

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области

610019 г. Киров, ул.К.Либкнехта, 69

РЕШЕНИЕ
о прекращении дела № 12/02-10

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 25 ноября 2010 года.
В полном объеме решение изготовлено 9 декабря 2010 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:
председателя комиссии Мильчакова В.В. – руководителя управления; членов Комиссии:
Никоновой М.Л. – заместителя руководителя, начальника отдела товарных рынков и естественных монополий; Головиной Г.Ш. – главного специалиста – эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий; при секретаре Бушманове Е.С. – специалисте 1 разряда отдела товарных рынков и естественных монополий;
в присутствии представителей:

ООО «БиоХимЗавод» - Шитовой Д.В. по доверенности от 25.11.2010 г.,

ООО «Вятка-Промжелдортранс» - < >, < > по доверенности от 25.08.2010 г.,

ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта» -
< > по доверенности от 15.11.2010 г.,

рассмотрев дело № 12/02-10 по признакам нарушения ООО «Вятка-Промжелдортранс» (6610044, г. Киров, ул. Луганская, 51-в) и ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта» п. 3 и 5 ч. 1 ст. 10 Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы поступило заявление от ООО «БиоХимЗавод» на неправомерные действия (бездействие) ООО «Вятка-Промжелдортранс», выразившиеся, по мнению заявителя, в неправомерном уклонении ООО «Вятка-Промжелдортранс» от заключения публичного договора о подаче и уборке вагонов (перевозке грузов), навязывании невыгодных условий договора и угрозе прекращения поставки товаров (оказания услуг по подаче и уборке вагонов).

По признакам нарушения пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Вятка-Промжелдортранс» (далее ООО «Вятка-ППЖТ») было возбуждено дело № 12/02-10.

Определением от 23.09.2010 г. по ходатайству заявителя к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика привлечено ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта» (далее ОАО «Кировпромжелдортранс»), входящее в одну группу лиц с ООО «Вятка-Промжелдортранс».

В связи с необходимостью получения дополнительной информации в целях полного и всестороннего рассмотрения дела, а также по ходатайствам сторон рассмотрение дела откладывалось три раза, один раз в заседании Комиссии объявлялся перерыв.

В соответствии с подпунктом 10 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», регламентом по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта управлением исследован рынок, на котором вступили в хозяйственные отношения ООО «Вятка-Промжелдортранс», ОАО «Кировпромжелдортранс» и ООО «БиоХимЗавод».

Согласно п. 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под товарным рынком понимается сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Исходя из понятия, содержащегося в указанной норме, товарный рынок был определен как услуги по осуществлению эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования (подача и уборка вагонов) в границах расположения железнодорожных подъездных путей необщего пользования ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта» (далее ОАО «Кировпромжелдортранс» и ООО «Вятка-Промжелдортранс» (далее ООО «Вятка-ППЖТ»), входящих в одну группу лиц, от места примыкания железнодорожных подъездных путей необщего пользования № 20, 22, 23, 25 ООО «БиоХимЗавод» (далее ООО «БХЗ») стрелочными переводами № 20, 26, 21, 24, 22 к пути № 18 до места расположения станции Вятка.

Указанный участок пути используется ООО «БиоХимЗавод» для осуществления своей производственной деятельности, в частности: доставки со станции Вятка вагонов со следующими грузами: аммиак водный, кислота серная, мел, меласса (патока), натр едкий, соапсток, а также для отправки потребителям со станции Вятка вагонов со следующими грузами: спирт, брикеты из отходов древесины (пеллеты), дрожжи. Причем, в связи с тем, что аммиак, серная кислота, натр едкий и спирт относятся к группе опасных грузов (приложение № 2 к Правилам перевозок опасных грузов по железным дорогам, утв. Советом по ж/д транспорту государств – участников содружества, протокол от 05.04.96г. № 15), возможность погрузки-разгрузки указанной продукции на иных ж/д станциях в пределах города Кирова отсутствует.

Потребителем услуг по подаче и уборке вагонов по железнодорожным путям, расположенным на территории биохимзавода, является единственное предприятие ООО «БиоХимЗавод». Поставщиком услуг является группа лиц, в которую входят ОАО «Кировпромжелдортранс» и ООО «Вятка-ППЖТ». Иных поставщиков данной услуги не может быть ввиду технологических особенностей примыкания железнодорожных путей необщего пользования.

Географические границы исследуемого товарного рынка совпадают и были определены как границы места расположения железнодорожных подъездных путей необщего пользования группы лиц: ООО «Вятка-ППЖТ» и ОАО «Кировпромжелдортранс» от места примыкания железнодорожных подъездных путей необщего пользования ООО «БХЗ» до

места расположения станции Вятка.

