствии с Правилами Перевозки грузов 4-м, выпуск переработанного груза с территории морского порта производится на основании материального пропуска, предъявляемого ВОХР при выезде с территории. **Пользование морскими судами причалов морского порта, услугами буксиров, хозяйствующими субъектами, организациями, физическими лицами нерегулируемыми услугами, оказываемыми морским портом в состоянии доминирования Обществом, не возможно без входа /въезда на территорию порта.**

Таким образом, Общество, в условиях отсутствия конкуренции, **в одностороннем порядке воздействовало в 2009 году на получение контрагентами услуг на территории морского порта**: по погрузке-выгрузке грузов, по буксировке судов, складским операциям, пользованию морскими причалами, по услугам по доставке лоцманов на борт судов; по оформлению товарно-транспортных накладных на вывоз переработанного Обществом груза с территории морского порта; по открытию/закрытию нестандартных люковых крышек трюмов; по перемещению грузов в порту по заявкам контрагентов; по предоставлению части причалов, открытых и закрытых площадок территории порта; по зачистке судов и причалов от сыпучих грузов; **посредством требования платы за оформление пропусков и проведение инструктажа по охране труда и техники безопасности со значительного количества контрагентов:** ООО «Автоком», ООО «Искра Плюс», ООО «Логистика-М», СП «Омсукчанская ГГК», ООО «Магаданский автоцентр КАМАЗ», ООО ТКФ «КАТО», ООО «Тояма», ООО «Сакура Куоеки», ООО «Автолайн», ООО «Атлант Строй», ООО «Голд Авто», ООО «Автолюкс», ООО «Тихрыбком», ГФУП «ГПРВИ», ООО «ИНДГОЛД», ООО «Магаданрыба», ООО «Спецэкосервис», ОАО «Колымацемент», ООО «Маглан», «Модерн Машинери Ко(Магадан), Инк, ООО «Магаданская

промысловая база», «Техномир», «Аэродромдорстрой-А», ЗАО «Дальрыбфлот», ООО «Колыма Продукт», ООО «Промсервис», ООО «Славянский продукт», ООО «Маг-Си Интернешенл», ОВО при УВД г. Магадана, «МагаданНИРО», ИП Фирсов П.Н.и многих других физических лиц, указанных в документах, имеющихся в материалах дела, **сверх тарифов, установленных Приказом ФСТ РФ № 182-т/8 от 23.09.2008 на регулируемые услуги и тарифов, установленных приказами по Порту на нерегулируемые услуги, что привело к завышению для этих контрагентов тарифов на услуги, препятствует свободному получению юридическими и физическими лицами этих услуг,** осуществлению их предпринимательской деятельности или личных прав, защищаемых Конституцией РФ, Гражданским Кодексом РФ, Законом о конкуренции и другими федеральными законами, ущемляет интересы этих лиц и ограничивает конкуренцию на указанных товарных рынках.

Комиссия не принимает доводы Общества о том, что плата с грузополучателей (грузоотправителей), членов экипажей, агентских фирм и др. взимается только за легковые автомашины, на которых они проезжают на территорию порта, поскольку, **во-первых, это противоречит доказательствам, имеющимся в материалах дела,** из которых следует, что плата взималась не только в подобных случаях, в том числе и «Анализу продаж», из которого видно, что пропуски за плату выписывались кроме легкового транспорта, на пешеходов и на грузовой транспорт; **во-вторых,** как указано выше, ограничение прав и свобод физических или юридических лиц допускается только в случаях, предусмотренных федеральными законами, а поскольку оформление пропуска, в том числе и на въезд автотранспорта на территорию Порта, осуществлялось с согласия Администрации морского порта Магадан и в соответствии с ее Постановлениями, значит, въезд на этом транспорте не препятствует безопасности в порту; **в-третьих,** условия оформления пропуска на частный автомобиль те же, что и на другие виды транспорта, никаких дополнительных затрат при этом не возникает.

За 9 мес.2009г. Обществом за оформление 3372 пропусков получен доход (без НДС) в размере 1137.3 тыс. руб., за 2009г.- за 4425 пропусков получен доход 1382.8 тыс. руб.

Затраты Общества на выдачу пропусков в соответствии с главой 25 Налогового Кодекса РФ и нормами бухучета включены в расходы Общества по счету 26 «общехозяйственные затраты» (подразделение ВОХР) и в тарифы на регулируемые ФСТ России услуги Порта, представляемые в адрес ФСТ в соответствии с «Порядком рассмотрения вопросов по установлению портовых сборов и тарифов или их предельного уровня на услуги субъектов естественных монополий в сфере морских портов», что не опровергается Портом. Кроме того, затраты на содержание ВОХР (Службы Безопасности) учтены при определении планового процента накладных расходах Общества на 2009г. -86,4% во всех договорных тарифах на нерегулируемые услуги.

Пояснение Общества о том, что учебно-курсовой комбинат (УКК) создан только в январе 2009 года, поэтому затраты на его содержание не вошли в тарифы на основные услуги порта, утвержденные ФСТ РФ в сентябре 2008 года, не принимаются Комиссией по следующим основаниям.

15 января 2009г. Портом получена лицензия на право ведения образовательной деятельности по профессиональной подготовке, переподготовке по профессиям :машинист крана (крановщик) по управлению порталным краном; стропальщик, а также по проведению целевых курсов «аттестация по промышленной безопасности». Общество в себестоимость проведения инструктажа, оформления и выдачи разрешения на вход на территорию порт на 2009 год включило фонд оплаты труда работников УКК в размере **879360 рублей**. Силами УКК в период с 15 января по 10 мая 2009 проведена подготовка работников Порта со сдачей экзаменов по профессиям -20 чел., с 14 по 18 декабря 2009г. проведена предаттестационная подготовка по промбезопасности и подъемным сооружениям 15 работников Порта. **Таким образом, УКК создано в целях обеспечения нужд самого общества, поэтому заработная плата его работников не может быть включена в стоимость пропусков и проведения инструктажа.** Согласно штатному расписанию, введенному в действие с февраля 2009г., численность работников УКК составила 3 единиц. По штатному замещению на 17.11.2009г., исполнение обязанностей начальника УКК возложено на <...>- начальника участка технологической оснастки ППК. Исполнение обязанностей мастера производственного обучения УКК возложено на <...>- главного энергетика - заместителя начальника энерго-механической службы. Исполнение обязанностей преподавателя УКК возложено на <...> - ведущего инженера-механика отдела механизации, то есть их основным местом работы не является УКК. Согласно письму Общества от 4.03.2010г №А3-263, перечисленные работники только совмещают должности специалистов УКК, наряду со своими основными функциями, значит начисленная им заработная плата даже если признать правомерность оказания услуги, должна распределиться между их основным местом работы и УКК. Фактическая заработная плата

указанных лиц, которая относится к функциям УКК, за 9 месяцев 2009года составила **всего -21,7тыс. руб., при включенном в расчет** фонда оплаты труда в сумме **-879,4 тыс.руб.** К тому же, и **эти затраты должны быть распределены между всеми вышеуказанными видами обучения с учетом трудоемкости профподготовки и проведения инструктажа**, в результате проведение инструктажа уложится в ничтожно малую сумму. По основному месту работы фактическая заработная плата работников за 9 мес.2009г. составила: <...> - 274,2 тыс.руб. (отнесена на счет 26 -общехозяйственные затраты), <...> -173,5тыс. руб., <...>.-382,9тыс.руб. отнесены на счет 20 (основное производство).

Таким образом, Общество экономически и технологически не обоснованно включило в расчет стоимости пропусков и инструктажа зарплату с начислениями штата УКК в размере 1113.4 (879.4 тыс. руб.ФОТ и 234 тыс. руб.- начисления) и накладные на эту сумму в размере 961.9 тыс.руб., всего на сумму 2075.2 тыс. руб.

