

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении №444

17 августа 2016 года

город Ставрополь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Сапунов Д. Н.,

рассмотрев протокол №237 от 02.09.2016 года и материалы дела об административном правонарушении №444, решение по делу №6 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденного в отношении ООО «Фаворит» (357820, Ставропольский край, г. Георгиевск, ул. Ленина, 84, ИНН 2625041156, ОГРН 1152651021005),

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю было возбуждено дело №6 в отношении ООО «Фаворит» (357820, Ставропольский край, г. Георгиевск, ул. Ленина, 84, ИНН 2625041156, ОГРН 1152651021005) по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального Закона РФ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в экономически и технологически необоснованном прекращении производства товара, которое прямо не предусмотрено 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, в части необоснованного препятствования АО «НК «Роснефть-Ставрополье» в прогоне вагонов по пути необщего пользования.

Управлением в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утверждённым приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Порядок) был проведен анализ и установлено доминирующее положение ООО «Фаворит» на товарном рынке, согласно следующего.

В соответствии с п. 1.5 раздела 1 Порядка проведения анализа, в качестве источников исходной информации использовались документы и информация, представленные:

- министерством транспорта Ставропольского края;
- Кавказским управлением Ростехнадзора;
- Региональной тарифной комиссией Ставропольского края;
- Филиалом ОАО «РЖД» - Железнодорожная станция Георгиевск;
- хозяйствующими субъектами – участниками рынка.

Анализ товарного рынка проведен в соответствии со следующими нормативно-

правовыми актами:

- Федеральным законом от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»;
- Гражданским кодексом Российской Федерации;
- Федеральным законом от 10.01.2003 №18-ФЗ (ред. от 06.04.2015) "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации" (далее УЖД);
- иных нормативно-правовых актов, регулирующих деятельность в сфере железнодорожных грузовых перевозок.

При проведении анализа использовались следующие термины и определения:

- железнодорожные подъездные пути необщего пользования, принадлежащие ООО «Фаворит», протяженностью 511.00м - участок железнодорожных путей;
- АО «НК «Роснефть» - Ставрополье» (арендатор ГНС г. Георгиевск, принадлежащего на правах собственности дочернему предприятию АО «НК «Роснефть» - Ставрополье» - ЗАО «Рокада Маркет») - Общество;
- газонаполнительная станция – ГНС;
- открытое акционерное общество «Российские железные дороги» - ОАО «РЖД»;
- автозаправочная станция/автозаправочный комплекс - АЗС/АЗК;
- сжиженный углеводородный газ – СУГ.

Согласно представленным документам на срок с 2009 по 2015 год ЗАО «Рокада Маркет» был заключен трехсторонний договор с ОАО «РЖД» на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования, в том числе на эксплуатацию участка протяженностью 511 м, расположенного по адресу г. Георгиевск, ул. Октябрьская, 157/1, а также соглашение о предоставлении пути необщего пользования для поставки вагоноцистерн с СУГ. Собственник участка железнодорожных путей на момент заключения договоров отсутствовал.

18.09.2015 ООО «Фаворит» приобрело в собственность участок железнодорожных путей, но коммерческая деятельность на данном участке собственником не производилась.

С 09.11.2015 ООО «Фаворит» прекратило поставку вагонов Общества по участку железнодорожных путей на ГНС г. Георгиевск в связи с тем, что не был подписан договор аренды между Обществом и ООО «Фаворит». Деятельность Общества была дестабилизирована вплоть до подписания 28.12.2015 договора с ОАО «РЖД» на эксплуатацию и подачу вагонов по вновь построенному ЗАО «Рокада Маркет» подъездному пути, протяженностью 701 м, арендованному Обществом.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод, что период с 09.11.2015 до 28.12.2015 является сроком существования товарного рынка.

Состояние конкуренции на товарном рынке услуг по предоставлению в пользование участка железнодорожных путей необщего пользования рассмотрено в этом временном интервале.

