

Генеральному директору

ПАО «Владивостокский морской
торговый порт»

<...>

ул. Стрельникова, 9,

г. Владивосток, 690065

e-mail: vntp@fesco.com

ООО «Астория»

ул. Шилкинская, д. 15, кв. 165,

г. Владивосток, 690066

e-mail: makro.vl@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

Дело № **23/06-2017**

г. Владивосток

Резолютивная часть решения объявлена: 3 сентября 2018 года

Полный текст решения изготовлен: 17 сентября 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Комиссия) по рассмотрению дела № 23/06-2017 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля торгов, члены Комиссии: <...> – начальник информационно-аналитического отдела, <...> – специалист 1 разряда информационно-аналитического отдела,

рассмотрев в заседании 03.09.2018 дело № 23/06-2017 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Дело), возбужденное в отношении ПАО «Владивостокский морской торговый порт» (адрес: г. Владивосток, ул. Стрельникова, 9, 690065, ИНН 2504000204, ОГРН 1022502259625, далее – ПАО «ВМТП»; Общество) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от

26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), при участии представителей:

от ответчика по делу – ПАО «ВМТП»: представитель <...> (доверенность № 2 от 01.01.2018); представитель <...> (доверенность № 3 от 01.01.18);

от заявителя – ООО «Астория»: представитель <...> (доверенность № б/н от 01.07.2017).

У С Т А Н О В И Л А:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России; Управление) рассмотрены заявления ООО «Астория» (далее – Заявитель) (письма вх. № 8441 от 27.09.2017 и № 8810 от 09.10.2017), перенаправленные письмами (исх. № 07-05/1р-2017 от 25.09.2017 и № 07-05/1р-2017 от 05.10.2017) из Приморской транспортной прокуратуры, а также ходатайство ООО «Астория» о приобщении к материалам дополнительных документов (письмо вх. № 8752 от 06.10.2017) на действия ПАО «ВМТП», выразившиеся в нарушении Обществом антимонопольного законодательства в связи с отказом в выдаче постоянных пропусков на автомобильный транспорт для проезда к эксплуатируемому Заявителем помещению, принадлежащему ему на праве собственности.

Основным видом деятельности Заявителя является использование принадлежащего ему на праве собственности (25АА № 656277 от 23.12.2005) помещения, общей площадью 1974,80 кв. м. (лит. 1), расположенного по адресу: Приморский край, г. Владивосток, причал 8-ой на территории ПАО «ВМТП» (далее – Помещение), в качестве склада для осуществления своей деятельности.

06.09.2017 года для осуществления своей деятельности на территории ПАО «ВМТП» (адрес: г. Владивосток, ул. Стрельникова, 9, 690065, ИНН 2504000204, ОГРН 1022502259625) Заявитель подал обращение на выдачу постоянных пропусков на автомобильный транспорт, принадлежащий ООО «Астория» для проезда на территорию ПАО «ВМТП», в связи с производственной необходимостью и использованием принадлежащего ему на праве собственности Помещения.

12.09.2017 письмом исх. № ДБ-139, Общество сообщило Заявителю, что в соответствии с пунктом 2 подпунктом «г» Правил допуска на объект транспортной инфраструктуры, утвержденных Постановлением Правительства РФ № 678 от 16.07.2016 года «О требованиях по обеспечению транспортной безопасности, в том числе требованиях к антитеррористической защищенности объектов (территорий), учитывающих уровни безопасности для различных категорий объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств морского и речного транспорта» (далее – Правила допуска), постоянные пропуска выдаются на служебные, производственные автотранспортные средства, самоходные машины и механизмы, эксплуатируемые юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, осуществляющими деятельность в зоне транспортной безопасности объекта транспортной инфраструктуры, - в рамках сроков действия договоров, обуславливающих их деятельность в зоне транспортной безопасности объекта транспортной инфраструктуры, на основании заверенных печатью (при ее наличии) письменных обращений руководителей

таких юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Также Общество сообщило, что в заявке ООО «Астория» от 06.09.2017 на выдачу постоянных пропусков на автомобильный транспорт, принадлежащий Заявителю, для проезда на территорию ПАО «ВМТП», отсутствуют документы, подтверждающие, что указанные транспортные средства являются служебными и принадлежат Заявителю и, в соответствии с пунктом 4 Правил допуска, на указанный автомобильный транспорт для проезда на территорию Общества, могут быть выданы только разовые пропуска.

По мнению Заявителя, основания ПАО «ВМТП» об отказе в выдаче постоянных пропусков на автомобильный транспорт, принадлежащий ООО «Астория» для проезда к эксплуатируемому Заявителем Помещению, принадлежащему ему на праве собственности, являются надуманными и не соответствуют действующему законодательству, а результатом вышеуказанных действий Общества может являться ограничение конкуренции на рынке осуществления указанной деятельности и (или) ущемление интересов Заявителя.

