

РЕШЕНИЕ

по делу № 03-51/17 А о нарушении антимонопольного законодательства

г. Якутск резолютивная часть оглашена 15 ноября 2017 г.

изготовлено в полном объеме 27 ноября 2017 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

в отсутствие надлежаще уведомленного ответчика акционерного общества «Морской порт «Тикси» (далее – АО «Морской порт «Тикси», порт),

при участии от заявителя общества с ограниченной ответственностью «Альянс-2005» (далее – ООО «Альянс-2005», заявитель) Н. по доверенности №2 от 10.01.2017 года;

рассмотрев дело №03-51/17А о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения АО «Морской порт «Тикси» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

у с т а н о в и л а:

Приказом №81 от 22.09.2017 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) на основании заявления ООО «Альянс-2005» на действия АО «Морской порт «Тикси», содержащие признаки нарушения антимонопольного законодательства путем применения самостоятельно установленных тарифов на услуги, оказание которых в свою очередь включены в тарифы, установленные уполномоченным органом исполнительной власти Республики Саха (Якутия) в сфере государственного регулирования тарифов (цен, сборов), возбуждено дело №03-51/17А по признакам нарушения АО «Морской порт «Тикси» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При рассмотрении дела представитель заявителя поддержал свои требования, считает, что применение портом тарифов, не установленных уполномоченным органом, незаконно. Кроме того, указывает, что счет к оплате №82 не является дополнительным к счету №75, а порт повторно взимает плату за одни и те же оказанные услуги. Вследствие указанных действий порта, ООО «Альянс-2005» понес расходы, которые в случае добросовестных действий порта, не были бы понесены заявителем.

В материалы дела АО «Морской порт «Тикси» представлены возражения на заключение. Порт считает, что тариф на погрузочно-разгрузочные работы с внутрипортовым перемещением применяется только со склада порта с судна и

наоборот, поскольку согласно Правилам применения тарифов транспорт клиента в тарифе с внутрипортовым перемещением не указан. В стоимость услуги по оформлению документов, утвержденную приказом 12/ДОП от 19.04.2017 года в размере 250 рублей входит: составление (оформление) договоров, расчетов и справок на оказание услуг, согласно заявкам клиента, оформление комплекта бухгалтерских документов (в т.ч. дубликатов), почтовые расходы по пересылке документов (в т.ч. конверты, марки, уведомление), направление документов на электронную почту/факсом, все перечисленные услуги не входят в состав обязательного комплекта транспортных документов. Кроме того, к счету №82 от 09.08.2017 года и счету №75 от 07.08.2017 года были оформлены соглашения об изменении стоимости, в которых произведены корректировки по факту оказанных услуг, в действующих ценах, утвержденных ГКЦ-РЭК РС (Я), а также АО «Морской порт Тикси» на 2017 год. Данные документы неоднократно направлялись заявителю. На основании заявки на индексацию тарифов и представленных портом обосновывающих материалов тарифы 2016 года на 2017 год были проиндексированы на 4,7%. В обосновывающих материалах были представлены отчеты и планируемые показатели за 2015-2017 гг, согласно которым выдача и прием груза отражается по строке 0322 «Экспедиторское обслуживание грузов» в пункт 2 «Нерегулируемые виды деятельности».

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в материалах дела документы, пришла к следующим выводам.

В целях поставки груза в поселок Тикси ООО «Альянс-2005» в адрес АО «Морской порт «Тикси» направило заявку на заключение договора на оказание погрузочно-разгрузочных работ трубы Д630 52 тонны, трубы Д325 15 тонн.

Между ОАО «Морской порт «Тикси» (порт) и ООО «Альянс-2005» (клиент) заключен договор №29 на оказание услуг по переработке грузов и транспортно-экспедиционное обслуживание от 26.07.2017 года (далее – договор №29).

Согласно условиям договора №29 порт обязуется выполнить следующую работу: выгрузить (погрузить) прибывшие в адрес клиента грузы на складские площадки порта Тикси; обеспечить прием (сдачу), сохранность груза, оформление транспортных документов.

Согласно пункту 4.1 договора №29 стоимость выполненных работ и оказываемых услуг по договору определяется на основании постановления Региональной энергетической комиссии РС (Я) по тарифам, а также калькуляции порта на услуги, не входящие в перечень погрузочно-разгрузочных работ и хранение грузов, оказываемые по договору.

В адрес АО «Морской порт «Тикси» от ООО «Альянс-2005» поступила заявка на переработку груза согласно перечню.

АО «Морской порт Тикси» подготовило проект договора №29 ДОП на переработку грузов в порту Тикси в навигацию 2017 года от 28.07.2017 года и направило в адрес ООО «Альянс-2005». Однако, по настоящее время данный договор не заключен.