Комиссия также не принимает доводы Общества о том, что основной статьей в структуре затрат на оформление пропуска на 2009г. является проведение ремонта (асфальтирования) причала №4 в 2008г. на сумму 977938 руб.(без НДС), с НДС 1153.957 руб.в 2008г., поскольку, **во-первых**, указанные затраты не имеют отношения к 2009г.; **во-вторых**, стоимость ремонтных работ была отнесена на общехозяйственные расходы, счет 26, то есть, учтена при определении размера накладных расходов в тарифы на 2009г. в размере 86,4%, примененных во всех услугах порта, включая и оформление пропусков. **В 2009 году ремонт (асфальтирование) причала 4, являющегося одновременно технологическим проездом, не производился.** Таким образом, Общество *необоснованно включило в расчет стоимости пропусков по статье «расходы на ремонт и содержание на одну легковую машину»* на 2009г. затраты на ремонт и содержание технологического проезда (восстановление асфальтового покрытия) **29,03млн.руб.**

По статье затрат «расчет цеховых расходов» Обществом включены расходы по электроэнергии по содержанию помещений, занимаемых службой безопасности и контроля (далее - СБ и К), именуемый Обществом также ВОХР, затраты по охране труда и проезду работников, которые включаются во все регулируемые и нерегулируемые услуги в виде накладных расходов.

На неоднократный запрос Комиссии, Обществом так и не было представлено подтверждения первичными документами фактических затрат в размере 528 тыс. руб., отнесенных на оформление пропусков за 9 мес.2009г., фактические расходы по этой «услуге» за 2009 год вместе с расходами на нерегулируемые услуги согласно Определению № 93 Обществом представлены в разрезе других затрат «услуг счета 26» в размере 769.5тыс. руб., в том числе 524.5 тыс. руб. составляют расходы (около 50%) согласно договору на охрану территории Порта с ООО «Магаданское Предприятие Охраны «Бастион» от 01.01.2008, не имеющие отношения к услуге оформления пропусков.

Таким образом, **необоснованное действующими нормативно-правовыми актами РФ, Постановлениями администрации морского порта Магадан и экономически, взимание ОАО «ММТП» в 2009г. платы оформление пропусков и проведение инструктажа с пользователей услуг Порта, указанных выше, по погрузо-разгрузочным работам, складским операциям, по предоставлению причалов, по буксировке судов, сверх установленных приказом ФСТ России №23.09.2008 № 182-т/8, по нерегулируемым услугам, указанным в настоящем решении в качестве доминирующих, сверх тарифов, установленных приказами по Порту на нерегулируемые услуги, в условиях отсутствия договоров с ними в соответствии со статьей 779 ГК РФ, статьями 17,18 Закона 261ФЗ, не предусмотренное статьями 8 и 11 Закона 261ФЗ, статьей 8 Конституции РФ, запрещенное статьей 74 Конституции и статьей 10 ГК РФ, является монополистической деятельностью, поскольку ущемляет права вышеперечисленных пользователей услуг порта, ограничивает конкуренцию, препятствует свободному получению этими юридическими и физическими лицами услуг, осуществлению их предпринимательской деятельности или гражданских прав и свидетельствует о нарушении Портом пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о конкуренции в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования и части 1 статьи 10 указанного закона в части предоставления возможности получения перечисленными контрагентами услуг только при наличии оплаты за оформление пропусков и проведение инструктажа.**

3. В соответствии со статьей 8 Закона 261-ФЗ государственное регулирование деятельности в морском порту осуществляется, в том числе, в целях обеспечения равных условия для осуществления деятельности в морском порту и равного доступа к услугам порта. В соответствии с пунктами 3 и 4 статьи 16 Закона 261-ФЗ операторы морских терминалов и иные владельцы объектов инфраструктуры морского порта обязаны : **обеспечить равный доступ к услугам в морских портах;**

не допускать действий (бездействия, признанных в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью или недобросовестной конкуренцией. Согласно части 3 статьи 8 Закона о естественных монополиях **субъекты естественной монополии обязаны предоставлять доступ на товарные рынки и (или) производить (реализовывать) товары и услуги, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим федеральным законом, на не дискриминационных условиях.**

Проанализировав заявки контрагентов на оформление пропусков, выставленные счета на оплату пропусков, документы, подтверждающие получение грузов контрагентами в порту, Комиссия установила, что, несмотря на указание в распоряжении № 03 от 19.01.09 на то, что с грузополучателей/грузоотправителей, автотранспорта с водителем, прибывших на территорию Порта с целью погрузки/выгрузки грузов, перерабатываемых портом, плата за оформление пропуска не взимается, **с одних грузополучателей плата взималась, с других нет.** Например, в 2009 году выписывались пешеходные и автомобильные пропуска всех видов **бесплатно получателям грузов** (письмо ОАО «ММТП» от 15.02.2010 №ВС-185) : ООО «Территория», ООО «Трансфес-Сервис», ООО «Магаданский механический завод», ООО «Магадантрансгентство», ООО «Автотранзит», ООО «Дальвостокснабсбыт», ООО «Торговый дом Полиметалл», МУ «ГЭЛУД», ООО «Ланкучан», ООО «Мегетрансавто», ООО «Магадан-Порт-Груз», ООО «Диспач», ООО «Северная», ООО «Заречье», КФК «Комарова», ЗАО «Альвира», Управление культуры г. Магадана, ООО Атлант Строй», ООО «Металл-Торг», ООО «Транзит ДВ», ОАО «Магаданэнерго» Магаданская ТЭЦ, ОАО «Сусуманский ГОК».

Одновременно, в 2009 году выписаны за плату пропуска получателям грузов : ООО «Автоком», ООО «Искра Плюс», ООО «Логистика-М», СП «Омсукчанская ГГК», ООО «Магаданский автоцентр КАМАЗ», ООО ТКФ «КАТО», ООО «Тояма», ООО «Сакура Куоеки», ООО «Автолайн», ООО «Атлант Строй», ООО «Голд Авто», ООО «Автолюкс», ООО «Тихрыбком», ГФУП «ГПРВИ», ООО «ИНДГОЛД», ООО «Магаданрыба», ООО «Спецэкосервис», ОАО «Колымацемент», ООО «Маглан», «Модерн Машинери Ко(Магадан), Инк, ООО «Магаданская промысловая база», «Техномир», «Аэродромдорстрой-А», ЗАО «Дальрыбфлот», ООО «Колыма Продукт», ООО «Промсервис», ООО «Славянский продукт», ООО «Маг-Си Интернешенл», ОВО при УВД г. Магадана, «МагаданНИРО», ИП Фирсов, а также многим физическим лицам, получавшим в виде груза легковые автомобили и др. грузы, документы по которым имеются в материалах дела.

Доводы Общества о том, что на основании поданных заявок и грузовых документов пропуска грузополучателю выдавались бесплатно, а на привлекаемых грузополучателем лиц, для оказания практической помощи и автомобиля для доставки дополнительного оборудования за плату, *во-первых*, не соответствуют действительности (примеры : ОАО «Колымацемент», ООО «Тихрыбком», ИП Фирсов, ООО «Славянский союз», ООО «Диспач», (в части оплаты пропусков на автомобили, которые необходимы работникам для выполнения обязанностей по агентированию и обслуживанию судов) и др.) *во-вторых*, не обоснованы действующими нормативно-правовыми актами и экономически (см выше) ; *в-третьих*, даже если бы это было в действительности, то опять не для всех.