В соответствии с п.3.1 Порядка, процедура выявления товара, не имеющего заменителя, или взаимозаменяемых товаров, обращающихся на одном и том же товарном рынке (далее - определение продуктовых границ товарного рынка), включает:

- предварительное определение товара;
- выявление свойств товара, определяющих выбор приобретателя, и товаров, потенциально являющихся взаимозаменяемыми для данного товара;
- определение взаимозаменяемых товаров.

Статьей 60 Устава железнодорожного транспорта Российской Федерации определено, что отношения между контрагентом (грузоотправителем или грузополучателем) и владельцем железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожным путям общего пользования, в том числе по поводу подачи и уборки вагонов, регулируются заключенными между ними договорами.

До 09.11.2015 по участку железнодорожных путей продолжалась подача вагонов на ГНС г. Георгиевск, принадлежащих Обществу по договору аренды с ЗАО «Рокада Маркет», на основании трехстороннего договора, заключенного с «РЖД» на период 2009-2015 годы.

Согласно предоставленной информации 18.09.2015 ООО «Фаворит» приобрело в собственность земельный участок площадью 2548 м<sup>2</sup> (свидетельство о государственной регистрации права 26-26/008-26/008/001/2015-233/2) и железнодорожные подъездные пути необщего пользования, расположенные на данном земельном участке (свидетельство о государственной регистрации права 26-26/008-26/008/001/2015-231/2), протяженностью 511м.

09.11.2015 в адрес ЗАО «Рокада Маркет» (дочернее предприятие Общества) от ООО «Фаворит» поступил проект договора аренды участка железнодорожных путей, который, однако, так и не был подписан ввиду того, что стороны не пришли к соглашению по поводу стоимости аренды.

С 09.11.2015 по 01.01.2016 подача вагонов на участке железнодорожных путей была приостановлена.

С 01.01.2016 был заключен договор между ЗАО «Рокада Маркет», Обществом и ОАО «РЖД» на эксплуатацию и подачу (уборку) вагонов по вновь построенному участку железнодорожных путей, явившимся альтернативой ранее существующей схеме доставки вагоноцистерн на ГНС г. Георгиевск.

Ранее указанного срока альтернативного способа доставки вагоноцистерн до ГНС г. Георгиевск у Общества не было.

Согласно п.3.7. Порядка определение взаимозаменяемых товаров в соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции основывается на фактической замене товаров приобретателем или готовности приобретателя заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), учитывая их функциональное назначение, применение, качественные и технические характеристики, цену и другие параметры.

Товары не относятся к взаимозаменяемым, если для замены товара другим товаром в процессе потребления требуется более года или в связи с заменой приобретатель товара несет значительные издержки (превышающие, как правило, 10 процентов от цены товара), и если при этом антимонопольный орган не располагает информацией о том, что такая замена имела или имеет место, а также если такая информация не представлена хозяйствующим субъектом.

Согласно предоставленному Обществом расчету дополнительных затрат на изменение схемы работы, Общество рассмотрело все альтернативные варианты доставки СУГ: 1) на ГНС г. Георгиевска, с заключением договора аренды с ООО «Фаворит», 2) непосредственно на АЗС/АЗК Общества, 3) на НГХ х. Вязники.

При применении любого из этих пунктов Общество понесло бы издержки, значительно превышающие 10% порог, обозначенный в п.3.7 Порядка, следовательно, в период с 09.11.2015 по 01.01.2016, предоставление участка железнодорожных путей для доставки СУГ на ГНС г. Георгиевск не имело взаимозаменяемого варианта.

В связи с этим продуктовыми границами рынка является услуга предоставления (сдача в эксплуатацию) участка железнодорожных путей для прогона вагонов-цистерн доставки СУГ на ГНС г. Георгиевск общей протяженностью 511,0 м, адрес: Ставропольский край, Георгиевский район, г. Георгиевск, ул. Октябрьская, 151/7, зарегистрированном 18.09.2015 под №26-26/008-26/008/001/2015-231/2 управлением Росреестра по Ставропольскому краю.

