

Принято 16 сентября 2015 года

Изготовлено 28 сентября 2015 года

г. Ижевск

омиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении
нтимонопольного законодательства в составе:

...> – председатель Комиссии, руководитель Удмуртского УФАС России;

лены Комиссии:

...> – начальник отдела контроля товарных и финансовых рынков;

...> – старший государственный инспектор отдела контроля товарных и финансовых
ынков;

ассмотрев дело № ММ 06-06/2015-1 о нарушении ЗАО «Орион», ЗАО «Ижевское
редприятие промышленного железнодорожного транспорта» (далее – ЗАО
ЛППЖТ») части 4 статьи 11 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О
ащите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

присутствии представителей:

ответчика по делу ЗАО «ИППЖТ» – <...> (директор), <...> (доверенность №ИП-90 от
8.05.2015 года),

интересованных лиц:

Министерства энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и государственного
егулирования тарифов Удмуртской Республики – <...> (доверенность №07-09/26 от
1.06.2015 года), <...> (доверенность №07-09/27 от 01.06.2015 года),

АО «Т Плюс» – <...> (доверенность №51400-04-27/49),

ООО «Ижевское железнодорожное хозяйство» – <...> (директор),

отсутствии представителей:

ответчика по делу ЗАО «Орион», уведомленного надлежащим образом о времени и
есте рассмотрения дела (почтовое уведомление №42600987119830),

интересованного лица ООО «Ижевский нефтеперерабатывающий завод»,
ведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела
точтовое уведомление №42600987120164),

ассмотрев имеющиеся материалы дела № ММ06-06/2015-1, возбужденного в
тношении ЗАО «Орион», ЗАО «ИППЖТ» по признакам нарушения части 4 статьи 11
едерального Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите
онкуренции»),

СТАНОВИЛА:

на основании представленных материалов Министерства внутренних дел Удмуртской Республики, приказом №49 от 06.02.2015 года было возбуждено дело №ММ06-06/2015-1 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ЗАО «Орион», ЗАО «ИППЖТ» по признакам нарушения части 4 статьи 11 Федерального Закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Упределением от 11.02.2015 года рассмотрение дела №ММ06-06/2015-1 было назначено на 24.03.2015 года.

Упределением от 24.03.2015 года рассмотрение дела было отложено и назначено к рассмотрению на 02.06.2015 года в связи с необходимостью получения дополнительных документов и информации, а также привлечения к участию в деле третьих лиц.

Упределением от 02.06.2015 года рассмотрение дела было отложено на 16.09.2015 года в связи с необходимостью получения дополнительных документов и информации.

В ходе рассмотрения дела лица, участвующие в деле, поддержали ранее представленные письменные пояснения.

Представители ЗАО «ИППЖТ», ООО «Ижевское железнодорожное хозяйство» также устно пояснили, что установленный для обществ тариф на транспортные услуги является обоснованным и не является завышенным.

Представители Министерства энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и государственного регулирования тарифов Удмуртской Республики устно пояснили, что расходы на амортизацию имущества, учтенные в тарифе на транспортные услуги ЗАО «ИППЖТ» относятся не к арендуемому у ЗАО «Орион» имуществу, а иному имуществу. Обоснованность расходов общества устанавливается на основании представленных в Министерство документов. В законодательстве Российской Федерации отсутствуют нормативные акты, регулирующие порядок установления тарифов на рассматриваемые транспортные услуги и устанавливающие конкретные расходы, которые подлежат учету.

Представитель ПАО «Т Плюс» указал, что установленные тарифы на транспортные услуги являются высокими.

5.09.2015 года в Удмуртское УФАС России поступило ходатайство ЗАО «ИППЖТ» об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью ознакомления с материалами дела.

Комиссия Удмуртского УФАС России на основании рассмотренных документов и информации установила следующее.

20.12.2004 года было создано ЗАО «Орион» (ИНН 1835062697, зарегистрировано по адресу: г. Ижевск, проезд Дёповский, 5). Директором общества является <...>.

