

**РЕШЕНИЕ**  
**по делу № 1-15-79/00-03-14**

Резолютивная часть решения объявлена 16.12.2014  
Решение изготовлено в полном объеме 29.12.2014

г. Москва

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: <...>,

в присутствии представителей: Минтранса России – <...> доверенность от 12.12.2014 № пД-32/103-ис, <...> доверенность от 17.10.2014 № пД-32/82-ис., ОАО «Флот НМТП» – <...> доверенность от 23.06.2014 № 023-4/20-64., ФГУП «АМП Черного моря» – <...> доверенность от 20.06.2014 № 2755/0001, <...> доверенность от 20.06.2014 2754/0001, рассмотрев дело 1-15-79/00-03-14 по признакам нарушения капитаном морского порта Новороссийск <...> (наб. Адмирала Серебрякова, д. 2, г. Новороссийск, Федеральное государственное учреждение «Администрация морского порта Новороссийск») пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и Министерством транспорта Российской Федерации (109012, г. Москва, ул. Рождественка д.1, стр.1) пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**УСТАНОВИЛА:**

В ФАС России поступило обращение ОАО «Флот НМТП» (далее - Заявитель) о признаках нарушения антимонопольного законодательства, выразившихся в отказе в выдаче лоцманского удостоверения работнику ОАО «Флот НМТП» <...> капитаном морского порта Новороссийск <...>

В связи с заключением трудового договора от 03.12.2013 № 226 с <...>, Заявитель обратился в ФГУ «АМП Новороссийск» с просьбой произвести замену лоцманского удостоверения № 76 от 03.08.2010 на имя <...>, путем выдачи лоцманского удостоверения с указанием в нем в качестве лоцманской организации ОАО «Флот НМТП» вместо ФГУП «РОСМОРПОРТ».

Документы, подтверждающие возникновение трудовых отношений между <...> и Заявителем, вместе с лоцманским удостоверением №76, были предоставлены в адрес ФГУ «АМП Новороссийск» письмом от 04.12.2013 № 023-4/7-5797.

Письмом от 11.12.2013 № 023-4/1-5942 ОАО «Флот НМТП» повторно обратилось в ФГУ «АМП Новороссийск» с просьбой произвести замену лоцманского удостоверения на имя <...>, путем выдачи лоцманского



удостоверения с указанием в нем в качестве лоцманской организации ОАО «Флот НМТП».

Также в данном письме Заявитель просил подтвердить возможность использования лоцманского удостоверения №76 без его замены при оказании ОАО «Флот НМТП» лоцманских услуг.

Письмом от 24.12.2013 № 5554/0071 ФГУ «АМП Новороссийск» Заявителю было отказано в замене лоцманского удостоверения № 76 на имя <...>

Кроме этого, письмом от 27.12.2013 № 5632/0071, ФГУ «АМП Новороссийск» запретило Заявителю использовать лоцманское удостоверение № 76 при оказании лоцманских услуг.

Письмом от 09.01.2014 № 023-4/1-6 Заявитель обратился в ФГУ «АМП Новороссийск» с просьбой произвести выдачу лоцманского удостоверения на имя <...>, с указанием в нем организации ОАО «Флот НМТП», обосновав это решением аттестационной комиссии от 03.08.2010.

Письмом от 10.01.2014 №49/0071 ФГУ «АМП Новороссийск» отказало Заявителю в выдаче лоцманского удостоверения на имя <...> с указанием в нем организации ОАО «Флот НМТП».

В соответствии с подпунктом 22 пункта 16 Положения о капитане морского порта, утверждённого приказом Минтранса России от 17.02.2014 № 39 (ранее - подпунктом 30 пункта 13 Положения о капитане морского порта, утверждённого приказом Минтранса России от 19.12.2006 № 156) капитан морского порта осуществляет выдачу лоцманских удостоверений о праве лоцманской проводки судов в определенных районах.

