

Резолютивная часть решения оглашена 11 мая 2016 года.

Решение изготовлено в полном объеме 25 мая 2016 года.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии <...> – заместителя руководителя управления – начальника отдела антимонопольного контроля, членов Комиссии, <...>– заместителя начальника отдела антимонопольного контроля, <...>– ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля (далее – Комиссия), рассмотрев дело №3-1/134 по признакам нарушения ООО «Приморье Северлес» (692020, Приморский край, Пожарский район, с. Никитовка, ул. Центральная, 56) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в установлении и применении в мае – декабре 2014 года и в 2015 году монопольно высокой цены услуги пользования железнодорожным подъездным путём необщего пользования, принадлежащим ООО «Приморье Северлес», примыкающем к железнодорожной станции Вяземская, для прогона железнодорожных вагонов ООО «Амурметалл-Ресурс», в присутствии на заседании:

I. Представителей ответчика – ООО «Приморье Северлес»:

1. <...>– директор.
2. <...>– представитель по доверенности б/н от 06.05.2016.
3. <...>– представитель по доверенности №27АА 0479529 от 06.08.2013.

II. Представителей заявителя – ООО «Амурметалл-Ресурс»:

1. <...>. – директор.
2. <...>– юристконсульт, доверенность №9 от 30.09.2015.
3. <...>– экономист, доверенность №11 от 30.09.2015.
4. <...>– экономист по материально-техническому снабжению и сбыту, доверенность №10 от 30.09.2015,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю 23 апреля 2015 года поступило заявление ООО «Амурметалл-Ресурс» на действия ООО «Приморье Северлес» по установлению монопольно высокой цены услуги предоставления права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к станции Вяземская, принадлежащего ООО «Приморье Северлес».

До 30 апреля 2014 года плата за использование железнодорожного подъездного пути необщего пользования составляла 50000,00 (пятьдесят тысяч) рублей в месяц за участок пути протяжённостью 338 метров независимо от количества вагонов ООО «Амурметалл-Ресурс», прошедших по данному участку подъездного пути.

С 01 мая 2014 года ООО «Приморье Северлес» установило цену услуги предоставления права эксплуатировать железнодорожный подъездной путь необщего пользования, принадлежащий ООО «Приморье Северлес» на праве собственности, для перевозки грузов ООО «Амурметалл-Ресурс» исходя из стоимости разового использования железнодорожного подъездного пути необщего пользования одним вагоном ООО «Амурметалл-Ресурс» в размере 1500,00 (одна тысяча пятьсот) рублей за рейс (за один вагон).

По мнению ООО «Амурметалл-Ресурс» цена данной услуги в размере 1500,00 рублей за рейс (один вагон) является монопольно высокой. В свою очередь ООО «Приморье Северлес» считает цену услуги в размере 1500,00 рублей за рейс (один вагон) обоснованной.

В целях рассмотрения данного заявления ООО «Амурметалл-Ресурс» Хабаровским УФАС России запрошены у ООО «Приморье Северлес» документы и информация по вопросам эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, в том числе по формированию и применению цены услуги предоставления права эксплуатации этого подъездного пути.

Также Хабаровским УФАС России проведён анализ состояния конкуренции на рынке оказания услуг по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования, на участке от станции Вяземская до стрелочного перевода №601. Рассматриваемый подъездной путь принадлежит ООО «Приморье Северлес» и зарегистрирован по адресу: Хабаровский край, г. Вяземский, ул.Космодемьянской, 5.

Анализ проведён в соответствии с «Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», утверждённым Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220, «Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией», утверждённым приказом ФАС России от 25.05.2012 №345.

При проведении данного анализа в качестве исходной информации использованы данные, предоставленные хозяйствующими субъектами ООО «Амурметалл-Ресурс» и ООО «Приморье Северлес».

Согласно «Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности», принятому и введённому в действие постановлением Госстандарта России от 06.11.2001 №454-ст деятельность железнодорожного транспорта (код

60.10) включает, в том числе, деятельность промышленного железнодорожного транспорта: перевозки по подъездным путям предприятий (код 60.10.2).

При выявлении свойств товара, определяющих выбор покупателя, анализируются функциональное назначение, в том числе цель потребления товара и его потребительские свойства, применение товара, качественные, технические характеристики, цены и иные характеристики.

По информации ООО «Амурметалл-Ресурс», исходя из экономической целесообразности, отгрузка добытого известняка на сталеплавильный завод ОАО «Амурметалл» в г. Комсомольске-на-Амуре осуществляется по следующей транспортной схеме:

1. Добытый известняк из карьера доставляется собственным автомобильным транспортом до фронта погрузки (рабочей площадки), находящегося на принадлежащем ООО «Амурметалл-Ресурс» железнодорожном подъездном пути необщего пользования и выгружается.
2. Погрузчиком осуществляется погрузка известняка с рабочей площадки в полувагоны.
3. Локомотивом ОАО «РЖД» полувагоны с грузом доставляются на железнодорожную станцию Вяземская через участок железнодорожного подъездного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Приморье Северлес», протяжённостью 338 метров.
4. Полувагоны с грузом отправляются с железнодорожной станции Вяземская в г. Комсомольск-на-Амуре.