18.12.2008 года было создано ЗАО «Ижевское предприятие промышленного железнодорожного транспорта» (далее – ЗАО «ИППЖТ») (ИНН 1834046269, зарегистрировано по адресу: г. Ижевск, проезд Дёповский, 5). Директором и учредителем общества является <...>.

01.01.2009 года между ЗАО «Орион» и ЗАО «ИППЖТ» был заключен договоры аренды имущества №01/01-09, №02/01-09, №03/01-09, согласно которым ЗАО «Орион» передавало в аренду ЗАО «ИППЖТ» помещения, транспортные средства, машины и оборудование, ж/д пути, ж/д тупики, ж/д мосты и иное имущество. ЗАО «Орион» обязуется производить капитальный ремонт, ЗАО ИППЖТ» – текущий ремонт.

01.03.2009 года между ЗАО «Орион» и ЗАО «ИППЖТ» был заключен договор аренды имущества №04/03-09, согласно которому ЗАО «Орион» передавало в аренду ЗАО «ИППЖТ» ж/д пути, ж/д подъездные пути и иное имущество. ЗАО «Орион» обязуется производить капитальный ремонт, ЗАО ИППЖТ» – текущий ремонт.

Постановлением Региональной энергетической комиссии Удмуртской Республики (далее – РЭК УР) №3/4 от 25.03.2010 года ЗАО «ИППЖТ» были установлены следующие тарифы:

№ п/п	Наименование услуг (работ)	Единица измерения	Тарифы, руб. (без НДС)
1.	Перевозка грузов		
1.1	Перевозка тяжеловесных грузов (свыше 16 т)		
1.1.1	- маневровый район Тонково	т	89,12
1.1.2	- маневровый район Карлутка	т	68,84
1.1.3	- маневровый район Долгушка	т	125,78
1.1.4	- маневровый район Юбилейная и прочие маневровые районы	т	67,65
1.2	Перевозка легковесных грузов (до 16 т)	т	167,96
2.	Дополнительные операции, связанные с перевозкой грузов		
2.1	Маневровая работа локомотива, не совмещенная с подачей и уборкой вагонов	каждые полчаса	750,75
2.2	Предоставление места под погрузку и выгрузку на железнодорожном тупике	вагон	731,50
2.3	Маневровая работа локомотива при взвешивании грузов на вагонных рельсах, принадлежащих грузовладельцу	вагон	332,48

06.03.2010 ЗАО «Орион» обратилось к ЗАО «ИППЖТ» с просьбой переложить обязанности по капитальному ремонту арендованного имущества на ЗАО «ИППЖТ» с изменением арендной платы.

23.03.2010 года ЗАО «ИППЖТ» направило в адрес ЗАО «Орион» письмо с предложением проводить за свой счет капитальный ремонт имущества с соответствующим изменением размера платы. Общество предложило расторгнуть

ранее заключенные договоры и заключить новый с 01.04.2010 года.

01.04.2010 года между ЗАО «Орион» и ЗАО «ИППЖТ» был заключен договор аренды имущества №01-04/10, согласно которому ЗАО «Орион» передавало имущество в аренду ЗАО «ИППЖТ» в соответствии с перечнями, указанными в приложениях к договору, в том числе, автомобили, тепловозы, компьютеры, ж/д пути, цистерны, ж/д мосты, радиостанции, разгонщики стыков, здания, помещения и иное имущество. ЗАО «ИППЖТ» обязуется проводить капитальный и текущий ремонт имущества.