На основании оказанных услуг АО «Морской порт «Тикси» выставило заявителю счета на оплату.

Счет на оплату №55 от 26.07.2017 года на сумму 255 200,24 рублей, счет на оплату №75 от 07.08.2017 года на сумму 1 357 621,79 рублей.

ООО «Альянс-2005» платежным поручением №838 от 02.08.2017 года оплатило 255 200,24 рублей, платежным поручением №897 от 07.08.2017 года оплатило 1 357 621,79 рублей.

В связи с тем, что в период с 07.08.2017 по 10.08.2017 года ООО «Альянс-2005» предоставил под выгрузку груза только 4 машины с пребыванием интервалом около 1 часа в целях недопущения простоя судна СТК-1028 АО «Морской порт «Тикси» произвело выгрузку груза заявителя на свои склады.

На основании вышеизложенного, АО «Морской порт «Тикси» произвело корректировку начисленной суммы за оказанные погрузочно-разгрузочные услуги с учетом внутрипортového перемещения. Общая сумма по оказанным услугам составила 3 203 265,17 рублей. Порт выставил счет на оплату №82 от 09.08.2017 года на сумму 1 845 649,56 рублей за вычетом из общей суммы ранее оплаченного ООО «Альянс-2005» счета №75.

При расчетах АО «Морской порт «Тикси» руководствовался приказом Государственного комитета по ценовой политике Республики Саха (Якутия) №4 от 08.02.2017 года, приказом ОАО «Морской порт «Тикси» №12 ДОП от 19.04.2017 года.

Отношения, возникающие из торгового мореплавания в морских портах в Российской Федерации (далее также - морские порты), устанавливает порядок создания, открытия, закрытия морских портов, порядок осуществления в них деятельности, в том числе оказания услуг, а также устанавливает основы государственного регулирования деятельности в морских портах регулируются Федеральным законом от 08.11.2007 N 261-ФЗ (далее – Закон о морских портах).

В соответствии с частью 2 статьи 8 Закона о морских портах государственное регулирование деятельности в морском порту осуществляется посредством установления ставок портовых сборов и тарифов на услуги в морском порту, оказываемые субъектами естественных монополий.

В соответствии с частью 1 статьи 17 Закона о морских портах в морском порту осуществляется оказание услуг по обслуживанию судов, осуществлению операций с грузами, в том числе по перевалке грузов, обслуживанию пассажиров, обеспечению безопасности мореплавания в морском порту и на подходах к нему, обеспечению готовности к проведению аварийно-спасательных работ, обеспечению транспортной безопасности акватории морского порта и иных услуг.

Перевалка грузов – это комплексный вид услуг и (или) работ по перегрузке грузов и (или) багажа с одного вида транспорта на другой вид транспорта при перевозках в прямом международном сообщении и непрямом международном сообщении, прямом и непрямом смешанном сообщении, в том числе перемещение грузов в границах территории морского порта и их технологическое накопление, или по перегрузке грузов без их технологического накопления с одного вида транспорта на другой вид транспорта (статья 4 Закона о морских портах).

В соответствии со статьей 18 Закона о морских портах тарифы на услуги в морском порту, оказываемые субъектами естественных монополий, и правила

применения таких тарифов устанавливаются в соответствии с законодательством Российской Федерации о естественных монополиях. Размер оплаты услуг в морском порту, не относящихся к сфере естественных монополий, определяется на основании договоров.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 23.04.2008 №293 утверждён перечень услуг субъектов естественных монополий в морских портах, цены (тарифы, сборы) на которые регулируются государством (далее – Перечень).

Согласно Перечню, к услугам субъектам естественных монополий в морских портах относятся в том числе погрузка и выгрузка грузов, хранение грузов.

В соответствии со статьей 424 Гражданского кодекса РФ в предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

В соответствии с пунктом 4 Положения о государственном регулировании цен (тарифов, сборов) на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей, утвержденного постановлением Правительства от 23.04.2008 №293 (далее – Положение №293), государственное регулирование тарифов осуществляется органами регулирования в пределах их компетенции.

В соответствии с пунктом 3.3 Положения о Государственном комитете по ценовой политике Республики Саха (Якутия), утвержденного постановлением Правительства Республики Саха (Якутия) от 22.11.2007 №468, комитет участвует в государственном регулировании и контроле деятельности субъектов естественных монополий в сфере услуг в транспортных терминалах, портах и аэропортах, транспортировки газа по распределительным сетям по вопросам связанным с определением (установлением) и применением цен (тарифов), в соответствии с законодательством.