Таким образом, Комиссия делает вывод, что ОАО «ММТП» в 2009 **совершив действия, нарушающие пункты 3 и 4 части 1 статьи 16 Закона 261-ФЗ, часть 3 статьи 8 Закона о естественных монополиях , установив дискриминационные условия доступа на рынок потребления услуг порта, как к относящимся к естественно-монопольным, так и не относящимся, когда несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами, нарушило пункт 8 части 1 статьи 10 закона о конкуренции.**

4. Общество доминирует на рынке услуг по оформлению товарно-транспортных накладных на вывозимые с территории морского порта переработанные ОАО «ММТП» грузы. В соответствии с ОКВЭД (63.40) эта услуга входит в организацию перевозок грузов, включающую в себя деятельность транспортно-экспедиционных агентств, организацию перевозок грузов сухопутным, водным или воздушным транспортом, подготовку транспортной документации и путевых листов.

Отношения **между экспедитором и клиентом** регулируются Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом «О транспортно-экспедиционной деятельности» Правилами транспортно-экспедиционной деятельности и договором транспортной экспедиции. Отношения между **экспедиторами и перевозчиками** на различных видах транспорта регулируются Гражданским Кодексом РФ, транспортными уставами и кодексами.

В соответствии со **статьей 801 ГК РФ 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. В соответствии со статьей 802 ГК РФ **договор транспортной экспедиции заключается в письменной форме**. Федеральным законом № 87-ФЗ от 30.06.2003 «О транспортно-экспедиционной деятельности» определен 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 (экспедиционные услуги). **Согласно статье 4 ФЗ-87 экспедитор обязан указывать услуги в соответствии с заключенным договором транспортной экспедиции**, в котором, в том числе, должны быть определены обязанности и ответственность и экспедитора и клиента.

Постановлением Правительства РФ от 08.09.2006 № 554 утверждены Правила транспортно-экспедиционной деятельности, согласно которым **транспортно-экспедиционными признаются услуги по организации перевозки груза, заключению договоров перевозки грузов, обеспечению отправки и получению груза, а также иные услуги, связанные с перевозкой груза**. Правилами транспортно-экспедиционной деятельности **определяются: перечень экспедиторских документов (документов, подтверждающих заключение договора транспортной экспедиции);** требования к качеству экспедиционных услуг; порядок оказания экспедиционных услуг. **Экспедиторские документы являются неотъемлемой частью договора транспортной экспедиции, среди которых обязательными являются: поручение экспедитору (определяет перечень и условия оказания экспедиторам клиенту транспортно-экспедиционных услуг в рамках договора транспортной экспедиции); экспедиторскую расписку (подтверждает факт получения экспедитором груза от клиента либо от указанного им грузоотправителя); складская расписка (подтверждает факт принятия экспедитором у клиента груза на складское хранение)**

Согласно статье 784 ГК РФ перевозка грузов осуществляется на основании договора перевозки, а общие условия перевозки определяются транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми в соответствии с ними правилами. **Заключение договора перевозки подтверждается составлением и выдачей перевозчиком отправителю груза транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом).**

В соответствии со статьями 2 и 8 Федерального Закона № 259 –ФЗ от 08.11.2007 «Устав автомобильного транспорта и городского наземного транспорта» **товарно-транспортная накладная-это перевозочный документ, подтверждающий заключение договора перевозки груза на автомобильном транспорте.** Грузоотправитель - физическое или юридическое лицо, которое по договору перевозки груза выступает от своего имени или от имени владельца груза и указывается в транспортной накладной. В соответствии с разделом 6 «Общих правил перевозок грузов автомобильных транспортом» утвержденных Минавтотрансом РСФСР 30.07.1971 с изм. от 21.05.2007 (правила оформления перевозочных документов), перевозка грузов **товарного характера** должна оформляться товарно-транспортными накладными.

Таким образом, **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.**

В соответствии со статьей 432 ГК РФ существенным условием заключения договора является предмет договора. **Предметом договоров, заключенных между Обществом и морскими перевозчиками или их агентами, а также напрямую с грузополучателями указана переработка Портом внешнеторговых и каботажных грузов в порту Магадан, прибывших на морском транспорте либо подлежащего отправке на морских судах,** относящихся по ОКВЭД к услугам по транспортной обработке грузов (погрузка, разгрузка, перевалка, включая стивидорские работы), **а не транспортно-экспедиционные услуги.** Из чего следует, что Порт в указанных договорах выступает в качестве субъекта естественной монополии, оператора морского терминала, но никак не грузоотправителя, грузополучателя, перевозчика грузов, экспедитора.

Так, предметом договора Общества с ООО «ФЕСКО Лайнз Владивосток» от 01.01.2008, является **переработка внешнеторговых и каботажных грузов** (производство погрузо-разгрузочных работ и связанные с ними услуги внешнеторговых и каботажных грузов), прибывших в порт Магадан перевозимых на судах Перевозчика. Согласно п. 3.4 договора Порт выпускает со склада грузы при наличии оригинала распоряжения на выдачу груза, изданного перевозчиком или его Агентом (ООО «Трансфес Магадан»), расходного ордера с отметкой Порты «погашено»(за погрузку-

выгрузку и складскую переработку), а также с отметкой представителя Агента (о взыскании платежей за дополнительные услуги порта); оригинала коносамента и доверенности перевозчика, либо по письменному распоряжению перевозчика. Указанные условия соответствуют действующим Правилам 4 М.

В целях выполнения **предмета договора с ООО «Диспач»** от 29.09.2008, Порт обязуется осуществлять **производство ПРР и связанные с ними услуги по внешнеторговым и каботажным грузам**, прибывшим в порт через ООО «Диспач» или под его управлением либо контролем, в том числе переработку грузов, обработку транспортных средств с грузом заказчиков, таможенное и ответственное хранение контейнеров и грузов. Общество имеет агентские договора с 13 грузополучателями, по отношению к которым его услуги по ТЭО заканчиваются в морском порту с выдачей грузополучателю распоряжения на выдачу груза. Согласно ответу ООО «Диспач» на запрос Комиссии, Общество не занимается ни ТЭО на автомобильных перевозках груза, ни вывозом грузов с территории Порта, что подтверждается приложенными в качестве примера договорами с ФГУ «Охотскрыбвод» от 10.08.2008 и ОАО «Рудник имени Матросова» от 01.06.2009, **предметом которых не является оформление ТНН** ни силами ООО «Диспач», ни силами привлеченных Обществом других организаций. Несмотря на это, по инициативе Порта дополнительным соглашением к договору от 29.09.2008, в раздел 2 договора на ПРР и связанные с ними услуги ООО «Диспач» не имея на то полномочий от грузополучателей, подписал изменения, в соответствии с которыми Порт обязуется оформлять ТНН за отдельную плату при вывозе с территории порта контейнеров и генеральных грузов, а также при вывозе порожних контейнеров на основании расходного ордера, выданного заказчиком.

Предметом договоров Порта с ООО «Неском» (от 15.05.2008, от 01.01.2009) является **переработка внешнеторговых и каботажных грузов**, прибывающих в адрес Общества (более 60 клиентов). Дополнительными соглашениями от тех же дат, в указанные договора внесены изменения в раздел 2 договора (обязанности Порта), в соответствии с которыми Порт обязуется «оформлять ТНН при вывозе с территории Порта прибывших в Магадан контейнеров и генеральных грузов, а также при вывозе порожних контейнеров на основании расходного ордера, выданного заказчиком».

Согласно договорам Общества со всеми Агентами, агентские организации осуществляют предоплату Порту за услуги в размере 100 % на основании выставленных счетов, в которых оплата за оформление ТНН выделена отдельной суммой, и впоследствии перевыставлялась грузополучателям наряду с другими услугами, вне зависимости от того имеется ли с ними договор на указанную услугу.