Таким образом, по результатам проведенного анализа на рынке оказания услуг по эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования (подачи и уборки вагонов) на путях необщего пользования ООО «Вятка-Промжелдортранс» и ОАО «Кировпромжелдортранс», УФАС по Кировской области пришел к выводу о том, что группа лиц, в которую входят ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта» и ООО «Вятка-Промжелдортранс», занимает доминирующее положение, причем, с долей на исследуемом рынке 100 процентов.

В силу п. 5 статьи 5 указанного Закона доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В статье 3 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» установлено, что естественная монополия - состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависит от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров.

В статье 4 указанного закона определено, что железнодорожные перевозки отнесены к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с п. 3.4 Устава ООО «Вятка-Промжелдортранс» основным видом деятельности Общества являются железнодорожные перевозки различных грузов, подача и уборка вагонов на железнодорожных путях необщего пользования, погрузо-разгрузочные и транспортно-экспедиционные работы и услуги. Согласно п. 2.4 Устава ОАО «Кировпромжелдортранс» Общество осуществляет следующие основные виды деятельности: транспортные перевозки различных грузов, погрузо-разгрузочные работы и другие транспортные услуги; техническое обслуживание, ремонт и модернизация подвижного состава, погрузо-разгрузочных механизмов, железнодорожных путей и других технических средств, используемых на железнодорожном транспорте; осуществление операций с объектами недвижности всех видов. Таким образом, и ООО «Вятка-Промжелдортранс» и ОАО «Кировпромжелдортранс» являются специализированными организациями, осуществляющими деятельность промышленного железнодорожного транспорта (код ОКВЭД 60.10.2)

ОАО «Кировпромжелдортранс» является собственником железнодорожных подъездных путей от места примыкания к железнодорожным подъездным путям необщего пользования, эксплуатацию которых на праве аренды осуществляет ООО «БиоХимЗавод» (к пути № 18) до места примыкания к путям общего пользования в районе станции Матанцы, а также является собственником путей, расположенных на территории ООО «БХЗ» по адресу: г. Киров, ул. Луганская, 53-а, а именно: внутривладосточных путей объекта фурилового спирта протяженностью 180 п.м. - путь № 19 от стрелочного перевода № 20 до упора (свидетельство о государственной регистрации права от 20.05.2005 г. № 32 АА 027733), подъездные пути объекта фурилового спирта протяженностью 620,58 пог.м. - путь № 18 от стрелочного перевода № 15 до стрелочного перевода 20 (свидетельство о государственной регистрации права от 20.05.2005 № 43 АА 027734), железнодорожные пути на БХЗ протяженностью 5112,74 пог.м. - пути № 1,2,4,4-а,7,9,11,14,15,16,21,8-а перегон на БХЗ (свидетельство о регистрации права от 22.12.2008 № 43-АВ 180576). Указанные железнодорожные подъездные пути необщего пользования на момент возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства находились в аренде у ООО «Вятка-Промжелдортранс», которое являлось единственным владельцем (на правах аренды) участка железнодорожного подъездного пути необщего пользования: от места примыкания железнодорожных подъездных путей необщего пользования № 20, 22, 23, 24, 25, принадлежащих на праве аренды ООО «БиоХимЗавод» к железнодорожным путям № 18, до места примыкания к железнодорожным подъездным путям общего пользования в районе расположения станции Матанцы, в том числе в районе расположения станции Вятка.

Как следует из Выписки из ЕГРЮЛ от 02.09.2010 г. № 04-45/12522 и Выписки из ЕГРЮЛ от 02.09.2010 г. № 04-45/12509, < > осуществляет функции единоличного исполнительного органа - генерального директора ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта» и ООО «Кировпромжелдортранс», а также является собственником доли в уставном капитале ООО «Кировпромжелдортранс» в размере 100%.

Таким образом, физическое лицо < >, и юридические лица ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта» и ООО «Кировпромжелдортранс» образуют группу лиц в силу п. 1,3,4 части 1 ст. 9 Закона «О защите конкуренции». Кроме того, согласно Выписки из ЕГРЮЛ от 02.09.2010 г. № 04-45/12508 ООО «Кировпромжелдортранс» является собственником доли в уставном капитале ООО «Вятка-Промжелдортранс» в размере 90%, следовательно, данные общества образуют группу лиц в силу п. 1 ч. 1 ст. 9 Закона «О защите конкуренции». Также единоличным исполнительным органом ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта» - генеральный директор < >, и единоличным исполнительным органом ООО «Вятка-Промжелдортранс» < > избраны по предложению совета директоров ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта», которое осуществляло при этом полномочия, предоставленные уставом ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта», т.е. эти общества образуют группу лиц в силу п. 7 ч. 1 ст. 9 Закона «О защите конкуренции».