В соответствии с пунктом 5 положения №293 тарифы на услуги субъектов регулирования устанавливаются органами регулирования применительно к каждому конкретному субъекту регулирования в соответствии с утвержденными Правительством Российской Федерации перечнями услуг субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуг по использованию инфраструктуры внутренних водных путей, тарифы на которые регулируются государством.

Приказом Государственного комитета по ценовой политике Республики Саха (Якутия) от 08.02.2017 года №4 установлены тарифы на погрузочно-разгрузочные работы и связанные с ними услуги, оказываемые ОАО «Морской порт «Тикси» (далее – Приказ №4).

Пунктом 6 Положения №293 установлено, что органы регулирования в пределах их компетенции устанавливают правила применения тарифов, порядок опубликования и введения в действие установленных тарифов и правил их применения, а также утверждают изменения, вносимые в них, если иное не предусмотрено законодательством РФ или международными договорами РФ.

Приказом Государственного комитета по ценовой политике – Региональной энергетической комиссии Республики Саха (Якутия) от 09.02.2015 года №6 (далее – Приказ №6) утверждены правила применения тарифов на погрузочно-разгрузочные работы и связанные с ними услуги, оказываемые ОАО «Морской порт «Тикси» (далее – Правила).

Согласно Правилам, тарифы применяются для расчетов за погрузку и выгрузку, хранение грузов, осуществляемые ОАО «Морской порт «Тикси».

В соответствии с пунктом 1.7.2 Правил тарифы подразделяются на две группы:

- прямой вариант (судно – транспорт клиента и наоборот);
- с внутрипортовым перемещением (судно – транспортное средство порта – кран – (автопогрузчик) – склад и наоборот).

При этом, согласно представленным ГКЦ РС (Я) сведениям, установленные Приказом №4 тарифы включают все необходимые операции, предусмотренные правилами оказания услуг по перевалке грузов в морском порту, утвержденными приказом Минтранса России от 09.07.2014 №182 (далее – Правила №182).

В соответствии с пунктом 9 Правил №182 технологические процессы перевалки грузов включают в себя совокупность технологических операций, связанных с погрузкой (выгрузкой) грузов с одного вида транспорта на другой, креплением грузов на транспортном средстве, технологическим накоплением грузов.

Следовательно, тарифы, установленные ГКЦ РС (Я) охватывают весь процесс, включающий в себя его подготовку, непосредственное перемещение, выгрузку, выдачу грузов и т.д. и каждое из этих действий, в совокупности составляющих единый технологический процесс, само по себе не имеет экономического смысла в отрыве от грузовой операции.

Таким образом, в силу законодательства тарифы на оказание услуг субъектов естественных монополий в морских портах, в том числе погрузка и разгрузка грузов, хранение грузов, регулируются только государством и не могут быть установлены и применены хозяйствующими субъектами в указанной сфере самостоятельно.

Кроме того, в ходе рассмотрения установлено, что в выставленных портом счетов на оплату №55 и №75 включены услуги по оформлению документов. Также в приложении к приказу №12 ДОП от 19.04.2017 года установлена стоимость услуги по оформлению документов в размере 250 рублей.

При этом, согласно Приказу №6 тарифы по каботажу (с моря) по прямому варианту и тарифы по каботажу (с моря) с внутрипортовым перемещением включают в себя документальное оформление приема груза, документальное оформление в соответствии с действующими правилами недостач, излишков и повреждений грузов и тары в процессе их транспортировки, составление обязательного комплекта транспортных документов и передача его грузовладельцу.

Между тем, АО «Морской порт «Тикси» приказом №12 ДОП от 19.04.2017 года утвердил тарифы на свои услуги на 2017 год, в том числе за выдачу/прием грузов,

пользование техникой и иные услуги. На основании данного приказа АО «Морской порт «Тикси» к оплате грузополучателем предъявляются услуги по оформлению документов и приеме/выдаче грузов.

Письмом от 07.09.2017 №03-02тр-2975 ГКЦ РС (Я) отмечает, что согласно копии счета на оплату №82 от 09.08.2017 года, АО «Морской порт «Тикси» предлагает оплатить услуги по выгрузке и погрузке грузов через склад, но указанные цены в копии счета не соответствуют утвержденным Приказом №4 тарифам. Кроме того, в выставленном счете на оплату №55 от 26.07.2017 года АО «Морской порт «Тикси» предъявило к оплате на сумму 120 600 рублей за услуги по выдаче/приемке груза, 250 рублей за услуги по оформлению документов, в то время как тариф по Приказу №4 включает в себя все необходимые операции по погрузке и выгрузке грузов в морском порту.

