РЕШЕНИЕ

о нарушении антимонопольного законодательства

по делу №012/01/10-634/2020

30 июня 2022 года г.
Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения оглашена 20 июня 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 30 июня 2022 года

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<…> - заместитель руководителя – начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, председатель Комиссии,

<…> - главный специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, член Комиссии,

<…> – специалист-эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, член Комиссии,

рассмотрев дело № 012/01/10-63/2022, возбужденное в отношении ООО «ПЖДК» по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном отказе ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» в заключении договора на пропуск вагонов на железнодорожном пути необщего пользования на участке железнодорожного пути протяженностью 4476 м., кадастровый номер 12:06:7701003:220, расположенного по адресу Республика Марий Эл, Оршанский район, с. Табашино,

с участием представителей ООО «Марийский НПЗ» <…>, <…>, действующих на основании доверенностей,

представителя ОАО «РЖД» <…>, действующего на основании доверенности, участвующего в рассмотрении дела посредством видеоконференцсвязи через программу через программу «TrueConf Server»,

в отсутствие иных лиц, участвующих в рассмотрении дела,

УСТАНОВИЛА:

В Марийское УФАС России поступило заявление ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» от 25.11.2021 вх. №10883 на действия ООО «ПЖДК» по необоснованному отказу в заключении договора на пропуск вагонов по железнодорожным путям необщего пользования.

В Марийское УФАС России также поступили обращение ОАО «РЖД» (вх. № 1973 от 11.03.2022), направленное в порядке переадресации из Прокуратуры РМЭ, обращение ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» (вх. № 1819 от 04.03.2022, вх.№2228 от 17.03.2022), направленное в порядке переадресации из Следственного управления Следственного комитета России по РМЭ, обращение ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» (вх.№2389 от 21.03.2022), направленное в порядке переадресации из ФАС России, обращение ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» от 17.03.2022 вх.№2240. В ходе рассмотрения дела указанные обращения приобщены к материалам дела № 012/01/10-63/2022 (протокол заседания комиссии 29.03.2022).

Марийским УФАС России в соответствии с частью 2 статьи 39.1, пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции ООО «ПЖДК» выдано предупреждение № 012/01/14.8-1197/2021 от 24.12.2021 о необходимости прекратить нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем совершения действий, направленных на заключение с ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» договора на пропуск вагонов на железнодорожном пути необщего пользования на участке железнодорожного пути протяженностью 4476 м., кадастровый номер 12:06:7701003:220, расположенного по адресу Республика Марий Эл, Оршанский район, с. Табашино.

Обществом предупреждение рассмотрено, однако меры, направленные на заключение с ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» договора на пропуск вагонов на железнодорожном пути, не предприняты, о чем свидетельствует и направление в адрес Марийского УФАС России письма от 20.01.2022 №406.

Кроме того, ООО «Марийский НПЗ» в письменных пояснениях от 25.01.2022 №610 указало, что договор на пропуск вагонов на участке железнодорожного пути по утвержденному тарифу не заключен.

В связи с неисполнением предупреждения Марийским УФАС России возбуждено дело № 012/01/10-63/2022 в отношении ООО «ПЖДК» по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном отказе ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» в заключении договора на пропуск вагонов на железнодорожном пути необщего пользования на

участке железнодорожного пути протяженностью 4476 м., кадастровый номер 12:06:7701003:220, расположенного по адресу Республика Марий Эл, Оршанский район, с. Табашино.

В ходе рассмотрения дела участники представили следующие устные и письменные пояснения.

На рассмотрении дела 02.03.2022 ООО «Марийский НПЗ» поддержало доводы, изложенные в заявлении, пояснило, что ООО «ПЖДК» в адрес ООО «Марийский НПЗ» был направлен договор на пропуск вагонов с протоколом разногласий, договор был получен ООО «Марийский НПЗ» 01.03.2022. В адрес конкурсного управляющего ООО «Марийский НПЗ» договор не направлялся. ООО «Марийский НПЗ» также пояснило, что в настоящее время идет подписание трехстороннего договора с ОАО «РЖД», ООО «Урал Логистика» на оказание услуг на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования, в рамках которого будут выполняться работы по приемке, погрузке, выгрузке и выдаче вагонов локомотивом перевозчика. На 02.03.2022 указанный договор (параграф 27) не согласован. Фактически планируется оказание услуг ОАО «РЖД» (перевозчик) по подаче и уборке вагонов от станции Нужьялы до станции Табашино и от станции Табашино до завода. При этом ООО «ПЖДК» будет оказывать услуги только по пропуску груженых вагонов. По мнению ООО «Марийский НПЗ», услуги, указанные в п. 1.2 протокола разногласий к договору №93 (выполнение поездной и маневровой работы, связанной с пропуском вагонов), фактически будет оказывать ОАО «РЖД», а не ООО «ПЖДК».