В силу п. 14 ч. 1 ст. 9 Закона «О защите конкуренции», юридические лица ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта», ООО «Вятка-Промжелдортранс», ООО «Кировпромжелдортранс» и физические лица < > и < > образуют одну группу лиц, поскольку находятся между собой в отношениях, перечисленных в п. 1 -13 ч. 1 ст. 9 упомянутого Закона

Минув участок железнодорожных путей, владельцем которых является ОАО «Кировпромжелдортранс» и эксплуатацию которых осуществляет ООО «Вятка-Промжелдортранс», ООО «БиоХимЗавод» не может осуществлять доставку грузов для их дальнейшей отправки перевозчиком или получить грузы со ст. Вятка, и в силу технологических особенностей (примыкания железнодорожных путей) группа лиц в составе ОАО «Кировпромжелдортранс» и ООО «Вятка-Промжелдортранс» не могут иметь конкурентов при оказании услуг по предоставлению в пользование данного конкретного участка железнодорожных путей необщего пользования и оказания услуг по подаче и уборке вагонов. Соответственно, данная группа лиц осуществляет свою деятельность на рынке оказания услуг железнодорожного обслуживания на путях необщего пользования (подачи и уборки вагонов) без конкурентов. Следовательно, группа лиц в составе ОАО «Кировпромжелдортранс» и ООО «Вятка-Промжелдортранс» занимает доминирующее положение, причем с долей 100 процентов, на данном рынке в географических границах расположения участка путей необщего пользования ОАО «Кировпромжелдортранс» и ООО «Вятка-ППЖТ» от места примыкания железнодорожных подъездных путей необщего пользования № 20, 22, 23, 24, 25, принадлежащих на праве аренды ООО «БиоХимЗавод», к железнодорожным путям № 18 до места расположения станции Вятка.

На заседании Комиссии представитель ООО «БиоХимЗавод» поддержал доводы, изложенные в заявлении, указав на то, что 8.07.2010 г. Общество обратилось в ООО «Вятка-Промжелдортранс» с предложением продлить действие договора на подачу и уборку вагонов от 01.08.2009 № 28/ЭО на срок с 01.08.2010 г. по 01.08.2012 г., направив в адрес ООО «Вятка-ППЖТ» соответствующее дополнительное соглашение от 01.08.2010 г. Указанное предприятие в нарушение п. 2.12 приказа МПС РФ от 18.06.2003 № 26 «Об утверждении Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования» в установленный месячный срок не рассмотрело данную оферту и не возвратило подписанное соглашение, в связи с чем ООО

«БХЗ» считает, что ООО «Вятка-ППЖТ» уклонилось от заключения договора на новый срок. С учетом требований, изложенных в письме от 19.04.2010 г. № 560, ООО «Вятка-ППЖТ» заключение договора на подачу и уборку вагонов на новый срок поставило в зависимость от выполнения ООО «БХЗ» обязанности по компенсации убытков, возникших у данного Общества в 2009 г. и 1 квартале 2010 г., либо при условии выкупа участка железнодорожных путей и содержания их за свой счет. Истечение срока действия договора с 01.08.2010 г. может привести к прекращению оказания услуг по подаче и уборке вагонов, что создаст препятствия по отгрузке изготовленной продукции в адрес покупателей, а также к невозможности получения сырья. Указанные обстоятельства несут в себе угрозу прекращения производственной и сбытовой деятельности ООО «БХЗ».

На заседании Комиссии 23.09.2010 г. представитель ООО «БХЗ» пояснил, что ответчик продолжает уклоняться от заключения договора на подачу и уборку вагонов, что им подписано дополнительное соглашение о продлении действия договора только до 01.09.2010 г., что ООО «Вятка-ППЖТ», исключило с 01.09.2010 г. (без предварительного за три месяца уведомления) участок путей, расположенных на территории ООО «БХЗ», из договора аренды, заключенного с собственником железнодорожных путей необщего пользования - ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта», которое является аффилированным с ООО «Вятка-ППЖТ» лицом. Указанное Общество направило для подписания договор аренды участка путей, непосредственно примыкающего к путям ООО «БХЗ», от заключения которого ООО «БХЗ» отказалось ввиду кабалности его условий. Между тем, ООО «Вятка-ППЖТ» согласилось заключить договор на подачу и уборку вагонов только при наличии согласия собственника путей на их эксплуатацию.