При этом рассматриваемые действия Общества как субъекта транспортной инфраструктуры, в обязанности которого входит обеспечение транспортной безопасности объектов транспортной инфраструктуры, в том числе, в соответствии с Правилами режима в морском грузопассажирском постоянном многостороннем пункте пропуска через государственную границу Российской Федерации Владивосток, утверждёнными Приказом Дальневосточного территориального управления Росграницы от 14 октября 2015 г. № 150 «Об утверждении вышеуказанных Правил» (далее – Правила), приём, рассмотрение обращений (заявок) на пешеходные (автомобильные) пропуска и, после согласования с органами внутренних дел (Владивостокское ЛУМВД РФ на транспорте), Федеральной службой безопасности (органы пограничного контроля – ОПК «Владивосток-торговый порт»), выдача пропусков.

При этом в случае с Заявителем действия по невыдаче пропусков можно расценивать как злоупотребление доминирующим положением на территории терминала Общества, что противоречит пункту 9 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Управлением в рамках рассмотрения настоящей жалобы были запрошены сведения, в том числе по следующим вопросам.

1. Письменное обоснование правомерности действий ПАО «ВМТП» по нерассмотрению заявки ООО «Астория» (исх. № б/н от 06.09.2017), зарегистрированной ПАО «ВМТП» в лице ст. администратора <...> (вх. № б/н от 06.09.2017), о выдаче постоянных пропусков на автомобильный транспорт, принадлежащий ООО «Астория», в связи с производственной необходимостью и использованию принадлежащего ему на праве собственности Помещения.

2. Письменное обоснование невыполнения п. 3.9 договора купли-продажи от 24.03.2008 № 279, заключённого между Департаментом земельных ресурсов и землеустройства Приморского края и ПАО «ВМТП» (далее – Договор) из которого следует, что ПАО «ВМТП» обязано обеспечить беспрепятственный проход и проезд смежных землепользователей.

3. Общий порядок согласования принятых заявок на выдачу постоянных пропусков на автомобильный транспорт, принадлежащий компаниям, находящимся и ведущим коммерческую деятельность на территории ПАО «ВМТП».

Письмом (вх. № 9389 от 30.10.2017) Обществом были представлены запрошенные сведения. В указанном письме Общество сообщило следующее.

12.09.2017 по результатам рассмотрения обращения Заявителя, ПАО «ВМТП» был направлен ответ № ДБ-139. Таким образом, обращение ООО «Астория» о выдаче пропусков было рассмотрено ПАО «ВМТП», в связи с этим указание в запросе на не рассмотрение Обществом заявки ООО «Астория» не находит своего подтверждения.

Также Общество указало, что порядок согласования заявок на выдачу пропусков установлен в Правилах допуска, Правилах, а также Инструкции, утверждённой приказом ОАО «ВМТП» от 05.05.2017 № 182/17 «О пропускном и внутриобъектовом режимах на территории объекта транспортной инфраструктуры «Универсальный перегрузочный район ОАО «ВМТП» (далее – Инструкция).

Согласно пункту 17 приложения к приказу ПАО «ВМТП» от 05.05.2017 № 182/17 вышеуказанной Инструкции, въезд/вход на территорию ПАО «ВМТП» лиц и транспортных средств, ввоз и вывоз грузов, товаров и животных осуществляются через специально оборудованные контрольно-пропускные пункты (далее – КПП) по пропускам, выдаваемым администрацией ПАО «ВМТП» по согласованию с органами внутренних дел (Владивостокское ЛУМВД РФ на транспорте), Федеральной службой безопасности (органы пограничного контроля - ОПК «Владивосток-торговый порт»). С учётом вышеизложенного, ПАО «ВМТП» считает, что не совершает и не совершало действий, ущемляющих интересы и права ООО «Астория».

Относительно невыполнения п. 3.9 Договора, Общество пояснило, что ограничение, установленное указанным пунктом, согласно которому на части земельного участка площадью 31469,00 кв.м. ПАО «ВМТП» обеспечивается беспрепятственный проход и проезд смежным землепользователям, по своей правовой природе не является сервитутом, поскольку не соответствует требованиям действующего законодательства к его установлению и, следовательно, обязанности по обеспечению беспрепятственного прохода и проезда ООО «Астория» у ПАО «ВМТП» не возникает.

Вместе с тем, анализируя ответ Общества, в котором оно сообщило, что в заявке ООО «Астория» от 06.09.2017 на выдачу постоянных пропусков на автомобильный транспорт, принадлежащий Заявителю, для проезда на территорию ПАО «ВМТП», отсутствуют документы, подтверждающие, что указанные транспортные средства являются служебными и принадлежат Заявителю и (в соответствии с пунктом 4 Правил допуска) на автомобильный транспорт Заявителю для проезда на территорию Общества могут быть выданы только разовые пропуска, – можно сделать вывод о том, что усматривается очевидное несоответствие между порядком согласования заявок на выдачу пропусков, установленном в Правилах допуска, Правилах, а также в Инструкции, и представленной Обществом причиной невыдачи пропусков, связанной с отсутствием документов, подтверждающих, что указанные транспортные средства являются служебными и принадлежат Заявителю.

По результатам рассмотрения заявления установлено следующее.

ПАО «ВМТП» является оператором морского терминала в морском порту Владивосток (пункт 8.7.1 Приложения к Распоряжению Росморречфлота от 15.11.2010 № АД-322-р; далее – Распоряжение) и оказывает, в том числе, следующие услуги:

- транспортно-экспедиторское обслуживание, погрузочно-разгрузочные услуги (работы), складские операции;
- обслуживание судов в период их стоянки в порту - агентское, снабженческое (шипчандлерское), обследовательское (сюрвейерское) обслуживание;
- перевозка грузов, буксировка судов и иных объектов, проводка судов, эксплуатация подъемно-транспортного оборудования и механизмов.