ООО «ПЖДК» на рассмотрении дела 02.03.2022 указало, что фактически планирует оказывать ООО «Марийский НПЗ» услуги поездной и маневровой работы, связанной с пропуском вагонов, и обществом направлены документы в регулирующий орган для установления тарифа. Предмет договора был изменен по инициативе собственника ООО «Урал Логистика». Указанные действия направлены в первую очередь на уменьшение и исключение убытков. Между сторонами подписано дополнительное соглашение к договору аренды с собственником ООО «Урал Логистика» в связи со снижением арендной платы.

На рассмотрении дела 29.03.2022 ООО «Марийский НПЗ» поддержало доводы, изложенные в заявлении, пояснило, что договор с ООО «ПЖДК» заключен на условиях ООО «ПЖДК», договор направлен в адрес общества 23-24.03.2022. 23.03.2022 от ОАО «РЖД» получен договор на эксплуатацию железнодорожных путей, указанный договор подписан со стороны ООО «Марийский НПЗ» и направлен в ООО «ПЖДК» для согласования. 25.03.2022 ОАО «РЖД» направило в адрес ООО «Марийский НПЗ» вагоны, 26.03.2022 фактически отправлен первый груз. ООО «Марийский НПЗ» указало, что работа технологического комплекса Марийского НПЗ без железнодорожных путей невозможна, поскольку автомобильным

транспортом в силу технологических особенностей может осуществляться только вывоз дизельного топлива и мазутов, вывоз и погрузка бензинов возможны только путем использования железнодорожных путей. Общество считает, что ООО «ПЖДК» препятствует эксплуатации железнодорожных путей, поскольку некоторые из путей длительное время находятся в стадии проведения ремонтных работ, на некоторых путях пропуск вагонов не осуществляется. Объем отгрузки нефтепродуктов автомобильным транспортом составляет до 30% общего объема нефтепродуктов. Иные нефтепродукты (кроме дизельного топлива и мазутов) могут отгружаться только железнодорожным транспортом, поскольку наливные установки не предназначены для иных видов топлива. ООО «Марийский НПЗ» также пояснило, что весь процесс перевозки транспортом определяется давальцами, в том числе взаимоотношения с ОАО «РЖД» и покупателями, завод занимается только нефтепереработкой. Общество также указало, что завод вводился в эксплуатацию вместе с железнодорожными путями. При этом сами установки были завезены железнодорожным транспортом. В 2007 году подъездные железнодорожные пути были увеличены до 5 км., для того, чтобы осуществлять маневровые работы на станции Табашино. Автомобильная дорога была приобретена недавно, протяженность автомобильной дороги составляет 5 км. В настоящее время отгрузка нефтепродуктов осуществляется в Сибирь (последняя отгрузка в г.Томск). С августа 2021 года в связи с отсутствием давальцев отгрузка продукции не осуществлялась. С июля 2021 года фактически по настоящее время ООО «ПЖДК» осуществляет ремонт железной дороги. Например, в настоящее время 4-й путь не готов для заезда, 10-ю стрелку не отремонтировали (отсутствует стрелочная крестовина). При полном использовании ж/д пути объем отгрузки составляет 4500 тонн в сутки, в настоящее время отгрузка составляет порядка 3600 тонн в сутки. ООО «Марийский НПЗ» для успешного функционирования и обеспечения привлекательности для давальцев необходима полная загрузка и использование всех железнодорожных путей.

ООО «ПЖДК» на заседании комиссии 29.03.2022 указало, что договор между ООО «Марийский НПЗ» и ОАО «РЖД» получен обществом, находится в стадии подписания. Общество также указало, что планирует заключить договор с ООО «Марийский НПЗ» в соответствии с тарифами на услуги, которые были согласованы в ходе совещания 21.03.2022 в Министерстве промышленности, экономического развития и торговли Республики Марий Эл. Между ООО «ПЖДК» и ОАО «РЖД» договор на пропуск вагонов не заключался. ООО «ПЖДК» указало, что все материалы исследований, заключения специалистов о возможности использования иных способов доставки грузов представлены в материалы дела в Арбитражный суд Республики Марий Эл. ООО «ПЖДК» указало, что не обязано осуществлять предоставление в пользование всех путей, поскольку оказывается лишь услуга по пропуску вагонов и тариф взимается за пропуск одного вагона.

ООО «Урал Логистика» на заседании комиссии 29.03.2022 указало, что все договоры по эксплуатации железнодорожного пути должны быть заключены с

ООО «ПЖДК», поскольку обществу по договору аренды переданы права пользования и владения. По мнению ООО «Урал Логистика», при строительстве завода предусматривалась отгрузка товара автомобильным транспортом. Общество указало, что препятствий в пропуске вагонов ООО «ПЖДК», ООО «Урал Логистика» не оказывали. ООО «Марийский НПЗ» определенное время не отгружало продукцию, находилось в простое.