Договора Морской агентской компании ООО «Трансфес-Магадан» с Портом на оформление ТНН на вывоз груза, доставленного «ФескоЛайнз Владивосток» с территории морского порта в адрес грузополучателей, либо самих грузополучателей с портом, в 2008-2009г.г. отсутствовали. Вывоз грузов Общества с территории порта осуществлялся двумя компаниями автоперевозчиками: ООО «Магадан Порт Груз» и ООО «Трансфес-Сервис», собственным транспортом 51 грузополучателей, кроме того, автомобили, пришедшие в качестве груза вывозились с территории порта собственным ходом. Несмотря на отсутствие у Порта договоров на оформление ТНН с Агентом, грузополучателями, обслуживаемыми ООО «Трансфес-Магадан», договоров на перевозку грузов и на организацию вывоза груза автомобильным транспортом, заявок на оформление ТНН, отсутствие необходимости в ТНН для лиц, осуществляющих вывоз груза самовывозом, Порт выставял платежные документы за оформление ТНН, не оплатить которые было невозможно. В результате, только грузополучателям, обслуживаемым ООО «Трансфес-Магадан» за услугу оформления ТНН, не относящуюся к предметам заключенных договоров с Портом на ПРР, в нарушение норм федерального законодательства ООО «ММТП» незаконно выставлено за 2008г.-1263744.6 руб., за 9 мес. 2009г.-1328428 руб.

Наглядным примером требования финансовых средств за услугу оформления ТНН, не относящуюся к предмету договора на переработку грузов, являются отношения порта, выстроенные с предпринимателем без образования юридического лица Фирсовым П.Н., в адрес которого регулярно поступают автомобили с автозаводов УАЗ, ГАЗ, ПАЗ, ВАЗ, которые вывозятся с территории ОАО «ММТП» своим ходом. В отсутствие договора Порта с ним на оформление ТНН, Общество с 2008 по н/время незаконно выставило ему плату за оформление 43 ТНН на сумму 11703.76 руб.

Согласно п.1 статьи 158 Кодекса торгового мореплавания (КТМ), груз, перевозка которого осуществляется на основании коносамента, выдается перевозчиком в порту выгрузки при предъявлении оригинала коносамента. Получение и вывоз грузов в морском порту Магадан осуществляется следующим образом. Грузополучатели передают грузовым агентам морского

перевозчика в порту Магадан коносаменты для получения груза. Взамен, агенты выдают грузополучателю Распоряжение на получение груза, которое служит для Порта доверенностью на право выдачи груза. Портом, в соответствии с правилами 4М, оформляется и выдается грузополучателю, его Агенту или экспедитору расходный ордер, который предъявляется грузополучателем или водителем на фактуровочной порта вместе с распоряжением. Операторы фактуровочной на основании расходного ордера выдают «задание» на получение груза, после чего водитель заезжает на территорию порта (терминал), где после погрузки груза на а/м, тальманом порта выписывается тальманская накладная, где указывается наименование груза, числе мест, начало и окончание погрузки автомашины, способ загрузки, на основании которой оператор ОГИКР печатает 6 экз. ТТН, выдает водителю 4экз ТТН. 1 экз ТТН водитель или грузополучатель предъявляет на проходной.

По договорам с грузополучателями, предметом которых является транспортно-экспедиционное обслуживание, агентские компании, работающие в порту, за счет клиентов выполняют или организуют выполнение комплекса работ и услуг, связанных с получением и хранением грузов клиента в морском порту; **услуг, связанных с доставкой груза автомобильным транспортом до склада клиента**; услуг, связанных с отправкой груза в другие морские порты.

ОАО «ММТП» подтверждает в своих письменных объяснениях, что **не имело в 2008-2009г.г.: ни договоров с грузополучателями, предметом которых являются транспортно-экспедиционные услуги, ни договоров с перевозчиками грузов автомобильным транспортом, предметом которых являются транспортно-экспедиционные услуги, ни экспедиторских документов, которые бы подтвердили заключение договора** с организацией автоперевозчиком, в соответствии с указанными нормами федерального законодательства. В заключенных договорах с грузополучателями или их Экспедиторами **на переработку груза**, Порт выступает как субъект естественной монополии, оператор морского терминала, оказывающий в соответствии с заключенными договорами переработку грузов в морском торговом порту, прибывшего на морском транспорте либо подлежащего отправке на морских судах, **а к услугам переработки грузов морским портом и связанным с ними работами в соответствии с нормами Гражданского Кодекса, ФЗ-261, действующими классификаторами, Правилам 4-м не относится организация перевозок грузов и оформление документов на перевозку грузов автомобильным транспортом.**

Таким образом, оказание Обществом услуги ТЭО в виде оформления документов (ТТН) на вывоз грузов, возможно было в рассматриваемый период времени **только на основании отдельных письменных договоров, предметом которых были бы услуги ТЭО**. Используя свое доминирующее положение на рынке переработки грузов, Порт, в договора на переработку грузов с большей частью организаций, осуществляющих транспортно-экспедиционные услуги (ООО «Магадантрансэгентство», ООО «Трансэкспедиция», ООО «Диспач», ООО «Неском», ООО «Территория», ЗАО «Транс Лайн», ООО МАК«Транспортная экспедиция») внесена дополнительная возмездная услуга, **связанная не с переработкой груза портом а с перевозкой груза автомобильным транспортом в виде оформления товарно-транспортных накладных на груз, при вывозе груза переработанного Портом,, не имеющая отношения к предмету договоров**. Комиссия считает, что, Общество преднамеренно не заключало отдельные договора на услугу оформления ТТН, включало эту услугу в договора на услугу переработки груза, предусмотрев при этом в договорах предоплату, в отсутствие которой, грузы контрагентам просто не выдаются, потому что, при этих условиях отказаться контрагенту от названной дополнительной услуги, или не заплатить за нее, значит понести большие финансовые потери либо в виде простоя судна сверх нормы, либо в виде дополнительной платы за каждый день хранения груза на складе, сверх нормируемого, либо вообще не получить грузы.

До конца 90-х годов на рынке ТЭО в части оформления ТТН на вывоз груза клиентов с территории порта занималось значительное количество транспортно-экспедиционных организаций (ОАО «Магадантрансэгентство», ООО «ТрансфесМагадан», ООО, ЗАО «МАТО « ООО «Автотранзит» и др.), имеющих лицензии на право выполнения перевозочной, транспортно-экспедиционной и другой деятельности на автомобильном транспорте. Причем, в лицензиях, выдаваемым Магаданским Областным отделением Российской транспортной инспекции с 2001г., прямо указывалось, что указанные виды деятельности разрешаются при наличии договоров транспортной экспедиции. Несмотря на отмену лицензирования с июля 2003г., наличие письменных договоров на ТЭО остается обязательным в соответствии с указанными выше нормативными актами. Общество по собственной инициативе, о чем свидетельствует отсутствие поручений (заявок) грузополучателей, их агентов, договоров на перевозку грузов автомобильным транспортом, договоров на организацию перевозок грузов, ввело платную услугу -

оформление отделом грузовой и коммерческой работы товарно-транспортных накладных на вывоз груза из порта Магадан. Обществом в 2008 году выписано 21535 ТТН на сумму 2588676.16 руб (без НДС), в 2009г. выписано 21106 ТТН на сумму 2675818.68 руб.

Комиссией также установлено, что форма ТТН, применяемая Обществом, не соответствует действующим нормативно-правовым документам.

Порядок применения унифицированных форм первичной документации утвержден Постановлением Госкомстата России от 24.03.1999 № 20 «Об утверждении Порядка применения унифицированных форм первичной учетной документации» (далее-Порядок).

В соответствии с Порядком, в унифицированные формы первичной учетной документации (кроме форм по учету кассовых операций), утвержденные Госкомстатом России, при необходимости могут вноситься дополнительные реквизиты, **при этом все реквизиты унифицированных форм первичной учетной документации остаются без изменения (включая код, номер формы, наименование документа), удаление отдельных реквизитов не допускается.**

Вносимые изменения в форму должны быть оформлены соответствующим организационно-распорядительным документом организации.