Продуктовые границы товарного рынка определены как услуги по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования.

Принадлежащий ООО «Амурметалл-Ресурс» железнодорожный подъездной путь необщего пользования стрелочным переводом №601 примыкает к железнодорожному подъездному пути необщего пользования, принадлежащему ООО «Приморье Северлес». Другие железнодорожные подъездные необщего пользования (принадлежащие иным хозяйствующим субъектам), примыкающие к железнодорожному подъездному пути необщего пользования ООО «Амурметалл-Ресурс», через которые возможен выход на железнодорожную станцию Вяземская для подачи, уборки вагонов отсутствуют. То есть, подача вагонов на железнодорожный подъездной путь необщего пользования ООО «Амурметалл-Ресурс» с железнодорожной станции Вяземская возможна только через участок железнодорожного подъездного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Приморье Северлес», протяжённостью 338 метров от станции Вяземская до стрелочного перевода №601. Таким образом, по функциональному назначению услуга по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования для потребителя является способом перевозки (доставки) груза.

В качестве географических границ исследуемого рынка рассматривается железнодорожный подъездной путь необщего пользования на участке от железнодорожной станции Вяземская до стрелочного перевода №601, принадлежащий ООО «Приморье Северлес», к которому примыкает железнодорожный подъездной путь необщего пользования, принадлежащий ООО «Амурметалл-Ресурс».

По результатам проведенного анализа состояния конкуренции на рынке оказания услуг по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования на участке от станции Вяземская до стрелочного перевода №601, установлено:

1. ООО «Приморье Северлес» имеет признаки доминирующего положения на данном товарном рынке.
2. Сопоставимые товарные рынки (рынки сопоставимые по составу покупателей или продавцов, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок) по оказанию услуг предоставления права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования, находящиеся в условиях конкуренции, отсутствуют.

Приказом Хабаровского УФАС России от 23.07.2015 №473 возбуждено дело по признакам нарушения ООО «Приморье Северлес» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 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 либо неопределенного круга потребителей, в том числе установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара (пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции).

Согласно части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование (далее – сопоставимый товарный рынок), при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами.

Согласно пункту 23 статьи 4 Закона о защите конкуренции потребитель – это юридическое или физическое лицо, приобретающее товар.

Пунктом 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товар – это объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Статьей 2 Федерального закона от 10.01.2003 №17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» (далее – Закон о железнодорожном транспорте) установлены следующие определения:

– железнодорожные пути необщего пользования – железнодорожные подъездные пути, примыкающие непосредственно или через другие железнодорожные подъездные пути к железнодорожным путям общего пользования и предназначенные для обслуживания определенных пользователей услугами железнодорожного транспорта на условиях договоров или выполнения работ для собственных нужд;

– железнодорожные пути общего пользования – железнодорожные пути на территориях железнодорожных станций, открытых для выполнения операций по приему и отправлению поездов, приему и выдаче грузов, багажа и грузобагажа, по обслуживанию пассажиров и выполнению сортировочной и маневровой работы, а также железнодорожные пути, соединяющие такие станции.

В соответствии с частью 1 статьи 16 Закона о железнодорожном транспорте 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, а также осуществляет совместно с грузоотправителями и грузополучателями освещение таких путей в пределах занимаемой ими территории или в местах погрузки, выгрузки грузов и проводит очистку железнодорожных путей необщего пользования от мусора и снега.

Согласно статье 64 Федерального закона от 10.01.2003 №18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее – Устав железнодорожного транспорта) взаимоотношения перевозчиков, владельцев железнодорожных путей необщего пользования, владельцев инфраструктур,

грузоотправителей, грузополучателей регулируются правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом, а также договорами на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования и договорами на подачу и уборку вагонов.

На заседании Комиссии 25.12.2015 ООО «Приморье Северлес» заявило устное ходатайство об отложении дела №3-1/134 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с необходимостью получения у ОАО «РЖД» достоверной информации о количестве вагонов, прошедших по железнодорожному подъездному пути необщего пользования ООО «Приморье Северлес». Комиссия приняла решение удовлетворить данное ходатайство ООО «Приморье Северлес».

На заседании Комиссии 15.03.2016 ООО «Приморье Северлес» и ООО «Амурметалл-Ресурс» заявили ходатайство о необходимости ознакомления с поступившим в Комиссию служебным письмом отдела контроля экономической концентрации по результатам рассмотрения возражений ООО «Приморье Северлес» (письмо от 17.11.2015 б/н) о том, что положение ООО «Приморье Северлес» на рынке услуг предоставления в пользование железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к станции Вяземская, не может быть признано доминирующим, и изучения изложенной в нём информации. Комиссия приняла решение об отложении рассмотрения дела №3-1/134 о нарушении антимонопольного законодательства.

