

**Позиция ФАС России по предложениям,
поступившим от предпринимательских кругов России
по итогам встречи актива ТПП России с руководителем ФАС России
М.А. Шаскольским**

1. Союз участников потребительского рынка, Союзмолоко

С 1 сентября 2022 года вступили в силу требования очередного этапа введения обязательной маркировки молочной продукции средствами идентификации (постановление Правительства Российской Федерации от 15.12.2020 № 2099). Одно из требований предусматривает обязанность организаций, осуществляющих торговлю в киосках мороженым, направлять в систему мониторинга оборота товаров, подлежащих обязательной маркировке средствами идентификации, коды идентификации каждой единицы продукции. Согласно положениям абзаца 8 пункта 2 статьи 2 Федерального закона от 22.05.2003 № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении расчетов в Российской Федерации», киоски, осуществляющие продажу мороженого, не обязаны иметь контрольно-кассовую технику. Таким образом, такие киоски имеют очень ограниченные возможности для сканирования каждой единицы продукции, хранения и направления сведений о коде идентификации каждой единицы продукции в систему маркировки.

Просьба поддержать предложения по снятию с таких организаций обязанности по представлению информации о кодах идентификации реализуемой продукции (по аналогии с подходом в законе о контрольно-кассовой технике).

Позиция ФАС России

ФАС России не располагает информацией о степени дополнительной финансовой нагрузки на организации, осуществляющие торговлю в киосках мороженым, в связи с необходимостью направлять информацию о кодах идентификации каждой единицы продукции в систему мониторинга и, соответственно, на ее конкурентоспособность по сравнению с продукцией, реализуемой в стационарных торговых организациях.

Требование обязательной маркировки средствами идентификации каждой единицы молочной продукции распространяется и на мороженое.

Указанный вопрос требует дополнительного изучения с привлечением Федеральной налоговой службы и Министерства промышленности и торговли Российской Федерации.

Вместе с тем ФАС России не возражает против указанного предложения.

2. ТПП Республики Башкортостан

В соответствии с Федеральным законом от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» (далее – закон о ГОЗ) доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, в том числе когда данный субъект является единственным производителем продукции по ГОЗ, использование которой и (или) ее составных частей и (или) комплектующих изделий при выполнении ГОЗ предусмотрено конструкторской или иной документацией либо требованиями государственного заказчика. Для хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, заключение контракта обязательно при условии отсутствия у него обоснованных экономических или технологических причин для отказа от заключения контракта. Таким образом, изготовитель сырья и материалов, занимающий доминирующее положение, фактически может отказаться от заключения договора с заказчиком-исполнителем ГОЗ, если потребность последнего ниже нормы отгрузки изготовителя, обосновав такой отказ экономическими или технологическими причинами.

В связи с этим отдельные исполнители ГОЗ вынуждены заключать договоры на покупку сырья и материалов с посредниками. Данное обстоятельство может негативно сказаться на качестве производимых изделий для ГОЗ, так как при закупках у посредников увеличивается риск приобретения неаутентичной продукции.

Предлагается предусмотреть правовой механизм, обеспечивающий снижение изготовителями сырья и материалов нормы отгрузки при поставках продукции для заказчика-исполнителя ГОЗ. Для чего в действующем законодательстве следует установить, что для изготовителя, занимающего доминирующее положение, обязательно заключение договора поставки сырья и материалов с заказчиком-исполнителем ГОЗ по норме отгрузки, соответствующей годовой потребности такого заказчика за предшествующий календарный год. Возможность отказа изготовителя от заключения договора, обоснованного экономическими или технологическими причинами, в таком случае следует исключить.

Позиция ФАС России

Ввиду отсутствия обоснования, а также подтверждающих статистических данных, целесообразность предлагаемых изменений неясна.

Дополнительно отмечаем, что с целью осуществления закупки продукции в объемах, необходимых для выполнения государственного оборонного заказа (меньше установленной изготовителем нормы отгрузки), представляется возможным совместно с заинтересованными организациями проработать вопрос формирования консолидированной заявки на закупку требуемого объема продукции, а также рассмотреть возможность приобретения необходимого объема такой продукции у торговых домов, входящих с заводом-изготовителем в одну группу лиц.