Определение географических границ товарного рынка проведено на основе информации о регионе, в котором действует хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля, и (или) о регионе, в котором выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с п. 4.1 Порядка товарный рынок может охватывать территорию Российской Федерации или выходить за ее пределы (федеральный рынок), охватывать территорию нескольких субъектов Российской Федерации (межрегиональный рынок), не выходить за границы субъекта Российской Федерации (региональный рынок), не выходить за границы муниципального образования (местный или локальный рынок).

В связи с вышеизложенным географическими границами является участок железнодорожных путей для доставки СУГ на ГНС г. Георгиевск общей протяженностью 511,0 м, находящийся по адресу: Ставропольский край, Георгиевский район, г. Георгиевск, ул. Октябрьская, 151/7, зарегистрированном 18.09.2015 под №26-26/008-26/008/001/2015-231/2 управлением Росреестра по Ставропольскому краю.

Единственным продавцом услуги на исследуемом товарном рынке является ООО «Фаворит».

Покупателем на товарном рынке является Общество в лице дочернего предприятия ЗАО «Рокада Маркет», заинтересованного в заключении договора аренды данного участка железнодорожных путей.

Расчет объема товарного рынка и долей хозяйствующих субъектов, определение

уровня концентрации товарного рынка и барьеров входа на товарный рынок не могут быть рассчитаны вследствие того, что собственником участка железнодорожных путей в заданный временной интервал не производилась коммерческая деятельность по его эксплуатации.

Согласно п. 1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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.

На основании вышеизложенного решением о нарушении антимонопольного законодательства сделан вывод о том, что ООО «Фаворит» в период с 09.11.2015 до 28.12.2015 занимало доминирующее положение на исследуемом товарном рынке.

Пунктом 4 части 1 статьи 10 Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 №135-ФЗ, предусмотрен запрет на действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или могут являться экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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.

Приказом Ставропольского УФАС России от 11 февраля 2016 года №196 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Фаворит» (357820, Ставропольский край, г. Георгиевск, ул. Ленина, 84, ИНН 2625041156, ОГРН 1152651021005) пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального Закона РФ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в экономически и технологически необоснованном прекращении производства товара, которое прямо не предусмотрено 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, в части необоснованного препятствования АО «НК «Роснефть-Ставрополье» в прогоне вагонов по пути необщего пользования.

Материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства и отраженные в решении о нарушении антимонопольного законодательства было установлено следующее.

ООО «Фаворит» являлось владельцем единственного ж/д пути необщего пользования, по которому осуществлялась поставка вагоноцистерн на

газонаполнительную станцию АО «НК «Роснефть» - «Ставрополье». Альтернативного пути для подачи вагоноцистерн не было.

На отношения, связанные с перевозкой грузов, грузобагажа, погрузка и выгрузка которых осуществляются в местах общего и необщего пользования, включая железнодорожные пути необщего пользования, распространяется действие Федерального закона от 10.01.2003 №18-ФЗ "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации" (далее - УЖТ РФ).

Статьей 60 УЖТ РФ определено, что отношения между контрагентом (грузоотправителем или грузополучателем, а также владельцем железнодорожного пути необщего пользования, который в пределах железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего иному лицу, владеет складом или примыкающим к указанному железнодорожному пути своим железнодорожным путем необщего пользования) и владельцем железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожным путям общего пользования, в том числе по поводу подачи и уборки вагонов, регулируются заключенным между ними договором.

Согласно пункту 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 06.10.2005 N 30 "О некоторых вопросах практики применения Федерального закона "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации" отношения по подаче и уборке вагонов, маневровой работе для грузоотправителей (грузополучателей), имеющих склады и погрузочно-разгрузочные площадки на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих владельцу инфраструктуры, регулируются договорами на подачу и уборку вагонов, заключаемыми перевозчиками с грузоотправителями (грузополучателями) (статья 56 УЖТ РФ). Заключение названных договоров обязательно как для перевозчика, так и для владельца железнодорожного пути необщего пользования, грузоотправителя (грузополучателя).

