

РЕШЕНИЕ

Дело №43/06-2014
г. Владивосток

Резолютивная часть решения объявлена: 10.07.2015

Полный текст решения изготовлен: 24.07.2015

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии – <...> – заместитель руководителя, члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт информационно-аналитического отдела, <...> – главный специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы,

рассмотрев дело №43/06-2014 о нарушении антимонопольного законодательства,

возбужденное по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Морской порт в бухте Троицы» (далее – ООО «Морской порт в бухте Троицы»; ООО «МПБТ»; Общество; ответчик по делу) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

(далее – ФЗ «О защите конкуренции»), предусматривающей запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением,

при участии:

от ООО «Морской порт в бухте Троицы»: заместитель генерального директора <...> (доверенность № 13 от 26.01.2015), представитель <...> (доверенность № 10 от 16.01.2015),

от общества с ограниченной ответственностью «Беркут» (далее – ООО «Беркут»; Заявитель): представитель не явился, о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом уведомлено,

от открытого акционерного общества «Морской порт в бухте Троицы» (далее – ОАО «Морской порт в бухте Троицы»; ОАО «Порт Троицы»): представитель <...> (доверенность № 06 от 25.02.2015)

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России; Управление) поступила (вх. №6757 от 18.07.2014, №8840 от 11.09.2014) жалоба ООО «Беркут» на действия ООО «Морской порт в Бухте Троицы», выразившиеся в необоснованном, по мнению Заявителя, завышении тарифов на пропуск и проход физических лиц к грузовому и пассажирскому терминалам, расположенным на территории Общества.

Обращения ООО «Беркут», аналогичные вышеуказанным, также поступили в Управление из Приморский транспортной прокуратуры, Отдела Министерства внутренних дел Российской Федерации по Хасанскому району (вх. №7507 от 07.08.2014, №8573 от 08.09.2014, №9027 от 16.09.2014).

В своих обращениях ООО «Беркут» указало, что оно является собственником международного грузо-пассажирского терминала площадью 2 578,7 кв.м., расположенного по ул. Морская, 33 в п. Зарубино Хасанского района Приморского края (свидетельство о государственной регистрации права от 23.07.2001 серия АБ №0191999), а также земельного участка под ним (свидетельство о государственной регистрации права от 28.08.2008 серия <...> -АБ №025301). Поскольку указанный терминал расположен на территории ООО «МПБТ», соответственно проход и проезд к нему возможен только через принадлежащую Обществу территорию.

В целях недопущения прекращения Обществом допуска автотранспортных средств Заявителя к

грузо-пассажирскому терминалу, ООО «Беркут» вынужденно было заключить с ООО «Морской порт в бухте Троицы» договор оказания услуг №91/13-ПП08 от 28.05.2013.

Как следует из договора № 91/13-ПП08, указанный договор регулировал взаимоотношения сторон при оказании Обществом услуги по пропуску автотранспортных средств Заявителя на территорию ООО «Морской порт в бухте Троицы» путём оформления платных пропусков.

25.12.2013 между ООО «Беркут» и ООО «Морской порт в бухте Троицы» был заключён договор оказания услуг № 21/14-ПП078, в рамках которого Общество обязуется оказывать услуги по оформлению пропусков для организации допуска физических лиц, транспортных средств ООО «Беркут» на территорию Общества, а ООО «Беркут» обязуется оплачивать эти услуги (пункт 1.1 договора).

Заявитель указал, что стоимость пропуска одного автомобиля к грузовому и пассажирскому терминалам по договору оказания услуг № 91/13-ПП08 от 28.05.2013 составляла 2 500 рублей (по договору оказания услуг № 21/14-ПП078 от 25.12.2013 с учётом дополнительного соглашения № 1 от 01.06.2014 стоимость оформления разового пропуска для проезда грузовых автомобилей и автобусов весом более 5 тонн составила 2 250 руб.)

Плата в указанном размере, по мнению Заявителя, является монопольно высокой ценой и установлена Обществом в нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

ООО «Беркут» также в своих обращениях пояснило, что оно вынужденно закладывать расходы по оплате за оформление пропусков в тариф на оказание своих услуг по перевозке грузов и пассажиров через грузовой и пассажирские терминалы и связанных с ними услуг, что приводит к увеличению стоимости оказываемых Заявителем услуг.

Указанное обстоятельство приводит к снижению интереса туристов и перевозчиков к маршруту: порт Сокчо (Южная Корея) – порт Зарубино – Хунчунь (Китайская Народная Республика). Как указал Заявитель, на момент его обращения в антимонопольный орган паром, на котором осуществляются перевозки грузов и пассажиров по международному грузо-пассажирскому направлению: порт Сокчо – порт Зарубино – порт Сокчо, осуществлял свою деятельность не на постоянной основе, периодически приостанавливая её из-за снижения грузо- и пассажиропотока на указанном направлении.

В связи с этим ООО «Беркут» указало, что вынуждено было сокращать количество рабочих мест.

ООО «МПБТ» по факту установления и взимания платы за оформление пропусков для прохода и проезда на подведомственную ему территорию в представленных письменных пояснениях (вх. № 8141 от 25.08.2014) сообщило следующее.

Территория Общества относится к объектам транспортной инфраструктуры 3 категории.

В соответствии с действующими на территории Российской Федерации международными актами, законодательством Российской Федерации в целях противодействия угрозам терроризма, создания необходимых условий для осуществления пограничного, таможенного, санитарно-карантинного и других видов государственного контроля приказом от 05.09.2013 № 168 Обществом была утверждена Инструкция о пропускном и внутриобъектовом режиме на объекте транспортной инфраструктуры ООО «МПБТ» (далее – Инструкция от 05.09.2013).

Учитывая положения указанной инструкции, на ООО «МПБТ» возложена организация и обеспечение пропускного режима на территорию морского терминала, принадлежащего Обществу (далее: - Морской порт в бухте Троица; морской терминал ООО «МПБТ»).

Также Общество указало, что в соответствии с действующим законодательством обеспечение транспортной безопасности объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств возлагается на субъекты транспортной инфраструктуры, если иное не установлено законодательством Российской Федерации.

Одновременно ООО «МПБТ» пояснило, что оно является обществом с ограниченной ответственностью, которое создано с целью получения прибыли и вправе заниматься любой не запрещенной законом деятельностью. В соответствии со статьей 17 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 – ФЗ «О морских портах в РФ») размер платы за услуги в морском порту определяется на основании договоров об оказании этих услуг. Размер платы за изготовление пропусков утверждён приказом Общества и включает в себя затраты порта.

Стоимость услуги по изготовлению постоянного, временного, разового пропуска для проезда транспортного средства на территорию объекта транспортной инфраструктуры порта включает в себя затраты на содержание участка сторожевой охраны, заработную плату персонала, охрану труда, санитарно-дезинфекционные работы.