На заседании Комиссии 06.05.2016 ООО «Приморье Северлес» заявило ходатайство об ознакомлении с материалами, находящимися в отделе контроля экономической концентрации, в связи с проведением анализа состояния конкуренции на рынке услуг по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования. В соответствии с частью 1 статьи 43 Закона о защите конкуренции с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

Комиссия представляла ООО «Приморье Северлес» для ознакомления материалы дела №3-1/134 о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе материалы анализа состояния конкуренции на рынке услуг по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования, переданные в Комиссию отделом контроля экономической концентрации и приобщённые к материалам дела. Какие-либо иные документы, полученные в ходе проведения анализа состояния конкуренции и имеющиеся в отделе контроля экономической концентрации, но не переданные в Комиссию, не являются материалами дела №3-1/134 о нарушении антимонопольного законодательства. Комиссия не располагает полномочиями по представлению для ознакомления документов, не являющихся материалами дела №3-1/134 о нарушении антимонопольного законодательства.

По вышеизложенным обстоятельствам, Комиссия отказала в удовлетворении данного ходатайства в связи с тем, что процесс ознакомления с данными материалами не входит в полномочия Комиссии. Вместе с тем Комиссия разъяснила, что ООО «Приморье Северлес», в соответствии с частью 1 статьи 43 Закона о защите конкуренции, вправе знакомиться с материалами дела №3-1/134 о нарушении антимонопольного законодательства. В отношении документов, не являющихся материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссия разъяснила, что для ознакомления ООО «Приморье Северлес» с данными документами необходимо обратиться с соответствующим ходатайством в Хабаровское УФАС России, а не в Комиссию по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Также на заседании Комиссии 06.05.2016 ООО «Приморье Северлес» заявило ходатайство о предоставлении времени для получения у своих контрагентов документов, подтверждающих проведение ремонта железнодорожного подъездного пути необщего пользования ООО «Приморье Северлес», именно на участке, эксплуатируемом ООО «Амурметалл-Ресурс». Комиссия удовлетворила данное ходатайство ООО «Приморье Северлес» объявив перерыв в заседании Комиссии до 11.05.2016.

На заседании Комиссии 11.05.2016 ООО «Приморье Северлес» заявило ходатайство о приостановлении рассмотрения дела в связи с необходимостью проведения экспертизы на предмет определения восстановительного ремонта участка пути необщего пользования ООО «Приморье Северлес», эксплуатируемого ООО «Амурметалл-Ресурс», а также проведения экспертизы расчётов размера платежа за проезд одного вагона ООО «Амурметалл-Ресурс». Комиссия отказала в удовлетворении данного ходатайства ООО «Приморье Северлес» в связи с несоответствием требованиям, предусмотренным статьёй 42.1 Закона о защите конкуренции, а именно: не предложены кандидатуры экспертов, обладающих специальными знаниями по касающимся рассматриваемого дела вопросам, и экспертных организаций, не указан круг вопросов, по которым требуется заключение эксперта, не указано, из каких средств предполагается производить оплату услуг экспертов.

Рассмотрев материалы дела и заслушав представителей ООО «Приморье Северлес», ООО «Амурметалл-Ресурс» Комиссия пришла к следующим выводам:

ООО «Приморье Северлес» владеет на праве собственности железнодорожным подъездным путём протяжённостью 1922,2 метров, зарегистрированным по улице Космодемьянской, 5, в г. Вяземский Хабаровского края, о чём в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним 19 декабря 2005 года сделана запись регистрации №27-27-06/008/2005-240, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права собственности 27АБ №062592. Ручным стрелочным переводом №148 железнодорожный подъездной путь ООО «Приморье Северлес» примыкает к железнодорожной станции Вяземская Дальневосточной железной дороги.

Стрелочным переводом №601 к железнодорожному подъездному пути необщего пользования ООО «Приморье Северлес» примыкает железнодорожный подъездной путь необщего пользования ООО «Амурметалл-Ресурс».

ООО «Амурметалл-Ресурс», согласно представленной им информации, производит добычу, переработку и отгрузку флюсового известняка на сталеплавильный завод ОАО «Амурметалл» в г. Комсомольске-на-Амуре. Выход на железнодорожную станцию Вяземская Дальневосточной железной дороги у ООО «Амурметалл-Ресурс» осуществляется через участок железнодорожного подъездного пути необщего пользования ООО «Приморье Северлес» протяжённостью 338 метров.

Как следует из предоставленных документов и информации с 01 января по 30 апреля 2014 года отношения между ООО «Приморье Северлес» и ООО «Амурметалл-Ресурс» по вопросам эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Приморье Северлес», примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, регулировались Договором 01/2014 от 01.01.2014 на эксплуатацию подъездного железнодорожного пути (далее – Договор №01/2014).