Постановлением РЭК УР №7/3 от 26.05.2011 года ЗАО «ИППЖТ» были установлены следующие тарифы:

№ п/п	Наименование услуг (работ)	Единица измерения	Тарифы, руб. (без НДС)
1.	Перевозка грузов		
1.1	Перевозка тяжеловесных грузов (свыше 16 т)		
1.1.1	- маневровый район Долгушка	т	125,78
1.1.2	- маневровый район Южная	т	92,00
1.1.3	- прочие маневровые районы	т	101,11
1.2	Перевозка легковесных грузов (до 16 т)	т	167,96
2.	Дополнительные операции, связанные с перевозкой грузов		
2.1	Маневровая работа локомотива, не совмещенная с подачей и уборкой вагонов	каждые полчаса	863,51
2.2	Предоставление места под погрузку и выгрузку на железнодорожном тупике	вагон	818,10
2.3	Маневровая работа локомотива при взвешивании грузов на вагонных рельсах, принадлежащих грузовладельцу	вагон	367,58

Постановление РЭК УР №7/3 от 26.05.2011 года действовало также в 2012-2014 г.г. и было отменено постановлением РЭК УР №7/20 от 30.05.2014 года «О тарифах на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях ООО «Ижевское Железнодорожное Хозяйство».

Дополнительным соглашением от 30.12.2011 года договор №01-04/10 от 01.04.2010 года был расторгнут с 31.12.2011 года.

01.01.2012 года между ЗАО «Орион» и ЗАО «ИППЖТ» был заключен договор аренды имущества №01-01/12, согласно которому ЗАО «Орион» передавал имущество в аренду ЗАО «ИППЖТ» в соответствии с перечнями, указанными в приложениях к договору, в том числе, автомобили, тепловозы, вагоны, радиостанции, станки, цистерны, ж/д пути, здания, помещения, компьютеры и иное имущество. Срок действия договора до 01.12.2012 года.

Исходя из документов, представленных Министерством внутренних дел Удмуртской Республики, следует, что <...> и <...> имеют давние приятельские отношения. ЗАО «Орион» и ЗАО «ИППЖТ» фактически находятся по одному адресу: г. Ижевск, проезд Дёповский, 5. Ведением бухгалтерского учета ЗАО «Орион» занимается бухгалтер ЗАО «ИППЖТ». Также был установлен факт визирования документов ЗАО «Орион» руководителем ЗАО «ИППЖТ» <...> с указанием распоряжения денежными средствами ЗАО «Орион». На рабочем месте <...> были найдены, в том числе, печать ЗАО «Орион» и факсимиле подписи <...>.

В структуре расходов, учтенных при установлении тарифов ЗАО «ИППЖТ», аренда имущества в 2010 году составляла 30,2%, в 2011 году – 11,7%.

11.05.2012 года Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы России №8 по Удмуртской Республике было принято решение №14-04/61, согласно которому между ЗАО «ИППЖТ» и ЗАО «Орион» было установлено наличие согласованных действий в части заключения между ЗАО «ИППЖТ» и ЗАО «Орион» вышеуказанных договоров аренды имущества, которые привели к необоснованной налоговой выгоде в размере 44838711 рублей.

Налоговым органом было установлено следующее.

Руководитель ЗАО «ИППЖТ» <...> непосредственно участвовал в оформлении и подписании документов ЗАО «Орион», заключал договоры, дополнительные соглашения. Первичные документы ЗАО «Орион» оформлялись бухгалтерией ЗАО «ИППЖТ». У ЗАО «Орион» отсутствовали необходимые условия для ведения соответствующей экономической деятельности. Сумма арендных платежей по договорам аренды имущества между ЗАО «Орион» и ЗАО «ИППЖТ», отраженных в расходах ЗАО «ИППЖТ» в общей сумме – 45265465 рублей значительно превышает сумму начисленной амортизации по этому же имуществу в ОАО «ИППЖТ», которому раньше принадлежало арендуемое имущество, всего за 2005-2008 гг. начислено амортизационных отчислений в общей сумме 5804055 рублей (среднегодовая сумма начисленной амортизации в ОАО «ИППЖТ» за 2005-2008 гг. составила 1451013,75 рублей). Сумма арендных платежей по договорам аренды между ЗАО «Орион» и ЗАО «ИППЖТ», отраженных в расходах организации ЗАО «ИППЖТ» в 2009 году составила 29860252 рублей или 29,5% от общей суммы расходов от реализации за 2009 год, в 2010 году – 15405393 рублей, или 18,6% от общей суммы расходов от реализации за 2010 год. Рентабельность продаж организации ЗАО «ИППЖТ» за 2009 год составила 3,83%, тогда как средний показатель рентабельности по отрасли по Удмуртской Республике составлял 11,48%, а по России – 14,1%. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы России №8 по Удмуртской Республике были установлены также иные факты и обстоятельства, свидетельствующие о наличии между ЗАО «ИППЖТ» и ЗАО «Орион» соглашения, в рамках которого и были заключены договоры аренды имущества. По мнению налогового органа, расходы по хозяйственным операциям между ЗАО «Орион» и ЗАО «ИППЖТ» являлись завышенными.