В связи с этим Общество указало, что взимание платы за изготовление пропусков в порту является правомерным.

Приказом Приморского УФАС России №392 от 25.12.2014 в отношении ООО «Морской порт в бухте Троицы» было возбуждено настоящее дело №43/06-2014 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в установлении и взимании платы за оформление пропуска на въезд/выезд автотранспорта и проход на территорию ООО «Морской порт в бухте Троицы».

Рассмотрение дела № 43/06-2014 о нарушении антимонопольного законодательства откладывалось Комиссией, в том числе в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, о чём были вынесены соответствующие определения об отложении рассмотрения указанного дела.

Определением от 29.01.2015 об отложении рассмотрения дела №43/06-2014 о нарушении антимонопольного законодательства к участию в рассмотрении указанного дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, было привлечено ОАО «Морской порт в бухте Троицы».

В ходе рассмотрения дела представители Заявителя поддерживали по существу доводы и обстоятельства, указанные в поступивших в антимонопольный орган обращениях ООО «Беркут».

Представители ответчика по делу возражали по доводам Заявителя, ссылаясь на письменные пояснения ООО «МПБТ» (вх. №218 от 15.01.2015), в которых Общество сообщило следующее.

На территории Общества, относящейся к объектам транспортной инфраструктуры, должен быть обеспечен соответствующий комплекс режимных мероприятий, включающий в себя и пропускной режим.

Границы периметра территории ООО «МПБТ» совпадают с границами многостороннего пункта пропуска через государственную границу Российской Федерации Зарубино (далее – пункт пропуска Зарубино), что следует из Паспорта специализированного морского грузо-пассажирского постоянного многостороннего пункта пропуска через государственную границу Российской Федерации Зарубино. Обеспечение пограничного режима, режима зон таможенного контроля в границах объекта транспортной инфраструктуры возложено на Общество в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Во исполнение пункта 5.6.6 Требований по обеспечению транспортной безопасности, учитывающих уровни безопасности для различных категорий объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств морского и речного транспорта (далее – Требования по обеспечению транспортной безопасности), утверждённых приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 08.02.2011 № 41, Обществом была разработана и введена в действие Инструкция о пропускном режиме от 05.09.2013 в целях противодействия угрозам терроризма, создания необходимых условий для осуществления пограничного, таможенного, санитарно-карантинного и других видов государственного контроля.

В соответствии с вышеуказанной инструкцией организация и обеспечение пропускного режима на территории морского порта возложена на Общество. Исполняя возложенные на него функции, Общество организовало работу сторожевой охраны, бюро пропусков и заключило возмездные договоры с ФГУП «УВО Минтранса России» от 02.09.2009 № 01/2009, с ООО ЧОП «Арсенал Восточный» от 18.08.2014 № 17/2014, которые обеспечивают охрану границ и территории морского порта в целях выявления, предупреждения, пресечения террористических актов и иных противоправных действий, посягающих на общественный порядок и общественную безопасность в порту.

Согласно пункту 1 статьи 4 Федерального закона от 09.02.2007 № 16-ФЗ «О транспортной безопасности» (далее – ФЗ «О транспортной безопасности») обеспечение транспортной безопасности объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств возлагается на субъекты транспортной инфраструктуры, перевозчиков, если иное не установлено законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 8 указанного закона Требования по обеспечению транспортной безопасности являются обязательными для исполнения субъектами транспортной инфраструктуры и перевозчиками.

В соответствии с пунктами 5.24, 5.28, 5.29, 5.30, 5.31 Требований по обеспечению транспортной безопасности, субъекты транспортной инфраструктуры обязаны обеспечить круглосуточное непрерывное функционирование постов (пунктов) управления обеспечением транспортной безопасности объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств морского и речного транспорта, организовать пропускной и внутриобъектовый режим на объектах транспортной инфраструктуры в соответствии с внутренними организационно-распорядительными документами субъекта транспортной инфраструктуры, воспрепятствовать проникновению любых лиц в зону транспортной безопасности, воспрепятствовать преодолению любыми лицами контрольно-пропускных пунктов (постов) без соблюдения условий допуска, установить единые виды пропусков.

По мнению ответчика по делу, ООО «МПБТ» не является субъектом естественной монополии в сфере оказания услуг в морском порту Зарубино и не занимает доминирующее положение на рынке услуг в морских портах на территории Дальнего Востока.

В соответствии со статьей 17 ФЗ «О морских портах в РФ» размер платы за услуги в морском порту определяется на основании договоров об оказании этих услуг.

Также ответчик по делу сослался на положение статей 421 и 424 Гражданского кодекса Российской Федерации в части свободы юридических лиц в заключении договора, а также в части того, что исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон.

Как указал ответчик по делу, условия об установлении договорных тарифов согласованы сторонами (ООО «МПБТ» и ООО «Беркут») и соответствуют волеизъявлению сторон, договоры оказания услуг в установленном порядке не признаны недействительными и являются действующими.

Размер платы за изготовление пропусков утверждён приказом генерального директора Общества от 05.02.2014 № 44.

Стоимость услуги по изготовлению постоянного, временного, разового пропуска для проезда транспортного средства на территорию объекта транспортной инфраструктуры порта включает в себя затраты Общества на содержание участка сторожевой охраны, заработную плату персонала, охрану труда, санитарно-дезинфекционные работы.

В связи с этим ответчик по делу указал, что в рассматриваемых действиях ООО «МПБТ» отсутствуют признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

ОАО «Морской порт в бухте Троицы» в представленных письменных пояснениях (вх. № 1426 от 04.03.2015) сообщило, что на территории ОАО «Порт Троицы» в силу отнесения к объектам транспортной инфраструктуры также должен обеспечиваться комплекс режимных мероприятий, включающий в себя и пропускной режим. В целях организации и обеспечения пропускного режима на территории морского порта, ОАО «Порт Троицы» организовало работу сторожевой охраны, бюро пропусков и заключило возмездный договор с ФГУП УВО Минтранс России от 02.02.2009 № 01/2009 для обеспечения охраны границ и территории морского порта в целях выявления, предупреждения, пресечения террористических актов и иных противоправных действий, посягающих на общественный порядок и общественную безопасность в порту.

ОАО «Порт Троицы» также взимало плату за оформление пропусков для организации допуска физических лиц, транспортных средств на территорию объекта транспортной инфраструктуры ОАО «Порт Троицы». Размеры указанной платы утверждались, в частности, приказами № 39 от 26.01.2012 «Об утверждении стоимости услуг Сторожевой охраны порта», № 404 от 27.12.2012 «Об утверждении тарифов на оплату услуг ОАО «Порт Троицы» по организации пропускного режима на территории Порта».

В ходе состоявшегося 10.07.2015 заседания Комиссии представитель ОАО «Порт Троицы» и представители Общества поддержали доводы, изложенные в ранее представленных письменных пояснениях. Дополнительно представитель ответчика по делу указал, что Общество является администрацией пункта пропуска на режимном объекте транспортной инфраструктуры ООО «МПБТ», что обуславливает несение последним расходов на обеспечение транспортной безопасности.