На заседании Комиссии представитель ООО «БХЗ» привел доводы о том, что ООО «Вятка-ППЖТ» прекратило оказание услуг по подаче и уборке вагонов, что подача и уборка вагонов 1 и 2 августа 2010 г. не осуществлялась, Общество понесло убытки.

На заседании Комиссии 18.11.2010 г. представитель ООО «БХЗ» заявил ходатайство о прекращении производства по делу в связи с тем, что договор на подачу и уборку вагонов ответчиком заключен, согласие собственника путей получено.

На заседаниях Комиссии представители ООО «Вятка-ППЖТ» пояснили, что договор между сторонами заключается на основании ст. 60 УЖТ РФ. Общество не возражало заключить новый договор на подачу и уборку вагонов, для чего действующий договор был продлен на один месяц. Письмо о заключении договора аренды действительно направлялось, однако, оно не представляет собой требование финансовых средств, а является предложением об урегулировании ситуации, когда Общество содержит имущество для деятельности другого предприятия, неся при этом значительные убытки. Так как ООО «БХЗ» отказалось урегулировать эти спорные отношения, с 1 сентября 2010 г. ООО «Вятка-ППЖТ» расторгло с собственником ОАО «Кировпромжелдортранс» договор аренды участка путей, расположенных на территории биохимзавода, в связи с чем не стало правовых оснований для заключения договора. ООО «Вятка-ППЖТ» не возражает заключить с ООО «БХЗ» договор при условии предоставления необходимых документов, в частности согласия собственника участка путей. Оказание услуг по подаче и уборке вагонов является убыточным для ООО «Вятка-ППЖТ», что подтверждается приложенными документами. Решением Правления РСТ Кировской области на 2010 год был утвержден тариф на оказание транспортных услуг в размере 42,01 руб./тн x км, хотя мы заявляли сумму 62,99 руб./тн.км, что соответствовало бы нашему уровню затрат на содержание данного участка ж.д.пути. Однако, РСТ не приняло доводы Общества, решение РСТ обжалуется в судебном порядке, суд первой инстанции принял решение не в нашу пользу. Кроме того, ООО «Вятка-ППЖТ» не является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке и не является субъектом естественных монополий, в связи с чем ООО «Вятка-ППЖТ» не может нести ответственность за нарушение требований антимонопольного законодательства.

ОАО «Кировпромжелдортранс» в письме от 27.10.2010 г. № 312 пояснило свою позицию по данному делу следующим образом. ОАО «Кировпромжелдортранс» считает, что не нарушает требования антимонопольного законодательства, поскольку владелец железнодорожных путей необщего пользования вправе по своему усмотрению распоряжаться своим имуществом, в т.ч. продавать, сдавать в аренду и т.п., а также вправе как содержать свое имущество, так и не выполнять этого. Участок путей, расположенный на территории биохимзавода, используется для обслуживания только одного контрагента ООО «БХЗ», которому было предложено взять в аренду указанный участок путей, что не противоречит действующему законодательству. Общество не уклоняется от заключения договора с ООО «БХЗ», но при этом как коммерческое предприятие не должно содержать свое имущество себе в убыток. Направленный ООО «БХЗ» проект договора аренды отражает интересы обеих сторон. Заключить договор на подачу и уборку вагонов общество не может, поскольку не располагает необходимыми техническими средствами (в т.ч. локомотивами) и персоналом. ОАО «Кировпромжелдортранс» может разрешить пользоваться своим имуществом на возмездной основе, при этом сумма затрат на содержание ж.д. путей составляет значительную сумму. Заключение такого договора не носит обязательного характера, в связи с чем нельзя говорить о навязывании ООО «БХЗ» невыгодных для него условий договора. Напротив, ООО «БХЗ», уклоняясь от обязанности содержать предназначенный для его обслуживания участок пути, ставит ОАО «Кировпромжелдортранс» в невыгодное экономическое положение.

Заслушав объяснения сторон и исследовав материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

ООО «БиоХимЗавод» владеет на правах аренды (договор № 8 от 01.01.2010 г., заключенный с собственником имущества ООО «Корпорация Стэл») складом вспомогательных материалов, расположенным по адресу: г. Киров, ул. Луганская, 53-а, и железнодорожными путями полной протяженностью 1274,3 пог.м.:

- № 20 (стрелкой № 20 примыкающим к пути № 18);
- № 22 (стрелкой № 26 примыкающим к пути № 18);
- № 25 (стрелкой № 21 и 24 примыкающим к пути № 18);
- № 23 (стрелкой № 22 примыкающим к пути № 18);
- № 24 (стрелкой № 23 примыкающим к пути № 23).