Таким образом, самостоятельное установление цен, тарифов морскими портами возможно только в отношении тех услуг, которые не включены в Перечень, в случае если выдача/прием грузов производится при погрузке и разгрузке грузов, то не применимы самостоятельно установленные портом тарифы, поскольку цены (тарифы, сборы) на погрузку и разгрузку грузов регулируются государством.

На основании вышеизложенного доводы порта о правомерности применения самостоятельно установленных тарифов на услуги, включенные в Перечень, отклоняются.

Довод порта о том, что согласно Прейскуранту №11-01, утвержденного постановлением Госкомцен СССР от 27.03.1989 №274 (далее – Прейскурант) выдача груза со склада не входит в перечень операций, стоимость которых включена в тариф выгрузки груза отклоняется в связи с нижеследующим.

Законодательство о государственном регулировании тарифов на погрузочно-разгрузочные работы в портах для субъектов естественных монополий состоит из Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях», Положения №293, а так же принятых в соответствии с ними Положения об участии органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов в осуществлении государственного регулирования и контроля деятельности субъектов естественных монополий и о пределах такого регулирования и контроля, утверждённого постановлением Правительства РФ от 10.12.2008 №950, Порядка рассмотрения вопросов по установлению (изменению) цен (тарифов, сборов) или их предельного уровня на услуги субъектов естественных монополий в транспортных терминалах, портах, аэропортах и услуги по использованию инфраструктуры внутренних водных путей, а также перечней документов, предоставляемых для их установления (изменения), утвержденного приказом ФСТ России от 24.06.2009 №135-т/1.

Поскольку Прейскурант является ведомственным подзаконным актом, он не должен противоречить законодательству, имеющему высшую юридическую силу.

Кроме того, согласно пункта 2 раздела 2 Конституции РФ законы и другие правовые акты, действовавшие на территории Российской Федерации до вступления в силу настоящей Конституции, применяются в части, не противоречащей Конституции Российской Федерации.

Таким образом, поскольку выдача груза и оформление документов как составная часть погрузочно-разгрузочных работ, тарифы на которые регулируются государством, АО «Морской порт Тикси» обязано руководствоваться действующим законодательством.

Кроме того, при рассмотрении дела представители ГКЦ РС (Я) пояснили, что на 2017 год тарифы для АО «Морской порт «Тикси» были утверждены расчетным способом с учетом всех расходов на погрузочно-разгрузочные работы, в том числе по приему/выдаче грузов, оформлению документов на основании представленных портом обосновывающих материалов (письмо исх.№МП-2/08 от 18.01.2017 года).

В соответствии с частью 4 статьи 8 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» субъекты естественной монополии обязаны вести раздельный учет доходов и расходов по видам деятельности. Ведение раздельного учета доходов и расходов субъекта естественной монополии по видам деятельности осуществляется в порядке, утвержденном Правительством Российской Федерации и (или) федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 10 Положения №293 государственное регулирование тарифов осуществляется на основе раздельного учета доходов и расходов по видам деятельности субъектов регулирования.

Таким образом, порту надлежит вести раздельный учет доходов и расходов по видам деятельности, следовательно, при подаче в орган регулирования обосновывающих материалов все расходы и доходы по погрузке и разгрузке грузов, хранение грузов должны быть включены в регулируемый вид деятельности.

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии со статьями 3, 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги в транспортных терминалах, портах и аэропортах относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с Перечнем к услугам субъектов естественных монополий в морских портах относятся в том числе погрузка и выгрузка грузов, хранение грузов.

Тем самым, наличие доминирующего положения у АО «Морской порт «Тикси» на товарном рынке услуг в морских портах на территории п. Тикси Булунского улуса Республики Саха (Якутия), бесспорно.

Таким образом, АО «Морской порт «Тикси» является субъектом естественных монополий и деятельность по погрузке, выгрузке и хранению грузов в морском порту Тикси может осуществляться портом только по утвержденным государством тарифам.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение,

ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Таким образом, в соответствии с действующим законодательством работы по погрузке и выгрузке грузов в морских портах включают в себя все работы и услуги как единый технологический процесс, в том числе оформление документов и прием/выдачу грузов, АО «Морской порт «Тикси», самостоятельно утвердив и применив тарифы, которые относятся к сфере государственного регулирования, злоупотребило своим доминирующим положением и тем самым нарушило установленный нормативно правовыми актами порядок ценообразования, запрет на такие действия установлен пунктом 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 10, 23, 39, 41, 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

р е ш и л а:

1. Признать АО «Морской порт Тикси» нарушившим пункт 10 часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать АО «Морской порт Тикси» обязательное для исполнения предписание о совершении действий, направленных на прекращение нарушения.
3. Материалы настоящего дела передать уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) для решения вопроса о наличии оснований для возбуждения дела об административном правонарушении.

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