Комиссия, изучив материалы дела № 43/06-2014 о нарушении антимонопольного законодательства, а также пояснения лиц, участвующих в рассмотрении указанного дела, установила следующее.

Морской порт Зарубино расположен на побережье Японского моря в бухте Троицы залива Посыет, которая в свою очередь, является частью залива Петра Великого. Порт находится на юге Приморья в 210 км от порта Владивосток на стыке границ трех государств: России, Китая и Северной Кореи и в нескольких десятках километров от автомобильного пункта пропуска Краскино, железнодорожного пункта пропуска Махалино. Порт имеет выходы на Транссибирскую магистраль через линию Барановский – Сухановка и федеральную трассу Раздольное – Хасан, автомагистраль Владивосток-Хабаровск, автодороги в направлении Китая и Корейского полуострова.

Причальная линия морского терминала состоит из 4-х причалов протяженностью 650 метров с глубинами от 7.5 до 9.5 метров, с проектным грузооборотом 1.2 млн.т. На причалах терминала осуществляются обслуживание пассажиров, операции с грузами, включая опасные грузы класса 4 опасности Международной морской организации (ИМО). На территории терминала имеется площадка для хранения легковых автомобилей (импорт из Японии и южной Кореи), контейнерная площадка для переработки 20 и 40 футовых контейнеров, площадки для переработки металлолома, лесных грузов, перегрузочный комплекс для б/у автотранспорта, площадки для перевалки тяжелой техники (экскаваторы, автокраны, бульдозеры и др. – импорт из Южной Кореи) с её дальнейшей отгрузкой на железнодорожные платформы и отправкой в регионы России и СНГ.

Порт открыт для захода иностранных судов на основании распоряжения Правительства Российской Федерации от 15.04.1992 № 739-р «Об открытии Хасанского морского коммерческого порта бухты Троица для захода иностранных судов».

В соответствии с приказом министерства транспорта Российской Федерации от 30.06.2000 № 67 «Об открытии пункта пропуска через государственную границу Российской Федерации в морском порту Зарубино» в порту открыт многосторонний пункт пропуска для международного сообщения с присвоением классификаций: морской, грузопассажирский, постоянный.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 5 ФЗ «О морских портах в РФ» границами морского порта являются границы его территории и акватории. Границы морского порта устанавливаются и изменяются Правительством Российской Федерации в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации и Водным [кодексом](#) Российской Федерации.

Границы морского порта Зарубино (Приморский край) установлены распоряжением Правительства Российской Федерации от 19.05.2009 № 683-р.

Распоряжением Федерального агентства морского и речного транспорта от 27.11.2009 № АД-249-р (далее – Распоряжение № АД-249-р) сведения о морском порте Зарубино внесены в реестр морских портов Российской Федерации (регистрационный номер Т-5).

В перечень операторов морских терминалов в морском порту Зарубино, согласно пункту 8 приложения к Распоряжению № АД-249-р, были включены ОАО «Морской порт в бухте Троицы» и ООО «Зарубинская база флота».

К услугам, оказываемым ОАО «Морской порт в бухте Троицы», были отнесены погрузочно-разгрузочные работы в морских портах, перевалке сыпучих грузов, генеральных грузов, автотехники (пункт 8.1.3 Распоряжения № АД-249-р).

Вместе с тем, как следует из сведений, представленных ООО «МПБТ» антимонопольному органу (исх. № ЮО/13-1346 от 15.11.2013) в ответ на запрос о предоставлении информации в целях проведения Управлением анализа конкурентной среды на рынке погрузо-разгрузочных работ в морских портах во исполнение Плана работы ФАС России по анализу состояния конкуренции на товарных рынках на 2013-2014 годы, утверждённого приказом ФАС России от 19.12.2012 № 773/12, осуществление погрузо-разгрузочных работ, а также оказание услуги хранения в морском порту

Зарубино с 28.05.2013 осуществляет ООО «МПБТ».

В соответствии с договором аренды от 28.05.2013 № Л/03-13 ООО «Люмис» (Арендодатель») передало в аренду ООО «МПБТ» (Арендатор) объекты инфраструктуры морского порта, указанные в Приложении № 1 к указанному договору, предназначенные для использования в вышеуказанной производственной деятельности Общества.

(пункт 1 статьи 4 ФЗ «О морских портах в РФ»: объекты инфраструктуры морского порта - портовые гидротехнические сооружения, внутренние рейды, якорные стоянки, доки, буксиры, ледоколы и иные суда портового флота, средства навигационного оборудования и другие объекты навигационно-гидрографического обеспечения морских путей, системы управления движением судов, информационные системы, перегрузочное оборудование, железнодорожные и автомобильные подъездные пути, линии связи, устройства тепло-, газо-, водо- и электроснабжения, иные устройства, оборудование, инженерные коммуникации, склады, иные здания, строения, сооружения, расположенные на территории и (или) акватории морского порта и предназначенные для обеспечения безопасности мореплавания, оказания услуг в морском порту, обеспечения в морском порту государственного контроля).

ООО «МПБТ» в представленных сведениях указало, что оно является владельцем и пользователем морского терминала с грузооборотом (пропускной способностью) 1.2 млн.т. на основании договора аренды от 28.05.2013 № Л/03-13 с ООО «Люмис» и договора аренды недвижимого имущества № 7/05 от 01.05.2005 с ФГУП «Национальные рыбные ресурсы». Также ООО «МПБТ» в морском порту Зарубино имеет причалы (портовые гидротехнические сооружения, предназначенные для стоянки и обслуживания судов, обслуживания пассажиров, в том числе посадки их на суда и высадки их с судов, осуществления операций с грузами) №№ 1-4 общей длиной 650 м., на которых осуществляются погрузочно-разгрузочные работы, а также (причал № 4) обслуживание пассажиров.

(пункт 7 статьи 4 ФЗ «О морских портах в РФ»: морской терминал – 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).

Таким образом, в настоящее время ООО «МПБТ» является оператором морского терминала Морской порт в бухте Троицы.

(пункт 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).

Из ответа ОАО «Порт Троицы» (исх. № 81/10-1470 от 15.11.2013) на аналогичный запрос о предоставлении информации в целях проведения Управлением анализа конкурентной среды на рынке погрузо-разгрузочных работ в морских портах следует, что у ОАО «Порт Троицы» отсутствуют морские терминалы, а также с 28.05.2013 указанное общество не оказывает услуги хранения и не осуществляет погрузочно-разгрузочные работы в порту.

Положениями Федерального закона «О защите конкуренции» сформулированы требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участками гражданского оборота. Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные частью 1 статьи 10 указанного закона.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 5 Федерального 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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при

рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара не превышает тридцать пять процентов, за исключением указанных в [частях 3, 6 и 6.1](#) Федерального закона «О защите конкуренции».