Установлено, что ПАО «ВМТП» в морском порту Владивосток эксплуатирует, в том числе, причалы №№ 3-16, на которых осуществляется обслуживание судов, а также погрузо-разгрузочные работы в отношении морских судов.

Согласно пункту 7 статьи 4 Федерального закона «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – ФЗ «О морских портах в РФ»), морской терминал – это совокупность объектов инфраструктуры морского порта, технологически связанных между собой и предназначенных и/или используемых для осуществления операций с грузами, в том числе для их перевалки, обслуживания судов, иных транспортных средств и/или обслуживания пассажиров.

Согласно пункту 8 статьи 4 ФЗ «О морских портах в РФ», оператор морского терминала – транспортная организация, осуществляющая эксплуатацию морского терминала, операции с грузами, в том числе их перевалку, обслуживание судов, иных транспортных средств и/или обслуживание пассажиров.

Таким образом, ПАО «ВМТП», являясь оператором морского терминала в морском порту Владивосток, осуществляет его эксплуатацию, в том числе осуществляет операции с грузами (перевалку грузов, обслуживание судов, иных транспортных средств) на территории собственного терминала в морском порту Владивосток.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях):

- естественная монополия – это состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства, а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров;
- субъект естественной монополии – хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии;

- потребитель – физическое или юридическое лицо, приобретающее товар, производимый (реализуемый) субъектом естественной монополии.

Статьей 4 Закона о естественных монополиях определены сферы деятельности субъектов естественных монополий, в том числе, услуги в транспортных терминалах, портах и аэропортах.

В соответствии с пунктом 12.5 Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Порядок), без проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

С учетом изложенного ПАО «ВМТП», являясь субъектом естественной монополии, находящееся в состоянии естественной монополии, занимает доминирующее положение на рынке услуг в порту в границах морского порта Владивосток (в границах собственной инфраструктуры).

Согласно пункту 1 Правил, настоящие правила разработаны в целях реализации Постановления Правительства Российской Федерации от 29.12.2007 № 963 «О порядке установления режима в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации» в соответствии со статьей 22 Закона Российской Федерации от 1 апреля 1993 № 4730-1 «О Государственной границе Российской Федерации» на основании Правил режима в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации, утвержденных приказом Федерального агентства по обустройству государственной границы Российской Федерации от 27 декабря 2010 года № 451-ОД (далее – Правила № 451-ОД), с учетом местных условий.

Правила являются обязательными для исполнения всеми гражданами Российской Федерации, иностранными гражданами, подданными иностранного государства и лицами без гражданства, должностными лицами предприятий и организаций, осуществляющих свою деятельность в пункте пропуска независимо от их организационно-правовой формы.

Согласно пункту 2 Правил, режим в пункте пропуска включает правила въезда, пребывания и выезда из него лиц, транспортных средств, ввоза, нахождения и вывоза грузов, товаров и животных, устанавливаемые исключительно в интересах создания необходимых условий для осуществления пограничного и таможенного контроля, а в случаях установленных международными договорами Российской Федерации и федеральными законами, иных видов контроля.

Согласно пункту 3 Правил, режим в пункте пропуска, функционирующего в пределах морского порта Владивосток, устанавливается с учетом требований инструкции о пропускном и внутриобъектовом режимах и планов обеспечения транспортной безопасности, утвержденных в соответствии с Федеральным законом от 9 февраля 2007 г. № 16-ФЗ «О транспортной безопасности» (далее – ФЗ «О транспортной безопасности») и другими нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Согласно пункту 4 Правил, настоящие правила действуют в пределах пункта

пропуска, который входит в границы территории и акватории морского порта Владивосток, утвержденных Распоряжением Правительства РФ от 04.09.2010 № 1462-р (ред. от 04.07.2013) «Об установлении границ морского порта Владивосток (Приморский край)».

В соответствии с пунктом 8 Правил, обеспечение режима в пункте пропуска возлагается на субъекты транспортной инфраструктуры.

Согласно пункту 9 статьи 1 ФЗ «О транспортной безопасности», субъекты транспортной инфраструктуры – юридические лица, индивидуальные предприниматели и физические лица, являющиеся собственниками объектов транспортной инфраструктуры и (или) транспортных средств или использующие их на ином законном основании.

Согласно пункту 5 статьи 1 ФЗ «О транспортной безопасности», объект транспортной инфраструктуры – это технологический комплекс, включающий в себя (в том числе) морские терминалы, акватории морских портов, порты, которые расположены на внутренних водных путях, и в которых осуществляются посадка/высадка пассажиров и/или перевалка грузов повышенной опасности, судоходные гидротехнические сооружения.

Как следует из пункта 5 Правил, субъектом транспортной инфраструктуры в пределах пункта пропуска Владивосток является (в том числе) ПАО «ВМТП», которое, соответственно, обязано организовать обеспечение режима на принадлежащих ему объектах транспортной инфраструктуры.

