

РЕШЕНИЕ № 30

Резолютивная часть решения оглашена 05 ноября 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 19 ноября 2014 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей: от ОАО «Ванинский морской торговый порт»:

- начальник юридического отдела ОАО «Ванинский морской торговый порт»;

- юрисконсульт ОАО «Ванинский морской торговый порт».

от ОАО «Сибуглимет» представитель не явился, уведомлен надлежащим образом; рассмотрев дело № 3-1/33 по признакам нарушения ОАО «Ванинский морской торговый порт» (682860, Хабаровский край, пгт. Ванино, ул. Железнодорожная, 1) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

21 октября 2013 года в адрес Хабаровского УФАС России из Федеральной антимонопольной службы (исх. от 09.10.2013 №АГ/39402/13) поступил акт проверки Федеральной антимонопольной службой ОАО «Ванинский морской торговый порт» (акт №76 от 26.09.2013) (вх. от 21.10.2013 №6/9208) для принятия мер антимонопольного реагирования в отношении ОАО «Ванинский морской торговый порт».

Письмом от 27.02.2014 №АГ/6879/14 Федеральной антимонопольной службой в адрес Хабаровского УФАС России были направлены материалы проверки (вх. Хабаровского УФАС России от 01.04.2014 №6/3290э).

Согласно указанному акту проверки №76 от 26.09.2013 в ходе проверки установлены следующие признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»):

1. Условия договоров перевалки грузов, заключенных ОАО «Ванинский морской торговый порт» (далее – ОАО «Порт Ванино») с контрагентами, в том числе по аналогичным грузам, режимам перевозки (импорт/экспорт), видам транспорта (железнодорожный, морской, автомобильный) различны, а именно:

– в части установления различных сроков вывоза груза (10, 20, 30, 45 дней, без

указания срока);

- наличия/отсутствия раздела договора «Порядок приема груза к перевалке», а также различия в сроках подачи информации и объема информации о предполагаемом объеме груза по перевалке (в том числе, от 27.12.2012 №018-2013-EXР с ООО «Лестранском-ДВ», от 29.12.2012 №114-2013-IMP с ООО СП «Аркаим»);

- различия в разделе «предмет и условия договора» (в том числе, различные требования к экспедиторам (пункт 1.3 – 1.4 раздела договоров от 12.12.2011 №094-2012 с ООО «Диспач», от 12.12.2011 №081-2012 с ООО «ТВ Карго»)).

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях», к сфере деятельности субъектов естественных монополий отнесены услуги в транспортных терминалах, портах и аэропортах.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 01.10.1999 №12/к-1-р ОАО «Порт Ванино» включено в реестр субъектов естественных монополий на транспорте по услугам портов и (или) транспортных терминалов.

ОАО «Порт Ванино» включено в «Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35 % или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка Федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов» и имеет долю более 65 % на рынке оказания услуг порта в географических границах п.Ванино (приказ Хабаровского УФАС России от 14.06.1996 №29-П).

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Таким образом, в действиях ОАО «Порт Ванино» имеются признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» путем ущемления интересов иных хозяйствующих субъектов в связи с установлением различных условий перевалки грузов.

2.В 2013 году письмом от 02.07.2013 №1244 ОАО «Порт Ванино» отказало ОАО «Сибуглемет» в приемке груза (уголь), который должен был быть направлен в рамках исполнения ОАО «Российские железные дороги» заявок формы ГУ-12, в том числе №0022865618 (с 01.07.2013 по 01.08.2013), №0022863314 (с 01.07.2013 по 31.07.2013), №0022724799 (с 01.06.2013 по 01.07.2013), №0022725051 (с 01.06.2013 по 30.06.2013), №0022604453 (с 01.05.2013 по 31.05.2013), №0022459491 (с 01.04.2013 по 30.04.2013) по договору перевалки грузов, заключенному ОАО «Порт Ванино» с ОАО «Сибуглемет» от 26.11.2008 №125/09-01/01.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях», к сфере деятельности субъектов естественных монополий отнесены услуги в транспортных терминалах, портах и аэропортах.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 01.10.1999 №12/к-1-р ОАО «Порт Ванино» включено в реестр субъектов естественных монополий на транспорте по услугам портов и (или) транспортных терминалов.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Таким образом, в действиях ОАО «Порт Ванино» имеются признаки нарушения части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» путем ущемления интересов ОАО «Сибуглемет» в связи с неприемом ОАО «Порт Ванино» грузов по экспорту на 2013 год по заявкам формы ГУ-12, в том числе, №0022865618 (с 01.07.2013 по 01.08.2013), №0022863314 (с 01.07.2013 по 31.07.2013), №00227247799 (с 01.06.2013 по 01.07.2013), №0022725051 (с 01.06.2013 по 30.06.2013), №0022604453 (с 01.05.2013 по 31.05.2013), №0022459491 (с 01.04.2013 по 30.04.2013).

Какие-либо возражения на акт проверки №76 от 26.09.2013 ОАО «Порт Ванино» не направляло.

По результатам рассмотрения вышеуказанного акта и материалов проверки Хабаровским УФАС России в отношении ОАО «Порт Ванино» приказом № 175 от 03.04.2014 возбуждено дело № 3-1/33 о нарушении антимонопольного законодательства, создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения дела №3-1/33 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией установлено следующее.

1. Согласно представленным пояснениям, в ОАО «Порт Ванино» отсутствуют утвержденные типовые формы договоров, в том числе на перевалку грузов.

Договоры перевалки грузов оформляются в соответствии со статьей 20 Федерального закона от 08.11.2007 № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон «О морских портах»).

ОАО «Порт Ванино» разработаны и применяются не утвержденные типовые формы договоров перевалки грузов. Существует несколько типовых форм договоров, в зависимости от номенклатуры и направления груза.