3. Ассоциация «Промжелдортранс»

Многие предприятия промышленного железнодорожного транспорта (ПЖТ) сталкиваются с необходимостью выноса воздушной линии электропередач с принадлежащего им земельного участка для производства работ по расширению предприятия, например, увеличение контейнерной площадки. Одним из необходимых условий полноценного использования контейнерной площадки является перенос действующей воздушной линии электропередач, т. к. работа крупногабаритной техники в охранной зоне ЛЭП невозможна. Воздушная линия электропередачи принадлежит ПАО «Россети Московский регион», являющейся крупнейшим электросетевым холдингом России, имеющим статус естественной монополии в сфере энергетики.

Для выполнения этой работы предприятием ПЖТ была подана заявка на выдачу технических условий с возможностью привлечения к выполнению работ сторонней подрядной организации с последующей сдачей работ собственнику электросетевого хозяйства. По итогам рассмотрения заявки предприятию было отказано в выдаче технических условий и предложена комплексная услуга по переустройству электросетевого имущества ЛЭП силами ПАО «Россети Московский регион» на очень значительную сумму (примерно в 7 раз превышающую рыночную для данного региона) и сроком исполнения 1 год. Такое предложение ПАО «Россети Московский регион» для предприятия ПЖТ – субъекта малого и среднего предпринимательства неприемлемо из-за высокой стоимости и длительного срока оказания услуг. Кроме того, определённая ПАО «Россети Московский регион» стоимость по выносу электрических сетей гораздо выше рыночной стоимости такого рода услуг, а также стоимости строительства самой контейнерной площадки на данном земельном участке. Вынос (переустройство) электрических сетей при получении технических условий и самостоятельном выборе подрядчика на выполнение работ обошёлся бы в 7,1 раз дешевле комплексной услуги с учетом НДС и со сроком выполнения работ 2,5 месяца.

По мнению представителей ПЖТ, в данном случае имеет место искусственное увеличение стоимости компенсации за выполнение работ по выносу объектов электросетевого хозяйства, что является навязыванием заведомо невыгодных условий и ущемлением интересов предприятия ПЖТ и срыву планов по его развитию.

До 2019 года технические условия собственникам земельных участков выдавались ПАО «Россети Московский регион» в свободном режиме. Собственник/арендатор земельного участка мог обратиться в подрядную организацию, имеющую все необходимые допуски на производство такого рода работ, и за обоснованную стоимость работ освободить свой участок от электрических сетей. В 2019 году ПАО «Россети Московский регион» перешло на новый порядок организации работ по выносу (переустройству) объектов, осуществляемому в интересах и по инициативе третьих лиц, предусматривающий внешний источник финансирования, в соответствии с которым технические условия на вынос электрических сетей как самостоятельной услуги более не осуществляется. Теперь это дополнительная комплексная услуга. Согласно Регламенту ПАО «Россети Московский регион» самостоятельно осуществляет весь комплекс работ по

выносу собственных объектов, привлекая своего подрядчика. Заявитель только финансирует данные работы. С этого момента стоимость работ по переустройству (выносу) объектов электросетевого хозяйства выросла в разы.

Просим ФАС России рассмотреть изложенную проблему и дать комментарий о правомочности действий ПАО «Россети Московский регион» как имеющего статус естественной монополии в сфере энергетики, использующего свое доминирующее положение на хозяйственных рынках.

Позиция ФАС России

В июле 2021 года Градостроительный кодекс Российской Федерации был дополнен статьей 52.2.

Указанной статьей и подзаконными актами (постановление Правительства Российской Федерации от 02.06.2022 № 1010 и распоряжение Правительства Российской Федерации от 02.06.2022 № 1420-р) были установлены особенности реконструкции, капитального ремонта существующих линейных объектов и их частей в связи с планируемым строительством, реконструкцией или капитальным ремонтом (за исключением объектов электросетевого хозяйства классом напряжения 110 кВ и выше) в связи со строительством и реконструкцией:

1) линейных объектов транспортной инфраструктуры федерального значения, транспортной инфраструктуры регионального значения или транспортной инфраструктуры местного значения при наличии утвержденного в соответствии с частью 12.12 статьи 45 настоящего Кодекса проекта планировки территории;

2) многоквартирных жилых домов, домов блокированной застройки и необходимых для их функционирования объектов коммунальной инфраструктуры, объектов транспортной инфраструктуры, а также объектов социальной инфраструктуры, если предусмотрено изменение местоположения существующих линейных объектов.