С учетом изложенного, положение ПАО «ВМТП» на рынке услуг в морском порту в географических границах морского терминала, оператором которого оно является, имеет признаки доминирующего.

Статья 10 Закона о защите конкуренции содержит запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением. В частности, согласно данной статье, запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности.

При этом действия ПАО «ВМТП», занимающего доминирующее положение на рынке услуг в морских портах в географических границах морского терминала, оператором которого оно является, направленные на ограничения в допуске на территорию Общества, выраженные в отказе от выдачи пропусков на автомобильный транспорт сотрудникам ООО «Астория», ущемляют интересы Заявителя и содержат признаки нарушения пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В результате указанных действий Общества, Заявитель вынужден ограничивать и частично останавливать свою хозяйственную деятельность, что существенным образом ущемляет его интересы и в дальнейшем может повлиять на полную остановку деятельности предприятия.

На основании изложенного Приморским УФАС России был издан от 26.12.2017 №

408 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства». На основании указанного приказа было возбуждено дело № 23/06-2017 по признакам нарушения ПАО «ВМТП» (адрес: г. Владивосток, ул. Стрельникова, 9, 690065, ИНН 2504000204, ОГРН 1022502259625, далее – ответчик по делу) пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании препятствий в деятельности ООО «Астория» на рынке услуг в морских портах в географических границах морского терминала, оператором которого является Общество, что привело к ограничению конкуренции на рынке осуществления указанной деятельности и ущемлению интересов ООО «Астория».

В рамках рассмотрения дела № 23/06-2017, определением от 09.01.2018 № 141/06-2, Управлением была запрошена у ответчика по делу следующая информация, сведения и документы, в надлежаще заверенных копиях:

- утвержденная инструкция о пропускном и внутриобъектовом режимах на объекте транспортной инфраструктуры ПАО «ВМТП»;

- обращения и заявки любых 10 хозяйствующих субъектов на выдачу постоянных пропусков на автомобильный транспорт, для проезда к эксплуатируемым помещениям, принадлежащим им на праве собственности и находящимся на территории ПАО «ВМТП» в отношении которых принято решение о выдаче постоянных пропусков;

- утвержденный порядок согласования выдачи постоянных пропусков с уполномоченными подразделениями органов Федеральной службы безопасности Российской Федерации и органов внутренних дел и уведомления уполномоченных подразделений органов Федеральной службы безопасности Российской Федерации и органов внутренних дел о выдаче разовых пропусков, в соответствии с пунктом 5 подпунктом 9 Правил допуска.

Письмом (вх. № 1629 от 28.02.2018) Обществом были представлены пояснения, в которых оно сослалось на ФЗ «О транспортной безопасности», Постановление Правительства РФ № 678, Правила и Инструкцию о пропускном и внутриобъектовом режимах, на основании которых Заявитель не может быть допущен на территорию Терминала, а также подтвердило своё несогласие с позицией Управления, относительно нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в создании препятствий в деятельности Заявителя что привело или могло привести к ущемлению интересов ООО «Астория».

Также Обществом было указано на тот факт, что Заявитель в 2017 году с заявками на выдачу пропусков не обращался.

Следует отметить, что ООО «Астория» было подано исковое заявление на аналогичны действия ПАО «ВМТП» в Арбитражный суд Приморского края. Решением арбитражного суда первой инстанции по делу № А51-16193/2017 от 07.11.2017 Обществу было вменено устранить препятствия в свободном проезде сотрудников и автомобилей общества с ограниченной ответственностью «Астория», выразившиеся в уклонении ПАО «ВМТП» в выдачи постоянных пропусков и восстановить нарушенное право ООО «Астория», также суд обязал ПАО «ВМТП» выдать постоянные пропуска на автомобили, указанные в заявке на выдачу пропусков № 1 от 11.01.2017, прилагаемой к письму от 11.01.2017 № 3 (вх. ПАО

«ВМТП» от 16.01.2017), для проезда данного автомобильного транспорта к зданию-хранилищу, площадью 1974,8 кв.м. (лит. 1), расположенному по адресу: г. Владивосток, причал 8-й, на территории Владивостокского морского торгового порта, а также к земельному участку, прилегающему к указанному зданию, площадью 2 998 кв.м., кадастровый номер <...> :28:020031:0198, адрес (местоположение) объекта: участок находится примерно в 68 м. по направлению на юго-восток от ориентира жилой дом, расположенного за пределами участка, адрес ориентира: Приморский край, г. Владивосток, ул. Верхнепортовая, 29-а.

Данное решение было оспорено ПАО «ВМТП» (апелляционное производство № 05АП-9165/2017) в Пятом арбитражном апелляционном суде, которым было вынесено постановление от 06.03.2018, а именно: решение Арбитражного суда Приморского края от 07.11.2017 по делу № А51-16193/2017 оставить без изменения, апелляционную жалобу – без удовлетворения.

Аналогичный результат последовал на кассационную жалобу ПАО «ВМТП» (производство № Ф03-2247/2018) в Арбитражный суд Дальневосточного округа, которым было вынесено постановление от 26.06.2018, а именно: решение Арбитражного суда Приморского края от 07.11.2017, постановление Пятого арбитражного апелляционного суда от 06.03.2018 по делу № А51-16193/2017 оставить без изменения, кассационную жалобу – без удовлетворения.