В нарушение Постановления Госкомстата России от 24.03.1999 № 20 Общество применяет в своей работе форму ТТН, которая не содержит всех обязательных реквизитов.

Унифицированная форма учетной документации по учету работ в автомобильном транспорте (форма №1-т) утверждена постановлением Госкомстата РФ от 28.11.1997, № 78, предназначена **для учета движения товарно-материальных ценностей и расчетов за их перевозки автомобильным транспортом.**

Унифицированная Форма состоит из двух разделов: товарного и транспортного. Товарный раздел определяет взаимоотношения грузоотправителей и грузополучателей и служащего для списания товарно-материальных ценностей у грузоотправителя и оприходования у грузополучателей. Транспортный раздел определяет взаимоотношения грузоотправителей заказчиков автотранспорта с организациями-владельцами автотранспорта, выполнившими перевозку грузов, и служащего для учета транспортной работы и расчетов грузоотправителей или грузополучателей с организациями-владельцами автотранспорта за оказанные им услуги по перевозке грузов. В бланке ТТН, оформляемых Обществом, **транспортный раздел вообще отсутствует.**

Общество в нарушение действующего законодательства в товарном разделе ТТН, включает себя в качестве грузоотправителя, поскольку таковым не является, груз на морских судах пришел не в его адрес, **доверенности от имени грузополучателей,** по которой он по Договору перевозки груза выступал бы от своего имени или от имени владельца груза он не имеет.

В соответствии с п.1 ст.9 Федерального Закона от 21.11.1996 №129-ФЗ «О бухгалтерском учете» все хозяйствующие операции, проводимые организацией, должны оформляться оправдательными документами. Согласно п.2 ст.9 указанного Закона первичные учетные документы принимаются к учету, если они составлены по форме, содержащейся в альбомах унифицированных форм первичной учетной документации.

Согласно разделу 6 Правил оформления перевозочных документов Общих правил перевозки грузов автомобильным транспортом, утвержденных Минавтотрансом РСФСР, грузоотправитель и грузополучатель несут ответственность за все последствия неправильности, неточности или неполноты сведений, указанных ими в ТТН.

Из совокупности указанных доводов следует, что форма ТТН установленная Портом, в нарушение действующего законодательства, в действующем виде не может являться документом, подтверждающим затраты грузополучателей при налогообложении, значит в результате ее применения у контрагентов могут в дальнейшем возникнуть проблемы с налоговой инспекцией.

Таким образом, Общество, в нарушение норм федерального законодательства, в условиях отсутствия конкуренции, в одностороннем порядке воздействовало в 2008-2009г.г. на получение контрагентами погрузо-разгрузочных работ и связанных с ними услуг в порту, и услугу оформления ТТН, посредством взимания платы за оформление ТТН в форме, противоречащей Постановлению Госкомстата России от 24.03.1999 № 20, Постановлению Госкомстата РФ от 28.11.1997 № 78, в отсутствие заключенных договоров на ТЭО с грузополучателями, автоперевозчиками, в отсутствие заявок грузополучателей на услугу оформления вывоза груза с территории морского порта автомобильным транспортом, других экспедиторских документов, **оказание услуг ПРР и связанным с ними работам было обусловлено необходимостью контрагентов одновременно с ПРР, в обязательном порядке получить у Порты услугу оформления ТТН, не относящуюся к предмету договора и оплатить ее, что является нарушением части 1 статьи 10 закона**

о конкуренции. При этом, возник монополизированный рынок услуги по оформлению ТТН, эта услуга была по инициативе Порта забрана у всех транспортно-экспедиционных организаций работающих в порту. **Указанные действия ограничивают конкуренцию на указанных рынках, препятствуют свободному получению юридическими и физическими лицами услуг по переработке грузов и связанным с ними услугами, ущемлению интересов хозяйствующих субъектов, которым оказываются услуги**, поскольку отказаться от этой необязательной услуги невозможно.

Комиссия считает необоснованной ссылку Порта на то, что Общество оформляет ТТН в соответствии с Правилами централизованного завоза(вывоза) грузов, утвержденными Минморфлотом и Минавтотранспортом 12.03.73, измененными приказом от 12.11.76 № 96, поскольку этими правилами определен порядок работы автотранспортных предприятий и организаций и их взаимоотношения с морским портом при осуществлении централизованного завоза (вывоза) грузов автомобильным транспортом в морские порты, при котором автотранспортные предприятия принимают на себя вывоз всех грузов, прибывших в морские порты в адрес обслуживаемых автотранспортными предприятиями клиентуры, а также завоз грузов в порты. Обязанность морских портов при центрыввозе (завозе) - принимать или сдавать автотранспортному предприятию грузы, осуществлять погрузку на автомобили, закрепление, укрытие и увязку грузов, а также выгрузку указанных грузов, снятие креплений и покрытий, а не в оформлении ТТН. *Согласно п.4 Правил транспортно-экспедиционное обслуживание грузоотправителей и грузополучателей осуществляется автотранспортными предприятиями и организациями, которые и выписывают товарно-транспортные накладные.* Таким образом, указанные Правила выписки ТТН относят полномочиям автотранспортных предприятий, а не морских портов.

Комиссия не соглашается с доводами Общества о законности взимания платы за оформление ТТН со ссылкой на *заключенные на ПРР договора, и на то, что ТТН не входит в перечень обязательного комплекта документов при перевозке грузов.* Как указано выше, оформление ТТН на перевозку грузов автомобильным транспортом не может иметь отношение к договорам, заключенным на ПРР и связанные с ними услуги, к тому же эти договора заключены с ограниченным кругом лиц - посредников, осуществляющих по заданию грузополучателей, получение грузов в порту. Исходя из указанных Правил 4-М федеральными нормативными актами не установлены требования оформлять вывоз груза с территории порта дополнительным документом - ТТН, а автотранспортные организации, занимающиеся ТЭО, сами могут оформлять эти документы, к которым порт, как он сам выразился отношения не имеет отношения.

5.Согласно договору № 347/16-2009 от 01.04.2009 между ОАО «ММТП» и ОАО Э и Э «Магаданэнерго», предметом **которого является оказание услуг по переработке угля на причале № 6** для нужд филиала «Магаданская ТЭЦ» **Порт обязан:** а) обеспечить бесперебойную обработку судов с углем; б) осуществлять погрузку угля на автотранспорт; в) закрывать грузовые документы на прибывший груз согласно перевозочным документам; г) принимать уголь на хранение без взвешивания; д) оформлять перевозочные документы на вывозимый уголь;г) производить учет угля, находящегося на складе Порта.

В соответствии с п. 4.1 договора **оплата за погрузо-разгрузочные работы и связанные с ними услуги по переработке угля производится в соответствии с Положением о порядке применения тарифов на ПРР и связанные с ними услуги.** Согласно п. 4.2 договора заказчик производит оплату за услуги по переработке угля в 2009г. 119.52 руб./т (без НДС), в т.ч.:

4.2.1. за выгрузку 1т по прямому варианту- 81.2 руб.(без НДС)-20% от общего объема перерабатываемого угля;

4.2.2 за выгрузку 1т со складской переработкой -108.1руб.(без НДС).-80% от общего объема перерабатываемого угля;

4.2.3 за работы и услуги по транспортно-экспедиторскому обслуживанию груза (**оформление ТН, выписка р/о, закрытие иных документов**) -12.5 руб. /т.