На рассмотрении дела 11.04.2022 ООО «Марийский НПЗ» пояснило, что ООО «ПЖДК» письмом от 07.04.2022 исх.№07/04-1 направило в адрес ООО «Марийский НПЗ» письмо о заключении договора на пропуск вагонов. При этом ранее ООО «ПЖДК» направило в адрес общества проект нового договора на пропуск вагонов от 09.03.2022. Указанное письмо и новый договор находятся в стадии рассмотрения ООО «Марийский НПЗ». ООО «Марийский НПЗ» также указало, что фактически использует три подъездных пути ООО «ПЖДК» (7-й, 8-й, 3-й). Подъездные пути 4-й, 5-й, 6-й, 9-й не открыты для движения по различным причинам. ООО «Марийский НПЗ» требуются для осуществления деятельности все отрезки железнодорожного пути необщего пользования, при этом договор на эксплуатацию железнодорожного пути, заключенный с АО «РЖД», предполагает подачу и уборку вагонов на всем отрезке железнодорожного пути, в том числе и на 11,4 км железнодорожных путей, принадлежащих ООО «ПЖДК».

Комиссией в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции 11.04.2022 вынесено заключение об обстоятельствах дела, в соответствии с которым действия ООО «ПЖДК» квалифицированы по пункту 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в необоснованном отказе ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» в заключении договора на пропуск вагонов на железнодорожном пути необщего пользования на участке железнодорожного пути протяженностью 4476 м., кадастровый номер 12:06:7701003:220, расположенного по адресу Республика Марий Эл, Оршанский район, с. Табашино.

ООО «Марийский НПЗ» пояснило, что согласно с вынесенным заключением об обстоятельствах дела, в действиях ООО «ПЖДК» содержится нарушение антимонопольного законодательства в форме злоупотребления доминирующим положением.

ООО «ПЖДК» пояснило, что выводы, изложенные в заключении об обстоятельствах дела, являются неверными, поскольку работа технологического комплекса ООО «Марийский НПЗ» возможна и без отгрузки железнодорожным транспортом, что подтверждено в рамках рассмотрения дела №А38-3429/2021. Одновременно, ООО «ПЖДК» считает, что ООО «Марийский НПЗ» уклоняется от заключения договора на условиях тарифа, установленного Министерством экономического развития и торговли Республики Марий Эл, в связи с чем общество обратилось в Арбитражный суд Республики Марий Эл с заявлением о понуждении ООО «Марийский НПЗ» к заключению договора на использование

железнодорожных путей. Фактически ООО «ПЖДК» препятствий к пользованию железнодорожным путем не чинило, также использование железнодорожного пути было обеспечено принятыми обеспечительными мерами в рамках дела №А38-3429/2021. Кроме того, ООО «ПЖДК» письмом от 07.04.2022 исх.№07/04-1 направило в адрес ООО «Марийский НПЗ» письмо о заключении договора на пропуск вагонов. При этом ранее ООО «ПЖДК» направило в адрес ООО «Марийский НПЗ» проект нового договора на пропуск вагонов от 09.03.2022. Проект нового договора находится в стадии рассмотрения со стороны ООО «Марийский НПЗ».

На заседании комиссии 24.05.2022 ООО «Марийский НПЗ» указало, что считает договор на пропуск вагонов заключенным (в редакции от 24.02.2022). Общество пояснило, что фактически пропуск вагонов в настоящее время осуществляется. Кроме того, ООО «Марийский НПЗ» пояснило, что направленный проект договора от 09.03.2022 содержит условие о возложении на завод обязанности о согласовании заявок по форме ГУ-12 (то есть сведений о количестве, массе вагонов, давальцах, покупателях, месте назначения). Указанные сведения общество считает коммерческой тайной, не подлежащей передаче в адрес ООО «ПЖДК». При этом в адрес ООО «ПЖДК» передаётся информация о количестве вагонов, в соответствии с инструкцией, разработанной ОАО «РЖД». ООО «ПЖДК» указало, что информация по заявкам ГУ-12 необходима обществу для расчета нагрузки и износа путей. При этом ООО «ПЖДК» пояснило, что договор от 24.02.2022 подписан только одной стороной - ООО «Марийский НПЗ», ООО «ПЖДК» договор не подписан.

ОАО «РЖД» на заседании комиссии пояснило, что считает договор между ООО «ПЖДК» и ООО «Марийский НПЗ» заключенным, поскольку по всем существенным условиям соглашение достигнуто, на основании этого ОАО «РЖД» осуществляет подачу и уборку вагонов для ООО «Марийский НПЗ». По мнению общества, ООО «ПЖДК» обязано содержать в надлежащем состоянии свои пути, сведения о заявках не могут давать исчерпывающую информацию о загрузке путей, поскольку заявки могут и не исполняться. Содержание заявок должно быть согласовано с ОАО «РЖД», а не с третьими лицами.

ООО «ПЖДК» указало, что информация по заявкам ГУ-12 необходима обществу для расчета нагрузки и износа путей. При этом ООО «ПЖДК» пояснило, что договор от 24.02.2022 подписан только одной стороной - ООО «Марийский НПЗ», ООО «ПЖДК» договор не подписан.