В разделе 1 Технического паспорта железнодорожного пути необщего пользования ООО «Корпорация Стэл» место примыкания железнодорожного пути указано «стрелочными переводами № 20, 21, 22, 24, 26 к железнодорожному пути № 18 ООО «Промжелдортранс» станции Вятка. Подача и уборка вагонов производится маневровым порядком локомотивом ООО «Вятка-Промжелдортранс» станции Вятка.

Железнодорожные подъездные пути необщего пользования от места примыкания к путям, находящимся в аренде у ООО «БХЗ», (пути № 18 и № 23) до места их примыкания к путям общего пользования в районе станции Матанцы принадлежат на праве собственности ОАО «Кировпромжелдортранс», и переданы в аренду ООО «Вятка-Промжелдортранс» на основании договора от 01.02.2010 г. № 4/10. В том числе до 01.09.2010 г. ООО «Вятка-ППЖТ» принадлежал на праве аренды участок пути, расположенный от места примыкания к путям необщего пользования, находящимся во владении ООО «БХЗ» и до границ территории ООО «БХЗ».

Между ООО «Вятка-Промжелдортранс» (исполнителем услуг, поименованном в договоре как «ППЖТ») и ООО «БиоХимЗавод» (заказчиком, поименованном в договоре как «Предприятие») был заключен договор от 01.08.2009 № 28/ОЭ на перевозку грузов (подачу и уборку вагонов), в соответствии с пунктом 1.1 и 2.1.1 которого ООО «Вятка-Промжелдортранс» приняло на себя обязательства по подаче и уборке вагонов (перевозке грузов), прибывших в адрес ООО «БиоХимЗавод» от приемосдаточных путей ст. Вятка до грузовых фронтов погрузки, выгрузки предприятия и обратно, а также по оказанию экспедиционных услуг. Подача и уборка вагонов (маневровая работа) осуществлялась локомотивами, принадлежащими на

праве собственности ОАО «Кировпромжелдортранс» и переданными в аренду ООО «Вятка-ППЖТ» на основании договора от 01.02.2010 г. № 5/10.

В пункте 5.1 договора на подачу и уборку вагонов от 01.08.2009 г. № 28/ОЭ указан срок его действия с 01.08.2009 по 01.08.2010 г.

Письмом от 19.04.2010 г. ООО «Вятка-Промжелдортранс» уведомило ООО «БиоХимЗавод» о том, что в связи со значительным снижением объема перевозок грузов в 2009 г. возникли убытки в размере 2123 тыс.руб., а в 1 квартале 2010 г. – в размер 500 тыс. руб., было предложено компенсировать убытки или выкупить железнодорожные пути и содержать их за свой счет. В данном письме содержится информация о том, что при не решении данного вопроса договор на перевозку грузов с 01.08.2010 г. заключаться не будет.

Письмом от 03.06.2010 г. № 38-2391 ООО «БиоХимЗавод» направило в адрес ООО «Вятка-Промжелдортранс» дополнительное соглашение от 25.05.2010 г. с предложением о пролонгации договора от 01.08.2009 г. № 28/ОЭ на срок с 01.08.2010 г. по 01.08.2012 года (согласно приложенной почтовой квитанции, данное письмо направлено в адрес ООО «Вятка-ППЖТ» 08.07.2010 г.). Как следует из заявления ООО «БХЗ», на момент возбуждения дела № 12/02-10 акцепт данного соглашения, отказ от акцепта или оферта на новых условиях в установленный срок от ООО «Вятка-Промжелдортранс» в адрес ООО «БХЗ» не поступили. ООО «БХЗ» обратилось в Арбитражный суд Кировской области с заявлением о понуждении ответчика к заключению дополнительного соглашения о продлении срока действия договора на подачу и уборку вагонов.

В силу ч.1 ст. 421 ГК РФ понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Согласно ст. 60 УЖТ РФ, 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.

Отношения между контрагентом и перевозчиком при обслуживании железнодорожного пути необщего пользования локомотивами, принадлежащими перевозчику, регулируются договором на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования или договором на подачу и уборку вагонов. Указанные договоры могут быть заключены только при согласии владельца железнодорожного пути необщего пользования.

В силу ст. 64 УЖТ РФ, договоры на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования и договоры на подачу и уборку вагонов заключаются на срок не более чем на пять лет. При перезаключении договоров до разрешения спорных вопросов все отношения регулируются ранее заключенными договорами при наличии соответствующего соглашения сторон о продлении срока действия ранее заключенных договоров.

