

РЕШЕНИЕ  
по делу № 1 10/129-10 о нарушении  
антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения объявлена 03.06.2011 г. Москва

Решение изготовлено в полном объеме 17.06.2011

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: председателя Комиссии - Голомолзина А.Н., заместителя руководителя ФАС России; членов Комиссии: Голополосова Д.В., начальника отдела железнодорожного транспорта Управления контроля транспорта и связи, Яковенко Н.Ю., заместителя начальника отдела-главного государственного инспектора отдела железнодорожного транспорта Управления контроля транспорта и связи; Дозмарова К.В., главного специалиста-эксперта отдела судебной работы Правового управления, рассмотрев дело № 1 10/129-10, возбужденное по признакам нарушения ООО «Нефтетерминал» (ул. Красноармейская, 19, г. Сковородино, Амурская область, 676014) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в навязывании ООО «Нефтетерминал» ОАО «Востокнефтетранс» невыгодных условий договора на выполнение работ по подготовке вагонов-цистерн под налив нефти на станции Сковородино,

УСТАНОВИЛА:

ФАС России рассмотрел обращение ОАО «АК «Транснефть», направленное в Правительство Российской Федерации (письмо от 22.06.2010 № 18-01-08/10882) и полученное ФАС России в рамках поручения Правительства Российской Федерации от 05.07.2010 № ИС-ПА9-4507, а также письмо ОАО «АК «Транснефть» от 11.06.2010 № 18-01-06/10281 (вх. от 30.06.2010 № 29370), направленное в ФАС России, с жалобой на действия ООО «Нефтетерминал», выразившиеся, по мнению ОАО «АК «Транснефть», в навязывании ООО «Нефтетерминал» ОАО «Востокнефтетранс» невыгодных условий договора оказания услуг на подготовку вагонов-цистерн № 48/09Т от 09.12.2009 (далее – Договор).

Письмо ОАО «АК «Транснефть» (от 11.06.2010 № 18-01-06/10281; вх. от 30.06.2010 № 29370) содержит следующую информацию:

«Договор содержит невыгодные условия, а именно:

- наличие привязки цены подготовки одного вагона к объемам переваливаемой нефти;
- зависимость потребителя услуг ОАО «Востокнефтетранс» от сопутствующих услуг по формированию составов на путях необщего пользования, входящего в состав имущественного комплекса, принадлежащего ОАО «Технолизинг»;
- возможность одностороннего отказа исполнителя (ООО «Нефтетерминал») от выполнения условий Договора по субъективным причинам.

Однако, ОАО «Востокнефтетранс» было вынуждено подписать указанный договор в конце декабря 2009 года, так как с января 2010 года потребовалось обеспечить регулярные перевозки нефти со станции Сковородино в порт Козьмино».

Согласно информации, имеющейся в распоряжении ФАС России, было установлено следующее:

1. В местах расположения трубопроводной системы «Восточная Сибирь-Тихий Океан-1» (далее – ВСТО-1; Тайшет-Сковородино) перегруз нефти с

трубопроводного на железнодорожный транспорт по системе «Восточная Сибирь-Тихий Океан» производится на станции Сковородино Забайкальской железной дороги, откуда организованными маршрутами установленной длины и веса (6300 тн.) направляется в порт Козьмино (разъезд Хмыловский) Дальневосточной железной дороги.

На станции Сковородино действует пункт подготовки вагонов (далее – ППВ), переданный ОАО «Технолизинг» в аренду ООО «Нефтетерминал».

2. Приказом Амурского УФАС России от 19.04.2010 № 165 ООО «Нефтетерминал» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов (далее – Реестр), по позиции: прочая вспомогательная деятельность железнодорожного транспорта (услуги по подготовке вагонов-цистерн к наливу нефти), ОКВЭД – 63.21.1, с долей на указанном рынке – более 50 %, в географических границах-г. Сковородино Амурской области. Учитывая изложенное, согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции ООО «Нефтетерминал» на рынке услуг по подготовке вагонов-цистерн к наливу нефти в географических границах-г. Сковородино Амурской области занимает доминирующее положение.

Учитывая вышеизложенное, ФАС России возбуждено дело № 1 10/129-10 в отношении ООО «Нефтетерминал» по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, путем навязывания ООО «Нефтетерминал» ОАО «Востокнефтетранс» невыгодных условий Договора.