Как пояснило ОАО «Порт Ванино», различия в условиях договоров перевалки грузов (сроки вывоза грузов, порядок приема груза к перевалке, сроки и объем информации по грузу) обусловлены спецификой перевозок по различным направлениям (каботаж, экспорт, импорт), различными видами транспорта (морской, железнодорожный, автомобильный), а также особенностями перевозок контейнерных грузов.

Сроки вывоза грузов, установленные договорами, различаются в зависимости от направления перевозки (экспорт с вывозом морским транспортом – 45, импорт с вывозом автомобильным транспортом – 20 суток, при линейных перевозках в каботаже срок вывоза определяется линейным расписанием, в связи с чем, не

указан в договоре перевалки груза)

Срок вывоза определяется также с учетом характеристик груза, объема перевалки, размера партий груза, учитывает возможности грузовладельцев по организации вывоза и возможности порта по обеспечению отгрузки.

Порядок приема груза к перевалке может быть вынесен как в самостоятельный раздел, так и прописан в иных разделах договора.

Договоры перевалки грузов со схожими основными условиями перевозок (направление, транспорт и пр.) оформляются по типовым формам.

Кроме того, ОАО «Порт Ванино» отмечает, что договор перевалки груза является гражданско-правовой сделкой и заключается по взаимному соглашению обеих сторон договора, с учетом пожеланий контрагента.

Как указывает ОАО «Порт Ванино», в соответствии с пунктом 1 статьи 22 Закона «О морских портах», своевременный вывоз грузов из морского порта обеспечивается заказчиком или уполномоченным заказчиком на получение грузов от оператора морского терминала лицом. В соответствии с пунктом 2 статьи 22 Закона «О морских портах», срок, в течение которого грузы должны быть вывезены из морского порта, определяется договором перевалки груза в соответствии с установленными правилами оказания услуг по перевалке грузов в морском порту.

Таким образом, Закон «О морских портах» содержит указание на необходимость установления срока вывоза грузов в договоре в соответствии с Правилами оказания услуг по перевалке грузов в морском порту. Однако на сегодняшний день указанные Правила не приняты. Также законодательством не установлено каких-либо санкций за нарушение сроков вывоза грузов.

В связи с изложенным, ОАО «Порт Ванино» и заказчики-контрагенты по договорам перевалки грузов устанавливали договорные сроки вывоза грузов в каждом конкретном случае. Срок перевалки грузов, как поясняет ОАО «Порт Ванино», определялся в зависимости от следующих факторов:

- планируемый объем перевалки в целом, периодичность подачи транспортных средств под завоз-вывоз грузов.

Пример: в случае стабильных отгрузок массовых грузов, в отношении которых у заказчика заключены долгосрочные контракты купли-продажи, завоз-вывоз грузов производится ритмично и с большей интенсивностью, чем завоз-вывоз грузов меньших совокупных объемов. Для вывоза законтрактованных на месяц 200 тыс. тонн угля требуется подать 6-12 судов, для вывоза 50 тыс. тонн угля в течение месяца требуется подать 2-3 судна. Соответственно, оборачиваемость углей на складах в первом случае будет значительно превышать оборачиваемость углей во втором случае. Соответственно, в первом случае заказчик согласовывает более короткие сроки вывоза грузов (см. например договор перевалки угля с Lincap Marina Limited в сравнении с договорами перевалки с ОАО «Сибуглемет» и ЗАО «Стройсервис»);

- вариант перевалки груза - прямой вариант вагон-борт (борт вагон) или вариант вагон-склад-борт (склад-борт-вагон).

Пример: В договоре перевалки импортного глинозема с RS International не установлен срок вывоза грузов, так как глинозем перегружается по прямому варианту непосредственно из судна в вагоны; условие о сроках вывоза груза из порта в данном случае не является существенным;

- условия судоходства - линейное или трамповое.

В случае линейных перевозок срок вывоза грузов можно расценивать как не существенное условие договора перевалки, поскольку грузы отгружаются на суда, курсирующие по линейному расписанию. Заказчик не фрахтует тоннаж под вывоз своих грузов; грузы отгружаются на суда в порядке очередности.

Соответственно, не установлен срок вывоза грузов по договорам перевалки, предполагающим вывоз грузов на линейных судах (см. договоры с ООО «Неском», ООО «МТА», ООО «МАК Трансфес-Магадан», ООО «Диспач», ООО «Трансэкспедиция»);

- объем партии груза - судовая, вагонная, автомобильная, контейнерная.

Пример: для накопления и дальнейшего вывоза судовой партии груза объемом 30 тыс. тонн требуется больше времени, чем для накопления партии 5 тыс. тонн. Также очевидно, что организации вывоза партии груза 2 TEU (один вагон или две а/м) требуется гораздо меньше времени, чем для вывоза импортной судовой партии 200 TEU (100 вагонов) (см. например импортный договор с ООО «ТВ Карго», предполагающий завоз-вывоз судовых партий контейнеров, в сравнении с импортными договорами с ООО «Аркаим», ООО «ТД РФП», ООО «Лестранском-ДВ», предполагающими завоз-вывоз контейнеров, оборудования партиями 5-10 единиц);

- условия реализации экспортных грузов на внешний рынок.

Пример: как правило, сделки купли-продажи металлов в отношении конкретной номенклатуры и объема заключаются в тот момент, когда груз уже находится в порту (в отличие от угля). То есть, направляя металлы в порт, заказчик знает, что груз будет продан (отгружен на экспорт), но не располагает информацией, когда именно и на каком судне будет вывезен из порта. В этой связи заказчики-контрагенты ОАО «Порт Ванино» по договорам перевалки экспортных металлов настаивали на исключении из договоров условия о сроке вывоза грузов. Соответственно, данное условие исключено из всех договоров, регулирующих порядок перевалки экспортных металлов (см. договоры с RS International, RTI Limited, Lincap Marina, ОАО «Амурметалл»);

- регион завоза грузов.

