

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии С.– заместителя руководителя-начальника отдела, членов Комиссии: С. – специалиста-эксперта отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, К. – специалиста 1 разряда отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, рассмотрев дело № 03-28/12-2011 по признакам нарушения ООО ПКФ «Октан» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования,

УСТАНОВИЛА:

Заявитель: дело возбуждено по собственной инициативе Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл в соответствии с пунктом 3 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Ответчик по делу: Общество с ограниченной ответственностью Производственно-коммерческая фирма «Октан» (далее – ООО ПКФ «Октан», Общество, ответчик).

ООО Производственно-коммерческая фирма «Октан» действует на основании Устава, утвержденного решением внеочередного общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью ООО Производственно-коммерческая фирма «Октан» (протокол от г. №).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности Общества является хранение и складирование нефти и продуктов ее переработки (ОКВЭД 63.12.21), дополнительными – хранение и складирование газа и продуктов его переработки (ОКВЭД 63.12.22), деятельность автомобильного грузового специализированного транспорта (ОКВЭД 60.24.1).

В рамках осуществления контроля за соблюдением хозяйствующими субъектами установленного нормативно-правовыми актами порядка ценообразования в сфере услуг железнодорожного транспорта необщего пользования Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл в адрес ООО ПКФ «Октан» направлялся запрос от 18.03.2011 исх. № 03-34/1228.

Из письменного ответа на указанный запрос от 31.03.2010 исх. № 31/03-1 следует, что ООО ПКФ «Октан» является владельцем железнодорожного пути необщего пользования. С 2008 по 2010 годы указанный путь предоставлялся в пользование ООО «Теплица-2».

Стоимость транспортных услуг, оказываемых ООО ПКФ «Октан»

складывалась из следующих составляющих:

- оплата за пропуск и проезд железнодорожных вагонов с грузом на железнодорожном пути необщего пользования;
- оплата за расходы, связанные с текущим содержанием подъездных путей
- оплата половины стоимости, связанной с капитальным ремонтом железнодорожного пути

Из письменного объяснения ООО ПКФ «Октан» от 02.06.2011 исх. № 02/06-1 следует, что обществу принадлежит на праве собственности железнодорожный путь, протяженностью 344 м., расположенный по адресу: РМЭ, Медведевский район, п. Медведево, ул. Железнодорожная, д.7, что подтверждается Свидетельством о государственной регистрации права собственности, к железнодорожному пути примыкает эстакада ООО «Теплица - 2».

В техническом паспорте подъездного железнодорожного пути указана полная длина пути, которая составляет 206,32 м., т.е. это часть подъездного пути фактически используемая ответчиком, где установлен упор (тупик). Остальная часть железнодорожного пути не используется.

В августе 2008 года между ООО ПКФ «Октан» и ООО «Теплица-2» был заключен договор о порядке использования железнодорожного пути необщего пользования, в соответствии с которым ответчик обязуется обеспечить пропуск железнодорожных вагонов с грузом ООО «Теплица-2» по своему железнодорожному пути, а ООО «Теплица-2» оплачивает сбор в размере 1 000 (одной тысячи) рублей за один четырехосный и 2000 рублей (две тысячи) рублей за один восьмиосный вагон. Стоимость услуг установлена соглашением сторон. Общий размер дохода за период с 15 октября 2008 года по 24 декабря 2009 года составил по данным бухгалтерского учета 96 000 рублей.

Кроме того, ООО ПКФ «Октан» пояснило, что договор заключен между сторонами в добровольном порядке, каких либо споров в процессе его исполнения у сторон не возникало. Претензии ООО «Теплица-2» по поводу включения в договор крайне невыгодных для себя условий и ущемления своих прав не предъявляло.

Однако тарифы на пропуск вагонов были утверждены Республиканской службой по тарифам приказом № 67 от 24 декабря 2009 года.

На заседании Комиссии представитель ООО ПКФ «Октан» поддержал доводы, изложенные в письменном объяснении.

Заинтересованное лицо по делу: Общество с ограниченной

ответственностью «Теплица-2» (далее – ООО «Теплица-2»).