В соответствии с пунктами 1.1. и 3.1. Договора №01/2014 ООО «Приморье Северлес» предоставляет ООО «Амурметалл-Ресурс» право эксплуатировать железнодорожный подъездной путь, принадлежащий ООО «Приморье Северлес» на праве собственности, для перевозки своих грузов, а ООО «Амурметалл-Ресурс» на протяжении всего срока действия договора обязуется вносить на основании выставленного счёта плату за использование пути в сумме 50000,00 (пятьдесят тысяч) рублей. Протяжённость подъездного пути предоставляемого для использования ООО «Амурметалл-Ресурс» составляет 338 метров.

Кроме того между ОАО «РЖД» и ООО «Амурметалл-Ресурс» заключён Договор №577 от 18.02.2013 на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования по станции Вяземская (далее – Договор №577), в соответствии с которым осуществляется подача, расстановка на места погрузки и уборка вагонов с железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Амурметалл-Ресурс», примыкающего ручным стрелочным переводом №601 к железнодорожному пути необщего пользования ООО «Приморье Северлес» локомотивом ОАО «РЖД». Согласно пункту 29 Договора №577 ООО «Приморье Северлес» согласно на пропуск вагонов ООО «Амурметалл-Ресурс» по своей территории.

Письмом от 21.04.2014 №23 ООО «Приморье Северлес» направило в адрес ООО «Амурметалл-Ресурс» два экземпляра Договора №01/05/2014 от 01.05.2014 на эксплуатацию подъездного железнодорожного пути (далее – Договор №01/05/2014) для подписания, скрепления печатью и возврата подписанного договора в адрес ООО «Приморье Северлес» (вход. ООО «Амурметалл-Ресурс» от 21.04.2014 №383).

В соответствии с пунктами 1.1. и 3.1. Договора №01/05/2014 ООО «Приморье Северлес» предоставляет ООО «Амурметалл-Ресурс» право эксплуатировать подъездной железнодорожный путь, принадлежащий ООО «Приморье Северлес» на праве собственности, для перевозки своих грузов, а ООО «Амурметалл-Ресурс» на протяжении всего срока действия договора обязуется ежемесячно вносить плату за количество поставленных в предшествующем месяце вагонов исходя из стоимости разового использования подъездного пути одним вагоном в размере

1500,00 (одна тысяча пятьсот) рублей за рейс. Протяжённость подъездного пути, предоставляемого для использования ООО «Амурметалл-Ресурс» составляет 338 метров.

Повышение цены услуги эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, ООО «Приморье Северлес» обосновало фактическими расходами на ремонт и содержание железнодорожного подъездного пути, сложившимися по результатам 2013 года. Как следует из расчётов ООО «Приморье Северлес» фактическая себестоимость провоза 1 вагона на расстояние 336 метров составила 2273,00 (две тысячи двести семьдесят три) рубля.

ООО «Амурметалл-Ресурс» отказалось подписывать Договор №01/05/2014. По мнению ООО «Амурметалл-Ресурс» цена услуги в размере 1500,00 (одна тысяча пятьсот) рублей за один вагон является экономически необоснованной, так как при расчёте себестоимости не учитывались вагоны ООО «Амурметалл-Ресурс».

Таким образом, начиная с 01 мая 2014 года ООО «Приморье Северлес» и ООО «Амурметалл-Ресурс» не имеют подписанного договора в бумажном виде, регулирующего отношения, возникающие в связи с эксплуатацией ООО «Амурметалл-Ресурс» железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, принадлежащего ООО «Приморье Северлес».

ООО «Приморье Северлес» не представило в Хабаровское УФАС России плановые калькуляции или иные расчёты цены услуги пользования с 01 мая 2014 года ООО «Амурметалл-Ресурс» железнодорожным подъездным путём необщего пользования, примыкающим к железнодорожной станции Вяземская, принадлежащем ООО «Приморье Северлес». По мнению ООО «Приморье Северлес» в связи с отсутствием подписанного договора на оказание услуги эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования с ООО «Амурметалл-Ресурс», услуга ему не оказывается, и, соответственно, цена не может быть установлена.

В то же время, при определении суммы денежных средств, предъявляемых ООО «Амурметалл-Ресурс» к оплате за эксплуатацию в мае – декабре 2014 года и в 2015 году железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, ООО «Приморье Северлес» учитывает фактические показатели деятельности по эксплуатации данного подъездного пути необщего пользования, в том числе размер фактической себестоимости провоза 1 единицы (вагон) груза по железнодорожному пути на расстояние 338 метров.

Комиссия рассмотрела предоставленные ООО «Приморье Северлес» документы и информацию, в том числе расчёты фактической себестоимости, фактических расходов на ремонт и содержание железнодорожного подъездного пути необщего пользования в 2013 году, в 2014 году, в 2015 году.

По результатам 2013 года фактическая себестоимость провоза 1 единицы (вагон)

груза по железнодорожному пути на расстояние 338 метров составила 2216,00 рублей при количестве учтённых вагонов 160 (приложение к письму ООО «Приморье Северлес» б/н от 05.11.2015).