Пример: для накопления и дальнейшего вывоза партии грузов, которые завозятся со станций Восточно-Сибирской железной дороги, требуется больше времени, чем для накопления грузов, завозимых с близлежащих к Ванино железнодорожных станций. Соответственно, на определение договорных сроков вывоза влияет регион и сроки доставки грузов железнодорожным, автомобильным транспортом;

- заявляемый самим заказчиком срок вывоза грузов.

ОАО «Порт Ванино» также обращает внимание на следующие обстоятельства:

- практически во всех заключенных договорах перевалки присутствует следующее типовое условие «В ходе исполнения Договора стороны могут согласовать иной срок вывоза по отдельной партии грузов». То есть в случае возникновения обстоятельств, препятствующих вывозу грузов, заказчику предоставлена возможность согласовать увеличение срока вывоза грузов по конкретной партии;

- сроки вывоза грузов устанавливались по взаимному согласию сторон. В случае несогласия заказчика с предлагаемыми ОАО «Порт Ванино» условиями, устанавливались согласованные в ходе переговоров условия, приемлемые для обеих сторон;

- ни один из заказчиков-контрагентов ОАО «Порт Ванино» не заявил о том, что установленные в договоре сроки вывоза груза каким-либо образом нарушают его интересы, ставят его в неравные по сравнению с иными хозяйствующими субъектами условия, или иным образом оказывают негативное влияние на эффективность хозяйственной деятельности.

Также ОАО «Порт Ванино» поясняет, что действующим законодательством не регламентирован порядок приема грузов к перевалке оператором морского терминала. Установленные в договорах перевалки грузов сроки и объем предоставления заказчиком информации определялись по результатам переговоров с заказчиком, в зависимости от вида сообщения, номенклатуры груза, периодичности отправок грузов, особенностей работы заказчика с грузами (является ли заказчик экспедитором или грузовладельцем, контролирует ли заказчик полную информацию о движении/состоянии груза или получает такую информацию от других лиц) и т.п. Как правило, ОАО «Порт Ванино» предлагал заказчику сложившиеся на практике условия предоставления информации. В случае несогласия заказчика с предлагаемыми ОАО «Порт Ванино» условиями, устанавливались согласованные в ходе переговоров условия, приемлемые для обеих сторон.

ОАО «Порт Ванино» обращает внимание, что ни один из заказчиков-контрагентов ОАО «Порт Ванино» не заявил о том, что установленный в договоре порядок подачи информации каким-либо образом нарушает его интересы, ставят его в неравные по сравнению с иными хозяйствующими субъектами условия, или иным образом оказывают негативное влияние на эффективность хозяйственной деятельности.

По результатам анализа действующего законодательства Комиссией установлено следующее.

Пунктом 1 статьи 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации предусмотрено, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Пункт 4 статьи 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации предусматривает, что условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Согласно статье 20 Закона «О морских портах» услуги по перевалке грузов оказываются операторами морских терминалов на основании договора

перевалки груза.

По договору перевалки груза одна сторона (оператор морского терминала) обязуется осуществить за вознаграждение перевалку груза и выполнить другие определенные договором перевалки груза услуги и работы, а другая сторона (заказчик) обязуется обеспечить своевременное предъявление груза для его перевалки в соответствующем объеме и (или) своевременное получение груза и его вывоз. По договору перевалки груза заказчиком может выступать грузоотправитель (отправитель), грузополучатель (получатель), перевозчик, экспедитор либо иное физическое или юридическое лицо.

В договоре перевалки груза определяются объем, сроки перевалки груза и другие условия оказания услуг и выполнения работ оператором морского терминала, условия предъявления заказчиком груза для перевалки, а также иные условия, признаваемые сторонами существенными условиями для организации и осуществления процесса перевалки груза.

По договору перевалки груза оператором морского терминала могут осуществляться погрузка, выгрузка, перемещение в границах морского порта, технологическое накопление груза. Договором перевалки груза может быть предусмотрено оформление документов на грузы, подлежащие перевалке, а также осуществление иных дополнительных услуг и работ.

В соответствии с частью 1 статьи 22 Закона «О морских портах» своевременный вывоз грузов из морского порта обеспечивается заказчиком или уполномоченным заказчиком на получение грузов от оператора морского терминала лицом.

Частью 2 статьи 22 Закона «О морских портах» предусмотрено, что срок, в течение которого грузы должны быть вывезены из морского порта, определяется договором перевалки груза в соответствии с установленными правилами оказания услуг по перевалке грузов в морском порту.

Комиссией установлено, что Закон «О морских портах» предполагает своевременный вывоз груза с территории порта, не раскрывая при этом понятие своевременности. Закон «О морских портах» содержит указание на необходимость установления такого срока в договоре, а также Правилами оказания услуг по перевалке грузов в морском порту. Однако на сегодняшний день указанные Правила не приняты. По общему правилу, поскольку указанные отношения регламентируются договором, то и срок вывоза товара должен быть определен в договоре.

На основании вышеизложенного Комиссией установлено, что законодательством, регулирующим деятельность морского порта, не предусмотрены конкретные сроки вывоза груза с территории порта, а также сроки подачи информации и объема информации о предполагаемом объеме груза по перевалке, что указывает на возможность установления необходимых сроков в заключаемых договорах перевалки грузов, также как и предмета и условий договоров, по взаимному согласию ОАО «Порт Ванино» с заказчиком в зависимости от характеристик груза, объема перевалки, размера партий груза, возможности грузовладельцев по организации вывоза и возможности порта по обеспечению отгрузки. Также Комиссией установлено, что порядок приема груза к перевалке предусматривается ОАО «Порт Ванино» в самостоятельном разделе договора

перевалки грузов, либо прописывается в иных разделах договора.