ООО «Теплица 2» действует на основании Устава, утвержденного решением единственного участника общества с ограниченной ответственностью ООО «Теплица-2» (решение № от).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности Общества является хранение и складирование нефти и продуктов ее переработки (ОКВЭД 63.12.21), дополнительными – оптовая торговля прочим жидким и газообразным топливом (ОКВЭД 51.51.3), розничная торговля бытовым жидким котельным топливом, газом в баллонах, углем (ОКВЭД 52.48.35).

Заслушав объяснения сторон, исследовав представленные в материалы дела доказательства, оценив их в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Марийского УФАС России приходит к следующим выводам.

1. Согласно свидетельству о государственной регистрации права собственности № GGGG ООО ПКФ «Октан» принадлежит железнодорожный путь необщего пользования, протяженностью 344,0 м.

В соответствии с письменными объяснениями ООО ПКФ «Октан» вх.№ 3254 от 03.06.2011 г. фактически используется ответчиком часть подъездного пути, составляющая 206,32, отраженная в техническом паспорте 2010 года. Остальная часть железнодорожного пути не используется и находится в разобранном состоянии. В виду этого ООО ПКФ «Октан» планирует внести изменения в свидетельство о государственной регистрации права собственности № GGGG.

В соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России № 220 от 28.04.2010, проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке предоставления услуг железнодорожного транспорта необщего пользования (Аналитический отчет от 08.06.2011).

Доля ООО ПКФ «Октан» на рынке услуг железнодорожного транспорта необщего пользования в географических границах: территория расположения железнодорожных путей необщего пользования общей протяженностью 206,32 погонных метра, расположенных по адресу: Республика Марий Эл, п. Медведево, ул. Железнодорожная, 7, примыкающего к пути № 24 станции Аксаматова Горьковской железной дороги – филиала ОАО «РЖД»: от стыка хвоста крестовины стрелочного перевода ПК 0+0,00 до ж/б упора ПК2+06,32 составляет 100 %.

Такое положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке в

соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) признается доминирующим.

Согласно части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Перечень действий, являющихся нарушением антимонопольного законодательства, приведен в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и не является исчерпывающим.

При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом (пункт 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих при применении арбитражными судами антимонопольного законодательства»).

2. Постановлением Правительства РФ от 07.03.1995 № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» утвержден перечень услуг транспортных, снабженческо-сбытовых и торговых организаций, по которым органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок. Данный перечень включает в себя транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях организациями промышленного железнодорожного транспорта и другими хозяйствующими субъектам независимо от организационно-правовой формы, за исключением организаций федерального железнодорожного транспорта. При этом развернутый перечень транспортных услуг, оказываемых на подъездных железнодорожных путях организациями промышленного железнодорожного транспорта, а также понятие

«транспортная услуга» в указанном перечне, отсутствуют.

Согласно Федеральному закону от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» (далее – Закон о железнодорожном транспорте) железнодорожные подъездные пути, примыкающие непосредственно или через другие железнодорожные подъездные пути к железнодорожным путям общего пользования и предназначенные для обслуживания определенных пользователей услугами железнодорожного транспорта на условиях договоров или выполнения работ для собственных нужд, являются железнодорожными путями необщего пользования (абз. 6 п. 1 ст. 2). Железнодорожный транспорт состоит из железнодорожного транспорта общего пользования, железнодорожного транспорта необщего пользования и технологического железнодорожного транспорта организаций (п. 2 ст. 1), при этом, под железнодорожным транспортом необщего пользования понимается совокупность производственно-технологических комплексов, включающих в себя железнодорожные пути необщего пользования, здания, строения, сооружения, в отдельных случаях железнодорожный подвижной состав, а также другое имущество и предназначенных для обеспечения потребностей физических и юридических лиц в работах (услугах) в местах необщего пользования на основе договоров или для собственных нужд (абз. 3 п. 1 ст. 2). Местами необщего пользования согласно статьи 2 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее – Железнодорожный устав) являются железнодорожные пути необщего пользования, крытые и открытые склады, а также участки, расположенные на территории железнодорожной станции, не принадлежащие владельцу инфраструктуры или сданные им в аренду и используемые для выполнения операций по погрузке, выгрузке грузов определенных пользователей услугами железнодорожного транспорта (абз. 16).