Из содержания статьи 3 и части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях»

(далее – ФЗ «О естественных монополиях») следует, что субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Услуги в транспортных терминалах, портах и аэропортах отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

ООО «МПБТ» является оператором морского терминала и оказывает услуги в морском порту Зарубино (в том числе услуги хранения грузов и погрузочно-разгрузочные работы), которые в соответствии со статьей 4 ФЗ «О естественных монополиях» отнесены к естественно-монопольным видам деятельности.

При этом решающее значение для отнесения хозяйствующего субъекта к субъектам естественной монополии является факт занятия производством (реализацией) товаров (оказания услуг) в условиях естественной монополии, а не условие включения такого хозяйствующего субъекта в Реестр субъектов естественной монополии.

Согласно части 5 статьи 5 указанного закона положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии, признается доминирующим.

В связи с изложенным, Комиссия признала положение ООО «Морской порт в бухте Троицы» доминирующим на рынке погрузочно-разгрузочных работ в географических границах морского порта Зарубино.

Одновременно Комиссия пришла к выводу о наличии доминирующего положения группы лиц в составе ООО «МПБТ» и ОАО «Порт Троицы» на основании следующих обстоятельств.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 26.07.2000 № 563 (№ 22/11-2-р; с изменениями от 11.08.2005 № 354-т) ОАО «Морской порт в бухте Троицы» включено в раздел 3 «Услуги в портах и (или) транспортных терминалах, услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей» Реестра субъектов естественных монополий на транспорте (№ 25/3/12).

Согласно представленному Обществом в материалы дела перечню лиц, входящих в одну группу лиц с ООО «Морской порт в бухте Троицы», функции единоличного исполнительного органа (генеральный директор) в Обществе и в ОАО «Порт Троицы» осуществляет одно и то же физическое лицо – <...>.

Таким образом, с учётом положения пункта 2 части 1 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции», ООО «Морской порт в бухте Троицы» и ОАО «Морской порт в бухте Троицы» являются одной группой лиц.

В связи с этим Комиссия пришла к выводу о наличии доминирующего положения группы лиц в составе ООО «МПБТ» и ОАО «Порт Троицы» на локальном рынке погрузочно-разгрузочных работ в географических границах морского порта Зарубино.

Доводы Общества о правомерности оформления пропусков для прохода и проезда на территорию морского терминала ООО «МПБТ», границы которого совпадают с границами многостороннего

пункта пропуска через государственную границу Российской Федерации Зарубино, приняты Комиссией в качестве обоснованных, поскольку это следует из нормативных правовых актов действующего законодательства Российской Федерации.

В частности, в соответствии с абзацем 2 статьи 22 Закона Российской Федерации от 01.04.1993 № 4730-1 «О Государственной границе Российской Федерации» (далее – Закон РФ «О Государственной границе РФ») режим в пунктах пропуска через Государственную границу устанавливается в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации в соответствии с указанным законом и международными договорами Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2007 № 963 «О порядке установления режима в пунктах пропуска через Государственную границу Российской Федерации» установлено, что правила режима в пунктах пропуска через государственную границу Российской Федерации утверждаются Федеральным агентством по обустройству государственной границы Российской Федерации (далее – Росграница).

Приказом Росграницы от 27 декабря 2010 г. № 451-ОД от 27.12.2010 утверждены «Правила режима в пунктах пропуска через Государственную границу Российской Федерации» (далее – Правила режима в пунктах пропуска через государственную границу РФ). Пункт 1 Правил режима в пунктах пропуска через государственную границу РФ предусматривает их обязательное исполнения всеми гражданами Российской Федерации, иностранными гражданами, подданными иностранных государств и лицами без гражданства, а также должностными лицами (работниками) организаций и предприятий независимо от их организационно-правовой формы.

В пункте 3 указанных правил установлено, что режим в пунктах пропуска, функционирующих в пределах железнодорожной, автомобильной станции или вокзала, морского, речного (озерного) порта, аэропорта, аэродрома, устанавливается с учетом требований инструкций по пропускному и внутриобъектовому режимам и планов обеспечения транспортной безопасности, утвержденных в соответствии с ФЗ «О транспортной безопасности» и другими нормативно-правовыми актами Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 4 Правил режима в пунктах пропуска через государственную границу РФ, актами руководителей территориальных органов Росграницы, согласованными с начальниками пограничных органов и начальниками таможен, в регионе деятельности которых расположены пункты пропуска, а также с администрациями аэропортов, морских, речных портов, железнодорожных, автомобильных вокзалов и станций (далее – объекты транспортной инфраструктуры), на основании указанных правил и с учётом местных условий, а также планов обеспечения транспортной безопасности объектов транспортной инфраструктуры и инструкций по пропускному и внутриобъектовому режиму этих объектов для каждого пункта пропуска, утверждаются правила режима, в которых определяются (в том числе):

пространственные и временные пределы их действия;

места и порядок въезда в пункты пропуска и выезда из них лиц и транспортных средств, а также ввоза и вывоза грузов, товаров и животных.

Приказом Дальневосточного территориального Управления Росграницы от 16.01.2013 № 12 утверждены Правила режима в морском грузо-пассажирском постоянном пункте пропуска через государственную границу Российской Федерации Зарубино (далее – Правила режима в пункте пропуска Зарубино).

Согласно пункту 1.6 указанных правил, правила режима действуют в пределах территории пункта пропуска Зарубино.

В соответствии с пунктом 1.7 Правил режима в пункте пропуска Зарубино, организация пропускного и внутриобъектового режима объектов транспортной инфраструктуры является обязанностью субъектов транспортной инфраструктуры (юридические и физические лица, являющиеся собственниками объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств или использующие их на ином законном основании), расположенных на территории указанного пункта пропуска.

(согласно пункту 5 статьи 1 ФЗ «О транспортной безопасности, объекты транспортной инфраструктуры - технологический комплекс, включающий в себя:

а) железнодорожные, автомобильные вокзалы и станции;

б) метрополитены;

в) тоннели, эстакады, мосты;

г) морские терминалы, акватории морских портов;

д) порты, которые расположены на внутренних водных путях и в которых осуществляются посадка/высадка пассажиров и/или перевалка грузов повышенной опасности, судоходные гидротехнические сооружения;

е) расположенные во внутренних морских водах, в территориальном море, исключительной экономической зоне и на континентальном шельфе Российской Федерации искусственные острова, установки, сооружения;

ж) аэродромы, аэропорты, объекты систем связи, навигации и управления движением транспортных средств;

з) участки автомобильных дорог, железнодорожных и внутренних водных путей, вертодромы, посадочные площадки, а также иные обеспечивающие функционирование транспортного комплекса здания, сооружения, устройства и оборудование, определяемые Правительством Российской Федерации).