Кроме того, как установлено Комиссией, договоры перевалки грузов были заключены между ОАО «Порт Ванино» и заказчиками по взаимному согласию; лица, с которыми ОАО «Порт Ванино» заключило указанные договоры, с заявлениями на действия ОАО «Порт Ванино» по навязыванию невыгодных условий договоров, а также по созданию дискриминационных условий в Хабаровское УФАС России не обращались.

Также, часть из представленных ОАО «Порт Ванино» договоров перевалки содержат протоколы согласования разногласий, которые свидетельствуют о том, что ОАО «Порт Ванино» ведет со своими заказчиками работу по достижению взаимовыгодных условий договоров.

Указанные различия не создают дискриминационные условия для отдельных заказчиков, так как установление различных сроков в заключаемых договорах перевалки грузов, также как и предмета и условий договоров, не создает преимущества для одних заказчиков.

По мнению Комиссии, в рассматриваемом случае, установление различных условий договоров перевалки грузов, заключаемых ОАО «Порт Ванино», не ставят заказчиков в неравные условия по отношению друг к другу.

Таким образом, на основании изложенного, Комиссией установлено отсутствие нарушения ОАО «Порт Ванино» антимонопольного законодательства в части установления в договорах перевалки грузов, заключаемых ОАО «Порт Ванино», различных сроков вывоза груза, наличия/отсутствия раздела договора «Порядок приема груза к перевалке», а также различия в сроках подачи информации и объема информации о предполагаемом объеме груза по перевалке, различия в разделе «предмет и условия договора».

2. Согласно представленным документам и сведениям, между ОАО «Порт Ванино» и ОАО «Сибуглемет» заключен договор перевалки груза от 26.11.2008 №125/09-01/01 (далее – Договор №125/09-01/01).

Договор №125/09-01/01 регулирует порядок оказания услуг по перевалке в морском порту экспортных грузов ОАО «Сибуглемет» и возникшие в связи с этим взаимоотношения сторон.

Согласно пункту 2.1 Договора №125/09-01/01 ОАО «Сибуглемет» до 18 числа месяца, предшествующего плановому, подает заявку в ОАО «Российские железные дороги» по планируемым объемам завоза грузов в порт и предоставляет ОАО «Порт Ванино» информацию по объему завоза грузов с графиком отгрузки грузов со станций отправления, графиком подачи судов под вывоз грузов из порта в планируемом периоде (календарном месяце).

В течении двух дней от даты получения заявки ОАО «Сибуглемет» ОАО «Порт Ванино» принимает решение о возможности приема и перегрузки грузов и направляет ОАО «Сибуглемет» ответ (пункт 2.2 Договора №125/09-01/01).

Также, Комиссией установлено, что между ОАО «Российские железные дороги» и

ЗАО «Морцентр-ТЭК» заключено соглашение от 14.09.2004 №670 об электронном обмене данными при согласовании заявок на перевозку грузов между ОАО «Российские железные дороги» и ЗАО «Морцентр-ТЭК» (далее – Соглашение №670).

Предметом Соглашения №670 является электронный обмен данными при согласовании заявок на перевозку грузов международным транспортом с использованием автоматизированного рабочего места клиента.

Автоматизированное рабочее место клиента включает в себя автоматизированное рабочее место подготовки перевозочных документов автоматизированной системы централизованной подготовки и оформления перевозочных документов (система ЭТРАН) и сертифицированные средства защиты информации.

Пунктом 3.1.4 Соглашения №670 предусмотрено, что ЗАО «Морцентр-ТЭК» рассматривает поступившие на согласование заявки в электронном виде в течении двух рабочих дней, начиная с даты получения. В случае, если заявка не рассмотрена в течении срока или принятое ЗАО «Морцентр-ТЭК» решение не проставлено, то система ЭТРАН автоматически проставляет признак «Снято из-за отказа порта» и передает заявку ответственному работнику ОАО «Российские железные дороги» для окончательного рассмотрения.

30.10.2009 между ОАО «Порт Ванино» и ЗАО «Морцентр-ТЭК» заключен договор №12/10/МЦТП (далее – Договор №12/10/МЦТП).

Согласно указанного договора ОАО «Порт Ванино» поручает, а ЗАО «Морцентр-ТЭК» принимает на себя выполнение работ по разработке, составлению планов перевозок экспортных, импортных, транзитных грузов, грузов в ПСЖВС, в том числе перевозок грузов в контейнерах, следующих через порт Ванино.

Договором №12/10/МЦТП предусмотрено, что ЗАО «Морцентр-ТЭК» получает в ОАО «Российские железные дороги» проект месячных планов перевозок экспортных, импортных, транзитных грузов, следующих в прямом смешанном железнодорожно-водном сообщении по сети железных дорог в адрес ОАО «Порт Ванино» и иных грузополучателей с перевалкой в ОАО «Порт Ванино», а также ежедневно получает информацию по заявкам, не предусмотренных грузоотправителями в месячных планах.

Проекты планов направляются в ОАО «Порт Ванино» для согласования и письменного подтверждения с 12 по 20 число предпланового месяца. Заявки на перевозку грузов, не вошедшие в основной план, направляются в ОАО «Порт Ванино» для согласования и письменного подтверждения по мере поступления.

После получения подтверждения ОАО «Порт Ванино», ЗАО «Морцентр-ТЭК» корректирует проекты месячных планов завоза грузов, осуществляет их защиту, согласование и утверждение в ОАО «Российские железные дороги».