В пункте 3 названного Постановления также указано, что заключение договоров, связанных с обслуживанием контрагентов, имеющих на железнодорожном пути необщего пользования свои склады, погрузочно-разгрузочные площадки либо примыкающие к железнодорожным путям владельца этих путей свои железнодорожные пути, является обязанностью как этих сторон, контрагентов, так и перевозчика, если перевозчик обслуживает железнодорожный путь необщего пользования своим локомотивом (статья 60 УЖТ РФ).

Таким образом, заключение ООО «Фаворит» договора, регулирующего отношения по подаче и уборке вагонов на принадлежащем ему железнодорожном пути необщего пользования, с АО «НК «Роснефть – Ставрополье» обязательно, за исключением случаев, когда заключению такого договора препятствуют объективные обстоятельства экономического либо технологического характера.

В соответствии с частью 1 статьи 16 Федерального закона от 10.01.2003 N 17-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации" железнодорожные пути необщего пользования и расположенные на них сооружения и устройства должны обеспечивать маневровую и сортировочную работу в соответствии с объемом перевозок, ритмичную погрузку и выгрузку грузов, а также рациональное использование железнодорожного подвижного состава и его сохранность. Конструкция и состояние сооружений и устройств,

расположенных на железнодорожных путях необщего пользования, должны соответствовать строительным нормам и правилам и обеспечивать пропуск вагонов с допустимой на железнодорожных путях общего пользования нормой технической нагрузки, а также пропуск локомотивов, предназначенных для обслуживания железнодорожных путей необщего пользования. Владелец железнодорожных путей необщего пользования обеспечивает за свой счет их содержание с соблюдением требований безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта.

Частью 5 статьи 16 Закона о железнодорожном транспорте уполномоченному представителю федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта предоставлено право проверять техническое состояние железнодорожных путей необщего пользования, железнодорожного подвижного состава и контейнеров, а также соблюдение требований безопасности выполнения погрузочно-разгрузочных работ при погрузке грузов в вагоны и контейнеры и их выгрузке из вагонов и контейнеров.

При обнаружении на железнодорожном пути необщего пользования неисправностей, угрожающих безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта, сохранности, техническому состоянию железнодорожного подвижного состава, контейнеров или состоянию грузов, уполномоченный представитель федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта составляет акт. На основании этого акта соответствующее должностное лицо владельца инфраструктуры запрещает подачу железнодорожного подвижного состава на железнодорожный путь необщего пользования или его участок, указанные в этом акте, до устранения неисправностей.

Из вышеизложенного следует, что запрещение эксплуатации железнодорожного пути необщего пользования является публично-правовой мерой и относится к компетенции федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта, которым в силу Постановления Правительства РФ от 30.07.2004 N 397 (ред. от 25.12.2015) "Об утверждении Положения о Федеральном агентстве железнодорожного транспорта" является Федеральное агентство железнодорожного транспорта (Росжелдор).

В подтверждение необходимости проведения ремонтных работ на принадлежащем ему железнодорожном пути необщего пользования ООО "Фаворит" представило копию акта визуального осмотра данного пути с 07.11.2015, подписанного комиссией в составе директора данного общества <.....> и бригадира ООО «Строительно-Монтажное Предприятие Монолит» <.....> и содержащего перечень неисправностей.

В силу положений указанных нормативных правовых актов закрытие пути необщего пользования не может быть обусловлено заключением договора с ООО «Строительно-Монтажное Предприятие Монолит» на проведение работ технического контроля и ремонта ж/д пути необщего пользования, кроме того данная функция возложена исключительно на Федеральное агентство железнодорожного транспорта.