По результатам 2014 года фактическая себестоимость провоза 1 единицы (вагон) груза по железнодорожному пути на расстояние 338 метров составила 1500,00 рублей при количестве учтённых вагонов 219 (приложение к письму ООО «Приморье Северлес» б/н от 05.11.2015).

По результатам 2015 года фактическая себестоимость провоза 1 единицы (вагон) груза по железнодорожному пути на расстояние 338 метров составила 2645,00 рублей при количестве учтённых вагонов 97 (приложение к письму ООО «Приморье Северлес» б/н от 05.11.2015).

В то же время ООО «Приморье Северлес» представило в Комиссию информацию о количестве вагонов, поданных под погрузку ООО «Амурметалл-Ресурс» (приложение к письму ООО «Приморье Северлес» б/н от 01.03.2016):

- в 2013 году подано 915 вагонов;
- в 2014 году подано 1216 вагонов;
- в 2015 году подано 966 вагонов.

Как следует из поступивших в Хабаровское УФАС России документов и информации ООО «Приморье Северлес» при расчёте фактической себестоимости прогона (провоза) одного вагона по железнодорожному подъездному пути необщего пользования, примыкающему к железнодорожной станции Вяземская, учитывало только вагоны ООО «Приморье Северлес» и не учитывало вагоны ООО «Амурметалл-Ресурс», что значительно увеличивало себестоимость прогона (провоза) одного вагона, так как расходы учитывались в полном объёме на весь подъездной путь.

Комиссия считает такой подход необоснованным по следующим основаниям.

Согласно пункту 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции товар – это объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с пунктом 183 «ГОСТ Р 51303-2013. Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения», утверждённого приказом Росстандарта от 28.08.2013 №582-ст, цена – денежное выражение стоимости товара за количественную его единицу.

В силу пункта 7 «Методических рекомендаций (инструкции) по планированию, учёту и калькулированию себестоимости продукции лесопромышленного комплекса», утверждённых Министерством промышленности, науки и технологий Российской

Федерации 26.12.2002, себестоимость продукции (работ, услуг) представляет собой стоимостную оценку используемых в процессе производства продукции (работ, услуг) природных ресурсов, сырья, материалов, топлива, энергии, основных средств, трудовых ресурсов, а также других расходов на её производство и реализацию.

В пункте 10 статьи 40 Налогового кодекса Российской Федерации приведено описание затратного метода определения цены товара, при котором рыночная цена товаров, работ или услуг, реализуемых продавцом, определяется как сумма произведенных затрат и обычной для данной сферы деятельности прибыли. При этом учитываются обычные в подобных случаях прямые и косвенные затраты на производство (приобретение) и (или) реализацию товаров, работ или услуг, обычные в подобных случаях затраты на транспортировку, хранение, страхование и иные подобные затраты.

Как следует из имеющихся в распоряжении Комиссии документов и сведений ООО «Приморье Северлес» располагало информацией о том, что ООО «Амурметалл-Ресурс» использует участок железнодорожного подъездного пути необщего пользования ООО «Приморье Северлес», примыкающего к железнодорожной станции Вяземская Дальневосточной железной дороги, протяжённостью 338 метров от стрелочного перевода №148 до стрелочного перевода №601 для подачи, уборки вагонов с грузом ООО «Амурметалл-Ресурс» на собственный железнодорожный подъездной путь необщего пользования, а также информацией о количестве вагонов ООО «Амурметалл-Ресурс» за прошлые периоды времени.

Как было отмечено выше, цена товара – это денежное выражение стоимости товара за количественную его единицу, то есть в рассматриваемом случае определённое количество рублей за прогон одного вагона. Следовательно, цена товара определяется исходя из объёма всех расходов, необходимых на содержание железнодорожного подъездного пути необщего пользования, и количества всех вагонов, прошедших по этому подъездному пути за определённый период времени.

Количество вагонов, проходящих по железнодорожному подъездному пути необщего пользования, напрямую влияет на состояние пути и, соответственно, на объём расходов, необходимых на содержание пути в надлежащем состоянии, в том числе расходов на ремонтные работы.

Цена товара, определённая исходя из объёма всех расходов, необходимых на содержание железнодорожного подъездного пути необщего пользования, и количества всех вагонов, прошедших по этому подъездному пути за определённый период времени, включает в себя сумму необходимых для производства и реализации товара расходов.

Цена товара, определённая исходя из объёма всех расходов, необходимых на содержание железнодорожного подъездного пути необщего пользования, и части вагонов, а не всех вагонов, прошедших по этому подъездному пути, включает в себя не только сумму необходимых для производства и реализации товаров расходов (расходов на прогон (провоз) вагонов по железнодорожному подъездному пути необщего пользования), но и сумму расходов, необходимых для производства и реализации товара, не учтённого при определении размера цены

(расходов на прогон (провоз) по железнодорожному подъездному пути необщего пользования количества вагонов, неучтённых при определении размера цены). То есть в цену прогона (провоза) по железнодорожному подъездному пути необщего пользования одного вагона включены расходы, связанные с прогоном (провозом) по этому пути других вагонов, что ведёт к увеличению размера цены товара.