ЗАО «Морцентр-ТЭК» оперативно направляет ОАО «Порт Ванино» извещения о ходе согласования планов, а также копии телеграмм за подписью ОАО «Российские железные дороги» и ЗАО «Морцентр-ТЭК» с подтверждением того, что планы согласованы и утверждены, нормы выгрузки в соответствующих размерах установлены.

ЗАО «Морцентр-ТЭК» ведет постоянную работу по внедрению новых информационных технологий в процессе планирования перевозок грузов (электронный обмен данными, согласование заявок через интернет-сайт ЗАО «Морцентр-ТЭК», согласование планов перевозок через систему «ЭТРАН» и др.); представляет интересы порта в ОАО «Российские железные дороги» и других транспортных организациях; предоставляет ОАО «Порт Ванино» информацию о планируемых объемах экспорта в целом по ОАО «Российские железные дороги» с расшифровкой по отправителям и получателям.

Согласно Договору №12/10/МЦТП ОАО «Порт Ванино» в возможно короткие сроки, но не более двух рабочих дней с момента получения запроса по проекту плана перевозок грузов, представляет ЗАО «Морцентр-ТЭК» всю необходимую информацию.

Доверенностью от 10.12.2012 №424/12 ОАО «Порт Ванино» доверило ЗАО «Морцентр-ТЭК» представлять интересы ОАО «Порт Ванино» в ОАО «Российские железные дороги» по вопросам планирования и согласования экспортно-импортных, транзитных и внутрироссийских перевозок в адрес ОАО «Порт Ванино», в том числе перевозок грузов в контейнерах, получать и предоставлять причастным организациям информацию о ходе и результатах согласования.

По факту, как пояснило ОАО «Порт Ванино», схема взаимоотношений между ОАО «Порт Ванино» и ОАО «Сибуглемет» состояла в следующих действиях сторон: ОАО «Сибуглемет» до 18 числа месяца, предшествовавшего плановому, направляло в ОАО «Порт Ванино» заявку на прием к перевалке грузов на очередной (плановый) месяц с приложением информации по данным в ОАО «Российские железные дороги» заявкам на перевозку грузов формы ГУ-12 и графика подачи судов под вывоз грузов из порта (пункт 2.1 Договора №125/09-01/01). ОАО «Порт Ванино» в течении двух дней от даты получения заявки направляло в ОАО «Сибуглемет» подтверждение на прием к перевалке заявленной клиентом партии груза (пункт 2.2 Договора №125/09-01/01). Дополнительных заявок (по дополнительному плану) ОАО «Сибуглемет» не направляло. Фактически груз ОАО «Сибуглемет» в адрес ОАО «Порт Ванино» не отгружался, т.е. заявки не исполнялись.

ОАО «Сибуглемет» запросило у ОАО «Порт Ванино» подтверждение объемов перевалки груза, планируемого к отгрузке по заявкам формы ГУ-12 №0022604453 (с 01.05.2013 по 31.05.2013) письмом от 16.04.2013 №688, №0022725051 (с 01.06.2013 по 30.06.2013) и №0022724799 (с 01.06.2013 по 01.07.2013) письмом от 16.05.2013 №1010, №0022865618 (с 01.07.2013 по 01.08.2013) и №0022863314 (с 01.07.2013 по 31.07.2013) письмом от 17.06.2013 №1162.

ОАО «Порт Ванино» подтвердило прием к перевалке всего заявленного объема груза письмами от 18.04.2013 №06-07/328, от 17.05.2013 №06-07/428, от 19.06.2013 №06-07/508 соответственно.

Аналогичным образом, как пояснило ОАО «Порт Ванино», произведено подтверждение объемов перевалки груза планируемого к отгрузке по заявке №0022459491 (с 01.04.2013 по 30.04.2013).

Однако, согласно сведениям, представленным ОАО «Сибуглемет», ОАО «Порт Ванино» отказало в приемке груза (уголь), который должен был быть направлен в рамках исполнения ОАО «Российские железные дороги» заявок формы ГУ-12, в том

числе №0022865618 (с 01.07.2013 по 01.08.2013), №0022863314 (с 01.07.2013 по 31.07.2013), №0022724799 (с 01.06.2013 по 01.07.2013), №0022725051 (с 01.06.2013 по 30.06.2013), №0022604453 (с 01.05.2013 по 31.05.2013), №0022459491 (с 01.04.2013 по 30.04.2013) по договору перевалки грузов, заключенному ОАО «Порт Ванино» с ОАО «Сибуглемет» от 26.11.2008 №125/09-01/01.

Письмом от 10.04.2013 №646 ОАО «Сибуглемет» обратилось в ОАО «Российские железные дороги» с просьбой предоставить пояснения об основании ссылки в заявке ГУ-12 на перевозку грузов №0022210007 на отказ ОАО «Порт Ванино» в ее согласовании.

В ответ на данное обращение ОАО «Российские железные дороги» направило в адрес ОАО «Сибуглемет» письмо от 12.04.2013 №847/ДТЦФТО, которым пояснило, что в соответствии со статьей 11 Федерального закона от 10.01.2003 №18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее - УЖТ РФ) заявка на перевозку грузов согласовывается перевозчиком и владельцем инфраструктуры в установленные сроки. В необходимых случаях, владелец инфраструктуры, в пределах установленного срока, согласовывает параметры заявки на перевозку с другими владельцами инфраструктур, организациями других видов транспорта, железными дорогами иностранных государств.