В то же время в соответствии с частью 5 статьи 20.1 Федерального закона от 10.01.2003 №17-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "О железнодорожном транспорте в

Российской Федерации" основанием для проведения внеплановой проверки соответствия (несоответствия) пути необщего пользования техническим нормам и регламентам, а также наличия неисправностей, угрожающих безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта, сохранности, техническому состоянию железнодорожного подвижного состава, контейнеров или состоянию грузов является:

поступление в орган государственного надзора обращений и заявлений граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, информации от органов государственной власти (должностных лиц органа государственного надзора), органов местного самоуправления, из средств массовой информации о фактах возникновения аварийных ситуаций и транспортных происшествий, связанных с нарушениями правил эксплуатации объектов инфраструктуры железнодорожного транспорта, правил перевозки и перегрузки грузов, перевозки пассажиров и багажа, если такие нарушения создают угрозу причинения вреда жизни, здоровью людей, вреда окружающей среде, безопасности государства, имуществу физических и юридических лиц, государственному или муниципальному имуществу либо повлекли причинение такого вреда.

В материалах дела о нарушении антимонопольного законодательства №6 отсутствует подтверждение, и ответчиком данный факт не отрицается, наличия каких-либо заключений (актов) со стороны уполномоченного органа о несоответствии пути необщего пользования техническим нормам и регламентам, а также наличия неисправностей, угрожающих безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта, сохранности, техническому состоянию железнодорожного подвижного состава, контейнеров или состоянию грузов, позволяющих осуществить закрытие пути.

Однако общество, вопреки действующему законодательству, во-первых, не обратилось в уполномоченный орган в сфере транспорта за проведением внеплановой проверки пути, а, во-вторых, незаконно и необоснованно закрыло для прогона вагоноцистерн, принадлежащих АО «Роснефть - Ставрополье», путь необщего пользования протяженностью 511 м. (г. Георгиевск, ул. Октябрьская 151/7).

Вместе с тем ООО «Фаворит» не представило доказательства невозможности проведения осмотра (ремонтных работ) железнодорожного пути необщего пользования с установлением технологических окон в графике движения поездов по этому пути, в частности, документальное подтверждение проведения представителем федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта проверки технического состояния железнодорожного пути ООО "Фаворит" и составление им акта, который содержит описание неисправностей, угрожающих безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта, сохранности, техническому состоянию железнодорожного подвижного состава, контейнеров или состоянию грузов, и на основании которого общество вправе запретить подачу железнодорожного подвижного состава на данный железнодорожный путь или его участок.

Решением о нарушении антимонопольного законодательства №6 установлено, что из текста писем от 03.11.2015 №02/11/03, направленного в адрес ЗАО «Рокада Маркет» и от 03.11.2015 №01/11/03, направленного в адрес начальника железнодорожной станции Георгиевск, следует, что сама по себе возможность

предусмотреть для производства работ по осмотру железнодорожного пути технологические окна в графике движения поездов у общества имеется.

Данный вывод отражен в решении и подтверждается так же письмом Кавказского управления Ростехнадзора от 28.01.2016 №371-К/12/12.5, в соответствии с которым, в результате проведенных в 2013 и 2015 годах плановых проверок в отношении АО «Роснефть - Ставрополье» на предмет соблюдения требований промышленной безопасности при эксплуатации опасных производственных объектов, нарушений требований касательно эксплуатации ж/д пути необщего пользования не выявлено. Указанные обстоятельства подтверждаются копиями актов проверок.

Исходя из вышеизложенного, решением о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что указанные факты свидетельствуют об отсутствии у ООО «Фаворит» законных оснований для закрытия ж/д пути и свидетельствуют о наличии в действиях общества факта злоупотребления доминирующим положением путем закрытия для прогона вагонов ж/д пути необщего пользования.