Определением о назначении дела № 1 10/129-10 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (исх. от 03.09.2010 № АГ/29539) ОАО «Востокнефтетранс» (ул. Внутрипортовая, д. 1, Приморский край, г. Находка, п. Врангель, 692941), ОАО «АК «Транснефть» (ул. Большая Полянка, 57, г. Москва, 119180), ОАО «Технолизинг» (ул. Краснопрудная, д. 30-34, стр. 3, г. Москва, 107140) были привлечены к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованных лиц.

Определением о привлечении лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела № 1 10/129-10 от 27.01.2011 (исх. от 31.01.2011 № АГ/2893) ОАО «РЖД» было привлечено к рассмотрению данного дела.

Определением о привлечении лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела № 1 10/129-10 от 04.04.2011 (исх. от 06.04.2011 № АГ/12566) ОАО «Энерготерминал» было привлечено к рассмотрению данного дела.

Определением о привлечении лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, к рассмотрению дела № 1 10/129-10 от 04.04.2011 (исх. от 06.04.2011 № АГ/12565) ООО «Востокнефтепровод» было привлечено к рассмотрению данного дела.

В рамках рассмотрения данного дела Комиссией установлено следующее:

1). Порядок подготовки железнодорожных цистерн к наливу нефти и нефтепродуктов определен:

- Типовым технологическим процессом работы железнодорожных станций по наливу и сливу нефтегрузов и промывно-пропарочных предприятий по очистке и подготовке цистерн под перевозку грузов, утвержденных приказом МПС СССР от 1982 г. № Г-14540 (далее по тексту – ТТП);

- Правилами перевозок железнодорожным транспортом грузов наливом в вагонах

– цистернах и вагонах бункерного типа для перевозки нефтебитума, утвержденных Советом по железнодорожному транспорту государств-участников Содружества (протокол от 21-22 мая 2009 года № 50);

- Правилами перевозок железнодорожным транспортом грузов наливом в вагонах-цистернах и вагонах бункерного типа для перевозки нефтебитума, утвержденных приказом МПС России от 18.06.2003 № 25;

- статьей 20 Федерального закона от 10.01.2003 № 18 – ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее – Устав).

В соответствии с требованиями п. 2.5 Инструкции по техническому обслуживанию вагонов эксплуатации, утвержденной Советом по железнодорожному транспорту государств-участников Содружества 21-22 мая 2009 г. Протокол № 50, в операции по осмотру грузовых вагонов в техническом отношении входит определение технического состояния и пригодности ходовых частей, колесных пар, буксового узла, рамы вагона, тормозного оборудования, автосцепного устройства грузовых вагонов.

В соответствии со статьей 20 Устава пригодность в коммерческом отношении вагонов (состояние грузовых отсеков вагонов, отсутствие внутри вагонов посторонних запахов, других неблагоприятных факторов, а также особенности внутренних конструкций кузовов вагонов, влияющие на состояние грузов при погрузке, выгрузке и перевозке) для перевозки конкретного груза определяется грузоотправителем, если погрузка обеспечивается им.

В соответствии с ГОСТ-1510-84 «Нефть и нефтепродукты» железнодорожные цистерны, используемые в кольцевых маршрутах, должны проходить профилактическую обработку через промежутки времени, установленные по согласованию изготовителя с потребителем, но не более пятикратного использования цистерн для нефтепродуктов.

Услуга по промывке, ветеринарно-санитарной обработке цистерн в соответствии со статьей 44 Устава является обязанностью грузополучателя и не относится к обязанностям перевозчика. Согласно статье 10 Устава работы и услуги, которые выполняются владельцами инфраструктур или перевозчиками по просьбам грузоотправителей, грузополучателей, пассажиров и цены на которые не указаны в тарифном руководстве, оплачиваются по соглашению сторон.

Услуга по промывке, ветеринарно-санитарной обработке цистерн не включена в Перечень работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируются государством, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 5 августа 2009 г. № 643 «О государственном регулировании и контроле тарифов, сборов и платы в отношении работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок» и не подлежит государственному тарифному регулированию.

2). Подготовка цистерн под налив нефтепродуктов проводится на промывочно-пропарочных предприятиях (ППП), промывочно-пропарочных станциях (ППС), пункте подготовке вагон (ППВ).