Заявка ГУ-12 №0022210007 предъявлена грузоотправителем на перевозку каменного угля на экспорт в Японию через пункт перевалки ОАО «Порт Ванино» ст.Ванино – экс. ДВост.жд. При согласовании заявки с ОАО «Порт Ванино» через представителя порта ЗАО «Морцентр-ТЭК», получен отказ порта в приеме груза, на основании чего заявка ГУ-12 №0022210007 отклонена ОАО «Российские железные дороги» согласно пункту 3 Перечня критериев технических и технологических возможностей осуществления перевозки, отсутствие которых является для перевозчика и владельца инфраструктуры основанием отказа от согласования заявки, на перевозку грузов, утвержденного Приказом Минтранса России от 06.09.2010 №192 (далее - Перечень критериев технических и технологических возможностей) (наличие у владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта согласования заявки другими организациями, железными дорогами иностранных государств, государственными органами Российской Федерации в случаях, если в соответствии с федеральными законами и нормативными правовыми актами Российской Федерации заявка подлежит такому согласованию).

Также, письмом от 11.04.2013 №ЦФТОПВ-9/65 ОАО «Российские железные дороги» в ответ на запрос ОАО «Сибуглемет» по вопросу отклонения заявок на перевозку угля в адрес ОАО «Порт Ванино», сообщило, что в соответствии с действующим Соглашением о координации деятельности по привлечению грузов на железные дороги и в морские порты России, заключенным между ОАО «Российские железные дороги» и ЗАО «Морцентр-ТЭК» и на основании доверенности от 10.12.2012 №424/12 от ОАО «Порт Ванино», согласование перевозок в адрес порта осуществляет в системе АС ЭТРАН ЗАО «Морцентр-ТЭК».

Заявки №22107794, №22210007, №0022337086, №22459491 на перевозку угля не были согласованы ОАО «Российские железные дороги» по причине ответа ЗАО «Морцентр-ТЭК» в системе АС ЭТРАН об отсутствии подтверждения порта.

Причины несогласования данных перевозок указаны в графе 12 заявки на

перевозку грузов формы ГУ-12 (прием отказан портом).

Как пояснило ОАО «Российские железные дороги» Комиссии, понятие «отсутствие подтверждения порта» в системе АС ЭТРАН ОАО «Российские железные дороги» трактуется как обстоятельства, указанные в пункте 3.1.4 Соглашения №670.

Также, в ответ на обращение ОАО «Сибуглемет» от 22.04.2013 №829 с просьбой предоставить пояснения об основании ссылки в заявках ГУ-12 на перевозку грузов №0022107794, №0022113804, №0022337086 на отказ ОАО «Порт Ванино» в их согласовании, ОАО «Российские железные дороги» направило в адрес ОАО «Сибуглемет» письмо от 26.04.2013 №21/46/ДТЦФТО, которым также пояснило, что в соответствии со статьей 11 УЖТ РФ заявка на перевозку грузов согласовывается перевозчиком и владельцем инфраструктуры в установленные сроки. В необходимых случаях, владелец инфраструктуры, в пределах установленного срока, согласовывает параметры заявки на перевозку с другими владельцами инфраструктур, организациями других видов транспорта, железными дорогами иностранных государств.

Заявки ГУ-12 №0022107794, №0022113804, №0022337086 предъявлены различными грузоотправителями на перевозку каменного угля на экспорт через пункт перевалки ОАО «Порт Ванино» ст.Ванино – экс. ДВост.жд. При согласовании заявок с ОАО «Порт Ванино» через представителя порта ЗАО «Морцентр-ТЭК», получен отказ порта в приеме груза, на основании чего заявки ГУ-12 №0022107794, №0022113804, №0022337086 отклонены ОАО «Российские железные дороги» согласно пункту 3 Перечня критериев технических и технологических возможностей.

Также, ОАО «Российские железные дороги» в ответ на запросы ОАО «Сибуглемет» по факту отклонения заявок на перевозку угля в адрес ОАО «Порт Ванино», письмами от 05.07.2013 №ЦФТОПВ-9/111, от 13.08.2013 № ЦФТОПВ-9/151 ответило, что в соответствии с действующим Соглашением о координации деятельности по привлечению грузов на железные дороги и в морские порты России, заключенным между ОАО «Российские железные дороги» и ЗАО «Морцентр-ТЭК» и на основании доверенности от 10.12.2012 №424/12 от ОАО «Порт Ванино», согласование перевозок в адрес порта осуществляет в системе АС ЭТРАН ЗАО «Морцентр-ТЭК».

Заявки №0022725051, №00227247799, №0022863314, №0022865618, №0022604453, №22604460, №22997122, №22995691 на перевозку угля были отклонены в системе АС ЭТРАН ЗАО «Морцентр-ТЭК».

Причины несогласования данных перевозок указаны в графе 12 заявки на перевозку грузов формы ГУ-12 (прием отказан портом).

Кроме того, в данных письмах ОАО «Российские железные дороги» указало, что ни в письменном виде, ни в электронном, подтверждение о приеме угля компании ОАО «Сибуглемет» от ОАО «Порт Ванино» ОАО «Российские железные дороги» не получало.

При этом, согласно представленным ОАО «Порт Ванино» пояснениям, ОАО «Порт Ванино» не является перевозчиком заявленных к перевозке грузов железнодорожным транспортом, не состоит в гражданско-правовых отношениях по перевозке грузов железнодорожным транспортом с заявителями, не является

владельцем инфраструктуры в понимании УЖТ РФ, а следовательно, в соответствии с УЖТ РФ, не наделено полномочиями по принятию, либо отказу в принятии заявки по форме ГУ-12.

Письма ОАО «Порт Ванино» касательно приема или неприема грузов к перевалке, направляемые клиентам в ходе исполнения договоров перевалки грузов, не являются решениями соответственно о согласовании или об отказе в согласовании заявок грузоотправителей по форме ГУ-12, поданных для перевозки грузов железнодорожным транспортом.