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» от 10.01.2003 № 17-ФЗ, осуществляется государственное регулирование в области железнодорожного транспорта необщего пользования в целях обеспечения непрерывности перевозочного процесса, осуществляемого совместно с владельцами инфраструктур и перевозчиками, а также беспрепятственного доступа пользователей услугами железнодорожного транспорта, перевозчиков, владельцев инфраструктур к услугам, оказываемым владельцами железнодорожных путей необщего пользования.

Статьей 11 упомянутого Закона установлена обязанность владельца инфраструктуры заключать со всеми владельцами сопредельных инфраструктур соответствующие соглашения, существенными условиями которых являются организация диспетчерского управления перевозочным процессом, установление порядка технического обслуживания и эксплуатации железнодорожного подвижного состава, объектов энергетики и других объектов, регулирование обменных парков локомотивов, вагонов, мотор-вагонного подвижного состава, ответственность по обязательствам, вытекающим из перевозок в прямом железнодорожном сообщении, перед перевозчиками. Статья 14 названного Закона также устанавливает, что порядок взаимодействия владельцев инфраструктур между собой при осуществлении перевозок железнодорожным транспортом определяется заключаемыми между ними договорами.

Пунктом 2.12 Приказа МПС РФ от 18.06.2003 № 26 «Об утверждении Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования» предусмотрено, что при непредоставлении перевозчиком за один месяц до окончания срока действия договора проекта нового договора владелец, пользователь или контрагент железнодорожного пути необщего пользования имеет право направить перевозчику свой проект договора. Порядок и сроки рассмотрения данного проекта договора аналогичны порядку и срокам, при направлении проекта договора перевозчиком, т.е. составляют один месяц. В случае уклонения одной сторон от заключения договора другая сторона по истечении месяца с даты получения другой стороной проекта договора вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

Таким образом, заключение договора на подачу и уборку вагонов является обязательным для владельца железнодорожных путей необщего пользования. В силу ч. 3 ст. 426 ГК РФ отказ коммерческой организации, которая по роду своей деятельности обязана выполнять работы (оказывать услуги) в отношении каждого, кто к ней обратится, от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

Согласно ч. 1 ст. 445 ГК РФ, в случаях, когда Гражданским кодексом РФ или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

Таким образом, ООО «Вятка-Промжелдортранс» обязано было в 30-дневный срок рассмотреть оферту ООО «БХЗ» о заключении договора на новый срок, но в установленный срок не направило контрагенту ни подписанное дополнительное соглашение о продлении срока действия договора на подачу и уборку вагонов, ни отказ от акцепта, ни оферту на новых условиях (протокол разногласий). Более того, саму возможность заключения договора на новый срок ООО «Вятка-ППЖТ» поставило в зависимость от компенсации ООО «БХЗ» убытков, возникших от перевозочной деятельности или выкупа (аренды) участка ж.д. путей (письмо от 19.04.2010 г.), что соответствует признакам навязывания контрагенту договора, не соответствующего требованиям действующего законодательства и не отвечающего его интересам, указанные действия не являются допустимыми в соответствии с требованиями, установленным ч. 1 ст. 13 Закона «О защите конкуренции», поскольку перед ООО «БХЗ» было поставлено необоснованное условие реализации права на заключение договора.

Об отсутствии соглашения о продлении срока действия договора на подачу и уборку вагонов в начале августа 2010 года свидетельствуют также действия ООО «Вятка-ППЖТ» по прекращению оказания услуг по подаче и уборке вагонов. Так, в связи с истечением срока действия договора от 01.08.2009 г. № 28/ОЭ, без письменного уведомления контрагента ООО «Вятка-Промжелдортранс» не подало на фронт погрузки ООО «БХЗ» порожний вагон № 58536046 со ст. Вятка, поступивший 01.08.2010 г. в 16 час. 33 мин., что подтверждается актом общей формы от 1.08.2010 г. Кроме того, только 3.08.10 был подан под выгрузку вагон № 62991740, прибывший в адрес ООО «БХЗ» на ст. Вятка 02.08.2010 г. в 16 час. 55 мин., в связи с чем Обществу был начислен штраф в сумме 3000 руб. (ведомость перевозки грузов № 73).

Часть 1 ст. 10 Закона РФ «О защите конкуренции» запрещает действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе следующие действия (бездействие):

3) навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования);

4) экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

5) 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.