Указанные судебные акты по делу № А51-16193/2017 приобщены в материалы настоящего дела № 23/06-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, как документы имеющие значение для его рассмотрения.

Также, в рамках рассмотрения дела № 23/06-2017, Управлением было проведено исследование на рынке услуг в порту на территории морского порта Владивосток в отношении ПАО «ВМТП» по результатам которого установлено, что ПАО «ВМТП», являясь оператором морского терминала в морском порту Владивосток, эксплуатирует причалы №№ 3-16, на которых осуществляется обслуживание судов, а также погрузо-разгрузочные работы в отношении морских судов.

В ходе рассмотрения Дела его участники были ознакомлены с результатами вышеуказанного исследования.

На заседании Комиссии 05.07.2018 по рассмотрению дела № 23/06-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия, установив в действиях ПАО «ВМТП» нарушение антимонопольного законодательства, приняло решение об отложении рассмотрения Дела в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела № 23/06-2017.

Копия заключения об обстоятельствах дела была направлена сторонам по Делу письмом от 12.07.2018 № 5821/09-4 (далее – Заключение).

30.08.2018 от ПАО «ВМТП» поступили письменные пояснения по Делу (вх. № 6763 от 30.08.2018).

03.09.2018 на заседании Комиссии по рассмотрению Дела представителями, из Заключения не видно, где проявилось ограничение конкуренции.ли Общества подтвердили свою позицию, указанную в представленных пояснениях, в которых

говорится, что Заключение не содержит доказательств о наличии препятствий для деятельности ООО «Астория», в нём не определено, на каком рынке они являются конкур

Также указали, что Комиссия необоснованно не приняла к сведению позицию Ространснадзора и Минтранса по вопросу транспортной безопасности, также представители уверены, что Заявитель имел возможность доступа к своим объектам через получение разовых пропусков, исходя из чего ограничением конкуренции действия ПАО «ВМТП» в отношении ООО «Астория» назвать нельзя.

Законом о защите конкуренции предусмотрено, что Комиссия на основании части 7 статьи 48.1 прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если представленные лицами, участвующими в деле, пояснения, доказательства и доводы в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) нарушения антимонопольного законодательства.

При этом Обществом не представлено доказательств, свидетельствующих об отсутствии в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии) ПАО «ВМТП» нарушения антимонопольного законодательства.

Исследовав и оценив фактические обстоятельства дела № 23/06-2017, заслушав доводы и возражения лиц, участвовавших в рассмотрении дела, Комиссией установлено следующее.

06.09.2017 года для осуществления своей деятельности на территории ПАО «ВМТП» (адрес: г. Владивосток, ул. Стрельникова, 9, 690065, ИНН 2504000204, ОГРН 1022502259625) Заявитель подал обращение на выдачу постоянных пропусков на автомобильный транспорт, принадлежащий ООО «Астория» для проезда на территорию ПАО «ВМТП», в связи с производственной необходимостью и использованием принадлежащего ему на праве собственности Помещения.

12.09.2017 года письмом исх. № ДБ-139 Общество сообщило Заявителю, что в заявке ООО «Астория» от 06.09.2017 на выдачу постоянных пропусков на автомобильный транспорт, принадлежащий Заявителю для проезда на территорию ПАО «ВМТП» отсутствуют документы, подтверждающие, что указанные транспортные средства являются служебными и принадлежат Заявителю и на указанный автомобильный транспорт для проезда на территорию Общества могут быть выданы только разовые пропуска.

Анализируя содержание пункта 10 Правил № 451-ОД, а также абзаца 3 пункта 11 раздела 2 Правил, в которых определено, что по результатам рассмотрения заявки принимается решение о выдаче пропуска или отказе в его выдаче по следующим основаниям:

- указание в письменном обращении неполной или недостоверной информации;
- нарушение требований, предусмотренных пунктом 10 Правил;
- несогласование заявки на выдачу пропуска пограничными органами;
- введение на территории, в пределах которой функционирует пункт пропуска,

чрезвычайного или военного положения, правового режима контртеррористической операции,

следует вывод, что указанная Обществом причина не соответствует основаниям об отказе в выдаче пропусков, как непредусмотренная Правилами.

Также указанной причины в отказе от выдачи пропусков нет и в Приложении 11 к Инструкции, представленной Обществом, в которой перечень пункта 28 (взято за основу Пункта 11 Правил) расширен такими пунктами как:

- включение в список лиц, в отношении которых имеются сведения об их причастности к экстремистской деятельности или терроризму, опубликованному на сайте «Росфинмониторинга»;

- отсутствие договора, обуславливающего деятельность на ОТИ «Универсальный перегрузочный район ПАО «Владивостокский морской торговый порт»;

- отсутствие отметки о прохождении инструктажа по технике безопасности, знанию требований по соблюдению транспортной безопасности и правил режима объекта транспортной инфраструктуры «Универсальный перегрузочный район ПАО «Владивостокский морской торговый порт»;

- признание руководством субъекта транспортной инфраструктуры - ПАО «ВМТП» нецелесообразным, нахождение на ОТИ «Универсальный перегрузочный район ПАО «Владивостокский морской торговый порт» работников юридического лица и (или) индивидуального предпринимателя;

- отсутствие на территории субъекта транспортной инфраструктуры - ПАО «ВМТП» достаточного количества парковочных мест;

- нарушения режимных требований лицами, указанными в обращении на получение пропуска;

- введение на ОТИ «Универсальный перегрузочный район ПАО «Владивостокский морской торговый порт» чрезвычайного или военного положения, правового режима контртеррористической операции;

- повышение уровня обеспечения транспортной безопасности.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что в ответе Общества на обращение ООО «Астория» о выдаче постоянных пропусков указана причина отказа, которая не соответствует ни одному из оснований об отказе в выдаче пропусков, предусмотренных Правилами и Инструкцией.