Организация экспедиционного обслуживания грузов в морском порту регламентируется Правилами 4-М « Общие и специальные правила перевозки грузов», разделом 15 тома 1 которого, установлены Правила оформления унифицированных грузовых и перевозочных документов, в состав которых входят :погрузочный ордер, коносамент, расходный ордер. Грузовой склад Порта принимает груз от судна по погрузочному ордеру и тальманским распискам. Для получения груза на складе, получатель предъявляет 2 экз. расходного ордера, копию коносамента и доверенность. Факт выдачи груза получателю удостоверяется подписью представителя склада на расходном ордере, а также проставлением на обороте коносаментов календарного штампа, подтверждающего дату выдачи груза портом. Третий экз. расходного ордера вместе с

материальным пропуском получатель представляет в бюро пропусков ВОХР порта при вывозе груза. Согласно пункту 5 раздела 11 Правил приема, хранения и отпуска грузов морскими торговыми портами (раздел 11 Правил 4М) выдача груза в порту осуществляется по предъявлению расходного ордера, оформленного в ТЭК (грузовой конторе), в порядке установленном Правилами оформления грузовых и перевозочных документов (см. выше). В соответствии с пунктом 6 указанных Правил портом ведется учет принятых и отгруженных грузов.

Правилами применения ставок на погрузо-разгрузочные работы и связанные с ними услугами, утвержденными Приказом Федеральной службой по тарифам от 23.09.2008 № 182-т/8, установлено, что в перечень операций, стоимость которых включена в тарифы за осуществление погрузки и выгрузки грузов включено, в том числе, составление обязательного комплекта транспортных документов, включая стоимость бланков, и передача его грузовладельцу.

Таким образом, **взимание дополнительной платы с ОАО «Магаданэнерго» в тарифе за услуги по переработке угля в виде выписки расходных ордеров, закрытия грузовых документов согласно перевозочным документам; учета принятых и отгруженных грузов,** не соответствует установленному Приказом Федеральной службой по тарифам от 23.09.2008 № 182-т/8 порядку ценообразования, поскольку эти услуги входят в обязанности порта, установленные Правилами 4М, **значит нарушает пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о конкуренции.**

Комиссия не соглашается с доводами Общества, что под аббревиатурой «р/о» имеется в виду «расходная оборотка», в рамках которой порт осуществляет оформление «Шахматной накладной. Накопительная отвесов». **Во-первых,** в договоре прямо указано «выписка р/о», что предусмотрено вышеуказанными Правилами 4-М, **во-вторых,** «Шахматная накладная. Накопительная отвесов», в документообороте Порта иначе не звучит, в данном случае является документом учета отпуска угля со склада Порта в течение дня на каждую машину, по истечении которого, Порт оформляет ТТН на каждую машину. Доказательств «закрытия иных документов», указанных в п.4.2 договора предусмотренных Правилами 4М, Обществом не представлено.

Если бы Общество, не нарушило действующий порядок ценообразования, оформило письменный договор с ОАО «Магаданэнерго» (Магаданской ТЭЦ) на оформление ТТН на вывоз угля автомобильным транспортом в установленном законодательством порядке, то эта услуга обошлась бы последним на порядок цифр дешевле, что способствовало бы снижению тарифа, действующего в г. Магадане. Так, по т/х «Золотая Колыма» (дата прибытия 02.08.2009) за период с 3 по 12 августа 2009 года Обществом на вывоз 27760 тонн угля подвижным составом филиала АТП «Магаданэнерго» было выписано 144 накладных, что составляет 25420 руб. (без НДС), а выставлено контрагенту за ТЭО-409468.41 руб., то есть в 16 раз больше.

Согласно пункту 3.2 договора от 05.05.2008 предметом которых является переработку угля в порту Магадан с ООО «Северо-Восточная Судоходная компания» и договора с ООО «Магадан Транзит-ДВ» от 13.08.2008, Порт производит обработку судна с отгрузкой угля на автотранспорт, в том числе, осуществляет погрузку угля на автотранспорт грузополучателя, при отсутствии автотранспорта- на склад (3.2.1); обеспечивает сюрвейерское обслуживание каждой судовой партии угля (п.3.2.2). В соответствии с п.п. 3.3-3.6, Порт обязан закрывать грузовые документы на прибывший груз согласно сюрвейерских актов; принимать уголь на хранение без взвешивания; оформлять перевозочные документы на вывозимый уголь; производить учет угля, находящегося на складе Порта. **В состав ПРР и связанные с ними услуги, Порт включил, не относящиеся к этим услугам, работы и услуги по транспортно- экспедиторскому обслуживанию, включая, сюрвейерское обслуживание, оформление ТТН, выписку расходных ордеров, закрытие иных документов.** При этом, **установив цену на комплекс услуг для Судоходной компании 12.5 руб./т (без НДС) 14.75 (с НДС) руб./т, для Транзит-ДВ-7.45руб(без НДС), 8.79(с НДС) руб./т.** в то время как по договору с МТЭЦ, плата в том же размере 14.75 не включает сюрвейерское обслуживание. **При чем, экономическое обоснование цены во всех случаях отсутствует.**

Согласно договору от 01.07.2009 на переработку угля с ООО «Торговый Дом «Транзит-ДВ» в объеме 20 тыс. тонн для нужд п. Ола Магаданской области, Порт, в том числе, обеспечивает сюрвейерское обслуживание каждой судовой партии груза, закрывает грузовые документы на прибывший груз, согласно сюрвейерского акта. Пункт 4.2 Договора, по которому тарифы Порт применяет согласно Приказа ФСТ РФ от 23.09.2009 № 182-т/8 « Об утверждении тарифов на погрузо-разгрузочные работы и связанные с ними услуги, оказываемые ОАО «ММТП», которое является неотъемлемой частью настоящего договора» не соответствует указанному приказу, и вводит грузополучателя в заблуждение, в связи с тем, что названным приказом не установлены ниже перечисленные тарифы: за работы и услуги по транспортно-экспедиторскому обслуживанию грузов- 12руб.50 коп.; за зачистку причала после переработки загрязняющего груза-2руб. 15 коп.; за

зачистку трюма после переработки загрязняющего груза-2руб. 15 коп. Далее в п. 4.3 « Порт оставляет за собой право на изменение тарифов на ПРР и связанные с ними услуги на основании Решения Правления ФСТ . Порт применяет измененные тарифы начиная с 8 дня с момента уведомления заказчика, не считая времени почтового пробега».

Комиссия неоднократно запрашивала у Общества информацию по сюрвейерским услугам, включенным в стоимость ТЭО, в том числе документальное подтверждение того, что услуги оказывались, однако, доказательства оказания услуг так и не представлено. На очередной настоятельный запрос Комиссии УФАС, письмом от 04.03.2010 № АЗ-263, Общество подтвердило, что в 2008г. в рамках договора с Северо-Восточной Судоходной компанией (СВСК) № 2-05/08 от 05.05.2008 взимало плату за ТЭО в размере 7.45 руб.(фактически 12.5 руб), в том числе за сюрвейерское обслуживание, но так и не представило доказательств фактического оказания услуги. В этом же письме указано, что в 2009г. услуги не предусматривались и фактически не оказывались, в то время как установлено Комиссией УФАС по договору от 01.07.2009 на переработку угля с ООО «Торговый Дом «Транзит-ДВ», Порт, в том числе, обеспечивает сюрвейерское обслуживание каждой судовой партии груза, закрывает грузовые документы на прибывший груз, согласно сюрвейерского акта, а поскольку стоимость ТЭО составляет, как и в случае с СВСК-12.5 руб., то есть плата за сюрвейерское обслуживание, при его отсутствии (со слов Порта), взималась.