<...> является морским лоцманом 1-й категории без ограничения дедвейта в районах лоцманской проводки №№ 1,2,3,4, удовлетворяющий требованиям Положения о морских лоцманах, утвержденного приказом Минтранса России от 22.07.2008 № 112 (далее - Положение о морских лоцманах), что подтверждается лоцманским удостоверением № 76, выданным 03.08.2010г. капитаном морского порта Новороссийск.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 35 раздела V Положения о морских лоцманах, <...> проходил первичную аттестацию в аттестационной комиссии 01.07.2005 с присвоением квалификации лоцмана 2-го класса.

Согласно подпункту 3 пункта 35 Положения о морских лоцманах, по представлению лоцманской организации ФГУП «РОСМОРПОРТ», 03.08.2010 <...> прошел аттестацию на повышение квалификации лоцмана 1-й категории без ограничения дедвейта в районах лоцманской проводки №№ 1,2,3,4.

На основании результатов аттестации, <...> капитаном морского порта Новороссийск было выдано лоцманское удостоверение № 76 от 03.08.2010. со сроком действия до 03.08.2015.

Таким образом, по мнению Заявителя, ФГУ «АМП Новороссийск», отказывая в выдаче (замене) лоцманского удостоверения <...>, лишает

возможности последнего использовать свое специальное право на осуществление лоцманской проводки, а Заявителя возможности оказывать услуги по лоцманской проводке судов с использованием специальных прав работника, принимаемого на работу на должность как обладателя специального права.

На основании вышеизложенного, Заявитель просит:

- признать незаконными действия капитана порта Новороссийск по отказу в выдаче (замене) лоцманского удостоверения работнику ОАО «Флот НМТП» <...> с указанием в качестве лоцманской организации ОАО «Флот НМТП» на основании решения аттестационной комиссии от 03.08.2010, которые приводят к ограничению конкуренции на рынке лоцманских услуг в порту Новороссийск;

- выдать капитану порта Новороссийск предписание, в котором обязать его выдать работнику ОАО «Флот НМТП» <...> лоцманское удостоверение с указанием в нем в качестве лоцманской организации ОАО «Флот НМТП» на основании решения аттестационной комиссии от 03.08.2010.

Письмом от 06.10.2014 № 023-4/11-4660 ОАО «Флот НМТП» обратилось с заявлением об изменении требований, а именно:

- обязать Минтранс России внести изменения в Положение о морских лоцманах, которые позволили бы капитану морского порта осуществлять замену лоцманского удостоверения без проведения аттестации в случаях перехода лоцмана из одной лоцманской организации в другую.

В целях защиты своих интересов Заявитель обратился в Октябрьский районный суд г. Новороссийска Краснодарского края с заявлением о признании незаконными действия капитана морского порта Новороссийск по отказу в выдаче лоцманского удостоверения <...> и об обязанности капитана морского порта Новороссийск выдать <...> лоцманское удостоверение с указанием в нем в качестве лоцманской организации ОАО «Флот НМТП» на основании решения аттестационной комиссии от 03.08.2010.

Решением Октябрьского районного суда г. Новороссийска Краснодарского края от 11.02.2014 по делу № 2-601/14, Заявителю было отказано в удовлетворении требований.

Заявитель обратился с апелляционной жалобой в судебную коллегия по гражданским делам Краснодарского краевого суда на решение Октябрьского районного суда города Новороссийска Краснодарского края от 11.02.2014.

Судебная коллегия по гражданским делам Краснодарского краевого суда определением от 29.04.2014, по делу № 33-9246/2014 в удовлетворении требований отказано.

Заявитель обратился в Арбитражный суд Краснодарского края с заявлением о признании незаконными действий капитана морского порта Новороссийск по отказу в выдаче лоцманского удостоверения <...>

Решением Арбитражного суда Краснодарского края от 20.05.2014 по делу №А32-2277/2014 Заявителю было отказано в удовлетворении требований.

Заявитель 16.07.2014 обратился в Пятнадцатый арбитражный апелляционный суд с апелляционной жалобой на решение арбитражного суда Краснодарского края от 20.05.2014 №А32-2277/2014.