Согласно направленным в Комиссию пояснениям ОАО «Российские железные дороги», представленная грузоотправителем перевозчику заявка на перевозку грузов согласовывается перевозчиком и владельцем инфраструктуры (статья 11 УЖТ РФ и пункт 12 Правил приема заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом, утвержденных Приказом МПС РФ от 16.06.2003 N 21 (далее – Правила приема заявок)). Владелец инфраструктуры согласовывает заявку с другими владельцами инфраструктур, организациями других видов транспорта, железными дорогами иностранных государств.

В вышеуказанных заявках на перевозку грузов по форме ГУ-12 ОАО «Порт Ванино» указано как организация, осуществляющая перевалку грузов с железнодорожного транспорта на морской. Согласование с ОАО «Порт Ванино», как пояснило ОАО «Российские железные дороги», является обязательным условием для осуществления перевозки в непрямом международном сообщении через российские порты.

Согласно пункту 7 Правил приема заявок заявки на перевозку грузов в электронном виде представляются перевозчику при наличии договора об электронном обмене документами между перевозчиком и грузоотправителем, организацией, осуществляющей перевалку грузов, подписанными электронно-цифровой подписью грузоотправителя, организации, осуществляющей перевалку грузов.

На основании Соглашения №670, согласование заявок на перевозку грузов между ОАО «Российские железные дороги» и ЗАО «Морцентр-ТЭК» осуществляется в системе АС ЭТРАН.

Заявку на перевозку грузов в смешанном сообщении грузоотправитель предоставляет не менее чем за пятнадцать дней до начала перевозок грузов. Заявка рассматривается ОАО «Российские железные дороги» и не позднее, чем за три дня до заявленного срока начала перевозки возвращается грузоотправителю с обоснованием причин отказа.

При согласовании заявки с ОАО «Порт Ванино» через представителя ЗАО «Морцентр-ТЭК», ОАО «Российские железные дороги» был получен отказ ОАО «Порт Ванино» в приеме груза, на основании чего заявки отклонены ОАО «Российские железные дороги» согласно пункту 3 Перечня критериев технических и технологических возможностей - наличие у владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта согласования заявки другими организациями, железными дорогами иностранных государств, государственными органами Российской Федерации в случаях, если в соответствии с федеральными законами и нормативными правовыми актами Российской Федерации заявка подлежит

такому согласованию.

Также, ОАО «Российские железные дороги» пояснило, что ОАО «Порт Ванино» распоряжением Росморречфлота от 31.05.2010 №АД-136-р зарегистрирован как оператор морского терминала в морском порту Ванино.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 08.11.2007 N 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» оператор морского терминала – это транспортная организация, осуществляющая эксплуатацию морского терминала, операции с грузами, в том числе их перевалку, обслуживание судов, иных транспортных средств и (или) обслуживание пассажиров.

На основании статьи 20 Федерального закона от 08.11.2007 N 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» в рамках перевалки груза помимо операций погрузки, выгрузки, могут осуществляться такие операции, как технологическое накопление груза и его перемещение в границах морского порта, которое выполняется при помощи механизмов (кранов) на железнодорожном ходу, на автомобильном ходу, при помощи конвейеров и трубопроводов.

Учитывая вышеизложенное, ОАО «Российские железные дороги» считает, что ОАО «Порт Ванино» по отношению к железнодорожному транспорту может рассматриваться как организация смежного вида транспорта в понятиях, установленных статьей 11 УЖТ РФ.

По результатам анализа законодательства Российской Федерации Комиссией установлено следующее.

Согласно статье 11 УЖТ РФ для осуществления перевозки грузов железнодорожным транспортом грузоотправитель представляет перевозчику надлежащим образом оформленную и в необходимом количестве экземпляров заявку на перевозку грузов (далее - заявка). Заявка представляется грузоотправителем с указанием количества вагонов и тонн, железнодорожных станций назначения и других предусмотренных правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом сведений. В заявке грузоотправитель должен указать срок действия заявки, но не более чем сорок пять дней.

Заявки представляются не менее чем за пятнадцать дней до начала перевозок грузов в непрямом международном сообщении и в прямом и непрямом смешанном сообщении, а также если пунктами назначения указаны порты.

Перевозчик обязан рассмотреть представленную заявку в течение двух дней и в случае возможности осуществления перевозки направить эту заявку для согласования владельцу инфраструктуры с отметкой о согласовании заявки.

Перевозчик имеет право отказать в согласовании заявки в случае:

введения согласно [статье 29](#) УЖТ РФ прекращения или ограничения погрузки, перевозки грузов по маршруту следования груза; отказа владельца инфраструктуры в согласовании заявки; обоснованного отсутствия технических и технологических возможностей осуществления перевозки; в ином случае, предусмотренном УЖТ РФ, иными нормативными правовыми актами.

В этих случаях перевозчик возвращает заявку с указанием причин отказа грузоотправителю, организации, осуществляющей перевалку грузов.

Владелец инфраструктуры рассматривает представленные перевозчиком заявки, в необходимых случаях согласовывает их с другими владельцами инфраструктур, организациями других видов транспорта, железными дорогами иностранных государств и в срок не более чем десять дней при перевозках в непрямом международном сообщении и возвращает заявку перевозчику с отметкой о результате согласования.

Владелец инфраструктуры имеет право отказать перевозчику в согласовании заявки в случае: отсутствия между ними договора об оказании услуг по использованию инфраструктуры; отказа организаций смежных видов транспорта в согласовании заявки; отказа железных дорог иностранных государств в согласовании заявки; отказа других владельцев инфраструктур в согласовании заявки; введения согласно [статье 29](#) УЖТ РФ прекращения или ограничения погрузки, перевозки грузов по маршруту следования грузов; обоснованного отсутствия технических и технологических возможностей осуществления перевозки; в ином случае, предусмотренном настоящим Уставом, иными нормативными правовыми актами.