Таким образом, в цену товара (прогон одного вагона) включены расходы в объёме, превышающем сумму необходимых для производства и реализации этого товара расходов (прогон (провоз) одного вагона), то есть цена установлена с нарушением требований части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции.

Следовательно, действия ООО «Приморье Северлес» по установлению цены товара исходя из объёма всех расходов, связанных с содержанием железнодорожного подъездного пути необщего пользования, и части вагонов, а не всех вагонов, прошедших по этому подъездному пути, являются нарушением пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Письмом б/н от 10.05.2016 ООО «Приморье Северлес» направило в Комиссию расчёт фактической себестоимости, произведённый с учётом всех вагонов, как ООО «Приморье Северлес», так и ООО «Амурметалл-Ресурс».

По результатам 2013 года фактическая себестоимость провоза 1 единицы (вагон) груза по железнодорожному пути на расстояние 338 метров составила 936,00 рублей при количестве учтённых вагонов 1075 (приложение к письму ООО «Приморье Северлес» б/н от 10.05.2016).

По результатам 2014 года фактическая себестоимость провоза 1 единицы (вагон) груза по железнодорожному пути на расстояние 338 метров составила 460,00 рублей при количестве учтённых вагонов 1435 (приложение к письму ООО «Приморье Северлес» б/н от 10.05.2016).

По результатам 2015 года фактическая себестоимость провоза 1 единицы (вагон) груза по железнодорожному пути на расстояние 338 метров составила 895,00 рублей при количестве учтённых вагонов 1111 (приложение к письму ООО «Приморье Северлес» б/н от 10.05.2016).

Результаты данных расчётов свидетельствуют о том, что установление и применение в мае – декабре 2014 года и в 2015 году цены услуги эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, в размере 1500,00 рублей за прогон (провоз) одного вагона предполагает возможность получения ООО «Приморье Северлес» прибыли. Документы, обосновывающие размер прибыли, необходимый для производства и реализации услуги эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, а также направления использования прибыли от данного вида деятельности ООО «Приморье Северлес» в Комиссию не представило. Возможное получение прибыли в размере, не являющемся необходимым для производства и реализации услуги эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего

пользования, свидетельствует о нарушении ООО «Приморье Северлес» пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Также из предоставленных ООО «Приморье Северлес» договоров на ремонт и приложенных к ним локальных сметных расчётов невозможно определить на каких именно участках железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, принадлежащего ООО «Приморье Северлес», проводились ремонтные работы. Следовательно, представленные документы не позволяют достоверно определить сумму расходов на ремонтные работы, проведённые на участке железнодорожного подъездного пути необщего пользования протяжённостью 338 метров, используемом ООО «Амурметалл-Ресурс».

На заседании Комиссии 11.05.2016 ООО «Приморье Северлес» в качестве подтверждения проведения ремонтных работ на участке, эксплуатируемом ООО «Амурметалл-Ресурс», протяжённостью 338 метров представило копию Акта о приёмке выполненных работ №1 от 31.07.2014 на общую сумму 215000,72 рублей, где в разделе «Наименование работ» указано: ремонтные работы по восстановлению железнодорожного подъездного пути необщего пользования согласно договора без № от 29.06.2014 выполнены качественно и в сроки, в т.ч. от нулевого пикета по третий включительно одиночная смена шпал в соответствии с локальным сметным расчётом – 198 штук; от пикета четыре до шестого – 79 шпал; от пикета шестого до седьмого – 108 шпал.

В то же время в Локальном сметном расчёте на выборочный текущий ремонт пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Приморье Северлес», от 29.06.2014 9 (представлен письмом ООО «Приморье Северлес» б/н от 11.09.2015) в разделе «Наименование работ и затрат» указано: Одиночная смена шпал, вырезка балласта из шпальных ящиков, расшивка шпал, расчистка выхода шпалы, выемка старой шпалы из пути с отнеской её в сторону, устройство постели для новой шпалы, подведение шпалы по отмеченной метке, укладка подкладок, пришивка рельсов к шпале, подсыпка и подбивка щебня фракции 20-40, дозировка шпальных ящиков гравием, выправка и подъёмка пути, регулировка ширины колеи. Общая сумма работ по данной смете составляет 215000,70 рублей.

Учитывая, что железнодорожный подъездной путь необщего пользования ООО «Амурметалл-Ресурс» примыкает к железнодорожному подъездному пути необщего пользования ООО «Приморье Северлес» в районе четвёртого пикета (как следует из плана железнодорожного пути, представленного письмом ООО «Приморье Северлес» б/н от 14.06.2015), включение расходов на ремонт железнодорожного подъездного пути необщего пользования ООО «Приморье Северлес» в полном объеме в расчёт фактической себестоимости услуги, предоставляемой ООО «Амурметалл-Ресурс», свидетельствует о включении расходов на ремонт участков данного пути, которые не используются ООО «Амурметалл-Ресурс».