Решением о нарушении антимонопольного законодательства установлено так же то обстоятельство, что в соответствии с требованиями раздела 6 «Правил безопасности при перевозке опасных грузов железнодорожным транспортом» (РД 15-73-94), утвержденных постановлением Госгортехнадзора России от 16.08.1994 №50 (с изменениями ПБИ 15-461(73)-02 утвержденными постановлением Госгортехнадзора России от 20.06.2002 №29), ж/д подъездные пути должны подвергаться периодической инструментальной проверке, систематическому осмотру и проверке ответственными работниками. Так же ж/д пути необщего пользования должны подвергаться периодической проверке дефектоскопными средствами, в соответствии с требованиями пунктов 12, 16 приложения 1 «Правил технической эксплуатации железных дорог Российской Федерации», утвержденных приказом Минтранса РФ от 21.12.2010 №286. Все неисправности и нарушения, выявленные в ходе осмотров и проверок ж/д пути должны регистрироваться в специальном журнале с определением необходимых мер (ремонта) и указанием срока для их устранения.

Кроме акта осмотра ж/д пути необщего пользования ООО «Фаворит» никаких документов, подтверждающих необходимость проведения ремонтных работ, в том числе журнала с определением необходимых мер (ремонта) и указанием срока для их устранения, не представлено.

С учетом изложенного у ООО "Фаворит" отсутствовали законные основания для закрытия рассматриваемого пути необщего пользования для прогона вагонов АО «НК «Роснефть-Ставрополье», а также обществом не подтверждено отсутствие возможности организовать проведение ремонтных работ железнодорожного пути с установлением технологических окон. То есть обществом допущено нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Данные выводы решением о нарушении антимонопольного законодательства подтверждаются также следующими обстоятельствами. В соответствии со свидетельством о государственной регистрации права от 18.09.2015 ООО «Фаворит», на основании договора купли-продажи недвижимого имущества от 03.09.2015, приобрело железнодорожный путь необщего пользования протяженностью 511 м. (г. Георгиевск, ул. Октябрьская, 151/7).

В дальнейшем 02.10.2015 ООО «Фаворит» направило в адрес ЗАО «Рокада Маркет» проект договора аренды железнодорожных подъездных путей. Исходя из текста сопроводительного письма ООО «Фаворит» предложило согласовать арендную плату за предоставление услуги по прогону вагонов из расчета 60 000 рублей одного вагона (цистерны)/за один километр без НДС и заключить договор аренды на пользование ж/д пути из расчета 30 000 рублей за прогон и отстой одного вагона. Не согласившись с представленным проектом договора, письмом от 05.11.2016 АО «НК «Роснефть» - «Ставрополье», как арендатор ГНС и грузополучатель, направило в адрес ООО «Фаворит» свой проект договора на использование указанного участка ж/д пути. Согласно данному проекту договора стоимость услуги по прогону вагонов составила 199 руб. за один вагон/километр.

Как ранее было отмечено решением о нарушении антимонопольного законодательства, отношения по подаче и уборке вагонов, маневровой работе для грузоотправителей (грузополучателей), имеющих склады и погрузочно-разгрузочные площадки на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих владельцу инфраструктуры, регулируются договорами на подачу и уборку вагонов, заключаемыми перевозчиками с грузоотправителями (грузополучателями) (статья 56 УЖТ РФ). Заключение названных договоров обязательно как для перевозчика, так и для владельца железнодорожного пути необщего пользования, грузоотправителя (грузополучателя).

Так как цена договора является существенным условием договора и по вопросу ее размера возникли разногласия, то в соответствии с действующим гражданским законодательством и положений УЖТ об обязательности заключения договора, разрешение указного спора подлежало в рамках арбитражного судопроизводства.

Однако ООО «Фаворит» направило в адрес начальника Минераловодского агентства фирменного транспортного обслуживания, а также в адрес начальника ж/д станции Георгиевск письма №01/08/-10 от 08.10.2015 и от 03.11.2015 г. с требованием прекращения подачи вагонов на ГНС на неопределенный срок, в связи с отсутствием договорных отношений между ЗАО «Рокада Маркет» и ООО «Фаворит» на прогон вагонов, а также в связи с заключением договора на техническое обслуживание и ремонт указанного ж/д пути.