Согласно ч. 2 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции» установленные настоящим Федеральным законом запреты на действия (бездействие) хозяйствующего субъекта, хозяйствующих субъектов распространяются на действия (бездействие) группы лиц.

С учетом изложенного, Комиссия пришла к выводу о том, что на момент возбуждения дела № 12/02-10 ООО «Вятка-Промжелдортранс», злоупотребляя своим доминирующим положением, необоснованно уклонялось от заключения на новый срок договора на подачу и уборку вагонов (продления договора в ранее согласованной редакции), необоснованно требовало от ООО «БиоХимЗавод» заключения не предусмотренного действующим законодательством договора аренды (выкупа) участка железнодорожных путей необщего пользования либо компенсации убытков, прекратило оказание услуг по подаче и уборке вагонов (перевозке грузов), при наличии спроса ООО «БХЗ» на данные услуги, результатом указанных действий (бездействия) явилось ущемление интересов ООО «БиоХимЗавод». Следовательно, на момент обращения ООО «БиоХимЗавод» в антимонопольную службу в действиях (бездействии) ООО «Вятка-Промжелдортранс» имелись признаки нарушения требований п. 3, 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Однако, позднее стороны представили Комиссии подписанное дополнительное соглашение о продлении на срок с 01.08.2010 по 01.09.2010 г. действия договора на подачу и уборку вагонов от 01.08.2009 г. № 28/ОЭ, указанное соглашение датировано 28.07.2010 года, что свидетельствует о том, что до момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Вятка-ППЖТ» устранило нарушение по пунктам 3 и 5 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела ответчиками представлено Комиссии соглашение от 30.07.2010 г. об изменении договора аренды от 01.02.2010 г. № 4/10, согласно которому ОАО «Кировпромжелдортранс» и ООО «Вятка-ППЖТ» договорились исключить с 01.09.2010 г. из упомянутого договора участок железнодорожного пути на БХЗ протяженностью 5112,74 пог.м., железнодорожные пути на БХЗ (подъездные пути объекта фурилового спирта) протяженностью 620,58 пог.м., железнодорожные пути на БХЗ (внутриплощадочные пути объекта фурилового спирта) протяженностью 180 пог.м., расположенные по адресу: г. Киров, ул. Луганская, 53-а. Таким образом, ООО «Вятка-Промжелдортранс» прекратило с 01.09.2010 г. быть правообладателем участка железнодорожных путей необщего пользования, расположенных на территории ООО «БХЗ» и непосредственно примыкающих к ж.д. путям указанного Общества. Данный участок ж.д. путей возвращен собственнику – ОАО «Кировпромжелдортранс». При этом остальные участки железнодорожного пути необщего пользования до места примыкания к путям общего пользования остались во владении ООО «Вятка-Промжелдортранс», также в его владении остались локомотивы, посредством которых оказывались ООО «БХЗ» услуги по подаче и уборке вагонов.

Генеральный директор ОАО «Кировпромжелдортранс» < >. является одновременно единоличным исполнительным органом – генеральным директором и владельцем доли в размере 100% ООО «Кировпромжелдортранс», которому принадлежит доля в размере 90% в ООО «Вятка-Промжелдортранс», а доля в размере 10% - принадлежит ОАО «Кировпромжелдортранс». Таким образом, < >. имеет возможность оказывать влияние на принятие любых решений ООО «Вятка-ППЖТ», в т.ч. через его единоличного исполнительного органа – генерального директора < >. В результате подписания ответчиками дополнительного соглашения от 30.07.2010 г. к договору аренды от 01.02.2010 г. № 4/10, правовое положение сторон изменилось таким образом, что ООО «Вятка-ППЖТ» утратило обязанность по заключению с ООО «БХЗ» договора при отсутствии согласия собственника ОАО «Кировпромжелдортранс» на использование принадлежащего ему на праве собственности участка ж.д. путей необщего пользования, к которым примыкают железнодорожные пути необщего пользования ООО «БХЗ». Причем, действия по подписанию указанного соглашения ответчиками предприняты уже после обращения ООО «БХЗ» в суд с заявлением о понуждении к заключению договора на подачу и уборку вагонов на новый срок, а также обращения в антимонопольную службу с жалобой на неправомерные действия ООО «Вятка-ППЖТ». ООО «БХЗ» было уведомлено о намерении расторгнуть с 01.09.2010 г. договор аренды участка ж.д. путей, расположенных на территории биохимзавода, лишь 4.08.2010 г. (письмо ООО «Вятка-ППЖТ» № 1031).