Относительно довода Общества о правомерности и соответствии позиции Ространснадзора (представленной письмом от 29.03.2018 № 7-12/1509 в адрес ПАО «ВМТП») его действий по отказу в выдаче пропусков на основании того, что в заявке ООО «Астория» от 06.09.2017 на выдачу постоянных пропусков на автомобильный транспорт Заявителя для проезда на территорию ПАО «ВМТП» отсутствуют документы, подтверждающие, что указанные транспортные средства являются служебными, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Арбитражными судами первой, апелляционной и кассационной инстанций по делу

№ А51-16193/2017 дана правовая оценка указанному доводу ПАО «ВМТП».

В частности в решении Арбитражного суда Приморского края от 07.11.2017 по указанному делу на странице 20-24 указано, что ПАО «ВМТП» 12.09.2017 на исходящий запрос истца от 06.09.2017 о выдаче пропусков указал на то, что истец, обращаясь ПАО «ВМТП» не представило документы, подтверждающие, что транспортные средства, на которые требуются пропуска, являются служебными и принадлежат ООО «Астория». На основании п. 4 Правил допуска на объект транспортной инфраструктуры, на иные транспортные средства могут быть выданы разовые пропуска.

Вместе с тем, оценивая данный довод ответчика, суд отметил, что действующее законодательство не содержит запрета использования личных автотранспортных средств в производственных целях. Вопрос о возмещении затрат, а также порядок использования личных автотранспортных средств сотрудников в деятельности предприятия, не может являться критерием для отказа в выдаче постоянного пропуска по заявке данной организации.

Предъявление ПАО «ВМТП» необоснованных требований к ООО «Астория», избирательное толкование нормативных актов, вмешательство в производственную деятельность ООО «Астория», непредставление постоянных пропусков приводит к невозможности оказывать услуги по переработке грузов на складском комплексе истца. Таким образом, ущемляются интересы ООО «Астория» как субъекта транспортной инфраструктуры, владельца инфраструктуры морского порта, устраняется конкуренция.

Таким образом, действия ПАО «ВМТП» по ограничению проезда автомобильного транспорта в целях воспрепятствования эксплуатации здания-хранилища и прилегающего земельного участка, выражающиеся в уклонении ответчиком от выдачи постоянных автомобильных пропусков, являются незаконными и нарушающими права ООО «Астория» как собственника на владение, пользование и распоряжение объектами недвижимого имущества.

Здание-хранилище, земельный участок, предоставленный для его эксплуатации, могут использоваться ООО «Астория» без ограничений по их прямому назначению, в том числе, собственник вправе осуществлять текущее обслуживание имущества, связанное с поддержанием его в надлежащем техническом состоянии. Использование указанных объектов недвижимого имущества предполагает неограниченный и круглосуточный доступ работников ООО «Астория», в том числе, с использованием служебного, производственного автомобильного транспорта, самоходных машин и механизмов ООО «Астория» (собственных или арендованных).

Использование здания-хранилища и прилегающего земельного участка при условии получения собственником разовых пропусков препятствует собственнику имущества его использовать, т.к. деятельность истца попадает под зависимость от деятельности ПАО «ВМТП». Также отсутствует возможность оперативного доступа на объекты недвижимости истца в случае любой кризисной ситуации.

Право истца на получения разового пропуска для проезда и прохода на территорию порта к своим объектам не является основанием для отклонения доводов истца о наличии препятствий. В данном случае, исходя из предъявляемых

требований, в том числе, ФЗ «О транспортной безопасности», порядке выдачи пропусков, при наличии прочих равных условий, истцу принадлежит право выбора в получении разового или постоянного пропуска Ответчик (ПАО «ВМТП») не представил доказательств, свидетельствующих о наличии установленных законодательством препятствий для выдачи истцу постоянных пропусков, в том числе, наличия запрета со стороны контролирурующих органов.

Кроме того, в рамках рассмотрения Дела Управлением была запрошена (исх. № 2186/09-5 от 16.03.2018) информация у других хозяйствующих субъектов, ведущих хозяйственную деятельность на территории ПАО «ВМТП», в том числе:

1. Письменные пояснения о существующей последовательности взаимодействия с ПАО «ВМТП» по выдаче постоянных (временных) пропусков на автотранспорт для въезда на территорию Общества.

2. Все заявки и обращения на выдачу постоянных (временных) пропусков на автотранспорт для въезда на территорию Общества за 2017 год, в том числе согласованные с уполномоченными подразделениями органов Федеральной службы безопасности Российской Федерации и органов внутренних дел, с приложением всех документов, подтверждающих принадлежность транспортных средств к Вашей компании или других документов требуемых ПАО «ВМТП».