Таким образом, взимание дополнительной платы по договорам : с ОАО «Магаданэнерго»(дог. № 347/16-2009 от 01.04.2), ООО «Магадан Транзит-ДВ» (дог. от 13.08.2008), ООО «Северо-Восточная Судоходная компания»(договор от 05.05.2008) за услуги по переработке угля в виде выписки расходных ордеров, закрытию грузовых документов согласно перевозочным документам; учету груза на складе является нарушением действующего порядка ценообразования, поскольку эти услуги входят в обязанности порта, установленные Правилами 4 М, а указанные документы в комплект унифицированных документов на выдачу грузов в морском порту, включенных в ставку ПРР и связанные с ними услуги, утвержденные ФСТ РФ, а организация автомобильных перевозок на вывоз угля с территории порта в виде оформления перевозочных документов или оказания услуги сюрвейерского обслуживания, может быть предметом только отдельных договоров, заключенных в соответствии с требованиями федерального законодательства.

Необоснованное действующими нормативно-правовыми актами взимание платы Обществом в 2008-2009г.г. за услуги по переработке угля и складским услугам, сверх установленных приказом ФСТ России №23.09.2008 № 182-т/8 тарифов, за выписку расходных ордеров, закрытие грузовых документов согласно перевозочным документам; учету груза на складе, приводило к необоснованному завышению стоимости завозимого для государственных и муниципальных нужд угля, к увеличению тарифов на тепловую энергию и другие коммунальные услуги, ущемляло финансовые интересы ОАО «Магаданэнерго», ООО «Магадан Транзит-ДВ» , ООО « Торговый Дом «Транзит-ДВ», ООО «Северо-Восточная Судоходная компания», юридических и физических лиц области, получающих коммунальные услуги, что свидетельствует о нарушении Портом пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о конкуренции в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования и части 1 статьи 10 Закона о конкуренции в части взимания дополнительных финансовых средств, прямо не предусмотренных действующими нормативно-правовыми актами, ограничивало конкуренцию на рынках.

6. Генеральный директор Общество <...> в результате дополнительного выпуска акций приобрел согласно договору купли-продажи ценных бумаг от 29.08.2007г. 6142297 обыкновенных акций на сумму 6142297 руб., что составило 97.74 % голосующих акций Общества. В соответствии со статьей 29 Федерального закона 39-ФЗ от 22.04.1996 право на ценные бумаги в системе ведения реестра переходит к приобретателю с момента внесения приходной записи по лицевому счету приобретателя. Согласно справок ЗАО «СЕРВИС-РЕЕСТР» об операциях № 27770 по лицевому счету №81080 за 31.03.2005-22.12.2006 и за 02.07.2008-01.04.2009 по состоянию на 01.07.2008 <...>с согласия Магаданского УФАС (исх. № 01-10/30716.02.2007) владел 10861 обыкновенных акций порта (51.2%). 02.07.2008 в графе приход по справке указано 6142297 акций, в результате на момент проверки <...> владеет 6153158 обыкновенных акций, что составляет 97.9 % уставного капитала. В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 28 закона о конкуренции, приобретение голосующих акций акционерного общества лицом (группой лиц), распоряжающимся не менее чем пятьюдесятью процентами и не более, чем семьдесятю процентами голосующих акций акционерного общества, если это лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более, чем семьдесятю пятью процентами таких голосующих акций , при наличии критериев, установленных абзацем 1 части 1 указанной статьи,

осуществляется с согласия антимонопольного органа. ОАО «ММТП» включено в реестр Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более, чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов. **Комиссия устанавливает, что группа лиц (в понятии статьи 9 закона), в составе <...> и ОАО «ММТП» с ходатайством в антимонопольный орган о приобретении 6142297 обыкновенных акций не обращалась, чем нарушила пункт 6 части 1 статьи 28 закона о конкуренции.**

7. В связи с противоположными толкованиями арбитражными судами всех уровней п.8 части 1 статьи 18 закона о конкуренции по поводу порядка проведения конкурных процедур заключения договоров субъектов естественных монополий Комиссия не устанавливает нарушения по этой статье по договору на страхование гражданской ответственности организаций, эксплуатирующих опасные производственные объекты.

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

РЕШИЛА:

1. Установить, что ОАО «Магаданский морской торговый порт»:

1.1. в соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» занимало доминирующее положение по услугам находящимся в условиях естественной монополии на рынках Магаданской области в 2008-2009г.г.: буксировки судов, складских операций (включая хранение грузов), погрузо-разгрузочных работ; предоставления причалов ;

1.2 в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по итогам анализа рынков за 2008 и 9 мес.2009 года занимало доминирующее положение в географических границах Магаданской области с долей свыше 50% по услугам: доставке лоцманов на борт судов; перевозке нефтепродуктов в прибрежные районы Магаданской области; распаулке нефтепродуктов в прибрежных районах Магаданской области; оформлению товарно-транспортных накладных на вывоз переработанного Обществом груза с территории, находящейся в ведении порта; открытия/закрытия нестандартных люковых крышек трюмов; по перемещению грузов в порту по заявкам контрагентов; по предоставлению части причалов, открытых и закрытых площадок территории порта; по зачистке судов и причалов от сыпучих грузов.

2. Признать действия ОАО «Магаданский морской торговый порт» по применению в 2009 году не согласованных с Департаментом цен администрации Магаданской области тарифов на перевозку нефтепродуктов в прибрежные районы Магаданской области морским транспортом местного сообщения, нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, злоупотреблением доминирующим положением на указанном рынке, которое может привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции на товарных рынках и (или) ущемлению интересов других лиц.

3. Признать действия ОАО «Магаданский морской торговый порт» в 2009г. по взиманию платы за оформление пропусков и проведение инструктажа с ООО «Автоком», ООО «Искра Плюс», ООО «Логистика-М», СП «Омсукчанская ГК», ООО «Магаданский автоцентр КАМАЗ», ООО ТКФ «КАТО», ООО «Тояма», ООО «Сакура Куоэки», ООО «Автолайн», ООО «Атлант Строй», ООО «Голд Авто», ООО «Автолюкс», ООО «Тихрыбком», ГФУП «ГПРВИ», ООО «ИНДГОЛД», ООО «Магаданрыба», ООО «Спецэкосервис», ОАО «Колымацемент», ООО «Маглан», «Модерн Машинери Ко(Магадан), Инк, ООО «Магаданская промысловая база», «Техномир», «Аэродромдорстрой-А», ЗАО «Дальрыбфлот», ООО «Колыма Продукт», ООО «Промсервис», ООО «Славянский продукт», ООО «Маг-Си Интернешенл», ОВО при УВД г. Магадана, «МагаданНИРО», ИП Фирсов, с других юридических и физических лиц, получавших груз в порту или завозящих груз для отправки, сверх тарифов, установленных приказом ФСТ России №23.09.2008 № 182-т/8 на установленный приказом перечень услуг; по нерегулируемым услугам, сверх тарифов, установленных приказами по Порту на нерегулируемые услуги, указанные в п.1 настоящего решения в качестве доминирующих, ущемляющими права вышеперечисленных пользователей услуг порта, ограничивающими конкуренцию на соответствующих товарных рынках , препятствующими свободному получению этими юридическими и физическими лицами услуг, осуществлению их предпринимательской деятельности или гражданских прав нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального Закона 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения

установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования и части 1 статьи 10 указанного закона в части предоставления возможности получения контрагентами услуг только при наличии оплаты за оформление пропусков и проведение инструктажа.