Согласно пункту 1.5 Правил режима в пункте пропуска Зарубино, субъектами транспортной инфраструктуры в пределах пункта пропуска Зарубино являются ОАО «Морской порт в бухте Троицы» и ООО «Беркут» (которые, соответственно, обязаны организовать пропускной и внутриобъектовый режим на принадлежащих им объектах транспортной инфраструктуры).

В соответствии с пунктом 2.1 Правил режима в пункте пропуска Зарубино, на вышеуказанных лиц было возложено обеспечение режима (комплекс постоянных мероприятий, необходимых для создания условий соблюдения физическими и юридическими лицами правил режима в пунктах пропуска) в морском пункте пропуска Зарубино.

При этом, в соответствии с пунктом 2.11.1 указанных правил, въезд в морской порт Зарубино и выезд из него лиц и транспортных средств, а также ввоз и вывоз грузов, товаров и животных осуществляется только через специально оборудованные контрольно-пропускные проходные (КПП-1 и КПП-2) по пропускам, выдаваемым ОАО «Морской порт в бухте Троицы» по согласованию с пограничными органами.

Таким образом, в период введения в действие Правил режима в пункте пропуска Зарубино, на ОАО «Порт Троицы», которое являлось в указанный период субъектом транспортной инфраструктуры, было возложено обеспечение текущего контроля за организацией и соблюдением пропускного и внутриобъектового режима в пункте пропуска Зарубино.

С момента передачи транспортной инфраструктуры в введение ООО «Морской порт бухта Троица» (договор аренды от 28.05.2013 № Л/03-13 с ООО «Люмис»), Общество стало осуществлять функцию по обеспечению текущего контроля за организацией и соблюдением пропускного и внутриобъектового режима в пункте пропуска Зарубино через специально оборудованные контрольно-пропускные проходные (КПП-1 и КПП-2) по пропускам, выдаваемым ООО «Морской порт в бухте Троицы» по согласованию с пограничными органами.

Приказом 168 от 05.09.2013 введена в действие инструкция о пропускном и внутриобъектном режиме на объекте транспортной инфраструктуры ООО «МПБТ» (далее – Инструкция от 2013 года).

Приказом Общества от 03.06.2015 № 209 была введена в действие Инструкция о пропускном и внутриобъектовом режиме на объекте транспортной инфраструктуры ООО «МПБТ» (далее – Инструкция от 2015 года), согласованная с начальником пограничного органа и начальником таможенного поста, по месту деятельности которых расположен пункт пропуска Зарубино. Одновременно был отменён приказ № 168 о введении в действие Инструкции от 05.09.2013.

Инструкция от 2013 года и Инструкция от 2015 года разработаны с учетом требований нормативных правовых актов действующего законодательства Российской Федерации, в том числе Правил

режима в пунктах пропуска через государственную границу РФ, Закона РФ «О Государственной границе РФ», Правил режима в пункте пропуска Зарубино, ФЗ «О транспортной безопасности», Требований по обеспечению транспортной безопасности (пункт 1.1 Инструкций).

Инструкции разработаны с целью противодействия угрозам терроризма, создания необходимых условий для осуществления пограничного, таможенного и санитарно-карантинного контроля и других видов государственного контроля (пункт 1.1).

Указанными инструкциями определялся/определяется порядок внутриобъектового режима на объекте транспортной инфраструктуры/портовом средстве (далее – ОТИ), обязательный для исполнения физическими и юридическими лицами, осуществляющими деятельность в пункте пропуска на объекте транспортной инфраструктуры ООО «МПБТ», а также для всех российских и иностранных грузовых судов, находящихся у причала ОТИ.

В соответствии с пунктом 1.2 Инструкций определён порядок пропускного и внутриобъектового режима на ОТИ ООО «МПБТ», который является обязательным для исполнения физическими и юридическими лицами, осуществляющими деятельность в пункте пропуска на ОТИ, а также для всех российских и иностранных транспортных средств, находящихся на территории ОТИ.

В соответствии с пунктом 3.1.2 Инструкции от 2013 года и пункта 3.2 Инструкции от 2015 года въезд в контролируемую зону и выезд из неё лиц и транспортных средств, а также ввоз, вывоз грузов и товаров осуществляются только через специально оборудованные КПП-1 и КПП-2 по пропускам, выдаваемым бюро пропусков ООО «МПБТ» в соответствии с Правилами режима в пункте пропуска Зарубино.

Согласно пункту 1.3 Инструкции от 2013 года и пункту 1.6 Инструкции от 2015 года, территория ОТИ Общества является зоной транспортной безопасности, разделённой на 3 зоны доступа:

- зона № 1 – административные здания, служебные помещения, территория порта за исключением причалов;
- зона № 2 – причалы №№ 1-4;
- зона № 3 – суда заграничного следования.

Согласно пункту 1.11 инструкции от 2015 года ответственность за организацию и обеспечение режима в пункте пропуска Зарубино, режима в зонах таможенного контроля и принятие мер по соблюдению дополнительных режимных ограничений в период осуществления пограничного, таможенного и иных видов контроля лиц, транспортных средств, грузов, товаров, а также при проведении погрузочно-разгрузочных работ несёт ООО «МПБТ».

Согласно пункту 3.1.2 Инструкции от 2013 года и пункту 3.2 Инструкции от 2015 года вход/въезд на территорию ОТИ лиц и транспортных средств, а также ввоз, вывоз грузов и товаров осуществляются только через специально оборудованные контрольно-пропускные проходные (КПП) по установленным видам пропусков, выдаваемым бюро пропусков ООО «МПБТ».

Режим работы КПП обеспечивает круглосуточный непрерывный доступ на (из) территорию ОТИ. КПП должны быть удобными для прохода людей, проезда транспортных средств и поддержания пропускного режима. Они оборудуются комнатами для досмотра, турникетами, смотровыми площадками, механизированными воротами, шлагбаумами, предупредительными дорожными знаками, оснащаются досмотровой техникой, средствами пожаротушения, связи, тревожной и охранной сигнализацией (пункты 3.1.3 и 3.1.4 Инструкции от 2013 года; пункты 3.3 и 3.4 Инструкции от 2015 года).

Выполнение работы по учёту, оформлению и выдаче пропусков на территорию ОТИ возлагается на Бюро пропусков ООО «МПБТ» (пунктом 4.1 Инструкций).

Пунктом 4.5 Инструкции от 2013 года и пунктом 4.8 Инструкции 2015 года установлено, что пропуска на право прохода (проезда) на территорию ОТИ подразделяются:

- по назначению – личные, транспортные, материальные;
- по срокам действия – постоянные, временные, разовые.

В соответствии с пунктом 4.7 Инструкции от 2013 года в заявке на пропуск лица указывается организация иницирующая выдачу пропуска, установочные данные лица, а также сведения о цели

пребывания в пункте пропуска и сроке (периоде), на который требуется оформить пропуск.