С учетом изложенного, Комиссия пришла к выводу о том, что исключение из договора аренды участка ж.д. путей, расположенных на территории биохимзавода, предпринято ответчиками в целях обоснования причины не заключения договора на подачу и уборку вагонов на требуемый заявителем срок и понуждения его к заключению невыгодного для него договора аренды спорного участка ж.д. путей, что подтверждается дальнейшими действиями ответчиков.

05.08.2010 г. ООО «БиоХимЗавод» направило в адрес ООО «Вятка-ППЖТ» новую оферту: дополнительное соглашение от 5.08.2010 г. о продлении срока действия договора № 28/ЭО от 01.08.2009 г. на срок с 01.09.2010 г. по 01.09.2011 г.

ООО «Вятка-Промжелдортранс» отказалось от подписания указанного дополнительного соглашения (письмо № 1048 от 09.08.2010 г.) в связи с тем, что с 1.09.2010 г. Общество расторгло договор аренды участка железнодорожных путей, и что для заключения договора на подачу и уборку вагонов необходимо получить согласие собственника путей. Ссылаясь на п. 2.6, 2.7, 2.12 приказа МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26, ООО «БХЗ» вновь потребовало от ООО «Вятка-ППЖТ» направить проект договора на подачу и уборку вагонов (письмо от 12.08.2010 г. № 67-390).

23.08.2010 г. ООО «Вятка-ППЖТ» письмом № 1113 уведомило ООО «БХЗ» о том, что заключение договора возможно только

при условии представления письменной договоренности (возможно договора аренды) от ОАО «Кировпромжелдортранс» об использовании ж.д.путей необщего пользования в районе БХЗ, а также плана поставки груза в адрес предприятия и отгрузки грузов с предприятия на 2010-2011 г.г. с разбивкой по месяцам.

01.09.2010 г. письмом № 1151 ООО «Вятка-ППЖТ» уведомило ООО «БХЗ» о том, что в связи с истечением 31.08.2010 г. срока действия договора № 28/ЭО и непредставлением документов, необходимых для заключения нового договора, вагоны, прибывающие в адрес завода, будут заноситься на ответственный простой предприятия. 16.09.2010 г. ООО «Вятка-ППЖТ» вновь уведомляет ООО «БХЗ» о том, что разрешение собственника железнодорожных путей на право их использования дано только на период согласования условий договора аренды, поскольку срок рассмотрения проекта договора истек 15.09.2010 г., с 16.09.2010 г. у ООО «Вятка-ППЖТ» не будет правовых оснований для оказания услуг по подаче и уборке вагонов.

08.09.2010 г. ОАО «Кировпромжелдортранс» направило в адрес ООО «БХЗ» проект договора от 07.09.2010 г. аренды участка ж.д.путей, расположенных на территории БХЗ. ООО «БХЗ» отказалось от заключения указанного договора ввиду кабалности его условий, а также в связи с тем, что плата за пользование железнодорожными путями включена в установленный тариф на подачу и уборку вагонов (письмо от 17.09.2010 г. № 38-3717). ООО «БХЗ» вновь обратилось к ОАО «Кировпромжелдортранс» с просьбой предоставить согласие на использование участка путей, расположенных на территории БХЗ.

В ходе рассмотрения дела ОАО «Кировпромжелдортранс» дало согласие ООО «Вятка-Промжелдортранс» на использование с 12.11.2010 г. железнодорожных подъездных путей участка «БХЗ» для подачи и уборки вагонов для ООО «БХЗ» (письмо от 12.11.2010 г. № 328). А также между ООО «Вятка-Промжелдортранс» и ООО «БиоХимЗавод» заключен договор на подачу и уборку вагонов от 13.11.2010 г. № 28/ОЭ. Договор подписан заявителем без протокола разногласий. ООО «БиоХимЗавод» заявило ходатайство о прекращении настоящего дела ввиду того, что не имеет претензий к ответчикам.

С учетом изложенного, Комиссия пришла к выводу о том, что при заключении договора на подачу и уборку вагонов на 2010-2011 г. в действиях группы лиц, в которую входят ООО «Вятка-Промжелдортранс» и ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта», отсутствуют признаки нарушения пунктов 3 и 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-5 статьи 41, частью 2 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Производство по делу № 12/02-10 прекратить ввиду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в действиях группы лиц, в которую входят ОАО «Кировское предприятие промышленного железнодорожного транспорта» и ООО «Вятка-Промжелдортранс».

Председатель Комиссии

В.В. Мильчаков

Члены Комиссии

М.Л. Никонова

Г.Ш. Головина

Н.И. Боровченко

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (изготовления в полном объеме).