В собственности ОАО «РЖД» находится 17 промывочно-пропарочных станций (далее — ППС), из которых 3 ППС переданы в аренду ЗАО НПГБ «РИКО» (на ст. Нефтяная - Приволжская железная дорога, Южная — Восточно-Сибирская железная дорога, Аллагуват — Куйбышевская железная дорога), 8 ППС переданы в аренду ОАО «ПГК» (на ст. Комбинатская - Западно-Сибирская железная дорога, Кириши — Октябрьская железная дорога, Зеледино — Горьковская железная дорога, Никель — Южно-Уральская железная дорога, Татьяна — Приволжская железная дорога, Осенцы — Свердловская железная дорога, Ачинск —

Красноярская железная дорога, Сызрань – Куйбышевская железная дорога) , 6 ППС эксплуатирует ОАО «РЖД» (на ст. Суховская-Южная – Восточно-Сибирская железная дорога, Черниковка-Восточная – Куйбышевская железная дорога, Стенькино 2- Московская железная дорога, Краснодар- Северо-Кавказская железная дорога, Аксарайская -2 – Приволжская железная дорога, Новоярославская – Северная железная дорога).

Подготовка цистерн под налив нефтепродуктов или перед прохождением ремонта проводится также иными хозяйствующими субъектами, в том числе ООО «НТ-Сервис» (станция Уяр), ООО «Трансойл» (станция Кириши).

Основная функция ППС — комплексная подготовка цистерн под налив нефтепродуктов или перед прохождением ремонта.

Поскольку указанные ППС, ППВ построены на нефтеналивных станциях, расположенных вблизи нефтеперерабатывающих заводов, услугами по подготовке цистерн на вышеуказанных станциях пользуется неограниченное число покупателей, соответственно данные ППС, ППВ имеют постоянную загрузку мощностей, неограниченный срок эксплуатации.

Рынок подготовки вагонов-цистерн под налив на станции Сковородино, в том числе ориентирован на одного покупателя (ОАО «Востокнефтетранс»), ППВ имеет ограниченный срок эксплуатации (до ввода в эксплуатацию ВСТО-2).

Согласно Закону о защите конкуренции сопоставимым товарным рынком является товарный рынок сопоставимый по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование.

Таким образом, рынок подготовки вагонов-цистерн на станции Сковородино не имеет сопоставимого рынка.

3). Согласно пункту 2 распоряжения Правительства Российской Федерации от 31.12.2004 № 1737-р «О проектировании и строительстве трубопроводной системы «Восточная Сибирь - Тихий океан» (далее – Распоряжение) функции по организации финансирования, проектирования и строительства трубопроводной системы «Восточная Сибирь - Тихий океан» возложены ОАО «АК «Транснефть». Согласно пункту 4 Распоряжения Минпромэнерго России, Минэкономразвития России и МПР России совместно с ОАО «АК «Транснефть» определили этапы строительства трубопроводной системы «Восточная Сибирь - Тихий океан» с учетом программы предоставления в пользование месторождений углеводородного сырья Восточной Сибири и Дальнего Востока.

Приказом Минпромэнерго России от 26.04.2005 № 91 «Об определении этапов строительства трубопроводной системы «Восточная Сибирь - Тихий океан» определено 2 этапа строительства трубопроводной системы ВСТО:

- 1 этап строительство нефтепровода по маршруту г. Тайшет (Иркутская область) - район Усть-Кута (Иркутская область) - г. Казачинское (Иркутская область) - г. Тында (Амурская область) - г. Сковородино (Амурская область) общей мощностью 30 млн. тонн нефти в год (ВСТО-1).

- 2 этап - строительство нефтепровода г. Сковородино (Амурская область) - бухта Перевозная (Приморский край) общей мощностью 50 млн. т нефти в год с обеспечением расширения пропускной способности нефтепроводной системы до г. Сковородино мощностью до 80 млн. т нефти в год (ВСТО-2).

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ОАО «АК «Транснефть» в сети Интернет, реализация второго этапа проекта трубопроводной системы «Восточная Сибирь – Тихий океан» (ВСТО-2) общей мощностью до 50 млн. тонн в год с одновременным обеспечением расширения пропускной способности

трубопроводной системы на участке Тайшет – Сковородино до 80 млн. тонн в год осуществляется на участке г.Сковородино (Амурская область) – СМНП «Козьмино» (Приморский край).

В рамках проекта ВСТО-2 предусматривается продолжение строительства линейной части на участке НПС «Сковородино» – СМНП «Козьмино», развитие СМНП «Козьмино».

Трубопровод общей протяженностью 2045 км проходит по маршруту г.Сковородино – г.Благовещенск - г.Биробиджан - г.Хабаровск – СМНП «Козьмино» по территории Амурской области, Еврейской автономной области, Хабаровского края и Приморского края.