Министерство промышленности, экономического развития и торговли Республики Марий Эл в письменных пояснениях от 06.05.2022 №019-3655 указало, что размер платы за услуги по эксплуатации подъездного пути определяется исходя из установленного тарифа и фактической протяженности эксплуатируемого пути, и взимается с заказчика ежемесячно независимо от количества пропущенных вагонов. Установленный тариф

учитывает все расходы, связанные как с пропуском вагонов, так и с текущей эксплуатацией подъездного пути.

ООО «ПЖДК», надлежащим образом извещенное о дате, времени рассмотрения дела, на рассмотрение дела 16.06.2022 не явилось, направило ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью обеспечения явки представителя на заседание комиссии, в связи с тем, что лицо, выдавшее доверенность на представление интересов ООО «ПЖДК» в настоящий момент не является руководителем ООО «ПЖДК».

Комиссией установлено, что доверенность, выданная на представительство интересов от ООО «ПЖДК» <…>, подписана директором <…>.

Статьей 188 ГК РФ установлен закрытый перечень оснований для прекращения доверенности. При этом прекращение полномочий законного представителя юридического лица, от имени которого выдана доверенность, не является основанием для признания отсутствия полномочий доверенного лица.

Также Комиссия учитывает, что ходатайство ООО «ПЖДК» об отложении рассмотрения дела подписано <…>, что подтверждает наличие полномочий на представление интересов юридического лица на момент рассмотрения дела.

Комиссией в рассмотрении дела объявлен перерыв до 20.06.2022 до 11-30.

После перерыва ООО «ПЖДК» явку своих представителей на заседание комиссии не обеспечило. На основании изложенного, Комиссия рассматривает дело в отсутствии надлежащим образом извещенного ответчика.

Заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, исследовав представленные в материалы дела доказательства (документы), оценив их в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Марийского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с **частью 1 статьи 5** Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке

определенного товара превышает пятьдесят процентов.

ООО «ПЖДК» является пользователем железнодорожных путей необщего пользования (железнодорожный путь необщего пользования протяженностью 4 476 м, расположенный по адресу Республика Марий Эл, Оршанский район, с. Табашино, кадастровый номер 12:06:7701003:220), на основании договора аренды от 01.02.2021 №413/02-21, заключенного с ООО «Урал Логистика» (в редакции дополнительного соглашения от 14.12.2021, подписанного сторонами 31.12.2021).

ООО «Марийский НПЗ» является владельцем железнодорожного пути, кадастровый номер 12:06:7701003:224, протяженностью 1209 метров.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее - Устав железнодорожного транспорта), статьей 2 Федерального закона от 10.01.2003 №17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» (далее – Закон о железнодорожном транспорте) железнодорожные пути необщего пользования – это железнодорожные подъездные пути, примыкающие непосредственно или через другие железнодорожные пути к железнодорожным путям общего пользования и предназначенные для обслуживания определенных пользователей услугами железнодорожного транспорта на условиях договоров для выполнения работ для собственных нужд.

В соответствии с пунктом 2.1 раздела 2 Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных приказом МПС РФ от 18.06.2003 №26 (далее- Правила эксплуатации №26), отношения между перевозчиком и владельцем железнодорожного пути необщего пользования, имеющим на праве собственности железнодорожный путь необщего пользования, примыкающий к железнодорожному пути необщего пользования основного владельца, по поводу эксплуатации такого железнодорожного пути регулируются договором на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования. Договоры на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования заключаются: между перевозчиком и владельцем железнодорожного пути необщего пользования при обслуживании такого пути локомотивом перевозчика. В этом случае договор может быть заключен только при согласии основного пользователя железнодорожного пути необщего пользования на подачу и уборку вагонов к (с) местам погрузки, выгрузки контрагента. Данное согласие удостоверяется подписью и печатью основного пользователя железнодорожного пути необщего пользования в договоре на подачу и уборку вагонов.

Согласно статье 60 Устава железнодорожного транспорта отношения между контрагентом (контрагент - грузоотправитель или грузополучатель, а также владелец 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 регулируются заключенным между ними договором.

ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» имеет производственные мощности для переработки нефти: установки первичной переработки нефти, установки вакуумной перегонки мазута, резервуарный парк, предназначенный для приема, хранения и отпуска товарных нефтепродуктов. Также в целях организации отгрузки получаемых на ООО «Марийский НПЗ» нефтепродуктов и получения сырья для производства нефтепродуктов на территории промышленной площадки завода имеются эстакада железнодорожная односторонняя, сливо-наливная эстакада односторонняя, площадка для отгрузки светлых нефтепродуктов в автомобильные цистерны. Согласно пояснениям ООО «Марийский НПЗ» от 07.04.2022 вх.№3038, отгрузку всего объема нефтепродуктов, производимых на ООО «Марийский НПЗ» возможно осуществить исключительно с использованием эстакады железнодорожной односторонней для налива светлых нефтепродуктов и сливо-наливной эстакады железнодорожной для налива темных нефтепродуктов. При этом площадки для отгрузки нефтепродуктов и автомобильные цистерны, в случае их максимальной загрузки, позволяют осуществить отгрузку не более 55% от всей производимой продукции. При этом не вся номенклатура продукции может отгружаться на площадках автоналива ввиду отсутствия технической возможности. Около 70% всей продукции предприятие отгружает железнодорожным транспортом.