Указанными актами утвержден перечень видов затрат, которые возникают в связи с реконструкцией, капитальным ремонтом существующих линейных объектов и которые включаются в сметную стоимость строительства, реконструкции, капитального ремонта объектов капитального строительства.

До принятия указанных нормативных правовых актов вопрос формирования перечня мероприятий, необходимых для осуществления реконструкции и капитальным ремонтом существующих линейных объектов, оставался открытым.

В связи с принятием указанных актов в 2022 году был создан прозрачный механизм формирования перечня мероприятий и соответствующих затрат, необходимых для осуществления реконструкции и капитального ремонта существующих линейных объектов.

4. АО «ОХК «Уралхим»

С 1 сентября 2022 года вступили в силу изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 23.07.2013 № 623 «Об утверждении Положения о предоставлении информации о заключенных сторонами не на организованных торгах договорах, обязательства по которым предусматривают переход права собственности на товар, допущенный к организованным торгам, а также о ведении реестра таких договоров и предоставлении информации из указанного реестра», которые предусматривают предоставление информации в отношении минеральных удобрений по внебиржевым сделкам.

В автоматизированном режиме в ФАС России передаются сведения о производителе и приобретателе удобрений, о количестве минерального удобрения, о месте его производства и отгрузки, о наименовании и типе базиса поставки, сведения, содержащие информацию о стоимости транспортировки товара от места отгрузки до базиса поставки, а также всех услуг, связанных с указанной транспортировкой, о способе поставки товара с места отгрузки, цене товара, приведенной к базису поставки (с учетом логистических затрат, прибавляемых (вычитаемых) к цене товара, указанной во внебиржевом договоре). Формат передачи указанной информации позволяет осуществлять ее анализ и дальнейшую обработку для различных задач, связанных с регулированием рынка минеральных удобрений.

Однако в настоящее время производители минеральных удобрений продолжают предоставлять указанную информацию по запросам ФАС России в форматах и в составе, которые использовались до вступления в силу указанных выше изменений в постановлении Правительства Российской Федерации от 23.07.2013 № 623.

С целью устранения разночтений в информации о производстве и реализации минеральных удобрений, которую производители минеральных удобрений представляют в ФАС России, Аналитический центр при Правительстве Российской Федерации и Минпромторг России, предлагается перейти к единому формату и составу передаваемых данных, исключив дублирование такой информации.

Позиция ФАС России

Во исполнение пункта 2 протокола заседания Правительства Российской Федерации от 11.03.2021 № 6 ФАС России осуществляет ежемесячный мониторинг цен на минеральные удобрения и нефтепродукты в Российской Федерации.

Также во исполнение пункта 2 протокола заседания рабочей группы для подготовки предложений по снижению цен на удобрения, лес и пиломатериалы на внутреннем рынке от 25.11.2021 № АГ-1.25.11.21 ФАС России направляет результаты еженедельного мониторинга цен на минеральные удобрения для сельскохозяйственных товаропроизводителей в Российской Федерации в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 29.12.2021 № 2551 на юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, заключивших не на организованных торгах договоры, обязательства по которым предусматривают переход права собственности на минеральные удобрения, содержащие соединения фосфора, азота или калия, возложена обязанность с 1 сентября 2022 года представлять в реестр внебиржевых договоров информацию о внебиржевых договорах в отношении минеральных удобрений.

В соответствии с Положением о предоставлении информации о заключенных сторонами не на организованных торгах договорах, обязательства по которым предусматривают переход права собственности на товар, допущенный к организованным торгам, а также о ведении реестра таких договоров и предоставлении информации из указанного реестра, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 23.07.2013 № 623 (далее – Положение), в реестр внебиржевых договоров необходимо представлять информацию о внебиржевых сделках в отношении минеральных удобрений при условии, что объем сделки составляет свыше 20 тонн.

Необходимо отметить, что в рамках представления информации по вышеуказанным ежемесячному и еженедельному мониторингам цен на минеральные удобрения ФАС России данное ограничение по объемам сделок отсутствует.