Непосредственное строительство ВСТО -2 ведется с января 2010 года.

Сроки завершения работ и ввода системы ТС ВСТО-2 в эксплуатацию – 2014 год.

4). ОАО «Технолизинг» являлся инвестором и заказчиком-застройщиком ППВ на станции Сковородино, который построен специально под проект ВСТО-1. В ноябре 2009 года, согласно производственным планам и задачам, было получено разрешение на ввод в эксплуатацию ППВ на станции Сковородино.

Согласно договору аренды № 45/09Т от 08.12.2009, заключенному между ОАО «Технолизинг» и ООО «Нефтетерминал», ОАО «Технолизинг» передало в аренду ООО «Нефтетерминал» объекты ППВ на станции Сковородино. Сфера деятельности ОАО «Технолизинг» не предполагает эксплуатацию такого рода объектов, поэтому для эксплуатации ППВ было передано в аренду ООО «Нефтетерминал».

Размер арендной платы ППВ Сковородино был определен исходя из ограниченного срока эксплуатации ППВ (до ввода в эксплуатацию ВСТО-2 (первоначально конец 2013 год), необходимости возврата привлеченных средств (в том числе займы и кредиты на общую сумму 1 635 005 тыс. рублей; кредитные средства привлечены в Акционерном коммерческом Сберегательном банке Российской Федерации в мае 2009 года под 25 % годовых, с декабря 2009 года ставка снижена до 17 % годовых, с апреля 2010 года процентная ставка изменена на 15 % годовых).

Процентная ставка снижалась в результате неоднократных обращений ОАО «Технолизинг» в Акционерный коммерческий Сберегательный банк Российской Федерации, в рамках рассмотрения ФСТ России комплексного тарифа для ОАО «АК «Транснефть».

Объект ППВ Сковородино ограниченного срока действия, поскольку после ввода в эксплуатацию ВСТО-2 ППВ надо будет законсервировать, ввиду отсутствия потребителей услуги подготовки вагонов-цистерн под налив на ППВ Сковородино, в связи с его географическим месторасположением.

5). Согласно информации, представленной ОАО «Востокнефтетранс» (письмо от 09.03.2010 № 0398/10/М), Договор заключен по соглашению сторон, без оформления протокола разногласий, на взаимовыгодных условиях.

Разногласия при согласовании условий Договора до его подписания, в целях сокращения сроков на урегулирование разногласий урегулировались представителями ОАО «Востокнефтетранс», ОАО «АК Транснефть» и ООО «Нефтетерминал» путем переговоров.

10.02.2010 стороны Договора подписали Дополнительное соглашение № 1, которое учитывает предложения ОАО «Востокнефтетранс», возникшие при исполнении Договора.

Договор (включая Приложение № 1 «Протокол согласования договорной цены») согласован с ООО «Транснефть финанс» (организацией, осуществляющей ведение бухгалтерского учета в Обществе) и в соответствии с подпунктом 19

пункта 22.2 устава ОАО «Востокнефтетранс» одобрен Советом директоров Общества.

Согласно пункту 1.1. Договора ООО «Нефтетерминал» принимает на себя обязательства на оказание услуг по подготовке, в том числе пропарке четырехосных цистерн к наливу по поручению ОАО «Востокнефтетранс».

На совещании, проводимом в ФАС России 26.05.2010 с участием представителей ОАО «Востокнефтетранс», ОАО «АК «Транснефть», ОАО «Технолизинг», Гущин А.С. (генеральный директор ОАО «Востокнефтетранс») также заявлял, что:

- в конце 2009 года между ОАО «Востокнефтетранс» и ООО «Нефтетерминал» шел переговорный процесс по достижению взаимоприемлемых условий по проекту договора на оказание услуг по подготовке вагонов-цистерн под налив на станции Сковородино, в том числе по существенному условию договора-стоимости услуг по подготовке вагонов-цистерн под налив, которая была снижена с 9 000 руб/вагон (изначально установлена ООО «Нефтетерминал») до 4 600 руб/вагон (согласована ООО «Нефтетерминал» и ОАО «Востокнефтетранс»); проверена на экономическую обоснованность ФСТ России при установлении комплексного тарифа ОАО «АК «Транснефть»);

- в результате переговоров между ООО «Нефтетерминал» и ОАО «Востокнефтетранс» в конце декабря 2009 года заключен договор оказания услуг на подготовку вагонов-цистерн (далее – Договор), указанный Договор заключен по соглашению сторон, без оформления протокола разногласий, навязывания невыгодных условий договора со стороны ООО «Нефтетерминал» не было;

- учитывая, обязанность ОАО «Востокнефтетранс» подавать вагоны-цистерны под погрузку опасного груза (нефти) в исправном техническом и коммерческом отношении для перевозки нефти на экспорт, был выбран именно такой способ подготовки- полная подготовка каждого вагона.