Доказательств того, что у потребителя услуги (ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод») имеется возможность приобрести услугу у иных поставщиков без дополнительных материальных и технологических затрат, то есть, наличие экономической и фактической возможности приобрести указанную услугу у другого хозяйствующего субъекта, кроме ООО «ПЖДК», в антимонопольный орган не представлено.

Кроме того, согласно заключению ООО «ЭсВиАр Групп» №ЭС-24 от 18.04.2022 отгрузку всего объема нефтепродуктов, производимых на ООО «Марийский НПЗ» возможно осуществить исключительно с использованием эстакады железнодорожной односторонней для налива светлых нефтепродуктов и сливо-наливной эстакады железнодорожной односторонней для налива темных нефтепродуктов. При этом, площадки для отгрузки нефтепродуктов в автомобильные цистерны, в случае их максимальной загрузки, позволяют осуществить отгрузку не более 55% от всей производимой продукции. При этом в автоцистерны невозможно выполнить отгрузку бензина газового стабильного и дистиллята газового конденсата, вид 5 в соответствии с номенклатурой выпускаемой продукции на ООО «Марийский НПЗ».

Только ООО «ПЖДК» может дать согласие на пропуск вагонов для перевозки по своей территории, и оно является единственным продавцом услуг на локальном рынке предоставления услуг по использованию железнодорожного пути необщего пользования, находящегося в его собственности.

Согласно проведенному анализу состояния конкуренции ООО «ПЖДК» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по эксплуатации железнодорожного пути необщего пользования в границах железнодорожного пути необщего пользования протяженностью 4 476 м, расположенных по адресу Республика Марий Эл, Оршанский район, с. Табашино, кадастровый номер 12:06:7701003:220.

Исключения, предусмотренные частью 2.1 статьи 5 Закона о защите конкуренции ООО «ПЖДК», в отношении общества не применяются, поскольку ООО «ПЖДК» входило в группу лиц с другими хозяйствующими субъектами по основаниям, предусмотренным частью 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

Так, директор ООО «ПЖДК» Покровский Лев Константинович (осуществлявший полномочия до 22.03.2022) являлся также председателем Ассоциации УК РМЭ, Союза Содействия Жилищному Самоуправлению РМЭ, то есть единоличным исполнительным органом указанных организаций (таким образом, <...> составлял группу лиц с Ассоциаций УК РМЭ, Союзом Содействия Жилищному Самоуправлению РМЭ в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, а, следовательно, ООО «ПЖДК», Ассоциация УК РМЭ, Союз Содействия Жилищному Самоуправлению РМЭ составляли группу лиц в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции).

Следовательно, Комиссия признает положение ООО «ПЖДК» в период до 22.03.2022 на рынке оказания услуг по пропуску вагонов по железнодорожным путям необщего пользования, доминирующим.

Таким образом, в отношении ООО «ПЖДК» в период до 23.03.2022 действовали требования и ограничения, установленные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или

такое уклонение прямо не предусмотрены 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 Министерства промышленности, экономического развития и торговли Республики Марий Эл от 11.03.2021 №4т был установлен тариф за услуги ООО «ПЖДК» по перевозке грузов по подъездным железнодорожным путям в размере 75,64 рублей за тонно-километр, без учета НДС.

Приказом Министерства промышленности, экономического развития и торговли Республики Марий Эл от 31.08.2021 №41т пересмотрен тариф на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях ООО «Поволжская железнодорожная компания» в части наименования услуги, за которую установлен тариф и стоимости и установлена плата 659,83 рубля за пропуск одного вагона.

В соответствии с Методическими рекомендациями по формированию тарифов на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях предприятиями промышленного железнодорожного транспорта и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы, утвержденными приказом Министерства промышленности, экономического развития и торговли РМЭ от 20.07.2021 №38т (далее –Методические рекомендации) устанавливается тариф за пропуск вагонов по подъездным путям от станции примыкания на фронта погрузки (выгрузки) или обратно по району обслуживания. В соответствии с указанными Методическими рекомендациями (пункт 26) тариф устанавливается с учетом экономически обоснованного размера арендной платы в отношении основных производственных фондов, участвующих в перевозке грузов (верхнее строение путей, локомотивный парк, силовое оборудование и иные основные фонды), определяются органом регулирования тарифов в размере, не превышающем экономически обоснованный размер такой платы. Экономически обоснованный размер арендной платы определяется исходя из принципа возмещения арендодателю амортизации, налогов на имущество, и других обязательных платежей собственника, передаваемого в аренду (лизинг).

