

## РЕШЕНИЕ

### по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№ 867-ФАС52-03/11

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 11.07.2012

В полном объеме решение изготовлено 13.07.2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в следующем составе:

Председатель  
комиссии

- Ю.Н. Гребнев, заместитель руководителя управления;

Члены комиссии:

- М.Б. Марков, главный государственный инспектор отдела контроля естественных монополий;  
- М.В. Горохова, ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий, -

с участием:

- Шайфлер Е.В. - представителя ОАО «Красный Якорь»  
(доверенность от 09.01.2012 №3);  
представителя ОАО «Оргсинтез»  
- Белякова Д.А. (доверенность от 03.05.2011);  
представителя ОАО «Оргсинтез»  
- Самсоновой Т.В. - (доверенность от 06.02.2012);  
представителя ООО «Нижегородский  
- Слободской О.А. - металлообрабатывающий завод» (доверенность от  
01.02.2012, б/н), -

рассмотрев дело №867-ФАС52-03/11 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Нижегородский металлообрабатывающий завод» (Россия, город Нижний Новгород, улица Куйбышева, дом 28; ИНН 5259090466) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **установила:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступили заявления открытых акционерных обществ «Красный Якорь» и

«Оргсинтез» (далее – ОАО «Красный Якорь», ОАО «Оргсинтез») о наличии в действиях общества с ограниченной ответственностью «Нижегородский металлообрабатывающий завод» (далее – ООО «НМЗ») признаков нарушения антимонопольного законодательства, связанных с высокой стоимостью услуг по подаче и уборке вагонов.

По результатам рассмотрения заявлений Управлением принято решение о возбуждении в отношении общества с ограниченной ответственностью «Нижегородский металлообрабатывающий завод» дела по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в применении при расчетах с контрагентами самостоятельно установленных тарифов на услуги по подаче и уборке вагонов, о чем на основании части 4 статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции» (в редакции, действовавшей на момент возбуждения дела) Управлением издан приказ от 01.11.2011 №348.

На заседании комиссии представители заявителей поддержали доводы, изложенные в заявлении в антимонопольный орган. Пояснили, что ОАО «Красный Якорь» и ОАО «Оргсинтез» заключили в 2010 году с ООО «Нижегородский металлообрабатывающий завод» договоры на подачу и уборку вагонов, стоимость услуг по которым определена соглашением сторон. Однако с 2011 года ООО «Нижегородский металлообрабатывающий завод» в одностороннем порядке увеличило стоимость услуг, оказываемых заявителям по договорам, что явилось поводом для их обращения в антимонопольный орган.

Представители ответчика пояснили, что железнодорожные пути необщего пользования, используемые для оказания заявителям услуг по подаче и уборке вагонов, принадлежат обществу на основании соответствующего договора аренды, заключенного с ООО «Пролоджик-НН», который на момент рассмотрения настоящего дела расторгнут по обоюдному согласию сторон. В связи с этим ООО «Нижегородский металлообрабатывающий завод» прекратило оказывать заявителям услуги по подаче и уборке вагонов. Увеличение в 2011 году стоимости услуг по подаче и уборке вагонов, ранее согласованной с заявителями, вызвано ростом цен на горюче-смазочные материалы, возросли затрат на содержание и эксплуатацию железнодорожных путей.

*Комиссия, заслушав объяснения представителей заявителей, ответчика, проанализировав материалы дела, приходит к следующему.*

1. В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Комиссией Нижегородского УФАС России в процессе рассмотрения данного дела установлено, что ответчик в границах железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего стрелочным переводом №68 к 18 пути станции Костариха Горьковской железной дороги – филиала ОАО «Российские железные дороги», на локальном рынке услуг по подаче и уборке вагонов занимает долю свыше 50 процентов.

К материалам настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства приобщен Аналитический отчет, составленный по результатам анализа состояния конкуренции на рынке услуг по подаче и уборке вагонов. Анализ проведен в соответствии с [Порядком](#) проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 №220.

С учетом изложенного действия ООО «Нижегородский металлообрабатывающий завод» могут быть предметом рассмотрения и оценки антимонопольного органа.

**2.** Как установлено комиссией, в период с 01 октября 2010 года по 31 мая 2012 года ООО «Нижегородский металлообрабатывающий завод» являлось владельцем железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего стрелочным переводом №68 к 18 пути станции Костариха Горьковской железной дороги – филиала ОАО «Российские железные дороги» (договор аренды от 01.10.2010 №011010/А/148, заключенным с ООО «Нижегородский металлургический завод» (расторгнут 31.07.2011), и договор субаренды от 01.08.2011 №27А/11, заключенным с ООО «Пролоджик-НН»).

В порядке статьи 50 Федерального закона от 10.01.2003 №18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» ответчик заключил 01 октября 2010 года с ОАО «Оргсинтез» и 01 ноября 2010 года с ОАО «Красный Якорь» договоры на эксплуатацию железнодорожного пути при подаче и уборке вагонов №06/У/01/400/1010-У и №05/У/01.

Согласно пункту 1.2 договора на эксплуатацию железнодорожного пути при подаче и уборке вагонов от 01.10.2010 №06/У/01/400/1010-У, заключенного между ответчиком и ОАО «Оргсинтез», ООО «Нижегородский металлообрабатывающий завод» принимает на себя обязательства по организации подачи и уборке вагонов и оказанию услуг железнодорожным транспортом по подъездным путям ответчика. Аналогичные обязательства по подаче и уборке вагонов и оказанию услуг железнодорожным транспортом ответчик принял на себя также перед ОАО «Красный Якорь» (пункт 1.2 договора на эксплуатацию железнодорожного пути при подаче и уборке вагонов от 01.11.2010 №05/У/01).

Согласно заключенным договорам в 2010 году стоимость услуг по подаче и уборке вагонов для ОАО «Оргсинтез» составляла 6 726 рублей, а для ОАО «Красный Якорь» - 5 920 рублей 06 копеек за один вагон (пункт 3.1 договора на эксплуатацию железнодорожного пути при подаче и уборке вагонов от 01.10.2010 №06/У/01/400/1010-У и пункт 3.2 договора на эксплуатацию железнодорожного пути при подаче и уборке вагонов от 01.11.2010 №05/У/01 соответственно).

Руководствуясь пунктом 3.5 договоров на эксплуатацию железнодорожного пути при подаче и уборке вагонов от 01.10.2010 №06/У/01/400/1010-У и от 01.11.2010 №05/У/01, ООО «Нижегородский металлообрабатывающий завод» письмами от 23.05.2011 (исх. №2/54 и №2/55) уведомило ОАО «Оргсинтез» и ОАО «Красный

Якорь» об изменении с 01.06.2011 стоимости услуг по подаче и уборке вагонов до 11 780 рублей.

3. В соответствии с пунктом 1 статьи 424 Гражданского кодекса Российской Федерации цена договора определяется соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 07.03.1995 №239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» утвержден Перечень услуг транспортных, снабженческо-сбытовых и торговых организаций, по которым органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставлено право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок.

В соответствии с абзацем 8 названного Перечня к услугам, органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях организациями промышленного железнодорожного транспорта и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы, за исключением организаций федерального железнодорожного транспорта.

Таким образом, названным постановлением Правительства Российской Федерации органам исполнительной власти Нижегородской области предоставлено право вводить на территории Нижегородской области государственное регулирование тарифов и надбавок на услуги ООО «Нижегородский металлообрабатывающий завод», оказываемые своим контрагентам по подаче и уборке вагонов на подъездных путях необщего пользования, принадлежащих ответчику.

С целью разрешения вопроса о реализации органами исполнительной власти Нижегородской области права государственного регулирования на территории Нижегородской области тарифов и надбавок на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях, Нижегородским УФАС России направлен соответствующий запрос в адрес Правительства Нижегородской области (письмо исх. от 20.09.2011 №03/8702).

Письмом от 28.09.2011 (исх. №305-10-5915/11) министерство экономики Нижегородской области разъяснило, что на территории Нижегородской области рассматриваемые транспортные услуги являются регулируемым видом деятельности. В соответствии с пунктом 3.10.2 постановления Правительства Нижегородской области от 26.09.2005 №228 «Об утверждении Положения о министерстве экономики Нижегородской области» полномочия по регулированию тарифов на оказываемые услуги предоставлены министерству экономики Нижегородской области.

Таким образом, тарифы на услуги по подаче и уборке вагонов на железнодорожных путях необщего пользования на территории Нижегородской области в 2010 году и определенном периоде 2011 года подлежали государственному регулированию.

В свою очередь ни на 2010 год, ни на 2011 год министерством экономики Нижегородской области тарифы для ООО «Нижегородский металлообрабатывающий завод» не утверждались, однако ответчиком как в 2010 году, так и в 2011 году взималась плата за регулируемый вид деятельности по самостоятельно установленным тарифам.

В связи с этим, руководствуясь разъяснениями министерства экономики Нижегородской области Нижегородским УФАС России возбуждено настоящее дело о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Нижегородский металлообрабатывающий завод», выразившимся в несоблюдении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования (приказ от 01.11.2011 №348).

В то же время 16 января 2012 года министерством экономики Нижегородской области направлено письмо (исх. №605-10-101/12) в адрес Нижегородского УФАС России, уведомляющее о том, что в соответствии с распоряжением Правительства Нижегородской области от 28.11.2011 №2226-р «О признании утратившими силу некоторых распоряжений администрации Нижегородской области и Правительства Нижегородской области» пункт 3.10.2 Положения о министерстве экономики Нижегородской области признан утратившим силу. В связи с этим на территории Нижегородской области регулирование тарифов и надбавок на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях, не осуществляется.

Таким образом, ООО «Металлообрабатывающий завод» в порядке пункта 1 статьи 424 Гражданского кодекса Российской Федерации вправе оказывать услуги по подаче и уборке вагонов по цене, определяемой соглашением сторон. При этом антимонопольный орган не наделен полномочиями изменять императивные нормы федерального законодательства путем установления цен на рассматриваемый вид деятельности.

Исходя из положений части 1 статьи 37 Федерального закона «О защите конкуренции», за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие организации несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Согласно части 2 статьи 54 Конституции Российской Федерации если после совершения правонарушения ответственность за него устранена или смягчена, применяется новый закон.

На момент вынесения настоящего решения государственное регулирование тарифов на услуги по подаче и уборке вагонов на территории Нижегородской области отменено.

При таких обстоятельствах квалификация действий ответчика, выразившихся в применении самостоятельно установленных тарифов на услуги по подаче и уборке вагонов, имевших место в 2010-2011 годах, как нарушающих антимонопольное законодательство невозможна.

В соответствии с частью 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного

законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

С учетом изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

***решила:***

рассмотрение дела №867-ФАС52-03/11 о нарушении части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении общества с ограниченной ответственностью «Нижегородский металлообрабатывающий завод» (Россия, город Нижний Новгород, улица Куйбышева, дом 28; ИНН 5259090466) прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях данного общества.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

**Председатель комиссии**

\_\_\_\_\_ **Ю.Н. Гребнев**

**Члены комиссии**

\_\_\_\_\_ **М.Б. Марков**

\_\_\_\_\_ **М.В. Горохова**