С 08.11.2015 поставка вагонов на ГНС была прекращена, т.к. ООО «Фаворит» на ж/д путях был установлен знак «Ремонт дороги». Таким образом, перекрыв доступ вагонов на ГНС, ООО «Фаворит» руководствовалось не действующим законодательством, а заинтересованностью в заключении договора аренды пути на собственных условиях, заведомо невыгодных для АО «НК «Роснефть» - «Ставрополье» и ЗАО «Рокада Маркет».

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «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 либо неопределенного круга потребителей, в том числе следующие действия (бездействие):

- экономически или технологически не обоснованные сокращения или

прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также, если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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.

На основании вышеизложенного, решением Ставропольского УФАС России установлено, что в действиях ООО «Фаворит» (357820, Ставропольский край, г. Георгиевск, ул. Ленина, 84; г. Георгиевск, ул. Октябрьская, 143/5, ИНН 2625041156, ОГРН 1152651021005) имеет место факт нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, действия ООО «Фаворит», выразившиеся в необоснованном препятствовании АО «НК «Роснефть-Ставрополье» в прогоне вагонов по пути необщего пользования нарушают антимонопольное законодательство. Факт нарушения со стороны ООО «Фаворит» пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135 –ФЗ «О защите конкуренции» подтверждается материалами дела.

Решением от 16.06.2016 по делу №6 ООО «Фаворит» (357820, Ставропольский край, г. Георгиевск, ул. Ленина, 84; г. Георгиевск, ул. Октябрьская, 143/5, ИНН 2625041156, ОГРН 1152651021005) признано нарушившим пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального Закона РФ от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в необоснованном препятствовании АО «НК «Роснефть-Ставрополье» в прогоне вагонов по пути необщего пользования.

Факт нарушения со стороны ООО «Фаворит» пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135 –ФЗ «О защите конкуренции» подтверждается материалами дела.

Согласно пункту 1.2 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 настоящего Кодекса, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации (часть первая.2 введена Федеральным законом от 17.07.2009 N 160-ФЗ).

Действия ООО «Фаворит» привели к нарушению требований пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции». Копия решения Ставропольского УФАС России по делу №6 приобщена к материалам административного производства №444.

Действия ООО «Фаворит» указывают на наличие события административного правонарушения и содержат признаки состава части 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно части 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - Совершение занимающим доминирующее

положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса, -влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

На рассмотрение дела – составлении протокола, представитель ООО «Фаворит» не прибыл, представлены письменные пояснения, в которых нарушение не признал, о времени и месте составления протокола общество уведомлено надлежащим образом, что подтверждается отчетами об отслеживании отправления с почтовыми идентификаторами №35500301071458, №35500301071441.

В отношении ООО «Фаворит» 02.08.2016 года был составлен Протокол №237 об административном правонарушении.

Рассмотрение дела об административном правонарушении было назначено на 17.08.2016 года на 11 часов 30 минут по адресу: г. Ставрополь, ул. Ленина 384, каб.315.

При проведении административного расследования ООО «Фаворит» были представлены письменные пояснения по факту возбужденного административного дела, в которых нарушение не было признано, что также поддержано представителем ООО «Фаворит» на рассмотрении дела.

Время совершения административного правонарушения – 16.06.2016 вступление в силу решения комиссии по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства согласно пункту 6 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пункту 10.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства».

Местом совершения административного правонарушения являются: Ставропольский край, Георгиевский район, г. Георгиевск, ул. Октябрьская, 151/7.

Событие административного правонарушения, административная ответственность, за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ, установлено решением комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства от 16.06.2016 года по делу №6.

Объектом рассматриваемого административного правонарушения являются общественные отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности.

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих

субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Поддержка свободной добросовестной конкуренции в целях обеспечения эффективного функционирования товарных рынков является одной из основных задач государства, закрепленной в ст. 8 Конституции РФ.

Исходя из смысла положений ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ доминирующее положение хозяйствующего субъекта или их группы на товарном рынке характеризуется наличием у них возможности оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Объективная сторона: действия ООО «Фаворит» выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на товарном рынке.