Кроме того, существуют различия в целях представления информации, составе представляемых данных, а также периодичности представления информации в соответствии с Положением и в рамках проведения мониторингов цен на минеральные удобрения ФАС России.

Учитывая изложенное, цели получения информации в соответствии с Положением и мониторингами цен на минеральные удобрения ФАС России различны, в связи с чем объединение и приведение к единому формату передачи данных в настоящее время нецелесообразно.

5. Ассоциация Российских фармацевтических производителей, Национальная ассоциация производителей фармацевтической продукции и медицинских изделий, Союз профессиональных фармацевтических организаций

В связи с изменениями в реестре взаимозаменяемых препаратов Минздрав России в августе 2022 года внес изменение (распоряжение Правительства Российской Федерации от 24 августа 2022 г. № 2419-р) в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов (ЖНВЛП) в части добавления лекарственных форм к уже имеющимся в перечень международных непатентованных наименований (МНН).

Поскольку, вероятно, такие изменения будут регулярными, **предлагается предусмотреть «переходный» период, т.е. полтора-два месяца с даты опубликования, до вступления перечня в силу, чтобы производители успели зарегистрировать цену. В настоящее время сложилась ситуация, когда производители не могут реализовывать препараты, которые одновременно стали ЖНВЛП.**

6. Проектом постановления «О государственном регулировании цен на лекарственные препараты, включённые в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, внесения изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу актов и отдельных положений актов Правительства Российской Федерации», которым вносятся изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 29.10.2010 № 865, предусмотрен переход на электронный документооборот посредством использования единого портала и личного кабинета Государственного реестра лекарственных средств.

Предлагается провести предварительное тестирование указанных платформ Минздравом России, ФАС России и участниками рынка до 01.03.2023, то есть до момента перехода на электронный документооборот.

Позиция ФАС России

ФАС России не имеет возражений относительно указанных предложений.

Вместе с тем данные предложения целесообразно проработать с Минздравом России с учетом его полномочий по выработке и реализации государственной политики и нормативному правовому регулированию в сфере обращения лекарственных средств.

7. Ассоциация «Промжелдортранс»

Не установлен порядок (алгоритм) согласования заявок на перевозку грузов и распределения перевозчиком и владельцем инфраструктуры (ОАО «РЖД») провозной способности на лимитирующих направлениях Восточного полигона между грузоотправителями, осуществляющими экспортную перевозку грузов в крупнотоннажных контейнерах в составе контейнерных поездов через сухопутные пограничные переходы с КНР, а именно распределение согласованных с иностранными ж/д (КНР) объёмов перевозок грузов внутри 5-й очереди (грузы, следующие в составе контейнерных поездов во внутрироссийском и экспортно-импортном сообщениях) в соответствии с «Временными правилами определения очередности перевозок грузов», установленными приложением к протоколу заседания правления ОАО «РЖД» от 10.03.2022 № 11.

В результате имеют место отказы (отклонения) ОАО «РЖД» заявок на перевозку грузов для одних грузоотправителей и в то же время согласование заявок для других грузоотправителей в пределах полигона одной железной дороги и даже в пределах одной железнодорожной станции, что является дискриминационным (неконкурентным) условием в доступе грузоотправителей к инфраструктуре железнодорожного транспорта общего пользования. Как правило, отказы носят формальный характер с указанием причины – «отказ ж.д. иностранных государств» при том, что «владелец инфраструктуры», у которого имеются в соответствии

с п. 12 приказа Минтранса России № 228 от 27.07.2015 «Об утверждении правил приема перевозчиком заявок грузоотправителей на перевозку грузов железнодорожным транспортом» основания для отказа в согласовании заявки в случае отказа железных дорог иностранных государств в согласовании заявки на перевозку грузов, данные заявки согласовывает. У «перевозчика» в соответствии со ст. 11 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» и п. 11 приказа Минтранса России от 27.07.2015 № 228 отсутствует право отказать в согласовании заявки на перевозку грузов по причине отказа железных дорог иностранных государств, что также указывает на наличие дискриминационных (неконкурентных) условий в доступе грузоотправителей к инфраструктуре железнодорожного транспорта общего пользования.

Просим ФАС России рассмотреть изложенную проблему и дать комментарий о правомочности действий ОАО «РЖД».