Таким образом, услуги, оказываемые хозяйствующими субъектами на подъездных железнодорожных путях определенным пользователям, а также на железнодорожном транспорте являются **услугами железнодорожного транспорта необщего пользования** или **транспортными услугами**.

Согласно разъяснениям Министерства транспорта Российской Федерации от 29.02.2003 № БН-5/776-Ш и Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации от 03.07.2003 № 05-635 под «транспортными услугами» следует понимать

комплекс операций, необходимых для доставки грузов, в т.ч., связанные с перевозкой, разгрузкой, обработкой, хранением, использованием подъездным путем и др. По согласованному мнению Управления промышленного транспорта Минтранса России и Департамента цен и закупок РФ и Минэкономразвития России, предоставление владельцем или арендатором инфраструктуры транспортных и других предприятий (железнодорожных подъездных путей) для осуществления транспортных услуг является видом деятельности, в отношении которой применяется государственное ценовое регулирование.

В соответствии с договором о порядке использования железнодорожного пути не общего пользования от 01.08.2008 с ООО «Теплица-2» ООО ПКФ «Октан» оказывало контрагенту транспортные услуги в виде пропуска вагонов по подъездным путям.

Данный факт подтверждается выписанными ООО ПКФ «Октан» счетами-фактурами от 31.10.2008 № 00000145, от 30.11.2008 № 00000160, от 31.12.2008 № 00000168, от 31.01.2009 № 00000012, 28.02.2009 № 00000025, от 31.03.2009 № 00000033, от 30.04.2009 № 00000046, от 31.05.2009 № 00000056, от 30.06.2009 № 00000066, от 30.07.2009 № 00000083, от 31.08.2009 № 00000092, от 30.09.2009 № 00000102, от 31.10.2009 № 00000113, от 30.11.2009 № 00000128 и др., а также актами от 30.09.2010 № 00000056, от 31.10.2010 № 00000065, от 31.08.2010 № 00000040 и др.

3. В соответствии с постановлением Правительства Республики Марий Эл от 05.03.2009 № 51, уполномоченным органом в сфере государственного регулирования цен (тарифов), в том числе на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях организациями промышленного железнодорожного транспорта и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы, за исключением организаций федерального железнодорожного транспорта, является Республиканская служба по тарифам Республики Марий Эл.

Процедура утверждения тарифов предусмотрена Методическими рекомендациями по формированию тарифов на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях предприятиями промышленного железнодорожного транспорта и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы, утвержденными постановлением РСТ Республики Марий Эл от 26.02.2008 № 23 в редакции постановления РСТ Республики Марий Эл от 09.10.2008 № 89. Последнее опубликовано в государственном печатном издании – газете «Марийская правда» от 15.10.2008 № 188.

Комиссией Марийского УФАС России установлено, что в период с октября 2008 года по декабрь 2009 года тарифы на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях ООО ПКФ «Октан» Республиканской службой по тарифам Республики

Марий Эл не утверждались.

Таким образом, действия ООО ПКФ «Октан» по оказанию услуг железнодорожного транспорта необщего пользования по тарифам, не утвержденным регулирующим органом, совершены с нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части **нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.**

Приказом Республиканской службы по тарифам Республики Марий Эл от 24.12.2009 № 67 утверждены тарифы на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях ООО ПКФ «Октан», что свидетельствует о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

р е ш и л а:

1. Признать в действиях ООО ПКФ «Октан» факт нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования на услуги железнодорожного транспорта необщего пользования.

2. В связи с добровольным устранением ООО ПКФ «Октан» нарушения антимонопольного законодательства производство по делу прекратить.

3. Передать материалы дела уполномоченному специалисту Марийского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении в соответствии со статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

В соответствии с частью 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» датой принятия решения является дата изготовления решения в полном объеме

Председатель Комиссии
С.

Члены Комиссии
С.

К.