Аналогичная ситуация сложилась с проведением ремонтных работ в 2015 году: общая протяжённость участка железнодорожного подъездного пути необщего пользования, на котором проводились ремонтные работы, превышает протяжённость участка пути, эксплуатируемого ООО «Амурметалл-Ресурс».

Таким образом, представленные ООО «Приморье Северлес» документы и информация свидетельствуют о включении в расчёт фактической себестоимости прогона (проезда) одного вагона ООО «Амурметалл-Ресурс» расходов, не относящихся к участку железнодорожного подъездного пути необщего пользования протяжённостью 338 метров, через который проходят вагоны ООО «Амурметалл-Ресурс», то есть учитываются расходы, не являющиеся необходимыми для производства и реализации товара – услуги эксплуатации ООО «Амурметалл-Ресурс» железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, принадлежащего ООО «Приморье Северлес», что свидетельствует о нарушении пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Несмотря на отсутствие подписанного договора в бумажном виде, фактически отношения между ООО «Приморье Северлес» и ООО «Амурметалл-Ресурс» по вопросу эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, продолжаются.

Имеющиеся в распоряжении Комиссии документы и информация свидетельствуют об использовании ООО «Амурметалл-Ресурс» участка железнодорожного подъездного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Приморье Северлес» протяжённостью 338 метров для прогона своих вагонов с грузом и в 2014 году, и в 2015 году.

Данная информация подтверждается решениями Арбитражного суда Хабаровского края от 09.04.2015 по делу №А73-421/2015 и от 23.10.2015 по делу №А73-9408/2015, принятым по результатам рассмотрения заявлений ООО «Приморье Северлес» о взыскании с ООО «Амурметалл-Ресурс» неосновательного обогащения за эксплуатацию железнодорожного подъездного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Приморье Северлес».

Как отмечено Арбитражным судом Хабаровского края согласно статье 1102 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение), за исключением случаев, предусмотренных статьей 1109 настоящего Кодекса.

Пунктом 2 статьи 1105 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что лицо, неосновательно временно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести либо чужими услугами, должно возместить потерпевшему то, что оно сберегло вследствие такого пользования, по цене, существовавшей во время, когда закончилось пользование, и в том месте, где оно происходило.

Правила, предусмотренные настоящей главой, применяются независимо от того, явилось ли неосновательное обогащение результатом поведения приобретателя

имущества, самого потерпевшего, третьих лиц или произошло помимо их воли.

Следовательно, требование по взысканию неосновательного обогащения (платы за пользование имуществом) законно, обоснованно и подлежит удовлетворению.

Также Комиссия располагает письмом ООО «Приморье Северлес» №4 от 20.01.2014 о направлении в адрес ООО «Амурметалл-Ресурс» подписанного проекта договора на эксплуатацию подъездного железнодорожного пути необщего пользования (Договор 301/2014 от 01.01.2014 на эксплуатацию подъездного железнодорожного пути) с оплатой за используемый железнодорожный путь исходя из стоимости разового использования подъездного пути одним вагоном, которая составляет 1500,00 (одна тысяча пятьсот) рублей для подписания и возврата одного экземпляра в адрес ООО «Приморье Северлес». Данное письмо с проектом договора получено ООО «Амурметалл-Ресурс» 23.01.2014, вход. №47.

Кроме того, в распоряжении Комиссии имеется письмо ООО «Приморье Северлес» от 25.11.2014 №78, которым в адрес ООО «Амурметалл-Ресурс» направлены, в том числе, счёт-фактура №00097 от 20.11.2014 (эксплуатация ж/д подъездного тупика с мая 2014 г. по октябрь 2014 г. на сумму 975000,00 рублей) и акт №000092 от 20.11.2014 (эксплуатация ж/д подъездного тупика с мая 2014 г. по октябрь 2014 г. на сумму 975000,00 рублей) с указанием цены услуги в размере 1500,00 рублей за 1 шт.

Данная информация в совокупности с иными сведениями, имеющимися в материалах дела, свидетельствует об установлении ООО «Приморье Северлес» цены услуги эксплуатации ООО «Амурметалл-Ресурс» железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, принадлежащего ООО «Приморье Северлес».

Вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют о наличии в действиях ООО «Приморье Северлес» по установлению цены услуги эксплуатации ООО «Амурметалл-Ресурс» железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, в размере 1500,00 (одна тысяча пятьсот) рублей за прогон 1 вагона нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела ООО «Приморье Северлес» дважды (письма ООО «Приморье Северлес» б/н от 17.11.2015 и б/н от 07.04.2016) направляло в Комиссию возражения на результаты проведённого анализа состояния конкуренции. Комиссия, рассмотрев данные возражения и пояснения отдела контроля экономической концентрации Хабаровского УФАС России, считает необоснованной позицию ООО «Приморье Северлес», изложенную в данных возражениях.