Кроме того, разделом 9 Методических рекомендаций предусмотрены формулы расчета тарифов на услуги промышленного железнодорожного транспорта, в том числе тарифов за перевозку грузов по подъездным путям, тарифа за услуги по эксплуатации подъездных железнодорожных путей, тарифа за пропуск вагонов, тарифа за маневровую работу локомотива. При расчете тарифа за пропуск вагонов определяются затраты по пропуску вагонов, прибыль, вагонооборот.

В соответствии с пунктом 6 Методических рекомендаций виды тарифов

определяются условиями работы предприятия промышленного железнодорожного транспорта и дифференцируются следующим образом: при перевозке грузов локомотивом предприятия промышленного железнодорожного транспорта утверждается тариф за перевозку грузов по подъездным путям, который учитывает все расходы, связанные с перевозкой грузов по подъездным путям от станции примыкания на фронта погрузки (выгрузки) или обратно по району обслуживания. Размер платы за перевозку груза определяется исходя из установленного тарифа, фактического веса перевезенного груза и расстояния, на которое перевозится груз; при перевозке грузов локомотивом заказчика или ОАО «Российские железные дороги» утверждаются следующие тарифы: тариф за услуги по эксплуатации подъездных путей, учитывающий все расходы, связанные с текущей эксплуатацией подъездных путей; тариф за пропуск вагонов по подъездным путям, учитывающий все расходы, связанные с пропуском вагонов по подъездным путям от станции примыкания на фронта погрузки (выгрузки) или обратно по району обслуживания. Размер платы за услуги по эксплуатации подъездного пути определяется исходя из установленного тарифа и фактической протяженности эксплуатируемого пути и взимается с заказчика ежемесячно независимо от количества пропущенных вагонов. Размер платы за пропуск вагонов по подъездным путям определяется исходя из установленного тарифа и фактического количества пропущенных вагонов с грузом и взимается с заказчика сверх платежей за текущую эксплуатацию подъездных путей. В исключительных случаях, когда пропуск вагонов производится в адрес только одного потребителя или в адрес нескольких потребителей, имеющих одинаковую протяженность подъездных путей, может рассчитываться только плата по тарифу за пропуск вагонов (тариф за услуги по эксплуатации пути не взимается).

В данном случае в тарифе за пропуск вагонов по подъездным путям учитываются все расходы, связанные как с пропуском вагонов, так и с текущей эксплуатацией подъездного пути. В исключительных случаях, когда пропуск вагонов производится в адрес только одного потребителя или в адрес нескольких потребителей, имеющих одинаковую протяженность подъездных путей, может рассчитываться только плата по тарифу за пропуск вагонов (тариф за услуги по эксплуатации пути не взимается). В данном случае в тарифе за пропуск вагонов по подъездным путям учитываются все расходы, связанные как с пропуском вагонов, так и с текущей эксплуатацией подъездного пути.

Из пояснительной записки Министерства промышленности, экономического развития и торговли РМЭ по пересмотру тарифа на транспортные услуги, оказываемые на подъездных путях необщего пользования ООО «ПЖДК», следует, что расчет арендной платы произведен исходя из стоимости объекта по договору купли-продажи от 04.09.2020 недвижимого имущества, заключенного между ООО «Урал Логистика» и АО «Совфрахт». Также из указанной пояснительной записки Министерства промышленности, экономического развития и торговли РМЭ следует, что расчет тарифа за

пропуск вагонов по подъездным железнодорожным путям сделан в соответствии с пунктом 6 Методических рекомендаций, а услуга на данном участке пути оказывается только одному потребителю ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» и услуга по предоставлению локомотива не требуется, расчет тарифа сделан с учетом расходов по пропуску вагонов, и данный тариф учитывает расходы по пропуску вагонов и эксплуатации пути.

Письмом от 27.09.2021 №1188-23 ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» направило в адрес ООО «ПЖДК» договор на пропуск вагонов от 01.06.2021 №93 и предложило произвести расчеты за период с 01.06.2021 по 31.08.2021 по установленному тарифу в соответствии с приказом от 31.08.2021 №41т.

Письмом от 16.11.2021 №16/11-2 ООО «ПЖДК» указало, что действующим законодательством не предусмотрена обязанность владельца или собственника путей необщего пользования заключать договоры на пропуск вагонов, также общество предложило заключить договор на комплексное железнодорожное обслуживание.

Услуга по пропуску вагонов на железнодорожных путях необщего пользования является составной частью услуги по эксплуатации железнодорожных путей необщего пользования.

В соответствии с Правилами технической эксплуатации железных дорог Российской Федерации, утвержденными приказом Минтранса России от 21.12.2010 №286 сооружения, устройства, механизмы, оборудование железнодорожного транспорта, специальные программные средства, используемые для организации перевозочного процесса, должны соответствовать техническим регламентам, нормам и правилам, регулирующим отдельные вопросы эксплуатации железнодорожного транспорта (далее - нормы и правила), требованиям безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта, сохранности перевозимых грузов, охраны труда, экологической и пожарной безопасности, санитарным нормам и законодательству Российской Федерации об охране окружающей среды.