4. Признать действия ОАО «Магаданский морской торговый порт» в 2009 году, установившего дискриминационные условия доступа на рынок потребления услуг порта, как к относящимся к естественно-монопольным, так и не относящимся, указанным в п.1 настоящего решения, по отношению к контрагентам: ООО «Автоком», ООО «Искра Плюс», ООО «Логистика-М», СП «Омсукчанская ГГК», ООО «Магаданский автоцентр КАМАЗ», ООО ТКФ «КАТО», ООО «Тояма», ООО «Сакура Куоеки», ООО «Автолайн», ООО «Атлант Строй», ООО «Голд Авто», ООО «Автолюкс», ООО «Тихрыбком», ГФУП «ГПРВИ», ООО «ИНДГОЛД», ООО «Магаданрыба», ООО «Спецэкосервис», ОАО «Колымацемент», ООО «Маглан», «Модерн Машинери Ко(Магадан), Инк, ООО «Магаданская промысловая база», «Техномир», «Аэродромдорстрой-А», ЗАО «Дальрыбфлот», ООО «Колыма Продукт», ООО «Промсервис», ООО «Славянский продукт», ООО «Маг-Си Интернешенл», ОВО при УВД г. Магадана, «МагаданНИРО», ИП Фирсов и др., по сравнению с другими контрагентами, плата с которых не взималась: ООО «Территория», ООО «Трансфес-Сервис», ООО «Магаданский механический завод», ООО «Магадантрансгентство», ООО «Автотранзит», ООО «Дальвостокснабсбыт», ООО «Торговый дом Полиметалл», МУ «ГЭЛУД», ООО «Ланкучан», ООО «Мегетрансавто», ООО «Магадан-Порт-Груз», ООО «Диспач», ООО «Северная», ООО «Заречье», КФК «Комарова», ЗАО «Альвира», Управление культуры г. Магадана, ООО Атлант Строй», ООО «Металл-Торг», ООО «Транзит ДВ», ОАО «Магаданэнерго» Магаданская ТЭЦ, ОАО «Сусуманский ГОК» нарушением пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закон 135-ФЗ «О защите конкуренции», злоупотреблением доминирующим положением, ограничивающими конкуренцию на рынках, ущемляющими интересы контрагентов порта, с которых взималась плата.

5. Признать действия ОАО «Магаданский морской торговый порт» в 2008-2009г.г. по взиманию платы с грузополучателей за услуги оформления товарно-транспортных накладных в форме, противоречащей Постановлению Госкомстата России от 24.03.1999, Постановлению Госкомстата России от 28.11.1997 №78, в отсутствие заключенных договоров на ТЭО с грузополучателями, автоперевозчиками, в отсутствие заявок грузополучателей на услугу оформления вывоза груза с территории морского порта автомобильным транспортом, других экспедиторских документов, ущемляющими права контрагентов порта, ограничивающими конкуренцию на соответствующих товарных рынках, препятствующими свободному получению юридическими и физическими лицами услуг по переработке грузов и связанным с ними работам, услуг по оформлению ТТН, нарушением части 1 статьи 10 Закона о конкуренции в части предоставления возможности контрагентам получать услуги ПРР и связанные с ними услуги только при одновременном и обязательном получении услуги Порта по оформлению ТТН на вывозимый груз и ее оплате и на условиях, прямо не предусмотренных нормами федеральным законодательством, злоупотреблением доминирующим положением.

6. Признать действия ОАО «Магаданский морской торговый порт» в 2008-2009г.г. по необоснованному действующими нормативно-правовыми актами взиманию платы Обществом за услуги по переработке угля и складским услугам, сверх установленных приказом ФСТ России №23.09.2008 № 182-т/8 тарифов за выписку расходных ордеров, закрытие грузовых документов согласно перевозочным документам; учету груза на складе с ОАО «Магаданэнерго», ООО «Магадан Транзит-ДВ», ООО «Северо-Восточная Судходная компания» нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о конкуренции в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования и части 1 статьи 10 Закона о конкуренции в части взимания дополнительных финансовых средств, прямо не предусмотренных действующими нормативно-правовыми актами, ограничением конкуренции и ущемлением интересов других лиц.

7. Признать бездействие Группы лиц, в составе генерального директора ОАО «ММТП» <...>и ОАО «ММТП» в виде не получения согласия антимонопольного органа на приобретение 6142297 обыкновенных акций Общества, нарушением пункта 6 части 1 статьи 28 закона о конкуренции.

8. Выдать предписание ОАО «ММТП» о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции:

-перевозки грузов морским транспортом в местном сообщении (по побережью Магаданской области) осуществлять по тарифам, согласованным в установленном порядке с Департаментом цен и тарифов администрации Магаданской области;

-отменить взимание платы за выдачу пропусков и проведение инструктажа для прохода/проезда на территорию порта;

- отменить взимание платы за выписку расходных ордеров, закрытие грузовых документов согласно перевозочным документам; учету груза на складах с контрагентами, вне зависимости от того, в состав каких оказываемых услуг эта плата включена;

- привести в соответствие с федеральными законами, постановлениями федеральных органов власти порядок оказания услуг по оформлению ТТН в порту ; осуществлять эту услугу только при наличии надлежаще оформленных документов, предусмотренных действующим законодательством, в том числе, только при наличии поручения (задания) грузополучателей или их законных представителей, не допуская навязывания контрагентам указанной услуги;

9. В связи с тем, что при рассмотрении дела установлены нарушения, свидетельствующие о наличии признаков нарушения КоАП РФ направить материалы дела и настоящее решение должностным лицам управления для возбуждения административного производства.

Председатель Комиссии
Члены Комиссии

Л.А.Отменная
Е.В. Кашу
Т.Г. Кубова
В.Р. Васильева

Л.Б.

Калинина

Полный текст Решения изготовлен 23 апреля 2010 года.

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством РФ, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ №

Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Отменная Л.А.- заместитель руководителя – начальник отдела Магаданского УФАС,
члены Комиссии:

Кашу Е.В.-главный специалист-эксперт Магаданского УФАС

Кубова Т.Г.-ведущий специалист-эксперт Магаданского УФАС

Васильева В.Р.-.-ведущий специалист-эксперт Магаданского УФАС

Калинина Л.Б.-ведущий специалист-эксперт Магаданского УФАС

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения от 14.04.2009 по делу № 03-10/1-2010 о нарушении ОАО « Магаданский морской торговый порт» (г.Магадан, морской торговый порт) пункта 8 части 1 статьи 10 , пункта 10 части 1 статьи 10 , части 1 статьи 10 в части предоставления возможности контрагентам получать услуги ПРР и связанным с ними услуги при условии получения других возмездных услуг, пункта 6 части 1 статьи 28 Федерального Закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» ,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Открытому акционерному обществу « Магаданский морской торговый порт» прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции» и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, для чего:

1.Перевозки грузов (нефтепродуктов) морским транспортом в местном сообщении (по побережью Магаданской области) осуществлять по тарифам, согласованным в установленном порядке с Департаментом цен и тарифов Администрации Магаданской области;

2. В срок, не позднее 4 мая 2010 года отменить взимание платы за выдачу пропусков и проведение инструктажа для прохода/проезда на территорию порта с контрагентов Общества.

3. В срок не позднее 4 мая 2010 года отменить взимание платы за выписку расходных ордеров, закрытие грузовых документов на груз согласно перевозочным документам; учет груза на складах

, вне зависимости от того, в состав каких оказываемых услуг эта плата включена.

4. В срок до 17 мая 2010 года привести в соответствие с федеральными законами, постановлениями федеральных органов власти порядок оказания услуг контрагентам по оформлению ТТН в порту ; осуществлять эту услугу только при наличии надлежаще оформленных документов, предусмотренных действующим законодательством, в том числе, при обязательном наличии поручения (задания) грузополучателей или их законных представителей, не допуская навязывания контрагентам указанной услуги.

Документарные доказательства (приказы, распоряжения, реестры Департамента цен и т.п.) исполнения настоящего Предписания представить в адрес Магаданского УФАС : по п.п.2 и 3-до 6 мая 2010г.; по п.4- до 19 мая 2010г.; по п. 1- не позднее следующего дня согласования цен Департаментом цен Администрации Магаданской области.

Председатель Комиссии
члены Комиссии:

Отменная Л.А.

Кашу Е.В.
Кубова Т.Г.
Васильева В.Р.
Калинина Л.Б.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 КоАП РФ установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством РФ, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.