3. Договоры с Обществом на оказания услуг по электроснабжению, теплоснабжению и других, необходимых для ведения хозяйственной или иной деятельности на территории ПАО «ВМТП».

По представленным в Управление документам и пояснениям от хозяйствующих субъектов, ведущих хозяйственную деятельность на территории ПАО «ВМТП», можно сделать вывод о полной идентичности последовательности действий организациями при оформлении заявок на выдачу постоянных (временных) пропусков на автотранспорт для въезда на территорию Общества, как и в случае с письмами и подачей аналогичных заявок Заявителем.

Учитывая, что ни один из запрашиваемых хозяйствующих субъектов, ведущих хозяйственную деятельность на территории ПАО «ВМТП» не подтвердил о предъявлении требования со стороны Общества представить документы, подтверждающие, что указанные в заявке на получение постоянных пропусков транспортные средства являются служебными и принадлежат инициатору заявки, требования к Заявителю в этой части можно считать чрезмерными и не соответствующими нормам действующего законодательства Российской Федерации в области обеспечения Обществом транспортной безопасности объектов транспортной инфраструктуры.

Более того, например, в своём ответе филиал ОАО РЖД сообщил, что в расположении железнодорожной станции Владивосток на территории Общества не эксплуатируются автотранспортные средства, принадлежащие ОАО РЖД. В заявке на оформление постоянных пропусков указаны личные автотранспортные средства работников ОАО РЖД. При этом ни каких документов, подтверждающих использование личного автотранспорта в рабочих целях, связанных с уставной деятельностью вышеназванного филиала не приложено, а значит требования о предоставлении таких документов Обществом не предъявлялось.

Согласно части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

Согласно приказу Федеральной антимонопольной службы от 08.09.2017 № 1189/17, ПАО «ВМТП» входит в перечень субъектов естественных монополий в транспортных терминалах и морских портах, государственное регулирование которых осуществляется ФАС России.

В соответствии с пунктом 1.3 Порядка, определение продуктовых границ товарного рынка производилось согласно сферам деятельности субъектов естественных монополий, указанных в пункте 1 статьи 4 Закона о естественных монополиях.

В целях исследования, продуктовыми границами рынка определены услуги в морских портах.

Определение географических границ товарных рынков в соответствии с пунктом 4.1 Порядка, осуществляется с учетом особенностей, предусмотренных законодательством Российской Федерации, предоставления этих услуг субъектом естественных монополий на соответствующих товарных рынках, в том числе на основании одного или нескольких критериев:

- административно-территориального критерия (территория Российской Федерации, территория федерального округа Российской Федерации, территория экономических районов Российской Федерации, территория субъекта Российской Федерации, территория (района, города, пгт., иное) субъекта Российской Федерации);
- организационного критерия (территория деятельности хозяйствующего субъекта, территория деятельности филиала хозяйствующего субъекта);
- технологического критерия (наличие и расположение технологической инфраструктуры (сетей), включая доступ к инфраструктуре и ее использованию (подключение к сетям)).

С учетом того, что ООО «Астория» осуществляет деятельность по использованию принадлежащего ему на праве собственности помещения на территории ПАО «ВМТП», а на указанной территории обязанность по обеспечению пропускного режима возложена только на ПАО «ВМТП», границы рынка определены по организационному критерию.

На основании организационного критерия, географические границы товарного рынка услуг определены территорией деятельности ПАО «ВМТП» в границах территории морского порта Владивосток для потребителей,

осуществляющих/намеренных осуществлять хозяйственную деятельность на территории ПАО «ВМТП».

В рамках рассмотрения дела № 21/06-2017, Управлением установлено, что согласно части 1 и части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, положение ПАО «ВМТП» является доминирующим на рынке услуг в порту Владивосток в географических границах, находящихся в ведении Общества объектов транспортной инфраструктуры.

ПАО «ВМТП» является субъектом транспортной инфраструктуры и организует обеспечение пропускного режима на принадлежащих ему объектах транспортной инфраструктуры (причалы №№ 3-16, якорные места №№ 162, 163, 163А, 164, 164А, 168, якорных точек №№ 70-76 акватории порта Владивосток) на территории пункта пропуска через государственную границу Российской Федерации Владивосток.

При этом, деятельность ПАО «ВМТП» как субъекта естественной монополии, занимающего доминирующее положение на рынке услуг в порту в географических границах, расположенных на территории Терминала объектов транспортной инфраструктуры и деятельность, как субъекта транспортной инфраструктуры, обязанного обеспечить пропускной режим и безопасность на территории Терминала Общества, связаны между собой неразрывно.

В силу своего доминирующего положения на рынке услуг в порту в географических границах, находящихся в ведении ПАО «ВМТП» объектов транспортной инфраструктуры, а также в рамках обязанности по обеспечению пропускного режима на территорию указанных объектов транспортной инфраструктуры, ПАО «ВМТП» имеет возможность оказывать решающее влияние на общие условия на рынке услуг по перевалке, хранению и выполнению иных услуг, связанных с перевалкой внешнеторговых контейнеров/грузов, морских судов в указанных географических границах, а также устранять с этого рынка других хозяйствующих субъектов и (или) затруднять доступ на этот рынок другим хозяйствующим субъектам.