Кроме того, конструкция и состояние железнодорожных путей необщего пользования, примыкающих непосредственно или через другие железнодорожные пути необщего пользования к железнодорожным путям общего пользования, расположенных на них сооружений и устройств должны соответствовать нормам и правилам и обеспечивать пропуск вагонов с допустимой на железнодорожных путях общего пользования нормой технической нагрузки, а также пропуск локомотивов, иного железнодорожного подвижного состава, предназначенного для обслуживания железнодорожных путей необщего пользования.

В соответствии со статьей 58 Устава железнодорожного транспорта

договоры на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования и договоры на подачу и уборку вагонов должны учитывать технологию функционирования железнодорожной станции, к которой примыкает железнодорожный путь необщего пользования, и технологию функционирования железнодорожного пути необщего пользования, а в соответствующих случаях единые технологические процессы, порядок разработки и утверждения которых устанавливается правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом. Указанными договорами устанавливаются порядок подачи и уборки вагонов, а также технологические сроки оборота вагонов, контейнеров на железнодорожных путях необщего пользования, технологическое время, связанное с подачей вагонов к местам погрузки, выгрузки грузов и уборкой вагонов с этих мест, а также технологические нормы погрузки грузов в вагоны и выгрузки грузов из вагонов.

ООО «ПЖДК», являясь пользователем железнодорожного пути необщего пользования протяженностью 4 476 м., расположенного по адресу Республика Марий Эл, Оршанский район, с. Табашино, кадастровый номер 12:06:7701003:220, обязано осуществлять содержание железнодорожного пути необщего пользования в соответствии с техническими нормами, предъявляемыми действующим законодательством, в том числе обеспечивать пропуск вагонов по железнодорожным путям.

В соответствии со статьей 426 ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Договор оказания услуг на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования, в том числе в части оказания услуг по пропуску вагонов по подъездным путям является публичным договором, который должен быть заключен между владельцем путей необщего пользования и перевозчиком.

В ходе рассмотрения дела установлена невозможность замены услуги по перевозке грузов железнодорожным транспортом ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» иными видами транспорта, поскольку производительность по наливу на автоматизированной системе налива, используемая для перевозки грузов автомобильными видами транспорта общества, не может возместить объемы отгрузки на сливоналивных эстакадах, используемых для отгрузки грузов железнодорожным транспортом.

Отказ от заключения договора ООО «ПЖДК» ведет к ограничению

хозяйственной деятельности ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод», ущемлению прав хозяйствующего субъекта в сфере предпринимательской деятельности.

Из содержания письма №16/11-2 от 16.11.2021, направленного ООО «ПЖДК» в адрес ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» следует, что обществом отказано в заключении договора на оказание услуг по пропуску вагонов в отсутствие правовых оснований для отказа.

В последующем между сторонами ООО «ПЖДК» и ООО «Марийский НПЗ» заключен договор оказания услуг по пропуску вагонов №93. В настоящее время договор подписан в редакции в соответствии с протоколом разногласий от 24.02.2022, дополнением к протоколу разногласий от 04.03.2022. В соответствии с условиями данного договора ООО «ПЖДК» оказывает ООО «Марийский НПЗ» услуги по пропуску вагонов по железнодорожному подъездному пути необщего пользования, расположенного по адресу Республика Марий Эл, Оршанский район, с. Табашино, протяженностью 4476 метров, кадастровый номер 12:06:7701003:220, а заказчик обязуется оплачивать исполнителю услуги по пропуску вагонов в размерах и порядке, предусмотренных данным договором. Цена договора определяется в соответствии с тарифом, установленным Министерством промышленности, экономического развития и торговли Республики Марий Эл, на транспортные услуги по пропуску вагонов. В соответствии с протоколом разногласий от 24.02.2022 (составлен ООО «ПЖДК»), закрепленным дополнением к протоколу разногласий от 04.03.2022 (подписан сторонами) железнодорожный путь предоставляется для выполнения поездной и маневровой работы, связанной с пропуском вагонов на подъездной железнодорожный путь, кадастровый номер 12:06:7701003:224, протяженностью 1 209 метров, принадлежащий заказчику (ранее в договоре предусматривалось: железнодорожный путь предоставляется для подачи, уборки вагонов), а также предусмотрено, что исполнитель вправе приостановить оказание услуг в случае нарушения сроков оплаты заказчиком более чем на 10 рабочих дней (ранее данное условие отсутствовало).

По вопросам урегулирования разногласий сторон проведено совещание в Министерстве промышленности, экономического развития и торговли Республики Марий Эл с участием сторон (протокол от 21.03.2022). В ходе совещания установлено, что ООО «ПЖДК» не планирует оспаривание утвержденного тарифа. Кроме того, ООО «ПЖДК» снимает вопрос об оказании дополнительных услуг в локомотивной тяге, поскольку данную услугу оказывает ОАО «РЖД». ООО «Марийский НПЗ» предложено заключение трехстороннего договора на пропуск вагонов, где третьей стороной выступает ООО «Урал Логистика» (ООО «ПЖДК» с данным предложением не согласно).