В соответствии с пунктом 4.9 Инструкции от 2015 года пропуска для входа/въезда на территорию ОТИ лиц и транспортных средств, а также ввоза и вывоза грузов, товаров и животных оформляются на основании удостоверенных печатью письменных обращений (заявок) руководителей организаций и предприятий, осуществляющих на законном основании в пункте пропуска Зарубино хозяйственную и иную деятельность, а также руководителей подразделений федеральных органов исполнительной власти, которые осуществляют деятельность в пункте пропуска.

Заявки на выдачу пропусков также могут быть поданы руководителями структурных подразделений ООО «МПБТ», иницирующими посещение ОТИ третьими лицами, ввоз/вывоз грузов. Письменное обращение о выдаче пропуска подаётся на имя генерального директора ООО «МПБТ», заполняется на русском языке, разборчиво от руки или с использованием технических средств (пишущей машинки, компьютера), без сокращений слов, аббревиатур, исправлений и помарок.

Согласно пункту 4.9 Инструкции от 2013 года и пункту 4.12 Инструкции от 2015 года заявки на выдачу пропусков рассматриваются генеральным директором или уполномоченным лицом не позднее чем в 10-дневный срок со дня их поступления.

В соответствии с пунктом 4.19 инструкции от 2015 года все виды пропусков выдаются только при личном обращении владельца пропуска. Во время выдачи пропуска инспектор бюро пропусков обязан ознакомить лиц, прибывающих на ОТИ, о порядке их пребывания и перемещения по территории, действующих запрещениях на ОТИ и ответственности за нарушение данного порядка.

Постоянные личные пропуска выдаются персоналу Общества на срок установленных трудовых отношений, а также персоналу юридических лиц, постоянно осуществляющих на законных основаниях деятельность на территории ОТИ в рамках сроков действия договоров и соглашений, обуславливающих такую деятельность.

Постоянный пропуск выдаётся на срок от 1 года до 5 лет (пункт 4.12 инструкции от 2013 года и пункт 4.16 Инструкции от 2015 года).

Временные личные пропуска выдаются физическим лицам и персоналу юридических лиц, временно осуществляющих деятельность на территории ОТИ, в рамках сроков действия договоров и соглашений, обуславливающих такую деятельность, в соответствии с письменными заявками указанных лиц. Временный пропуск также выдается работникам предприятий, утратившим свое удостоверение или постоянный пропуск до окончания служебного расследования. Временный пропуск выдаётся на срок до одного года (пункт 4.13 Инструкции от 2013 года и пункт 4.17 Инструкции от 2015 года).

Разовый пропуск выдаётся посетителям ОТИ на основании удостоверенных печатью письменных обращений уполномоченных сотрудников ООО «МПБТ», федеральных органов исполнительной власти или юридических лиц, осуществляющих свою деятельность на территории ОТИ. Разовый пропуск служит для посещения ОТИ, либо судна заграничного плавания, находящегося у причалов ОТИ, со времени его получения до истечения времени, указанного в пропуске, но не позднее 24 часов текущих суток. При групповом посещении разовый пропуск выписывается на руководителя группы с указанием количества следующих с ним лиц и приложением поимённого списка (пункт 4.14 Инструкции от 2013 года и пункт 4.18 Инструкции от 2015 года).

Аналогичное установлено для постоянных, временных и разовых транспортных пропусков в части сроков их действия.

Общество приказом от 05.02.2014 № 44 «Об утверждении тарифов на погрузо-разгрузочные работы, технологическое накопление и иные, сопутствующие перевалке грузов услуги в ООО «МПБТ» установило (в том числе) стоимость услуг по оформлению пропусков для организации допуска физических лиц, транспортных средств Заказчика на территорию ООО «МПБТ» (далее – Тарифы).

№ п/п	Наименование услуги	Ед. изменения	Тариф, руб./ед. измерения (без учета НДС)
2.	Услуги по оформлению пропусков для организации допуска физических лиц, транспортных средств Заказчика на территорию ООО «МПБТ»		
2.1	Оформление пропуска для физических лиц		

2.1.1	Оформление разового пропуска для пассажиров парома на территории Порта	1 ед.	211,86
2.1.2	Оформление разового пропуска для прохода 1 человека	1 ед.	84,74
2.1.3	Оформление временного пропуска (на 1 календарный месяц) для прохода 1 человека	1 ед.	254,24
2.1.4	Оформление годового (постоянного) пропуска для прохода 1 человека	1 ед.	3 008,48
2.1.5	Оформление дубликата пропуска в случае утери	1 ед.	466,10
2.2	Оформление пропуска для легковых автомобилей категории В		
2.2.1	Оформление разового пропуска для проезда 1 т/с	1 ед.	381,36
2.2.2	Оформление временного пропуска (на 1 календарный месяц) для проезда 1 т/с	1 ед.	2 584,75
2.2.3	Оформление годового пропуска для проезда 1 т/с	1 ед.	10 000,00
2.3	Оформление пропуска для грузовых автомобилей, автобусов общим весом до 5 тонн		
2.3.1	Оформление разового пропуска для проезда 1 т/с	1 ед.	847,46
2.3.2	Оформление временного пропуска (на 1 календарный месяц) для проезда 1 т/с	1 ед.	3 220,34
2.3.3	Оформление годового пропуска для проезда 1 т/с	1 ед.	29 661,02
2.4	Оформление пропуска для грузовых автомобилей, автобусов общим весом более 5 тонн		
2.4.1	Оформление разового пропуска для проезда 1 т/с	1 ед.	2 118,65
2.4.2	Оформление временного пропуска (на 1 календарный месяц) для проезда 1 т/с	1 ед.	12 711,87
2.4.3	Оформление годового пропуска для проезда 1 т/с	1 ед.	44 067,80
2.5	Оформление разового пропуска для грузовых автомобилей, прибывающих под обработку мороженой рыбопродукции для проезда 1 т/с	1 ед.	847,46
2.6	Стоянка автотранспорта на территории порта (за исключением времени нахождения транспортного средства под грузовыми операциями) для проезда 1 т/с	1 ед.	423,73

Проанализировав утвержденные тарифы, комиссией установлено, что Общество осуществляет оформление временных пропусков для физических лиц и транспортных средств на 1 календарный месяц без указания максимально возможного срока действия временных пропусков до 1 года, что предусмотрено инструкциями. Оформление постоянных пропусков для физических лиц и транспортных средств осуществляется на срок до 1 года также без указания максимально возможного срока их действия до 5 лет.

Следует отметить, что информация о максимально возможном сроке выдачи пропусков в

зависимости от их вида не является общедоступной (отсутствует на официальном сайте Общества) для ознакомления и использования потребителями услуг в морском порту при подаче заявок на выдачу пропусков.

Также Комиссия отмечает, что пункт 4.12 Инструкции от 2015 года не соответствует Правилам режима в пунктах пропуска через государственную границу РФ.