В указанных случаях владелец инфраструктуры возвращает перевозчику заявку с указанием причин отказа.

Согласованная перевозчиком и владельцем инфраструктуры заявка с отметкой о ее принятии возвращается перевозчиком грузоотправителю, осуществляющей перевалку грузов организации не позднее чем за три дня до заявленного срока начала перевозки. Заявка в случае отказа в ее согласовании возвращается перевозчиком грузоотправителю, осуществляющей перевалку грузов организации с обоснованием причин отказа. Отказ в приеме и согласовании заявки может быть обжалован в судебном порядке. Порядок и способ уведомления перевозчиком грузоотправителя, осуществляющей перевалку грузов организации о принятии заявки или об отказе в перевозке устанавливаются по соглашению сторон.

В целях организации своевременного выполнения принятых заявок, беспрепятственной передачи грузов на другие виды транспорта и железные дороги иностранных государств владелец инфраструктуры осуществляет непрерывное планирование перевозок грузов.

На основании вышеизложенного Комиссией установлено, что ОАО «Сибуглемет» для осуществления перевозки грузов железнодорожным транспортом представляло ОАО «Российские железные дороги», как перевозчику, заявки на перевозку грузов по форме ГУ-12. ОАО «Российские железные дороги» согласовывало данные заявки с ОАО «Порт Ванино» через представителя ЗАО «Морцентр-ТЭК» в системе АС ЭТРАН. В случае, если заявка не рассмотрена в течении срока или принятое ЗАО «Морцентр-ТЭК» решение не проставлено, то система ЭТРАН автоматически проставляет признак «Снято из-за отказа порта» и передает заявку ответственному работнику ОАО «Российские железные дороги» для окончательного рассмотрения.

При этом, ОАО «Порт Ванино» в рассматриваемых отношениях является организацией, производящей перевалку груза, подлежащего отправке в

непрямом международном сообщении, и соответственно участвует в процедуре согласования заявок, подаваемых в ОАО «Российские железные дороги».

Фактически отказ ОАО «Порт Ванино» от согласования вышепоименованных заявок подтверждается пояснениями ОАО «Российские железные дороги». И, как установлено Комиссией, вышеуказанное автоматическое снятие (отклонение) системой ЭТРАН заявок ОАО «Сибуглемет» является следствием их несогласования со стороны ОАО «Порт Ванино».

ОАО «Сибуглемет» письмом в адрес Хабаровского УФАС России (вх. от 09.09.2014 №6/11243) направило ходатайство о прекращении рассмотрения дела № 3-1/33 о нарушении антимонопольного законодательства по основаниям, предусмотренным пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции», в связи с достижением, по предложению ОАО «Сибуглемет», соглашения о расторжении Договора №125/09-01/01 по взаимному согласию сторон. Соглашение о расторжении договора явилось результатом добровольного волеизъявления сторон.

ОАО «Сибуглемет» считает, что в рассматриваемых действиях (бездействии) ОАО «Порт Ванино» отсутствует состав нарушения антимонопольного законодательства. Неприем грузов ОАО «Сибуглемет» вызван объективными причинами, не связанными с созданием дискриминационных условий, неравным положением по доступу к услугам порта по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, либо иным ущемлением интересов.

Негативных последствий, которые отразились бы на производственной или финансово-хозяйственной деятельности ОАО «Сибуглемет», не наступило.

ОАО «Сибуглемет» считает, что дальнейшее рассмотрение заявления ОАО «Сибуглемет», а также дела №3-1/33 о нарушении антимонопольного законодательства нецелесообразно.

Письмом от 31.10.2014 №1374 (вх. от 05.11.2014 №6/1619) ОАО «Сибуглемет» представило Соглашение о расторжении Договора №125/09-01/01 с 01.07.2014.

Согласно сведениям, представленным сторонами, участвовавшими в деле №3-1/33 о нарушении антимонопольного законодательства, в связи с отсутствием необходимости, новый договор перевалки груза между ОАО «Сибуглемет» и ОАО «Порт Ванино» не заключался.

Комиссия по рассмотрению дела № 3-1/33 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев ходатайство ОАО «Сибуглемет», установила, что рассматриваемые действия ОАО «Порт Ванино», выразившиеся в отказе в приемке груза (уголь), который должен был быть направлен в рамках исполнения ОАО «РЖД» заявок формы ГУ-12, в том числе №0022865618 (с 01.07.2013 по 01.08.2013), №0022863314 (с 01.07.2013 по 31.07.2013), №00227247799 (с 01.06.2013 по 01.07.2013), №0022725051 (с 01.06.2013 по 30.06.2013), №0022604453 (с 01.05.2013 по 31.05.2013), №0022459491 (с 01.04.2013 по 30.04.2013) по Договору №125/09-01/01, не привели к ущемлению интересов ОАО «Сибуглемет», что свидетельствует об отсутствии состава правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», учитывая, что обязательным элементом состава правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона «О защите

конкуренции», является ущемление занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом интересов (либо угроза наступления последствий в виде ущемления интересов) других лиц.

По вышеизложенным обстоятельствам Комиссия, всесторонне и полностью исследовав и оценив материалы дела, доказательства и доводы, представленные ОАО «Сибуглемет», ОАО «Порт Ванино» и ОАО «РЖД», с учётом всех обстоятельств, установленных в ходе рассмотрения дела, считает, что в рассматриваемых Комиссией действиях ОАО «Порт Ванино» отсутствует нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, статьёй 48, статьёй 49 Закона «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Удовлетворить ходатайство ОАО «Сибуглемет» (вх. от 09.09.2014 №6/11243).
2. Прекратить рассмотрение дела № 3-1/33 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6. статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.