Фактически договор оказания услуг по пропуску вагонов №93 был подписан

ООО «ПЖДК» и направлен в адрес ООО «Марийский НПЗ» 24.02.2022 (письмо ООО «ПЖДК» о направлении договора с протоколом разногласий от 24.02.2022, отметка о принятии почтового отправления 25.02.2022). Также дополнение к протоколу разногласий от 04.03.2022 к указанному договору было направлено ООО «ПЖДК» в адрес ООО «Марийский НПЗ» посредством электронной почты 05.03.2022.

Со стороны ООО «Марийский НПЗ договор оказания услуг по пропуску вагонов №93 был подписан с протоколом разногласий от 24.02.2022, дополнением к протоколу разногласий был подписан 22.03.2022 (направлен в адрес ООО «ПЖДК» сопроводительным письмом от 22.03.2022 исх.№311-02).

Также Комиссией установлено, что между ОАО «РЖД» и ООО «Марийский НПЗ» заключен договор №4/381 на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования, в соответствии с которым осуществляется подача, расстановка на места погрузки, выгрузки и уборка вагонов с железнодорожного пути необщего пользования. В указанном договоре стороны предусмотрели параграф о получении согласия владельца железнодорожного пути необщего пользования.

Фактически с 26.03.2021 началась отправка вагонов по железнодорожным путям (представлена квитанция о приеме груза от 26.03.2022).

Учитывая изложенное, а именно факт подписания сторонами, ООО «Марийский НПЗ» и ООО «ПЖДК», договора на пропуск вагонов и согласования условий в соответствии с протоколом разногласий, дополнением к протоколу разногласий, фактическое осуществление пропуска вагонов по железнодорожным путям, заключение и исполнение договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования между ОАО «РЖД» и ООО «Марийский НПЗ», Комиссия признает договор на пропуск вагонов заключенным между сторонами в настоящее время.

В срок, установленный для исполнения предупреждения, ООО «ПЖДК» не предпринимало действий, направленных на заключение договора с ООО «Марийский НПЗ». Препятствий для заключения договора в установленный срок со стороны ООО «ПЖДК» не установлено.

Комиссией также отклоняются доводы ООО «ПЖДК» о том, что у общества не имелось оснований для заключения договора на пропуск вагонов, поскольку не имелось сведений о продлении срока действия договора аренды железнодорожного пути. Так, на момент истечения срока для исполнения предупреждения, ООО «ПЖДК» не представило доказательств расторжения договора аренды с собственником железнодорожного пути, а также не представило доказательств передачи железнодорожного пути собственнику ООО «Урал Логистика».

Кроме того, в ходе рассмотрения дела ООО «Урал Логистика» в письменных пояснениях от 11.04.2022 вх.№3089, указало, что между сторонами (ООО «Урал

Логистика» и ООО «ПЖДК») заключено дополнительное соглашение №1 от 14.12.2021 о пролонгации договора аренды №413/02-21 от 01.02.2021 (подписано 31.12.2021), в соответствии с которым стороны пришли к соглашению продлить срок действия договора на неопределенный срок в соответствии с пунктом 2 статьи 610 ГК РФ.

Таким образом, в период установленного срока для исполнения предупреждения и в настоящее время ООО «ПЖДК» являлось пользователем железнодорожного пути необщего пользования.

Комиссия приходит к выводу о том, что письмом №16/11-2 от 16.11.2021, направленным ООО «ПЖДК» в адрес ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод», общество фактически отказало в заключении договора на оказание услуг по пропуску вагонов в отсутствие правовых оснований для отказа.

Кроме того, ООО «ПЖДК» в письме от 20.01.2022 вх.№406, направленном в адрес Марийского УФАС России, фактически указало о невозможности заключения договора на пропуск вагонов в связи с установлением регулятором нового тарифа и невозможности продолжения предпринимательской деятельности. Однако обществом установленный тариф в соответствии с приказом Министерства промышленности, экономического развития и торговли Республики Марий Эл от 31.08.2021 №41т, не оспаривался, документы на его изменение в регулирующий орган не направлялись.

Таким образом действия ООО «ПЖДК», совершаемые в период с 16.11.2021 по 24.02.2022, которые выразились в отказе ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» в заключении договора на пропуск по железнодорожным путям необщего пользования, являются злоупотреблением доминирующим положением, нарушением запрета, установленного в соответствии с требованиями пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия, с учетом установленных обстоятельств, учитывая заключение договора на пропуск вагонов со стороны ООО «ПЖДК», приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания в настоящее время.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, статьей 49, статьей 50, статье 51 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы

по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Признать в действиях ООО «ПЖДК» (<…>) факт нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном отказе ООО «Марийский нефтеперерабатывающий завод» в заключении договора на пропуск вагонов на железнодорожном пути необщего пользования на участке железнодорожного пути протяженностью 4476 м., кадастровый номер 12:06:7701003:220, расположенного по адресу Республика Марий Эл, Оршанский район, с. Табашино.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражный суд Республики Марий Эл.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии