Заказное с уведомлением о вручении

Ответчику:

ООО «Кромской комбикормовый

завод»

303211, Орловская обл.

Кромской район, с. Вожово

Конкурсному управляющему

ООО «Кромской комбикормовый

завод»

<…>

109029, Москва,

а/я 24 для В.Ю. Пронюшкиной

Заявителю:

Генеральному директору

ООО «Арта»

<…>

303201, Орловская область,

Кромской район,

д. Черкасская, д. 19П, Лит. А-А1

arta_kromy@mail.ru

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 057/01/10 - 470/2020

10 марта 2021 года г. Орёл

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее – Орловское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <…>.

Члены Комиссии: <…> (далее – Комиссия), рассмотрев дело №057/01/10-470/2020, возбужденное по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Кромской комбикормовый завод» (ИНН 5714005099, Орловская

область, Кромской район, с. Вожово, далее – ООО «Кромской комбикормовый завод», Общество, Ответчик) части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части ограничения проезда автомобилей грузоподъемностью свыше 4 тонн по автомобильной дороге с кадастровым номером 57:09:0040202:259 без учета возможности альтернативного бесплатного проезда транспортных средств по иной автомобильной дороге общего пользования, с участием на заседании Комиссии представителя ООО «Кромской комбикормовый завод» <…> (доверенность от 21.01.2021), в отсутствии представителя ООО «Арта» (ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие Заявителя от 10.03.2021 №105),

УСТАНОВИЛА:

Дело №057/01/10-470/2020 было возбуждено по результатам рассмотрения, поступившего в адрес Управления заявления общества с ограниченной ответственностью «Арта» (далее – ООО «Арта», Заявитель) и в соответствии с приказом Орловского УФАС России от 21.07.2020 №57 по признакам нарушения ООО «Кромской комбикормовый завод» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В поступившем по электронной почте в адрес Орловского УФАС России заявлении (исх.№ 249 от 07.05.2020, входящий от 08.05.2020 №2970) ООО «Арта» указало, что в собственности ООО «Арта» находится погрузо-разгрузочный комплекс, на котором осуществляется хранение, погрузка-разгрузка железнодорожных вагонов с зерном, минеральными удобрениями и т.п. на автотранспорт получателей (далее – Комплекс). Комплекс расположен по адресу: Орловская область, Кромской район, с. Вожово, ул. Элеваторная, 4. Автомобильный проезд к Комплексу возможен только по дороге, проходящей по населенному пункту с. Вожово, часть которой оформлена в частную собственность ООО «Фрегат» (кадастровый номер <...> :09:0040202:259). Альтернативный бесплатный проезд к Комплексу ООО «Арта» отсутствует. 28.04.2020 ООО «Кромской комбикормовый завод» (далее также Общество), в нарушение действующего законодательства в сфере автомобильного транспорта, на автомобильной дороге общего пользования (кадастровый номер <...> :09:0040202:259) установило шлагбаум с целью взимания платы с каждого проезжающего по данной дороге автомобиля грузоподъемностью свыше 4 тонн в размере 100 руб. Такие действия Общества, по мнению ООО «Арта», ущемляют его интересы в сфере предпринимательской деятельности и нарушают нормы антимонопольного законодательства.

К поступившему заявлению была приложена копия письма администрации Большеколчевского сельского поселения Кромского района Орловской области от 17.09.2019 №224. Из данного письма следует, что автомобильная дорога с кадастровым № 57:09:0040202:259 находится на территории общего пользования и в начале указанной дороги находится жилой сектор, в котором расположены домовладения жителей сельского поселения. Альтернативной дороги, по которой может быть проезд к территории ООО «Арта», нет.

20.05.2020 от ООО «Арта» поступила дополнительная информация к заявлению, поступившему в адрес Управления 08.05.2020.

Из дополнительной информации следовало, что ООО «Арта» в установленном порядке зарегистрировано 14.12.2009 и с этого момента беспрепятственно использовало автомобильную дорогу общего пользования, проходящую по

населенному пункту с. Вожово, для проезда к месту расположения Комплекса, принадлежащего ООО «Арта». Ранее, по данному адресу осуществляли деятельность и были зарегистрированы: ООО «База минеральных удобрений» и ООО «Южный Промузел», которые также использовали данную дорогу для проезда. Кроме того, Заявитель указал, что объекты капитального строительства «ангар» и «лаборатория для определения качества зерна», находящиеся в собственности ООО «Арта» и расположенные по адресу: ул. Элеваторная, 4, с. Вожово, Кромского района, Орловской области, были построены в 1980 году, и автомобильная дорога (в настоящее время кадастровый №57:09:0040202:259) строилась и, в том числе, в целях обеспечения транспортной доступности указанных объектов.

04.06.2020 от ООО «Арта» поступило очередное дополнение к ранее поданному заявлению. В поступившей информации указывалось, что кроме ООО «Арта» и ООО «Кромской комбикормовый завод» автомобильной дорогой с кадастровым номером 57:09:0040202:259 также пользуются ООО «Мироторг-Орел», ООО «Мираторг-Курск», ООО «Орел-Агро-Продукт», ООО «Орловский Лидер», ООО «Трейд Капитал Плюс», ООО «ВРК», ООО «ТК9.ру» и ООО «Фортие Групп», которые заключили договоры на оказание услуг по приемке грузов с Заявителем и другие хозяйствующие субъекты.

В ходе рассмотрения поступившего от ООО «Арта» заявления и дополнений к заявлению, Управлением были направлены соответствующие запросы в адрес муниципального образования Кромского района Орловской области, ООО «Кромской комбикормовый завод».

Из представленной в адрес Управления информации, подписанной главой администрации Кромского района Орловской области (письмо от 26.05.2020 №1081) следует, что автомобильная дорога с кадастровым №57:09:0040202:259 (Орловская область, Кромской район, с. Вожово) в реестр дорог необщего пользования местного значения администрацией района не включалась. Собственником данной дороги является ООО «Фрегат». На протяжении длительного периода времени (с момента постройки) автодорога использовалась для транспортировки грузов Кромского комбикормового завода, бывшей Кромской нефтебазы, бывшей Кромской сельхозхимии, а также для поставки сельскохозяйственным предприятиям Кромского района и соседних районов удобрений, горюче-смазочных материалов.

В настоящее время дорога используется для проезда неограниченного круга лиц. Возможность альтернативного бесплатного проезда транспортных средств к месту нахождения Комплекса ООО «Арта» не существует.

ООО «Кромской комбикормовый завод» на запрос Управления сообщило (письмо от 04.06.2020 №159).

Согласно выписки из Единого государственного реестра недвижимости об основных характеристиках и зарегистрированных правах на объект недвижимости автомобильная дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259, общей площадью 9938 кв. м, расположенная по адресу: Орловская область, Кромской район, с. Вожово, протяженностью 1626,5 м принадлежит на праве собственности ООО «Фрегат». Дорога является объектом недвижимости и расположена в пределах земельного участка с кадастровым номером 57:09:0040202:8,

принадлежащим на праве собственности также ООО «Фрегат». ООО «Комбикормовый завод расположен на указанном земельном участке с кадастровым номером 57:09:0040202:8.

ООО «Фрегат» и ООО «Кромской комбикормовый завод» входят в одну группу лиц – Группа компаний «Белый фрегат».

ООО «Кромской комбикормовый завод» пользовался и распоряжался данной дорогой на правах аренды по договору аренды объектов недвижимости №03-Ф от 11.04.2017г. (далее – Договор). Дополнительным соглашением от 01.09.2019 №6 к Договору, Раздел 2 Договора «Права и обязанности сторон» дополнен пунктом 2.4.10 в следующей редакции: «Не допускать пользование автомобильной дорогой кадастровый (или условный) номер <...> :09:0040202:0008:54:225:001:017110990:0063, грузовым транспортом грузоподъемностью свыше 4 тонн принадлежащего иным лицам, без согласованного экономического возмещения».

Письмом от 08.06.2020 №2709/02, Управление, руководствуясь частью 4 статьи 44 Закона о защите конкуренции, уведомило Заявителя о продлении срока рассмотрения заявления (от 08.05.2020) до 07.08.2020.

19.06.2020 ООО «Кромской комбикормовый завод» сообщило, что информация об использовании автомобильной дороги с кадастровым номером 57:09:0040202:259 на платной основе размещена на официальном сайте муниципального образования Кромского района Орловской области (письмо №215).

13.07.2020 от ООО «Арта» представило а в адрес Управления запрос, направленный в администрацию Кромского района Орловской области (далее - Администрация) от 29.05.2020 и ответ Администрации от 09.07.2020 №1498.

Из представленного Администрацией ответа следовало: «автомобильная дорога от производственной базы ООО «Фрегат» до приемо-разгрузочного комплекса ООО «Арта» на территории Большеколчевского сельского поселения фактически является автомобильной дорогой общего пользования, так как служит для движения транспортных средств неограниченного круга лиц».

С целью изучения конкурентной среды рынка услуг и установления на нем доминирующего положения хозяйствующего субъекта, действующего на товарном рынке, Орловским УФАС России в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 №220, проведен анализ услуг по предоставлению права проезда неограниченного круга лиц по автомобильной дороге с кадастровым номером 57:09:0040202:259, местоположение которой: Орловская область, Кромской район, с. Вожово, протяженностью 1626,5 метров. По результатам проведенного анализа рынка Управлением составлен Аналитический отчет (имеется в материалах дела), в соответствии с которым установлено доминирующее положение Ответчика на товарном рынке услуг по предоставлению права проезда неограниченного круга лиц по автомобильной дороге с кадастровым номером 57:09:0040202:259. Доля ООО «Кромской комбикормовый завод» на этом товарном рынке составляет 100%.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке

определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту 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 (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

Географическими границами указанного рынка является место нахождения (расположения) автомобильной дороги с кадастровым номером 57:09:0040202:259, протяженностью 1626,5м, шириной 6,11м, а именно: Орловская область, Кромской район, с. Вожово, ответвление от улицы Строителей с. Вожово до ООО «Кромской комбикормовый завод.

Продуктовыми границами данного товарного рынка является: услуга по предоставлению права проезда по частной автомобильной дороге с кадастровым номером 57:09:0040202:259.

Покупателями (потребителями), предоставляемой ООО «Кромской комбикормовый завод» услуги на право проезда по частной автомобильной дороге с кадастровым номером 57:09:0040202:259, является неограниченный круг лиц (юридические и физические лица, являющиеся потребителями (пользователями) данной услуги).

По результатам рассмотрения поступившего от ООО «Арта» заявления и дополнений к нему, а также документов и материалов, полученных от ООО «Кромской комбикормовый завод», Администрации, имеющихся в распоряжении Управления, Орловским УФАС России 21.07.2020 был издан приказ о возбуждении дела №057/01/10-470/2020 по признакам нарушения Обществом части 1 статьи 10 Закон о защите конкуренции в части ограничения проезда автомобилей грузоподъемностью свыше 4 тонн по автомобильной дороге общего пользования с кадастровым номером 57:09:0040202:259 без учета возможности альтернативного бесплатного проезда транспортных средств по иной автомобильной дороге общего пользования (приказ о возбуждении дела №57).

Приказом №57 была создана Комиссия по рассмотрению дела №057/01/10-470/2020 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением Комиссии от 22.07.2020 дело №057/01/10-470/2020 было назначено к рассмотрению на 08.09.2020 в 09 час. 30 мин. по адресу: г. Орел, ул. Салтыкова-Щедрина, д. 21, 3-й этаж, каб.4 (далее – Определение о назначении). Определением о назначении к участию в деле в качестве Заявителя было привлечено ООО «Арта», в качестве Ответчика - ООО «Кромской комбикормовый завод». У Заявителя и Ответчика по делу была запрошена необходимая для рассмотрения дела №057/01/10-470/2020 информация и документы, а также установлен срок представления информации.

Копия приказа №57 о возбуждении дела №057/01/10-470/2020 и копия Определения были направлены в адрес Заявителя письмом от 23.07.2020 №3400/02, в адрес ООО «Кромской комбикормовый завод» письмом от 23.07.2020 исх. № 3399/02.

В представленной, согласно Определению информации, Общество указало, что

альтернативным проездом к месту расположения приема-разгрузочного комплекса ООО «Арта» по автомобильной дороге в том же направлении, что и дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259, является дорога с грунтовым покрытием, существующая с 1993 года и проходящая по территории СПК «Власть труда» Большеколчевского сельского поселения Кромского района Орловской области. Общество неоднократно направляло ООО «Арта» письменное предложение для заключения соглашения в целях компенсации затрат на содержание автодороги с кадастровым номером 57:09:0040202:259.Обращения Общества ООО «Арта» игнорировало (письмо ООО «Кромской комбикормовый завод» от 03.09.2020 №143).

ООО «Арта» письмом от 07.09.2020 сообщило, что Постановлением администрации Кромского района Орловской области от 24.07.2020 №464 «О внесении изменений в Постановление администрации Кромского района Орловской области №358 от 11.07.2020 «Об утверждении Перечня автомобильных дорог общего пользования местного значения муниципальных образований Кромского района», дорога протяженностью 477 метров от производственной базы ООО «Кромской комбикормовый завод» до приёмо-разгрузочного комплекса ООО «Арта», включена в перечень дорог общего пользования. В связи с чем, ООО «Арта» полагает, что дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259, которая является продолжением указанной части автомобильной дороги, также является дорогой общего пользования.

05.08.2020 в адрес Орловского УФАС России поступило заявление ОА «Орелнефтепродукт» (далее - Акционерное общество) о привлечении Акционерного общества к участию в рассмотрении дела №057/01/10-470/2020 в качестве заинтересованного лица. В заявлении Акционерное общество указало, что в собственности АО «Орелнефтепродукт» находится объект, расположенный по адресу: Орловская область, Кромской район, Большеколчевское сельское поселение, с. Вожово, ул. Элеваторная, 5. Проезд к данному объекту возможен только по автомобильной дороге с кадастровым номером 57:09:0040202:259, иной альтернативный проезд отсутствует. Действия ООО «Кромской комбикормовый завод» по ограничению проезда автомобилей грузоподъемностью свыше 4 тонн по указанной дороге общего пользования ущемляют интересы Акционерного общества в сфере предпринимательской деятельности и нарушают нормы антимонопольного законодательства.

Комиссия, рассмотрев в установленном порядке заявление АО «Орелнефтепродукт», привлекло Акционерное общество к участию в деле № №057/01/10-470/2020 в качестве заинтересованного лица.

08.09.2020 в ходе рассмотрения дела №057/01/10-470/2020 представители ООО «Арта» (доверенность №5 и №6 от 10.07.2020) указали, что автомобильная дорога, проходящая по населенному пункту с. Вожово, Кромкого района, Орловской области составной частью, которой является дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259, находящаяся в аренде ООО «Кромской комбикормовый завод», является дорогой общего пользования. Действия ООО «Кромской комбикормовый завод», связанные с установкой шлагбаума на данной автомобильной дороге в целях взимания платы за проезд автомобилей грузоподъемностью свыше 4 тонн в одну сторону 100 руб. и такой же размер стоимости в обратную сторону считают незаконными по следующим основаниям. Пунктом 2 статьи 36 Федерального

закона от 08.11.2007 №257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и дорожной деятельности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» установлен особый порядок взимания платы за проезд по автомобильным дорогам общего пользования. В силу части 2 статьи 36 указанного Федерального закона решение об использовании автомобильной дороги или участка автомобильной дороги на платной основе принимается только собственником частной автомобильной дороги общего пользования. Вторым условием необходимым для принятия такого решения является наличие возможности альтернативного бесплатного проезда транспортных средств по автомобильной дороге общего пользования. В рассматриваемом случае отсутствует, как решение собственника об использовании участка автомобильной дороги на платной основе, так и альтернативный проезд к комплексу ООО «Арта». Незаконное взимание платы за проезд по дороге общего пользования с кадастровым номером 57:09:0040202:259 ущемляют интересы ООО «Арта» в сфере предпринимательской деятельности и нарушают статью 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Представитель ООО «Кромской комбикормовый завод» (доверенность от 12.08.2020) сообщила, что общество пользуется и распоряжается автомобильной дорогой с кадастровым номером 57:09:0040202:259 на правах аренды объектов недвижимости (договор аренды от 01.04 2017 №03-Ф). Согласно условиям заключенного договора аренды Общество несет ответственность за сохранность и бремя содержания арендованного имущества. Договором также предусмотрено беспрепятственно допускать на арендуемые объекты представителей арендодателя с целью проверки состояния используемого арендованного имущества. Так, после обследования арендодателем автомобильной дороги с кадастровым номером 57:09:0040202:259, и в связи с ухудшением состояния данной автодороги из-за увеличения нагрузки на дорожное полотно тяжелого грузового транспорта иных лиц, к заключенному договору аренды было подписано дополнительное соглашение, согласно которому в Раздел 2 «Права и обязанности сторон» договора аренды внесен пункт 2.4.10 в следующей редакции: «Не допускать пользование автомобильной дорогой, грузовым транспортом грузоподъемностью свыше 4 тонн принадлежащего иным лицам, без согласованного экономического возмещения». На основании заключенного дополнительного соглашения ООО «Кромской комбикормовый завод» была установлена плата за проезд по автомобильной дороге с кадастровым номером 57:09:0040202:259 грузовым транспортом грузоподъемностью свыше 4 тонн принадлежащего иным лицам. Также представитель ООО «Кромской комбикормовый завод» отметила, что данная автомобильная дорога не является дорогой общего пользования, так как она была построена для нужд завода и была приобретена для обеспечения собственных нужд ООО «Кромской комбикормовый завод». Решение об использовании автомобильной дороги на платной основе было принято в соответствии с действующим законодательством в сфере дорожной деятельности и не нарушает нормы антимонопольного законодательства. Взимаемые за проезд денежные средства направляются исключительно на покрытие затрат на содержание и ремонт дороги. Так, затраты на ремонт дороги, произведенные в июле текущего года составили 280 294 руб. Плата за проезд по автомобильной дороге с кадастровым номером 57:09:0040202:259 с 30.04. по 28.08. 2020 составила 239 403 руб.

Представитель АО «Орелнефтепродукт» (доверенность от 23.12.2019 №173)

подтвердил позицию Акционерного общества, изложенную в заявлении о привлечении АО «Орелнефтепродукт» к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица.

Рассмотрение дела №057/01/10-470/2020, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, Определением от 08.09.2020 №4128/02 было отложено и назначено к рассмотрению на 07.10.2020. Данным Определением у сторон по делу была запрошенная необходимая информация и установлен срок представления запрошенной информации.

АО «Орелнефтепродукт» и ООО «Арта», представили запрошенную Определением от 08.09.2020 информацию и сведения в установленный срок.

От ООО «Кромской комбикормовый завод» 06.10.2020 поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела №057/01/10-470/2020 в связи с необходимостью получения запрошенных обществом сведений, документов у БУ ОО «Государственный архив Орловской области», которые, по мнению Ответчика, будут иметь значение при принятии Комиссией обоснованного решения по рассматриваемому делу.

Комиссией в установленном порядке было рассмотрело поступившее от ООО «Кромской комбикормовый завод» ходатайство.

Определением от 07.10.2020 дело №057/01/10-470/2020 ходатайство Ответчика было удовлетворено, рассмотрение дела отложено и назначено новое рассмотрение на 10.11.2020 в 11 час. 00 мин. У сторон по делу указанным Определением была запрошенная необходимая информация, установлен срок представления информации.

В соответствии с частью 1 статьи 45 Закона о защите конкуренции Определением от 21.10.2020 (исх. №4734/02) срок рассмотрения дела №057/01/10-470/2020 был продлен до 22.03.2021.

ООО «Арта» во исполнение Определения от 07.10.2020 по электронной почте представило запрошенную информацию (письмо от 09. 11.2020). К данному письму была приложена часть копий рабочих чертежей по строительству в 1983 – 1985гг. Базы минеральных удобрений на ст. Кромы Орловской области (далее – База минеральных удобрений), в том числе ситуационный план, являющегося частью технико-рабочего проекта строительства Базы минеральных удобрений (в настоящее время Комплекс ООО «Арта»). Согласно ситуационному плану «Комбикормовый завод» и «База минеральных удобрений» являлись частями единого строящегося в 1983 – 1985 годах комплекса, транспортная доступность к которым обеспечивалась дорогой, часть которой в настоящее время является собственностью ООО «Фрегат».

09.11.2020 от ООО «Кромской комбикормовый завод» поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела №057/01/10-470/2020 на более поздний срок в связи с высокой заболеваемостью коронавирусной инфекцией в г. Орле и временной нетрудоспособностью (болезнью) сотрудников Общества.

Комиссия в установленном порядке рассмотрело поступившее от ООО «Кромской комбикормовый завод» ходатайство и, руководствуясь статьей 47 Закона о

защите конкуренции, Определением от 10.11.2020 отложила рассмотрение дела №057/01/10-470/2020 на 08.12.2020 в 9 час. 30 мин.

В соответствии с указанным Определением ООО «Кромской комбикормовый завод» надлежало в срок до 25.11.2020г. представить в полном объеме информацию, запрошенную Определением об отложении дела №057/01/10-470/2020 от 08.09.2020.

07.12.2020 ООО от ООО «Комбикормовый завод» согласно Определению от 10.11.2020 поступили документы и информация (письмо от 03.12.2020 №172). В представленной информации Ответчик, в том числе указал, что в 1983-1985 годах автодорога, имеющая в настоящее время кадастровый номер <...> :09:0040202:259, как объект, строилась в качестве подъездных путей для хозяйственных нужд к промышленному узлу Кромского комбикормового завода, в который изначально входили: комбикормовое производство завода, элеватор для хранения зерновой и шторовой группы, линий экструдирования, железнодорожных путей и теплового депо, электроподстанции, мазутной станции, свинофермы. Данная автомобильная дорога ограничена размерами: начало дороги определяется с примыкания к ул. Строителей с. Вожово Кромского района Орловской области и оканчивается на границе комбикормового завода (земельный участок с кадастровым номером 57:09:0040202:0008). В связи с чем, Ответчик считает, что автомобильная дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259 является дорогой не общего пользования, что, по мнению ООО «Кромской комбикормовый завод», подтверждается строительно-проектной документацией, схемой генерального плана промузла и протоколом Госстроя РСФСР №10 (75) от 25.03.1977. При этом Общество отметило, что с 2006 года (с момента использования данной дороги на правах аренды) дорогой с кадастровым номером 57:09:0040202:259, с разрешения завода, пользовался неограниченный круг лиц.

08.12.2020 от ООО «Кромской комбикормовый завод» поступило ходатайство о рассмотрении материалов дела №057/01/10-470/2020 в отсутствие представителей Общества. Комиссией в установленном порядке было рассмотрено поступившее ходатайство ООО «Кромской комбикормовый завод».

В ходе рассмотрения дела 08.12.2020 представитель ООО «Арта» пояснила, что согласно ситуационному плану в перечень объектов при строительстве Южного промузла входили: Опорная база ПМК, Комбикормовый завод (ныне ООО «Кромской комбикормовый завод»), Свеклопункт и База минеральных удобрений (ныне ООО «Арта»). Строительство Базы минеральных удобрений осуществлялось одновременно со строительством Комбикормового завода (в подтверждение представителем ООО «Арта» были представлены на обозрение Комиссии рабочие чертежи на строительство Базы минеральных удобрений, которые датированы 1983 – 1985 годами. На основании чего, Заявитель полагает, что автомобильная дорога, ответвленная от дороги Кромы – Макеево до бывшей Базы минеральных удобрений, часть которой в настоящее время является собственностью ООО «Фрегат», была запроектирована и построена для всего комплекса Южного промузла, а не только для нужд одного Кромского комбикормового завода. Протяженность запланированной к строительству данной автомобильной дороги составляла 2238м. В настоящее время этой автомобильной дорогой пользуется неограниченный круг лиц и по своей сути она является дорогой общего пользования.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств рассмотрение дела №057/01/10-470/2020 Определением от 08.12.2020 №5459/02 было отложено и назначено к рассмотрению на 21.01.2021. Данным Определением у сторон по делу была запрошенная необходимая информация и установлен срок представления запрошенной информации.

16.12.2020 по электронной почте, 25.12.2020 посредством почтовой связи в адрес Управления от АО «Орелнефтепродукт» поступила информация, в котором сообщалось, что акционерное общество больше не может являться в качестве заинтересованного лица в рассмотрении дела №057/01/10-470/2020, в связи с тем, что объект собственности, находящийся по адресу: Орловская обл., Кромской район, Большеколчевское с/п, с Вожово, ул. Элеваторная, 5 и ранее принадлежащий Акционерному обществу в настоящее время продан.

ООО «Арта» письмом от 19.01.2021 представило информацию и документы. Кроме того, Заявитель указал, что из представленных Ответчиком документов, представленного решения Исполкома народных депутатов от 07.08.1984 №246 следует, что строительство Комбикормового завода, Южного промузла и Базы Минеральных удобрений планировалось в рамках единого комплекса предприятий в пгт. Кромы Орловской области, о чем свидетельствует содержание ведомости сметной стоимости строительства объектов, входящих в пусковой комплекс от 15.05.1985г., а также соответствующие справки, имеющиеся в материалах дела №057/01/10-470/2020.

ООО «Кромской комбикормовый завод» письмом от 21.01.2021 уведомило Комиссию о том, что 25.12.2020 в отношении Общества открыто конкурсное производство сроком на шесть месяцев. Конкурсным управляющим утверждена Панюшкина Виктория Юрьевна (Арбитражное дело №А48-92204/2019) и в связи с отсутствием полномочий (доверенности) от конкурсного управляющего на предоставление интересов Общества в рассматриваемом деле, просило объявить перерыв в заседании Комиссии.

Комиссия, рассмотрев поступившую информацию, исключило АО «Орелнефтепродукт» из лиц, участвующих в деле №057/01/10-470/2020, отложила рассмотрение данного дела на 11.02.2021 и обязала ООО «Кромской комбикормовый завод» представить в полном объеме информацию, запрошенную определением об отложении дела от 08.12.2020, а также копию выписки из Единого государственного реестра недвижимости об основных характеристиках и зарегистрированных правах на объект недвижимости – подъездная автомобильная дорога, общей площадью 1928 кв. м., инвентарный номер <...> :225:001:017170990:0064, литер V, расположенный по адресу: Орловская область, Кромской район, с. Вожово.

Письмом от 10.02.2021 (б/н) ООО «Кромской комбикормовый завод» представило копию свидетельства на автодорогу с кадастровым номером 54:225:001:017170990:0064, а также сообщило, что не имеет возможности предоставить копии схемы генплана Южного промузла Кромского района Орловской области, протокола Госстроя №10 (75), технических проектов для строительства автодороги для Южного промузла Кромского района Орловской области в связи с их отсутствием у Ответчика.

11.02.2021 в ходе рассмотрения дела №057/01/10-470/2020 представитель ООО

«Арта» указала, что при установлении платы за проезд автомобилей грузоподъемностью свыше 4 тонн по автомобильной дороге общего пользования с кадастровых номером 57:09:0040202:259 Ответчиком нарушены п.п. 4, 6, 21 статьи 36, п.1 статьи 37 и п. 2 статьи 62 Федерального закона от 98.11.2007 №257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и дорожной деятельности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 257-ФЗ), а также ч.1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции». Взимание платы за проезд по указанной автодороге осуществлялась ООО «Комбикормовый завод» с 28 апреля по сентябрь 2020 года.

Представители Ответчика не согласились с приведенными доводами Заявителя и отметили, что автомобильная дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259 является частной автомобильной дорогой необщего пользования. В связи с этим, требования Закона № 257-ФЗ на данную дорогу не распространяются при её использовании. Подтверждением того, что указанная автодорога является автомобильной дорогой необщего пользования являются, представленные Ответчиком, материалы (строительно-проектная документация) указывающие, на то, что подъездная дорога как объект, строилась в качестве подъездных путей для хозяйственных нужд к промышленному узлу Кромского комбикормового завода. Пользовались и пользуются этой автомобильной дорогой неограниченный круг лиц исключительно с разрешения ООО «Фрегат» и ООО «Кромской комбикормовый завод».

Заслушав представителей по доверенности ООО «Арта», ООО «Кромской комбикормовый завод», изучив действующую нормативно правовую базу в сфере автомобильных дорог, документы, информацию и сведения, имеющиеся в материалах дела, Комиссия установила.

Отношения, возникающие в связи с использованием автомобильных дорог, в том числе на платной основе, и осуществлением дорожной деятельности в Российской Федерации регулируются Федеральным законом от 08.11.2007 №257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и дорожной деятельности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты российской Федерации» (далее - Закон № 257-ФЗ).

Действие Закона №257-ФЗ распространяется на все автомобильные дороги в Российской Федерации (далее - автомобильные дороги) независимо от их форм собственности и значения (п.2 ст. 1 Закона № 257-ФЗ).

Согласно статье 3 Закона № 257-ФЗ:

- автомобильная дорога - объект транспортной инфраструктуры, предназначенный для движения транспортных средств и включающий в себя земельные участки в границах полосы отвода автомобильной дороги и расположенные на них или под ними конструктивные элементы (дорожное полотно, дорожное покрытие и подобные элементы) и дорожные сооружения, являющиеся ее технологической частью, - защитные дорожные сооружения, искусственные дорожные сооружения, производственные объекты, элементы обустройства автомобильных дорог (пункт 1);

- владельцы автомобильных дорог - исполнительные органы государственной власти, местная администрация (исполнительно-распорядительный орган

муниципального образования), физические или юридические лица, владеющие автомобильными дорогами на вещном праве в соответствии с законодательством Российской Федерации (пункт 7) ;

- пользователи автомобильными дорогами - физические и юридические лица, использующие автомобильные дороги в качестве участников дорожного движения (пункт 8);

- платная автомобильная дорога - автомобильная дорога, использование которой осуществляется на платной основе в соответствии с настоящим Федеральным законом (пункт 14);

- автомобильная дорога, содержащая платный участок - автомобильная дорога, содержащая участок автомобильной дороги, использование которого осуществляется на платной основе в соответствии с настоящим Федеральным законом и который ограничен начальным и конечным пунктами, определенными в решении об использовании такого участка автомобильной дороги на платной основе (пункт 14.1);

В соответствии с пунктом 1 статьи 5 Закона 257-ФЗ автомобильные дороги в зависимости от их значения подразделяются на: автомобильные дороги федерального значения; автомобильные дороги регионального или межмуниципального значения; автомобильные дороги местного значения; частные автомобильные дороги.

Автомобильные дороги в зависимости от вида разрешенного использования подразделяются на автомобильные дороги общего пользования и автомобильные дороги необщего пользования (п. 2 ст.5 Закона №275-ФЗ).

В силу пункта 3 статьи 5 Закона №257-ФЗ к автомобильным дорогам общего пользования относятся автомобильные дороги, предназначенные для движения транспортных средств неограниченного круга лиц.

К автомобильным дорогам необщего пользования относятся автомобильные дороги, находящиеся в собственности, во владении или в пользовании исполнительных органов государственной власти, местных администраций (исполнительно-распорядительных органов муниципальных образований), физических или юридических лиц и используемые ими исключительно для обеспечения собственных нужд либо для государственных или муниципальных нужд (п.4 ст. 5 Закона №257-ФЗ).

К частным автомобильным дорогам общего пользования относятся автомобильные дороги, находящиеся в собственности физических или юридических лиц, не оборудованные устройствами, ограничивающими проезд транспортных средств неограниченного круга лиц. Иные частные автомобильные дороги относятся к частным автомобильным дорогам необщего пользования (п.12 ст. 5 Закона №257-ФЗ).

Автомобильные дороги общего пользования в зависимости от условий проезда по ним и доступа на них транспортных средств подразделяются на автомагистрали, скоростные автомобильные дороги и обычные автомобильные дороги (п. 13 ст. 5 Закона №257-ФЗ).

Автомобильные дороги могут находиться в федеральной собственности, собственности субъектов Российской Федерации, муниципальной собственности, а также в собственности физических или юридических лиц (п.1 ст.6 Закона №257-ФЗ).

К собственности физических или юридических лиц относятся автомобильные дороги, построенные физическими или юридическими лицами за счет собственных средств на предоставленных таким лицам в установленном земельным законодательством порядке земельных участках, или автомобильные дороги, переданные в собственность таких лиц в соответствии с законодательством Российской Федерации (п.12 ст.6 Закона №257-ФЗ).

Правила использования частных автомобильных дорог определяются собственниками таких автомобильных дорог или владельцами таких автомобильных дорог в соответствии с настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, муниципальными правовыми актами (ч.3 ст.27 Закона №257 – ФЗ).

Частью 1 статьи 36 Закона №257 – ФЗ установлено, что решения об использовании автомобильных дорог на платной основе могут быть приняты в отношении:

- автомобильных дорог общего пользования федерального, регионального или межмуниципального, местного значения;

- частных автомобильных дорог общего пользования.

Решение об использовании автомобильной дороги или участка автомобильной дороги на платной основе принимается:

- Правительством Российской Федерации в отношении автомобильной дороги общего пользования федерального значения или участка такой автомобильной дороги;

- высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации в отношении автомобильной дороги общего пользования регионального или межмуниципального значения либо участка такой автомобильной дороги;

- органом местного самоуправления в отношении автомобильной дороги общего пользования местного значения или участка такой автомобильной дороги;

- собственником частной автомобильной дороги общего пользования в отношении такой автомобильной дороги или участка такой автомобильной дороги (часть 2 статьи 36 Закона 257-ФЗ).

В решении об использовании автомобильной дороги или участка автомобильной дороги на платной основе должны быть указаны:

1) начальный и конечный пункты автомобильной дороги или участка автомобильной дороги;

2) перечень пересечений автомобильной дороги с другими автомобильными дорогами и примыканий к другим автомобильным дорогам;

3) технические характеристики автомобильной дороги или участка автомобильной дороги;

4) протяженность автомобильной дороги или участка автомобильной дороги;

5) маршрут, основные технические характеристики, протяженность автомобильной дороги или участка автомобильной дороги, по которым осуществляется альтернативный бесплатный проезд транспортных средств;

6) срок использования автомобильной дороги или участка автомобильной дороги на платной основе (часть 4 статьи 36 Закона 257-ФЗ).

Решение об использовании частной автомобильной дороги общего пользования или участка такой автомобильной дороги на платной основе в течение тридцати дней со дня принятия указанного решения должно быть опубликовано в порядке, предусмотренном для опубликования муниципальных правовых актов и иной официальной информации, а также размещено на официальном сайте муниципального образования. В случае отсутствия официального сайта муниципального образования решение об использовании частной автомобильной дороги общего пользования или участка такой автомобильной дороги на платной основе должно быть размещено на официальном сайте субъекта Российской Федерации в установленный срок (часть 6 статьи 36 Закона 257-ФЗ).

Согласно части 1 статьи 37 Закона №275-ФЗ решение об использовании автомобильной дороги или участка автомобильной дороги на платной основе может быть принято при условии обеспечения возможности альтернативного бесплатного проезда транспортных средств по автомобильной дороге общего пользования либо при условии обеспечения возможности альтернативного бесплатного проезда до ввода в эксплуатацию строящейся или реконструируемой платной автомобильной дороги или используемого на платной основе участка автомобильной.

Частью 2 статьи 37 Закона №275-ФЗ также установлено, что собственник платной автомобильной дороги, автомобильной дороги, содержащей платные участки, вправе принять решение о предоставлении права льготного проезда транспортных средств по платной автомобильной дороге, платным участкам автомобильной дороги отдельным категориям пользователей платной автомобильной дорогой, платными участками автомобильной дороги и в отношении отдельных категорий транспортных средств.

В ходе рассмотрения дела №057/01/10-470/2020 выявлено, что автомобильная дорога, расположенная по адресу: Орловская область, Кромской район, с Вожово, ответвленная от улицы Строителей с. Вожово до приёма – разгрузочного комплекса ООО «Арта» (Орловская область, Кромской район, с. Вожово, ул. Элеваторная, 4), протяженностью более 2200,0 м имеет дорожное покрытие асфальт (далее - автомобильная дорога от улицы Строителей) и обладает признаками, установленными пунктом 1 статьи 3 Закона №275-ФЗ, которые подпадают под понятие автомобильной дороги. Движение по этой автодороге осуществляют как физические лица, в том числе проживающие в с. Вожово, так и

юридические лица.

Данная автомобильная дорога обозначена на Публичной кадастровой карте Орловской области. В процессе рассмотрения дела №057/01/10-470/2020 Ответчик не оспаривал, что дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259 является автомобильной дорогой. Постройка автомобильной дороги была закончена в 1985 году согласно Техническому паспорту ГУП ООЦ «Недвижимость».

Правообладателем части автомобильной дороги от улицы Строителей является автомобильная дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259 (ответвление от улицы Строителей с. Вожово до конца участка ООО «Кромской комбирормовый завод», протяженностью 1626,5 м, шириной 6,11 м, конструктивные элементы – песок, щебень, асфальт) является ООО «Фрегат» (ИНН 5754004542, номер и дата государственной регистрации права: 55-57-01/103/2005-119 от 08.12.2005) (далее – автомобильная дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259). Расположен данный участок дороги в пределах земельного участка с кадастровым номером 57:09:0040203:8, принадлежащего на праве собственности также ООО «Фрегат». Право собственности на объекты недвижимости, в том числе на автомобильную дорогу с кадастровым номером 57:09:0040202:259 (общая площадь 9938 кв. м.), было приобретено ООО «Фрегат» на основании заключенного договора купли-продажи недвижимого имущества от 01.11.2005 с ОАО «Орловские Черноземы» (ИНН 5714004592).

ООО «Кромской комбикормовый завод» начиная с 2006 года до 10.08.2020 пользовалось и распоряжалось автомобильной дорогой с кадастровым номером 57:09:0040202:259 (ранее кадастровый или учетный номер <...> :09:0040202:0008:54:225:001:017110990:0063) на правах аренды, договор аренды объектов недвижимости №03-Ф от 01.04.2917 (далее – договор аренды №03-Ф), заключенный с ООО «Фрегат». Согласно условиям договора аренды №03-Ф ООО «Кромской комбикормовый завод», обязан содержать арендуемые объекты в полной исправности и в образцовом состоянии (п.2.4.3 договора).

Письмами от 30.08.2019 №820, от 10.04.2020 №175 ООО «Кромской комбикормовый завод» обращалось в адрес ООО «Арта» с предложением рассмотреть вопрос о заключении соглашения по установлению платы за эксплуатацию (проезд) дороги, находящейся в собственности ООО «Фрегат», в целях компенсации затрат на ее ремонт. К обоюдному согласию по заключению такого Соглашения, в рамках гражданско-правовых отношений, стороны не пришли.

Действующим законодательством в сфере дорожной деятельности не возложена обязанность по содержанию частных автомобильных дорог общего пользования на пользователей автомобильными дорогами.

По правилам части 2 статьи 35 Закона №275-ФЗ реконструкция, капитальный ремонт, ремонт, содержание частных автомобильных дорог осуществляются за счет средств их владельцев и иных не запрещенных законом источников.

Согласно статье 210 Гражданского кодекса Российской Федерации собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

Как указало Общество (письмо от 08.09.2020 б/н) затраты на ремонт дороги с

кадастровым номером 57:09:0040202:259, произведенные в июле 2020 года составили 280,3 тыс. руб., при этом размер платы за проезд за период с 30 апреля по 18 августа 2020 составил 239,4 тыс. руб.

Согласно письму ООО «Арта» от 30.09.2020, до момента установления ООО «Кромской комбикормовый завод» шлагбаума на автодороге, находящейся в собственности ООО «Фрегат», Заявитель по собственной инициативе своими силами с использованием собственной техники осуществляло очистку от снега автомобильной дороги в зимний период, а также проводил ямочный ремонт автодороги.

01.09.2019 стороны (ООО «Фрегат» и ООО «Кромской комбикормовый завод») подписали дополнительное соглашение №6 к договору аренды №03-Ф, согласно которому: «В связи с выявлением ухудшения состояния арендуемого объекта, а именно автомобильной дороги, из-за увеличения нагрузки на дорожное полотно тяжелого грузового транспорта иных лиц, внести в Раздел 2 «Права и обязанности сторон» пункт 2.4.10 в следующей редакции «Не допускать пользование автомобильной дорогой кадастровый (или условный) номер <...> :09:0040202:0008:54:225:001:017110990:0063, грузовым транспортом грузоподъемностью свыше 4 тонн принадлежащего иным лицам, без согласованного экономического возмещения».

ООО «Кромской комбикормовый завод» 01.09.2019 издало приказ №339/1 «О правилах использования арендуемой автомобильной дороги», которым пунктом 1 была установлена плата за проезд грузового транспорта грузоподъемностью более четырех тонн по частной автомобильной дороге с кадастровым номером 57:09:0040102:259 в размере 100 руб. 00 коп.

26.03.2020 (письмо №158) и 20.04.2020 (письмо №185) Общество уведомило руководителя ООО «Арта» о том, что в связи с увеличением нагрузки на дорожное полотно, в целях компенсации затрат на её ремонт и содержание, проезд одной транспортной единицы грузоподъемностью 4 тонны будет составлять 100,00 рублей.

28.04.2020 Ответчик на автомобильной дороге с кадастровым номером 57:09:0040202:259 установил шлагбаум в целях взимания платы за проезд автомобилей грузоподъемностью свыше 4 тонн в одну сторону 100 руб. и такой же размер стоимости в обратную сторону (шлагбаум был установлен не в начале ответвления дороги от улицы Строителей, а после населенного пункта с. Вожово, Кромского района, Орловской области).

Представленные ООО «Кромской комбикормовый завод» квитанции подтверждают, что проезд автомобилей грузоподъемностью свыше 4 тонн по указанной автомобильной дороге, на которой Ответчиком был установлен шлагбаум, с конца апреля 2020 осуществлялся на платной основе (письмо от 03.09.2020 №143). Ранее, с момента постройки и до 28.04.2020, указанная автодорога не была оборудована устройствами, ограничивающими проезд транспортных средств неограниченного круга лиц. Как следует из материалов дела №057/01/10-470/2020, с момента постройки автомобильной дороги (1985г.), она использовалась для транспортировки грузов Кромского комбикормового завода, бывшей Кромской нефтебазы (затем нефтебаза АО «Орелнефтепродукт»), бывшей Кромской сельхозхимии (в настоящий момент ООО «Арта»), ООО «Южный

Промузел», (согласно выписки из ЕГРЮЛ ООО «Южный Промузел» прекратил деятельность 28.12.2016), а также для транспортировки сельскохозяйственными предприятиями Кромского района и соседних районов области удобрений, горюче-смазочных материалов и для проезда физических лиц, т.е. использовалась неограниченным кругом лиц – потребителями данной автодороги.

В 2020 году автомобильная дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259 также использовалась для проезда автомобильного транспорта, принадлежащего неограниченному кругу лиц: как юридическим, так и физическим лицам, письмо администрации Кромского района, Орловской области от 26.05.2020, №1081, письмо ООО «Арта» от 04.06.2020 №289, письмо АО «Орелнефтепродукт от 05.08.2020, информационное сообщение Ответчика, размещенное на сайте администрации Кромского района Орловской области 16.06.2020, письмо ООО «Комбикормовый завод от 10.04.2020 №175, от 28.04.2020 №186.

Таким образом, данная автомобильная дорога использовалась не только Ответчиком для обеспечения хозяйственных нужд, но беспрепятственно использовалась и в настоящее время используется неограниченным кругом лиц: потребителями - юридическими лицами и гражданами - потребителями. Данный вывод Комиссии подтверждается: заявлениями ООО «Арта», АО «Орелнефтепродукт», письмами Администрации от 17.09.2019 №224, от 26.05.2020 №1081, от 09.07.2020 №1498, а также Ответчиком - решение Общества об использовании автомобильной дороги с кадастровым номером 57:09:0040202:259 на платной основе опубликованное на официальном сайте муниципального образования Кромского района Орловской области 16.06.2020 для неопределенного круга лиц (пользователей).

В силу пункта 8 статьи 3 Закона №257-ФЗ пользователи автомобильными дорогами - физические и юридические лица, использующие автомобильные дороги в качестве участников дорожного движения;

Из схемы, расположения автомобильной дороги от улицы Строителей, имеющейся в материалах дела №057/01/10-470/2020, пояснений сторон по делу следует, что вышеуказанная автомобильная дорога, проходящая через с. Вожово Кромского района Орловской области, ведет как к имущественному комплексу ООО «Фрегат» (арендатором которой до 10.08.2020 было ООО «Кромской комбикормовый завод»), так и к Комплексу ООО «Арта», а также к объекту недвижимости, принадлежащему ранее АО «Орелнефтепродукт», жилому комплексу зданий и сооружений граждан с. Вожово Кромского района Орловской области и используется для проезда к месту нахождения имущественных объектов указанных хозяйствующих субъектов и жилому комплексу граждан, а также ею пользуются хозяйствующие субъекты, которым ООО «Арта» оказывает услуги по приемке и разгрузке товара, поступающего железнодорожным транспортом, в том числе: ООО «Трейд КапиталПлюс», ООО «Орел-Агро-продукт», ООО «Мираторг-Орел», ООО «Мираторг-Курск». Из чего следует, что данная автомобильная дорога используется не только для обеспечения нужд Ответчика, но и для неограниченного круга лиц (потребителей).

Доказательств того, что автомобильная дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259, использовалась (используется) только для нужд ООО «Кромской комбикормовый завод» в материалы дела №057/01/10-470/2020 не представлено.

Таким образом, в силу норм части 1, 3 статьи 5 Закона №275-ФЗ, автомобильная дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259 является частной автомобильной дорогой общего пользования.

В реестр дорог общего пользования, реестр дорог необщего пользования местного значения автомобильная дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259 (Орловская область, Кромской район, с. Вожово) администрацией муниципального образования, не включена. При этом, Постановлением администрацией Кромского района Орловской области от 24.07.2020 №464 автомобильная дорога: «Производственная база ООО «Фрегат – приёмо - разгрузочный комплекс ООО «Арта», протяженностью 477 метров внесена в перечень автомобильных дорог общего пользования местного значения муниципального образования Кромского района Орловской области, с присвоением идентификационного номера 54-625-497-ОП-МП-26 (далее – автомобильная дорога протяженностью 477 м). Автомобильная дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259, протяженностью 1626,5 м примыкает к автомобильной дороге протяженностью 477 м и входит в состав автомобильной дороги общего пользования от улицы Строителей с. Вожово, Кромского района Орловской области до Комплекса ООО «Арта» и на отношения по её использованию распространяется действие норм Закона №257-ФЗ, в том числе на часть дороги с кадастровым номером 57:09:0040202:259.

В соответствии с пояснительной запиской к техническому проекту подъездной автодороги (имеется в материалах дела), проектируемая автодорога должна иметь протяженность 2238м, ширину 6,0м. Кроме того, из технического проекта, разработанного Центральным ордена Трудового Красного Знамени научно-исследовательским и проектным институтом «ЦНИИПРОМЗЕРНОПРОЕКТ» от декабря 1977г. следует, что данный технический проект подъездной автодороги был разработан в соответствии с действующими в 1977 году нормами и правилами для групп предприятий Южного промузла в п.г.т. Кромы, Орловской области.

Согласно технико-рабочего проекта Базы минеральных удобрений на станции Кромы, Орловской области (том 1, книга 2) разработанного Всероссийским государственным проектным институтом ГИПРОСЕЛЬПРОМ (Воронежское отделение) в 1983г., строительство Базы минеральных удобрений осуществлялось в 1983-1986 годах, т.е. одновременно со строительством, в это же период времени, Кромским комбикормовым заводом и автомобильной дорогой.

В ходе рассмотрения дела №057/01/10-470/2020 документов, подтверждающих о том, что спорная дорога строилась исключительно для нужд Кромского комбикормового завода, не представлено.

Решение об использовании автомобильной дороги с кадастровым номером 57:09:0040202:259 (участка автомобильной дороги от улицы Строителей) на платной основе было принято ООО «Кромской комбикормовый завод» в силу заключенного договора аренды №03-Ф с собственником данной автодороги (ООО «Фрегат), без учета требований, установленных статьями 36, 37 Закона №257-ФЗ.

Согласно информации, поступившей от ООО «Кромской комбикормовый завод» (письмо от 19.06.2020), решение об установлении платы в размере 100 руб. 00 коп. за проезд по автодороге с кадастровым номером 57:09:0040202:259 было принято

Обществом 01.09.2019 (приказ №339/1).

При этом в принятом решении об использовании автомобильной дороги на платной основе отсутствуют обязательные сведения, которые согласно части 4 статьи 36 Закона №275-ФЗ должны быть указаны, это:

1) начальный и конечный пункты автомобильной дороги или участка автомобильной дороги;

2) перечень пересечений автомобильной дороги с другими автомобильными дорогами и примыканий к другим автомобильным дорогам;

3) технические характеристики автомобильной дороги или участка автомобильной дороги;

4) протяженность автомобильной дороги или участка автомобильной дороги;

5) маршрут, основные технические характеристики, протяженность автомобильной дороги или участка автомобильной дороги, по которым осуществляется альтернативный бесплатный проезд транспортных средств;

6) срок использования автомобильной дороги или участка автомобильной дороги на платной основе (часть 4 статьи 36 Закона 257-ФЗ).

Кроме того, принятое ООО «Кромской комбикормовый завод» решение в нарушение ч. 5 ст. 36 Закона №257-ФЗ в течение тридцати дней со дня принятия указанного решения не было опубликовано в порядке, предусмотренном для опубликования муниципальных правовых актов и иной официальной информации, на официальном сайте муниципального образования. В случае отсутствия официального сайта муниципального образования решение об использовании автомобильной дороги общего пользования местного значения или участка такой автомобильной дороги на платной основе должно быть размещено на официальном сайте субъекта Российской Федерации в установленный срок без взимания платы.

Указанное решение Обществом об использовании автомобильной дороги кадастровым номером 57:09:0040202:259 на платной основе было опубликовано на сайте муниципального образования Кромского района Орловской области только 16.06.2020.

Кроме того, в силу части 1 статьи 37 решение об использовании автомобильной дороги или участка автомобильной дороги на платной основе может быть принято при условии обеспечения возможности альтернативного бесплатного проезда транспортных средств по автомобильной дороге общего пользования либо при условии обеспечения возможности альтернативного бесплатного проезда до ввода в эксплуатацию строящейся или реконструируемой платной автомобильной дороги или используемого на платной основе участка автомобильной дороги.

Таким образом, норма статьи 37 Закона №275-ФЗ императивно устанавливает необходимость обеспечения альтернативного бесплатного проезда транспортных средств как условие использование дороги на платной основе.

Представитель ООО «Кромской комбикормовый завод» на заседании Комиссии

подтвердила, что альтернативной автомобильной дороги, с аналогичным покрытием (асфальт), что и дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259 для проезда к приемо-разгрузочному комплексу ООО «Арта» нет, но указала, что существует иной проезд по дороге с грунтовым покрытием, которая проходит по территории земель сельхозназначения, принадлежащих СПК «Власть труда» Большеколчевского сельского поселения, Кромского района, Орловской области.

Однако, используемое в статье 37 Закон №257-ФЗ понятие альтернативный бесплатный проезд, подразумевает наличие сопоставимого по протяженности бесплатного объезда платной автомобильной дороги, при этом бесплатный объезд должен быть в том же направлении, что и платная автомобильная дорога, и обусловлен повышенной безопасностью и комфортом движения.

Комиссия в процессе рассмотрения дела №057/01/10-470/2020 установила, что возможность альтернативного бесплатного проезда транспортных средств грузоподъемностью свыше 4 тонн по автомобильной дороге от улицы Строителей, в состав которой входит автомобильная дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259 и ведущая, в том числе к имущественным комплексам ООО «Арта», отсутствует. Данный довод подтверждается схемой расположения автомобильной дороги, проходящей через населенный пункт с. Вожово, Кромского района, Орловской области, на публичной кадастровой карте Орловской области.

В соответствии со статьей 28 закона №275-ФЗ, пользователи автомобильными дорогами имеют право свободно и бесплатно осуществлять проезд транспортных средств, перевозки пассажиров, грузов по автомобильным дорогам общего пользования в пределах Российской Федерации, если иное не установлено настоящим Федеральным законом.

Таким образом, ООО «Кромской комбикормовый завод», принимая решение о платном проезде по частной автомобильной дороге с кадастровым №57:09:0040202:259, с установлением шлагбаума на дороге, нарушило требования, установленные статьями 36, 37, 38 Закона №257-ФЗ.

В силу части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Закон о защите конкуренции определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения: монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции; недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации (ч.1 статьи 1); его целями являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической

деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (ч.2 статьи 1).

Статьей 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга лиц потребителей.

Материалы дела №057/01/10-470/2020 свидетельствуют о том, что злоупотребление Ответчиком (ООО «Кромской комбикормовый завод») своим доминирующим положением выразилось в неправомерном ограничении права проезда автомобилей грузоподъемностью свыше 4 тонн, принадлежащих неограниченному кругу лиц по частной автомобильной дороге общего пользования с кадастровым номером 57:09:0040202:259, использующих данный проезд в качестве безальтернативного, в том числе для осуществления своей предпринимательской деятельности. Неправомерные действия ООО «Кромской комбикормовый завод» по установлению платы за проезд по указанной автомобильной дороге причинили вред пользователям данной автодорогой (юридическим лицам-потребителям (пользователям) и также могут причинить вред гражданам - потребителям (пользователям) данной автодороги). Данное обстоятельство подтверждается, в том числе поданным в адрес Управления заявлением ООО «Арта», а также в ходе рассмотрения дела поступившим обращением АО «Орелнефтепродукт».

Указание представителя ООО «Кромской комбикормовый завод» на то, что взимаемая Обществом плата, являлась компенсацией незапланированных затрат на ремонт дороги Комиссией не принимается, поскольку действия Ответчика в отношении имущества, находящегося в пользовании и распоряжении на правах аренды, не должны противоречить закону и иным правовым актам и нарушать права и охраняемые законом интересы других лиц.

Доводы ООО «Кромской комбикормовый завод» о том, что спорная автомобильная дорога была построена исключительно для нужд Комбикормового завода также опровергаются представленными Обществом и Заявителем документами и сведениями, а также разрешительными техническими документами (приказ Министерства заготовок РСФСР от 10.11.1984 №384, от 28.12.1984 №463; ведомость сметной стоимости строительства входящих в пусковой комплекс предприятие - Объекты общие для группы предприятий Южного промузла в п.г.т. Кромы Орловской области, согласованная Министерством сельского строительства и Минстроем заготовок РСФСР 15.05.1985г.; справки различного характера; технический проект, подготовленный Центральным ордена Трудового Красного Знамени научно-исследовательским и проектным институтом «ЦНИИПРОМЗЕРНОПРОЕКТ» от декабря 1977г.; Решение Орловского областного Совета народных депутатов от 07.08.1984 №246, приказ от 22.09.1986Г. №44, технико-рабочим проектом базы минеральных удобрений на станции Кромы Орловской области; Актом государственной приемочной комиссии о приемке в эксплуатацию законченных строительством объектов Южного промузла) и указывают, что строительство автомобильной дороги от автодороги Кромы – Макеево (ответвление от ул. Строителей, с. Вожово) до Комбикормового завода планировалось для группы предприятий Южного промузла в п.г.гт. Кромы

Орловской области. Строительство группы предприятий Южного промузла планировалось одновременно со строительством, как Кромского комбикормового завода, так и Базы минеральных удобрений, а также автомобильной дороги.

Вышеуказанные действия ООО «Кромской комбикормовый завод» свидетельствуют о нарушении запрета, установленного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (злоупотребление своим доминирующем положением, выразившимся в ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов - потребителей) в сфере предпринимательской деятельности, неопределенного круга лиц).

Указанные выше доводы были изложены Комиссией в заключении об обстоятельствах дела № 057/01/10-740/2020 от 15.02.2021. В связи с чем, рассмотрение данного дела было отложено, новое рассмотрение было назначено на 10.03.2021 в 14 час. 15 мин. (Определение от 12.02.2021, исх.569/02). Сторонам было предложено, ознакомиться с данным заключением и представить пояснения, доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

10.03.2021 до момента заседания Комиссии по рассмотрению дела №057/01/10-470/2020 (14 час. 15 мин.) какие либо пояснения, возражения по доводам, изложенным в заключении об обстоятельствах дела от ООО «Кромской комбикормовый завод» в адрес Орловского УФАС России не поступили.

В ходе рассмотрения дела представитель Ответчика придерживался прежней позиции, что автомобильная дорога от улицы Строителей с. Вожово до комбикормового завода не является дорогой общего пользования по тем основаниям, которые ранее были изложены Обществом и представлены в адрес Орловского УФАС России.

Однако, в процессе рассмотрения дела №057/01/10-740/2020 Комиссией установлено, что в силу норм части 1, 3 статьи 5 Закона №275-ФЗ, автомобильная дорога с кадастровым номером 57:09:0040202:259 является частной автомобильной дорогой общего пользования. Положение ООО «Кромской комбикормовый завод» на товарном рынке услуг по предоставлению права проезда неограниченного круга лиц по данной автомобильной дороге является доминирующим, что позволяет Обществу в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на данном товарном рынке.

Согласно абзацу 2 пункт 11 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 №2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» по смыслу абзаца первого части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции во взаимосвязи с пунктами 3,4 статьи 1 и абзацем вторым пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса злоупотреблением доминирующим положением признается поведение доминирующего на товарном рынке субъекта, если оно выражается в следующих формах, в том числе одной из них: недопущения, ограничения, устранения конкуренции на товарных рынках (например, устранение конкуренции с товарного рынка, затруднение доступа на рынок новых конкурентов); причинение вреда иным участникам рынка (хозяйствующим субъектам-конкурентам и потребителям, гражданам потребителям как отдельной категории участников рынка).

Комиссия, учитывая изложенное, проанализировав документы и материалы, имеющие в деле №057/01/10-470/2020, заслушав лиц, участвующих в данном деле, пришла к выводу о том, что действия ООО «Кромской комбикормовый завод», выразившиеся в ограничении проезда автомобилей грузоподъемностью свыше 4 тонн по частной автомобильной дороге общего пользования (кадастровый номер <...> :09:0040202:259) без учета возможности альтернативного бесплатного проезда таких транспортных средств по иной автомобильной дороге общего пользования, привели (могут привести) к ущемлению интересов других лиц (юридических лиц – потребителей, (пользователей), имеющих автомобильный транспорт грузоподъемностью свыше 4 тонн) в сфере предпринимательской деятельности и неопределенного куга потребителей (граждан-потребителей как отдельной категории участников рынка) и причинению вреда указанным группам лиц, являются нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 1 статьи 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1–3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ООО «Кромской комбикормовый завод» статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в злоупотреблении Обществом доминирующим положением, а именно в ограничении проезда автомобилей грузоподъемностью свыше 4 тонн по автомобильной дороге общего пользования с кадастровым номером 57:09:0040202:259 без учета возможности альтернативного бесплатного проезда транспортных средств по иной автомобильной дороге общего пользования, которые привели (могут привести) к ущемлению интересов других лиц (юридических лиц – потребителей (пользователей, имеющих автомобильный транспорт грузоподъемностью свыше 4 тонн) в сфере предпринимательской деятельности и неопределенного куга потребителей (граждан-потребителей как отдельной категории участников рынка).

2. Предписание ООО «Кромской комбикормовый завод» не выдавать в связи с прекращением взимания платы за проезд автомобилей грузоподъемностью свыше 4 тонн по автомобильной дороге с кадастровым номером 57:09:0040202:259 до вынесения настоящего решения.

3. Передать материалы настоящего дела должностному лицу Орловского УФАС для решения вопроса о возбуждении административного производства по ч.1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано как в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения, так и в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа в течение одного месяца со дня принятия решения.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии: <…>