Постановлением Пятнадцатого Арбитражного апелляционного суда от 29.08.2014 по делу №А32-2277/2014, Заявителю в удовлетворении апелляционной жалобы было отказано.

По мнению представителей капитана ФГУ «АМП Новороссийск» (далее – Ответчик), в соответствии со статьей 87 Федерального закона от 30.01.1999 № 81-ФЗ «Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации» (далее - КТМ РФ), лоцманская проводка судов осуществляется морскими лоцманами, имеющими выданные капитанами морских портов лоцманские удостоверения о праве лоцманской проводки судов в определенных районах.

Морским лоцманом является гражданин Российской Федерации, удовлетворяющий требованиям Положения о морских лоцманах, утвержденного федеральным органом исполнительной власти в области транспорта по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в области обороны и федеральным органом исполнительной власти в области рыболовства.

Отказывая в выдаче (замене) лоцманского удостоверения <...>, капитан морского порта Новороссийск <...> (ФГУ «АМП Новороссийск») указывает на требования Положения о морских лоцманах, не предусматривающих выдачу (замену) лоцманского удостоверения в связи с заключением морским лоцманом трудового договора с другой лоцманской организацией.

ФГУ «АМП Новороссийск» письмом от 28.03.2014 № 1344 представило обоснования, по которым лоцманское удостоверение не может быть заменено лоцману <...>, осуществляющему переход из одной лоцманской организации в другую.

По мнению Ответчика, ни КТМ РФ, ни Положением о морских лоцманах, не предусмотрена возможность осуществления капитаном морского порта замены ранее выданного лоцманского удостоверения.

В соответствии с разделом V Положения о морских лоцманах, лоцманское удостоверение выдается капитаном морского порта при положительном решении аттестационной комиссии по результатам аттестационного экзамена морского лоцмана.

Пунктом 42 Положения о морских лоцманах предусмотрено, что капитан морского порта выдает лоцманское удостоверение сроком на 5 лет. Иной срок для выдачи лоцманского удостоверения нормами действующего законодательства не предусмотрен.

В соответствии с частью 1 статьи 10 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), капитан морского порта осуществляет возложенные на него данным Федеральным законом, другими федеральными законами, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации административно-властные полномочия в морском порту.

По мнению Ответчика, согласно действующему законодательству капитан морского порта не наделен полномочиями по нормативно-правовому регулированию в вопросах выдачи лоцманских удостоверений, в связи с чем, он не вправе устанавливать и осуществлять не предусмотренный законодательством порядок замены лоцманских удостоверений.

Определением об отложении рассмотрения дела от 04.07.2014 № 03/26760/14 Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства установила необходимость привлечения Минтранса России в качестве лица, располагающего сведениями о обстоятельствах рассматриваемого дела.

Минтранс России письмом от 10.09.2014 № 05-042921 представил обоснование предъявления требований о сдаче квалификационного экзамена морскими лоцманами, при наличии подтвержденной действующей квалификации морского лоцмана на право осуществления лоцманской проводки судов определенных размеров и назначений в определенном районе лоцманской проводки судов, при смене работодателя (лоцманской организации), с дальнейшей работой в том же районе лоцманской проводки.

По мнению Минтранса России, вопросы, связанные с выдачей (заменой) лоцманского удостоверения для морских лоцманов, регулируются КТМ РФ и Положением о морских лоцманах.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 4 Положения о морских лоцманах морской лоцман должен иметь, в том числе, действующее лоцманское удостоверение, выданное капитаном морского порта и подтверждающее квалификацию морского лоцмана, его право на осуществление лоцманской проводки судов определенных размеров и назначений в определенном районе лоцманской проводки судов.

Согласно приложению № 1 к Положению о морских лоцманах в лоцманском удостоверении указывается наименование лоцманской организации.