Вместе с тем, согласно информации ОАО «Востокнефтетранс» (письмо от 08.11.2010 № 03444/10/М):

«ОАО «Востокнефтетранс» направлял в адрес ООО «Нефтетерминал» проекты договоров в редакции ОАО «Востокнефтетранс», в том числе, содержащие условия об изменении стоимости оказываемых услуг - оплата фактического объема выполняемых работ по каждому вагону-цистерне (письма от 19.10.2009 № 00103/01; 26.10.2009 № 00130/01). В результате, не получив согласия ООО «Нефтетерминал» на подписание договора в редакции ОАО «Востокнефтетранс» (с разделением ставки с учетом проводимых работ) и принимая во внимание специфику технологического процесса по подготовке вагонов на ППВ к наливу нефти на ПНН Сковородино, отсутствие конкурентноспособных поставщиков услуг по подготовке вагонов под налив нефти в Амурском регионе, а также государственную значимость обеспечения перевозки нефти в рамках программы ВСТО, с учетом ограниченных сроков до начала ее реализации, Общество заключило договор в действующей редакции на условиях, предложенных ООО «Нефтетерминал».

ОАО «Востокнефтетранс» не оспаривало условий договора в судебном порядке, пытаясь урегулировать вопросы изменения стоимости услуг по договору в досудебном порядке, путем проведения переговоров и деловой переписки».

б). Согласно Договору ООО «Нефтетерминал» принимает на себя обязательства по подготовке вагонов-цистерн ОАО «Востокнефтетранс». При подписании Договора, а также при его исполнении со стороны ОАО «Востокнефтетранс» не поступало претензий по объему выполняемых услуг либо по размеру платы, взимаемой за оказываемые услуги. ОАО «Востокнефтетранс» ежемесячно перечисляло ООО «Нефтетерминал» авансовые платежи за оказание услуг по

Договору и подписывало акты выполненных по Договору работ.

В материалы дела не представлено доказательств принуждения ООО «Нефтетерминал» ОАО «Востокнефтетранс» к заключению договора. Договор был подписан в согласованной редакции без преддоговорного спора, на взаимно согласованных условиях.

Приложение № 1 к Договору (Протокол согласования договорной цены) было также подписано сторонами без протокола разногласий.

Согласно Приложению № 1 к Договору и дополнительному соглашению № 1 от 06.02.2010 к Договору стоимость услуг рассчитывается в соответствии со шкалой объемных скидок. Стоимость подготовки единицы вагона находится в зависимости от объема подготовленных вагонов в месяц. При увеличении подготовленных вагонов, стоимость подготовки 1 вагона снижается.

Данный механизм разработан в связи со спецификой оказания услуг подготовки вагонов-цистерн под налив нефти на станции Сковородино (наличие постоянных затрат (их доля в структуре затрат-87 %; при этом доля аренды ППВ – 76 %), наличие обязательств, в том числе по выплате кредита, единственный покупатель услуги, ограниченный срок действия ППВ). Объемная шкала скидок была скорректирована путем увеличения количества диапазонов (шаг в диапазонах- 100 вагонов в месяц) по предложению ОАО «Востокнефтетранс».

При установлении ФСТ России тарифа для ОАО «АК «Транснефть» по комплексной транспортировке нефти по магистральным трубопроводам учтена стоимость подготовки вагонов под погрузку ООО «Нефтетерминал» в размере 78 руб/тонна (в расчете объема перевозки нефти 15 млн. тонн в год).

Таким образом, по итогам заседаний Комиссии в рассматриваемых действиях не выявлено фактов, подтверждающих нарушение ООО «Нефтетерминал» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### Р Е Ш И Л А:

В связи с отсутствием нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых действиях ООО «Нефтетерминал», на основании пункта 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение дела № 1 10/129-10 о нарушении антимонопольного законодательства прекратить.

Председатель Комиссии А.Н. Голомолзин

Члены Комиссии

Д.В. Голополов

Н.Ю. Яковенко

К.В. Дозмаров

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.