Приказом Росграницы №128-ОД от 25.05.2015 внесены изменения в пункт 10 Правил режима в пунктах пропуска через государственную границу РФ (вступили в силу 27.06.2015), согласно которым заявка на оформление разовых пропусков рассматривается в срок не более 24 часов с момента поступления обращения с учетом времени работы пункта пропуска.

При этом согласно пункту 4.12. действующей инструкции Общества заявки на выдачу пропусков рассматриваются генеральным директором или уполномоченным лицом не позднее чем в 10-дневный срок со дня их поступления.

Кроме того, Комиссия считает, что само по себе введение платы за оформление пропусков для прохода/проезда физических лиц и транспортных средств на территорию ООО «МПБТ», а также взимание такой платы с указанных лиц является неправомерным.

При этом Комиссия принимает к сведению доводы Общества о том, что оно несёт затраты на обеспечение транспортной безопасности на подведомственной ему территории, на содержание участка сторожевой охраны, заработную плату персонала, охрану труда, санитарно-дезинфекционные работы.

Однако, Комиссия не может согласиться с доводами ответчика по делу о том, что такие затраты должны быть включены в стоимость оформления пропусков для прохода/проезда физических лиц и транспортных средств на территорию ООО «МПБТ», а также с фактом возложения Обществом на указанных лиц обязанности вносить плату за оформление им таких пропусков.

В своих выводах Комиссия основывается на следующем.

В силу части 3 статьи 8 ФЗ «О естественных монополиях» субъекты естественных монополий обязаны предоставлять доступ на товарные рынки и (или) производить (реализовывать) товары и услуги, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с настоящим Федеральным законом, на недискриминационных условиях согласно требованиям антимонопольного законодательства.

В соответствии с подпунктами 3, 4 части 1 статьи 16 ФЗ «О морских портах в РФ» наряду с выполнением требований, установленных частью 2 статьи 15 указанного закона, операторы морских терминалов и иные владельцы объектов инфраструктуры морского порта обязаны обеспечить равный доступ к услугам в морских портах, открытость сведений о таких услугах, не допускать действий (бездействия), признанных в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью или недобросовестной конкуренцией.

Согласно статье 17 ФЗ «О Государственной границе Российской Федерации» въезд/проход лиц и транспортных средств в пограничную зону осуществляется по документам, удостоверяющим личность, индивидуальным или коллективным пропускам, выдаваемым пограничными органами на основании личных заявлений граждан или ходатайств предприятий и их объединений, организаций, учреждений и общественных объединений. Устанавливаются места въезда/прохода в пограничную зону. Могут определяться время въезда/прохода, маршруты передвижения, продолжительность и иные условия пребывания в пограничной зоне лиц и транспортных средств.

Согласно части 1 статьи 4 ФЗ «О транспортной безопасности» обеспечение транспортной безопасности объектов транспортной инфраструктуры и транспортных средств возлагается на субъекты транспортной инфраструктуры, перевозчиков, если иное не установлено законодательством Российской Федерации.

В подпункте 9 статьи 1 ФЗ «О транспортной безопасности» дано определение субъектам 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.

В соответствии с пунктом 5.28 утвержденных приказом Министерства транспорта Российской

Федерации от 08.02.2011 № 41 Требования по обеспечению транспортной безопасности, субъект транспортной инфраструктуры обязан организовать пропускной и внутриобъектовый режим на объектах транспортной инфраструктуры и/или транспортных средствах в соответствии с внутренними организационно-распорядительными документами субъекта транспортной инфраструктуры, направленными на реализацию мер по обеспечению транспортной безопасности объектов транспортной инфраструктуры и/или транспортных средств, и утверждёнными планами обеспечения транспортной безопасности.

На основании изложенного, ООО «Морской порт в бухте Троицы» как субъект транспортной инфраструктуры обязан обеспечивать транспортную безопасность на объектах транспортной инфраструктуры ООО «МПБТ».

В силу пункта 1 статьи 4 ФЗ «О морских портах в РФ» к объектам инфраструктуры морского порта, предназначенными для оказания слуг в морском порту, относятся в том числе, внутренние рейды, якорные стоянки, буксиры, суда портового флота, перегрузочное оборудование, автомобильные пути, оборудование, инженерные коммуникации, склады, иные здания, строения, сооружения, расположенные на территории и (или) акватории морского порта.

В соответствии с пунктами 11, 12 статьи 4 вышеуказанного закона, услуги в морском порту – услуги, оказание которых пользователям обычно осуществляется в морском порту и на подходах к нему в соответствии с международными договорами Российской Федерации и законодательством Российской Федерации.

Пользователи услугам, оказание которых осуществляется в морском порту (далее – пользователи услуг в порту), – грузоотправители (отправители), грузополучатели (получатели), судовладельцы, перевозчики, пассажиры либо иные физические или юридические лица.

В соответствии с частью 7 статьи 17, частью 2 статьи 18 ФЗ «О морских портах в РФ» услуги в морском порту оказываются юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями на основании договоров с пользователями. Размер оплаты услуг в морском порту, не относящихся к сфере естественных монополий, определяется на основании договоров.

Согласно пункту 15 постановления Правительства Российской Федерации от 19.08.2009 № 676 «О Правилах обслуживания пассажиров и оказания иных услуг, обычно оказываемых в морском порту и не связанных с осуществлением пассажирами и другими гражданами предпринимательской деятельности» определён перечень услуг, оказываемых в морском порту потребителям, в состав которого, услуга по выдаче пропусков не входит.

Понятие товара, услуги дано в Федеральном законе «О защите конкуренции»: товар, работа, услуга, включая финансовая услуга – объект гражданских прав, предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с частью 1 статьи 779 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору возмездного оказания услуг исполнитель (в данном случае ООО «МПБТ») обязуется по заданию заказчика совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность.

Между тем, в рассматриваемом случае отсутствуют признаки, при наличии которых действия Общества по взиманию платы за оформление пропусков могут быть отнесены к услуге: наличие задания заказчика на выполнение работ, услуг; заключение договора с каждым контрагентом; акта выполнения работ.

Таким образом, Комиссия считает, что действия Общества по оформлению пропусков для прохода/проезда пользователей услуг в порту и транспортных средств на территорию ООО «МПБТ» не являются услугой по смыслу гражданского законодательства и теории гражданского права. В теории гражданского права под услугой понимается деятельность исполнителя, создающая определённый полезный эффект, либо в материальной форме, либо не в виде овеществлённого результата, а в виде самой деятельности.

При этом общее качество всех услуг – какой либо полезный эффект для потребителя услуги, за который такой потребитель и согласен вносить денежные средства.

Сама по себе процедура оформления пропусков для прохода/проезда пользователей услуг в порту и транспортных средств на территорию

ООО «МПБТ» не влечёт никакого полезного эффекта для указанных пользователей. Полезный эффект (возможность получения услуг в порту) несёт сама по себе возможность прохода/проезда пользователей услуг в порту на территорию ООО «МПБТ» для получения услуги или осуществления на законных основаниях деятельности в порту, независимо от того, будут ли им оформлены пропуска или нет.