Позиция ФАС России

При рассмотрении заявок на экспортную перевозку грузов одним из критериев для согласования ОАО «РЖД» заявки является наличие согласования заявки железными дорогами иностранных государств.

В соответствии с решением Правительства Российской Федерации на период приостановки Правил недискриминационного доступа перевозчиков к инфраструктуре железнодорожного транспорта общего пользования,

утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2003 г. № 710, протоколом Правления ОАО «РЖД» от 10 марта 2022 г. № 11 утверждены Временные правила определения очередности перевозок грузов, в которых определена очередность перевозок грузов при отсутствии возможности полного удовлетворения спроса грузоотправителей на перевозку (далее – Временные правила).

Распределение пропускных и провозных способностей инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, а также принципы очередности перевозок грузов и особенности рассмотрения заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом общего пользования осуществляются ОАО «РЖД» в соответствии с Временными правилами.

С 1 января 2023 г. вступила в силу новая редакция Временных правил, утвержденных протоколом заседания Правления ОАО «РЖД» от 27 декабря 2022 г. № 102, в которой определен порядок подачи, рассмотрения, согласования заявок на перевозку грузов по инфраструктуре с ограниченной пропускной способностью, а также предусмотрено представление ОАО «РЖД» в ФАС России на ежемесячной основе отчетности о реализации Временных правил.

8. Ассоциация «Промжелдортранс»

В настоящее время существует проблема, которая возникла между ОАО «РЖД» и предприятиями промышленного железнодорожного транспорта (далее – ППЖТ) при заключении договоров на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования в части установления перевозчиком экономически необоснованной и завышенной ежесуточной платы за использование железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ОАО «РЖД».

Тарифные планы, установленные Приложением № 5 к протоколу правления ОАО «РЖД» от 29.12.2020 № 83, устанавливающие договорные ставки для определения размера платы за использование пути необщего пользования, принадлежащего перевозчику (ОАО «РЖД»), по сути носят не договорной характер, а являются обязательным условием владельца инфраструктуры, занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта и ущемляющего интересы других участников перевозочного процесса.

Вместе с тем, согласно абзацу 3 пункта 1 статьи 8 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в РФ» тарифы, сборы и плата, связанные с выполнением в местах необщего пользования работ (услуг), относящихся к сфере естественной монополии, устанавливаются в соответствии с Федеральным законом от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации. Согласно пункту 2 статьи 8 названного Закона тарифы, сборы и плата на железнодорожном транспорте, нерегулируемые в соответствии с пунктом 1 этой статьи, устанавливаются на договорной основе и контролируются государством в соответствии с антимонопольным законодательством.

На основании пункта 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, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Между тем, чем обусловлена плата в размере 3 375 руб. л.-к. (локомотиво-километр) и размер ее составляющих, ОАО «РЖД» не раскрывает. ППЖТ считают такие условия договора нарушающими паритет сторон. Односторонний порядок изменения размера платы по инициативе ОАО «РЖД» ставит ППЖТ в неравноправное положение. Применение принятых ОАО «РЖД» в одностороннем порядке правил определения размера платы в отсутствие волеизъявления (согласия) другой стороны договора является недопустимым как противоречащее принципам равенства, автономии воли и свободы договора (подпункт 1, 2 части 1 статьи 421 ГК РФ).

Пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции содержит запрет на совершение занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом действий, выраженных в навязывании контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически необоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации,

нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

На основании изложенного и руководствуясь положениями Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также Положением о Федеральной антимонопольной службе, просим ФАС России рассмотреть изложенную проблему и дать комментарий о правомочности действий ОАО «РЖД» (обоснованность применения коэффициентов, определяющих величину платы и ее составляющих, правильность методики определения размера платы).

Позиция ФАС России

На рассмотрении в ФАС России находятся две тарифные заявки ОАО «РЖД», в соответствии с которыми предлагается или установление ставок за использование железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ОАО «РЖД», на уровне применяемых ОАО «РЖД» ставок, или принятие решения о неприменении ценового регулирования на такие услуги.

По результатам рассмотрения указанных заявок в установленном порядке ФАС России будут выработаны подходы к регулированию услуг за использование железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего перевозчику.