В соответствии с позицией Минтранса России, при смене лоцманской организации морской лоцман, имея лоцманское удостоверение с неправильно указанным наименованием лоцманской организации, перестает соответствовать требованиям Положения о морских лоцманах.

Подпунктом 3 пункта 35 Положения о морских лоцманах установлена норма, в соответствии с которой аттестационная комиссия, осуществляющая аттестацию кандидатов в морские лоцманы и морских лоцманов и присвоение им квалификационной категории, проводит, в том числе аттестацию по представлению руководителей лоцманских организаций при несоответствии морского лоцмана требованиям, установленным Положением о морских

лоцманах.

Иных способов замены лоцманского удостоверения, в случае его несоответствия требованиям Положения о морских лоцманах, не предусмотрено.

Отсутствие в Положении о морских лоцманах, способов замены (выдачи) лоцманского удостоверения в связи с заключением морским лоцманом трудового договора с другой лоцманской организацией, при действующей квалификации, приводит к созданию препятствий деятельности лоцманских организаций.

В связи с наличием признаков нарушения Минтрансом России пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, определением от 19.09.2014 № 03/38168/14, Комиссия ФАС России определила привлечь Минтранс России в качестве Ответчика по делу.

В части наличия признаков нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции со стороны капитана морского порта Новороссийск, Комиссия рассмотрела представленные материалы и судебные акты.

Как следует из представленных судебных актов:

«Выдача <...> в настоящий момент нового лоцманского удостоверения с указанием лоцманской организации ОАО «Флот НМТП» на основании результатов прежней аттестационной комиссии от 03.08.2010 года повлечет нарушение требований п. 42 Положения о морских лоцманах. Так как срок действия лоцманского удостоверения на основании прежней аттестации является пресекательным – до 03.08.2015 года, выдача нового удостоверения на основании прежней аттестации сроком 5 лет повлечет нарушение п. 42 Положения о морских лоцманах.

Кроме того, нормами действующего законодательства РФ и Положением о морских лоцманах не предусмотрена процедура осуществления капитаном морского порта непосредственно замены ранее выданного удостоверения либо выдачи лоцманского удостоверения сроком менее 5 лет, в связи с изменением места работы по результатам ранее проведенной аттестации.

Тем самым, выдача лоцманского удостоверения на меньший срок, чем 5 лет противоречит нормам действующего законодательства и не может быть осуществлена».

Таким образом, в обоснование выводов о законности действий капитана порта Новороссийск, Октябрьский районный суд г. Новороссийска Краснодарского края ссылается на отсутствие в Положении о морских лоцманах, утверждённого приказом Минтранса России, пункта регулирующего вопрос замены лоцманского удостоверения при смене лоцманской организации.

В ходе рассмотрения дела Комиссией не выявлено фактов, подтверждающих нарушение капитаном порта Новороссийск <...> пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В части наличия признаков нарушения Минтрансом России пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Положение о морских лоцманах не предусматривает, при наличии действующей квалификации морского лоцмана на право осуществления лоцманской проводки судов определённых размеров и назначений в определенном районе лоцманской проводки судов, замену лоцманского удостоверения.

Отсутствие в Положении о морских лоцманах способов замены лоцманских удостоверений, приводит к необоснованным препятствиям осуществления деятельности лоцманских организаций, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к хозяйствующим субъектам.

Учитывая изложенное, Комиссия считает, что Минтранс России нарушил пункт 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем создания необоснованных препятствий осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к хозяйствующим субъектам.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать Минтранс России нарушившим пункт 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем создания препятствий деятельности лоцманским организациям.

2. Прекратить дело в отношении капитана морского порта Новороссийск <...>, в связи с отсутствием в его действиях нарушения пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. На основании решения Комиссии выдать предписание Минтрансу России о совершении действий, направленных на устранение препятствий перехода лоцманов из одной лоцманской организации в другую, при смене удостоверения, при наличии действующей квалификации морского лоцмана на право осуществления лоцманской проводки судов определённых размеров и назначений в определенном районе лоцманской проводки судов.

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