Соответственно, пользователи услуг в порту, а также лица, осуществляющие деятельность на законных основаниях на его территории не хотят (и не должны по смыслу гражданского законодательства) платить за действия, которые не влекут для них никакого полезного эффекта.

Таким образом, Комиссия считает, что действия Общества по установлению и взиманию платы за оформление пропусков для прохода/проезда пользователей услуг в порту и транспортных средств на территорию ООО «МПБТ» не являются оказанием услуг в порту, а являются текущей работой Общества с целью (пункт 1.3 Инструкции):

- обеспечения порядка, исключающего проникновение посторонних лиц на территорию, объекты, в административные здания, зоны доступа и критические элементы ОТИ, а также на причалы, иностранные и российские суда заграничного следования,
- ограничение допуска лиц к морским судам, на их борт и к важным объектам ОТИ; предотвращение незаконного выноса/вывоза с территории ОТИ материальных ценностей и грузов, а также несанкционированного вноса/ввоза на его территорию огнестрельного оружия, гражданского оружия, взрывчатых веществ и других запрещённых к перевозке опасных грузов,
- выполнения требований установленного режима на ОТИ всеми должностными и физическими лицами (пункт 1.3 Инструкции),

и не обладают никакими полезными потребительскими свойствами.

Комиссия отмечает, что плата за оформление пропусков не может считаться и сбором. Правом установления портовых сборов ООО «МПБТ» не наделён. Перечень портовых сборов, взимаемых непосредственно в каждом порту, устанавливается федеральным органом исполнительной власти в области транспорта, а ставки портовых сборов и правила их применения устанавливаются в соответствии с законодательством Российской Федерации о естественных монополиях, ставка платы за выдачу пропусков в установленном перечне сборов федеральными органами не предусмотрена.

Федеральными нормативно-правовыми актами не предусмотрена возможность каких-либо хозяйствующих субъектов устанавливать или изменять порядок пропускного и внутриобъектного режима в морском порту или устанавливать взимание платы за оформление пропусков.

В период с 05.05.2013 по настоящее время, пользователи(потенциальные пользователи) услуг в порту Зарубино при посещении последнего вынуждены (будут вынуждены) оплачивать в пользу Общества **право** на проход/проезд на территорию ООО «МПБТ» и таким образом, несут/будут нести дополнительные финансовые расходы, осуществляя финансирование деятельности ООО «МПБТ» по обеспечению требования транспортной безопасности морского терминала Общества, в том числе по обеспечению требования по организации и обеспечению пропускного и внутриобъектового режима на территорию указанного терминала, входящего в состав пункта пропуска через государственную границу Российской Федерации в морском порту Зарубино.

Более того, обеспечение транспортной безопасности на территории Морского порта в бухте Троицы является одним из нормативных требований, необходимых для осуществления хозяйственной деятельности группы лиц Общества по оказанию услуг в порту (в том числе услуг по хранению грузов и осуществлению погрузочно-разгрузочных работ в порту) на территории морского терминала ООО «МПБТ», расположенного в морском порту Зарубино открытом для захода иностранных судов.

Установив плату за оформление пропусков, желая возместить свои расходы на обеспечение транспортной безопасности, ООО «МПБТ» возлагает обязанность по оплате на лиц, которые по каким-либо производственным или иным причинам осуществляют проезд/проход на территорию порта. Тем самым Общество навязывало пользователям/потенциальным пользователям услуг в порту дополнительную плату при реализации ими своего права на получении услуг в морском порту

Зарубино.

Следствием указанных действий ООО «МПБТ» является создание экономических (финансовых) ограничений для юридических и физических лиц при осуществлении предпринимательской деятельности в морском порту Зарубино.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», установлен запрет для хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, совершать действия (бездействие), результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В связи с изложенным в настоящем решении Комиссия считает доказанным факт злоупотребления ООО «Морской порт в бухте Троицы» своим доминирующим положением путём совершения действий по установлению и взиманию платы за оформление пропусков для прохода/проезда пользователей услуг в порту и транспортных средств на территорию ООО «МПБТ», результатом которых является или может явиться ущемление интересов указанных лиц, что является нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

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

Р Е Ш И Л А:

1. Признать факт нарушения ООО «Морской порт в бухте Троицы» (ул. Молодёжная, 7, п. Зарубино, Хасанский район, Приморский край, 692725; ИНН 2540078887) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в неправомерном установлении и взимании платы за оформление (выдачу) пропусков на территорию Морского порта в б.Троица для допуска физических лиц, а также автотранспортных средств.

2. Выдать ООО «Морской порт в бухте Троицы» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

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

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

ПРЕДПИСАНИЕ №43/06-2014

24 июля 2015
года
г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – <...> – заместитель руководителя, члены Комиссии: <...> – ведущий специалист-эксперт информационно-аналитического отдела, <...> – главный специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного законодательства и рекламы,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 и 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

на основании своего решения от 24 июля 2015 года по делу № 43/06-2014 о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «Морской порт в бухте Троицы» (далее – ООО «Морской порт в бухте Троицы»; ООО «МПБТ») части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Морской порт в бухте Троицы» (ул. Молодёжная, 7, п. Зарубино, Хасанский район, Приморский край, 692725; ИНН 2540078887)

с момента получения настоящего предписания прекратить нарушение антимонопольного законодательства, выразившегося в неправомерном установлении и взимании платы за оформление (выдачу) пропусков для допуска физических лиц и автотранспортных средств на территорию ООО «МПБТ», что привело к ущемлению интересов пользователей услуг в морском порту Зарубино (в понятии, изложенном в пункте 11 статьи 4 Федерального закона от 08.11.2007 № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»),

совершив следующие действия:

1. Прекратить взимание платы за оформление (выдачу) пропусков для прохода/проезда на территорию ООО «МПБТ» с пользователей услуг в морском порту Зарубино.
2. Внести изменения в Приложение № 1 к приказу от 05.02.2014 №44 «Об утверждении тарифов на погрузо-разгрузочные работы, технологическое накопление и иные, сопутствующие перевалке грузов услуги в ООО «МПБТ» путём исключения из него положений о возмездном оформлении (выдаче) пропусков для прохода/проезда на территорию ООО «МПБТ».
3. Привести в соответствие с пунктом 10 Правил режима в пунктах пропуска через Государственную границу Российской Федерации, утвержденных Приказом Росграницы от 27.12.2010 №451-ОД инструкцию о пропускном и внутриобъектовом режиме на объекте транспортной инфраструктуры ООО «МПБТ» в части рассмотрения заявок пользователей.
4. Разместить на официальном сайте ООО «МПБТ» инструкцию о пропускном и внутриобъектовом режиме на территории ООО «МПБТ».
5. В срок до 1 сентября 2015 года предоставить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю документы подтверждающие исполнение предписания.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

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