Субъект правонарушения: ООО «Фаворит» (357820, Ставропольский край, г. Георгиевск, ул. Ленина, 84; г. Георгиевск, ул. Октябрьская, 143/5, ИНН 2625041156, ОГРН 1152651021005).

Субъективная сторона: правонарушение совершено умышленно. Лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своих действий, предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Указанные объяснения приняты во внимание при рассмотрении настоящего дела, и при оценке их в совокупности с другими доказательствами, а именно:

- решением комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства от 16.06.2016 по делу №6;

- протоколом об административном правонарушении №237 от 02.08.2016;

должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что факт злоупотребления доминирующим положением ООО «Фаворит» (357820, Ставропольский край, г. Георгиевск, ул. Ленина, 84; г. Георгиевск, ул. Октябрьская, 143/5, ИНН 2625041156, ОГРН 1152651021005), выразилось в необоснованном препятствовании АО «НК «Роснефть-Ставрополье» в прогоне вагонов по пути необщего пользования.

Статья 2.9 КоАП РФ определяет условия, при которых правонарушение может быть признано малозначительным. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Рассматриваемое правонарушение не может носить малозначительного характера, поскольку действия, совершенные ООО «Фаворит», привели к ущемлению интересов других лиц.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ оснований для освобождения от административной ответственности при малозначительности административного

правонарушения не установлено. В силу п. 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 №10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Категория малозначительности относится к числу оценочных, поэтому определяется в каждом конкретном случае, исходя из обстоятельств совершенного правонарушения, при этом применение статьи 2.9 КоАП РФ является правом, а не обязанностью суда.

Статья 14.31 КоАП РФ определяет меру публично-правовой ответственности за совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации. При этом, состав административного правонарушения предусмотренного статьей 14.31 КоАП РФ не содержит в себе обязательных условий причинения материального ущерба и является формальным по своей сути.

В соответствии с требованием ст. 4.1 КоАП РФ при вынесении постановления исследованы и учтены все обстоятельства отягчающие и смягчающие ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность в соответствии с частью 1 статьи 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не установлено.

Санкция части 1 статьи 14.31 КоАП РФ предусматривает размер административного штрафа на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей, примененного в соответствии с приложением к ст. 14.31 КоАП РФ.

Следовательно, размер штрафа определяется как сумма минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, с учетом примененных отсутствия смягчающих обстоятельств, определенных ч. 1 статьи 4.2 КоАП РФ, что равно 650 000 рублей.

Руководствуясь статьями 2.1, 3.5, 4.1, 14.31, 23.48, 29.7, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Фаворит» (357820, Ставропольский край, г. Георгиевск, ул.

Ленина, 84; г. Георгиевск, ул. Октябрьская, 143/5, ИНН 2625041156, ОГРН 1152651021005) виновным в нарушении части 1 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях выразившиеся в необоснованном препятствовании АО «НК «Роснефть-Ставрополье» в прогоне вагонов по пути необщего пользования.

2. Назначить ООО «Фаворит» (357820, Ставропольский край, г. Георгиевск, ул. Ленина, 84; г. Георгиевск, ул. Октябрьская, 143/5, ИНН 2625041156, ОГРН 1152651021005) административное наказание в виде штрафа в размере 650 000 (шестьсот пятьдесят тысяч) рублей 00 коп.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумма штрафа, уплаченного за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляется по следующим реквизитам:

«Получатель» УФК МФ РФ по СК (Ставропольское УФАС России), ИНН 2634003887, КПП 263501001, отделение Ставрополь г. Ставрополь, р/с 40101810300000010005, БИК 040702001, ОКТМО 07701000, Код доходов бюджета 161 1 16 02010 01 6000 140, назначение платежа: Постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении №444, УИН 0319883112082000000526300.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 8/8652/ 35-51-19).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона Российской Федерации от 02.10.2007 N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение 2-х лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд Ставропольского края в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.