Результатом действий Общества по отказу в оформлении и выдаче постоянных пропусков на автомобильный транспорт Заявителя для проезда на территорию Общества в целях осуществления деятельности по эксплуатации Заявителем Помещения, принадлежащего ему на праве собственности, может являться ограничение конкуренции на рынке осуществления указанной деятельности и (или) ущемление интересов Заявителя.

В результате рассматриваемых действий ПАО «ВМТП» были созданы препятствия доступу ООО «Астория» на территорию Общества с целью ведения своей хозяйственной деятельности.

Таким образом, совершаемыми действиями ПАО «ВМТП» при рассмотрении поступающих от Заявителя заявок на оформление постоянных автомобильных пропусков для въезда сотрудников на территорию Терминала, в том числе по отказам в их оформлении, созданы препятствия ООО «Астория» в доступе на территорию Общества для ведения своей хозяйственной деятельности и использованию принадлежащего ему на праве собственности Помещения, что также указывает на ущемление интересов Заявителя.

Также Управлением установлено, что введенная в действие ПАО «ВМТП» приказом от 05.05.2017 № 182/17 инструкция является новой редакцией Инструкции о пропускном и внутриобъектовом режимах объекта транспортной инфраструктуры «Универсальный перегрузочный район ПАО «Владивостокский морской торговый порт», которая была утверждена приказом ОАО «ВМТП» № 953 от 30.12.2013.

Указанная инструкция размещена на официальном сайте Общества в разделе «Клиентам» в подразделе «Нормативная и справочная информация» (<http://www.vmtp.ru/klientam/normativno-spravochnaya-informatsiya>). Приложением № 11 к Инструкции утвержден «Порядок выдачи, учета, хранения, использования и уничтожения пропусков на ОТИ «Универсальный перегрузочный район ПАО «ВМТП».

В Приложении № 11 к Инструкции от 05.05.2017 указано, что порядок выдачи, учета, хранения, использования и уничтожения пропусков на ОТИ «Универсальный перегрузочный район ПАО «ВМТП» (далее – Порядок) разработан в соответствии с приложением к Постановлению Правительства Российской Федерации от 16.07.2016 № 678 «О Требованиях по обеспечению транспортной безопасности, в том числе требованиях к антитеррористической защищенности объектов (территорий), учитывающих уровни безопасности для различных категорий объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств морского и речного транспорта» - «Правила допуска на объект транспортной инфраструктуры», Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2007 № 963 «О порядке установления режима в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации», Приказом Федерального агентства по обустройству государственной границы Российской Федерации от 27.12.2010 года № 451-ОД «Об утверждении Правил режима в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации» и Приказом ДВТУ Росграницы от 14.10.2015 года № 150 «Об утверждении правил режима в морском грузопассажи́рском постоянном многостороннем пункте пропуска через государственную границу Российской Федерации Владивосток».

В пункте 28 Приложения № 11 к Инструкции указаны основания для отказа в выдаче пропуска, в том числе:

- отсутствие отметки о прохождении инструктажа по технике безопасности, знанию требований по соблюдению транспортной безопасности и правил режима объекта транспортной инфраструктуры «Универсальный перегрузочный район ПАО «Владивостокский морской торговый порт»;
- признание руководством субъекта транспортной инфраструктуры - ПАО «ВМТП» нецелесообразным, нахождение на ОТИ «Универсальный перегрузочный район ПАО «Владивостокский морской торговый порт» работников юридического лица и (или) индивидуального предпринимателя;
- отсутствие на территории субъекта транспортной инфраструктуры - ПАО «ВМТП» достаточного количества парковочных мест;

При этом указанные основания для отказа в выдаче пропусков не соответствуют требованиям Правил допуска, постановления Правительства Российской Федерации от 29.12.2007 № 963 «О порядке установления режима в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации», Правилам № 451-ОД и Правилам.

С учетом наличия у Общества доминирующего положения, в действиях ПАО «ВМТП» по отказу в выдаче пропусков по вышеуказанным основаниям содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Пунктом 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

С учетом изложенного Комиссия усматривает в действиях ПАО «ВМТП», занимающего доминирующее положение на рынке услуг в порту в географических границах находящихся в ведении ПАО «ВМТП» объектов транспортной инфраструктуры, по факту невыдачи постоянных пропусков для автотранспорта сотрудников ООО «Астория» для проезда на территорию Общества, нарушение пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании препятствий доступу на товарный рынок ООО «Астория», результатом чего является или могло явиться ущемление его интересов, связанных с ведением своей хозяйственной деятельности и использованием принадлежащего ему на праве собственности Помещения на территории Общества.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт нарушения ПАО «ВМТП» (адрес: г. Владивосток, ул. Стрельникова, 9, 690065, ИНН 2504000204, ОГРН 1022502259625) пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании препятствий доступу на товарный рынок ООО «Астория», что привело/могло привести к ущемлению интересов Заявителя на территории Общества.

2. Выдать ПАО «ВМТП» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии _____<...>

Члены Комиссии: _____<...>

_____<...>