По мнению ООО «Приморье Северлес», изложенному в письмах б/н от 17.11.2015 и б/н от 07.04.2016, осуществлять погрузку в свои вагоны ООО «Амурметалл-Ресурс» могло не только на своей площадке, но и на общей площадке железнодорожной

станции Вяземская, и на арендованных железнодорожных подъездных путях необщего пользования других хозяйствующих субъектов. Также, по мнению ООО «Приморье Северлес», у ООО «Амурметалл-Ресурс» имеется возможность строительства выхода на железнодорожную станцию Вяземская минуя подъездной путь ООО «Приморье Северлес». Однако, конкретные доказательства, свидетельствующие о имеющейся у ООО «Амурметалл-Ресурс» возможности воспользоваться предложенными способами погрузки, ООО «Приморье Северлес» не представило.

По информации ООО «Амурметалл-Ресурс» принадлежащий ему железнодорожный подъездной путь необщего пользования проложен вдоль главного хода железной дороги, примерно в пяти метрах от него. Строительство примыкания железнодорожного подъездного пути необщего пользования ООО «Амурметалл-Ресурс» к главному ходу железной дороги не может быть выполнено по техническим причинам, к тому же данный путь уже имеет выход на железнодорожную станцию Вяземская через участок железнодорожного подъездного пути необщего пользования протяжённостью 338 метров, принадлежащий ООО «Приморье Северлес».

Комиссия, рассмотрев представленные в Хабаровское УФАС России документы и информации, учитывая характер и особенности доставки и погрузки в вагоны груза ООО «Амурметалл-Ресурс», признаёт возражения ООО «Приморье Северлес» необоснованными.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия считает, что вина ООО «Приморье Северлес» выражается в том, что оно имело возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых действующим законодательством предусмотрена ответственность, однако не принимало все зависящие от него меры по их соблюдению.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу, что рассмотренные Комиссией запрещённые пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции действия ООО «Приморье Северлес» по установлению и применению в мае – декабре 2014 года и в 2015 году цены услуги по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская Дальневосточной железной дороги, принадлежащего ООО «Приморье Северлес», в размере 1500,00 рублей за прогон 1 вагона могли привести к ущемлению интересов ООО «Амурметалл-Ресурс».

Согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции признаки ограничения конкуренции – сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий

обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Действия ООО «Приморье Северлес» по установлению в мае – декабре 2014 года и в 2015 году цены услуги по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская Дальневосточной железной дороги, принадлежащего ООО «Приморье Северлес», в размере 1500,00 рублей за прогон 1 вагона могли привести к увеличению размера цены товара (известняка) ООО «Амурметалл-Ресурс» в связи с необходимостью компенсации увеличившихся расходов. Учитывая, что одним из значимых конкурентных преимуществ является ценовая политика хозяйствующего субъекта на соответствующем товарном рынке, действия ООО «Приморье Северлес» могли оказать влияние на условия обращения товара (известняка) на соответствующем товарном рынке, что могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Вышеуказанные действия ООО «Приморье Северлес» квалифицируются как нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и являются основанием для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьёй 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА

1. Установить доминирующее положение ООО «Приморье Северлес» на рынке услуги по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования на участке от железнодорожной станции Вяземская до стрелочного перевода №601, принадлежащего ООО «Приморье Северлес», зарегистрированного по адресу: Хабаровский край, г.Вяземский, ул. Космодемьянской, 5.

2. Признать ООО «Приморье Северлес» нарушившим пункт 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части совершения действий по установлению в мае – декабре 2014 года, в 2015 году монопольно высокой цены услуги по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования на участке от

железнодорожной станции Вяземская до стрелочного перевода №601, принадлежащего ООО «Приморье Северлес».

3. Выдать ООО «Приморье Северлес» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путём совершения действий по установлению экономически обоснованной цены услуги по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования на участке от железнодорожной станции Вяземская до стрелочного перевода №601, принадлежащего ООО «Приморье Северлес», соответствующей требованиям статьи 6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

ПРЕДПИСАНИЕ № 2

25 мая 2016 года

г. Хабаровск

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии <...> – заместителя руководителя управления – начальника отдела антимонопольного контроля, членов Комиссии, <...> – заместителя начальника отдела антимонопольного контроля <...>. – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 25 мая 2016 года №10 по делу №3-1/134 о нарушении ООО «Приморье Северлес» (692020, Приморский край, Пожарский район, с. Никитовка, ул. Центральная, 56), части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ

1. ООО «Приморье Северлес» в срок до 15 июля 2016 года прекратить нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в совершении действий по установлению в мае – декабре 2014 года, в 2015 году монопольно высокой цены услуги по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования на участке от железнодорожной станции Вяземская до стрелочного перевода №601, принадлежащего ООО «Приморье Северлес».

2. С целью исполнения пункта 1 настоящего предписания ООО «Приморье Северлес» установить экономически обоснованную цену услуги по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования на участке от железнодорожной станции Вяземская до стрелочного перевода №601, принадлежащего ООО «Приморье Северлес», соответствующую требованиям статьи 6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Хабаровское УФАС России в срок до 01 августа 2016 года, с приложением подтверждающих документов.