Решением Арбитражного суда Удмуртской Республики от 27.09.2012 года по делу №А71-9618/2012 решение Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы

России №8 по Удмуртской Республике №14-04/61 от 11.05.2012 года было признано недействительным, за исключением доначисления пени по НДС в сумме 198,69 рублей.

Арбитражный суд Удмуртской Республики указал, что расходы ЗАО «ИППЖТ» по аренде имущества документально подтверждены, экономически обоснованы и направлены на получение обществом дохода от реальной экономической деятельности. Фиктивность договоров аренды и расчетов по сделкам не доказана, согласованность действий обществ не установлена, оснований, позволяющих усомниться в реальности хозяйственных отношений общества не имеется. Все арендованное имущество ЗАО «ИППЖТ» использовалось в предпринимательской деятельности. Инспекцией не доказано, что при совершении сделок сторонами использовались цены, не соответствующие рыночным. Выводы инспекции о том, что ЗАО «Орион» финансово-хозяйственную деятельность по оказанию услуг по аренде фактически не осуществляет, судом были отклонены.

Постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 22.11.2012 года вышеуказанное решение Арбитражного суда Удмуртской Республики было признано законным.

Семнадцатый арбитражный апелляционный суд подчеркнул, что в силу принципа свободы экономической деятельности общество самостоятельно и единолично оценивает ее эффективность и целесообразность. Судебный контроль не призван проверять экономическую целесообразность решений, принимаемых субъектами предпринимательской деятельности, которые в сфере бизнеса обладают самостоятельностью и широкой дискрецией, поскольку в силу рискованного характера такой деятельности существуют объективные пределы в возможностях судов выявлять наличие в ней деловых просчетов.

Таким образом, арбитражными судами двух инстанций было установлено, что договоры аренды имущества, заключенные между ЗАО «Орион» и ЗАО «ИППЖТ», не заключены в рамках осуществления обществами согласованных действий, направленных на извлечение выгоды. Все представленные налоговым органом доказательства не свидетельствуют о наличии между ЗАО «Орион» и ЗАО «ИППЖТ» незаконного соглашения или согласованных действий.

Вступившее в законную силу решение суда имеет для Удмуртского УФАС России преюдициальное значение.

Согласно устным пояснениям директора ЗАО «ИППЖТ» <...> документы ЗАО «Орион» были переданы ему на хранение, в связи с чем, и находились на его рабочем месте.

Доказательства, подтверждающие письменные пояснения <...>, являвшегося директором ЗАО «Ижтранс», о том, что фактическим директором ЗАО «Орион» является <...>, отсутствуют.

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, находятся в перечне услуг транспортных, снабженческо-сбытовых и торговых организаций, по которым органам исполнительной власти субъектов российской федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок, установленном Постановлением Правительства РФ от 07.03.1995 года № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)».

Тарифы на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях ЗАО «ИППЖТ», были установлены Региональной энергетической комиссией Удмуртской Республики.

В соответствии с подпунктом 19 пункта 12 Положения о Региональной энергетической комиссии Удмуртской Республики (далее – РЭК УР), утвержденного постановлением Правительства Удмуртской Республики от 23.07.2012 года №319, действовавшим в рассматриваемый период, к полномочиям РЭК УР относится утверждение тарифов 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.

Действующим законодательством не установлен обязательный для применения порядок установления тарифов 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.

В соответствии с пояснениями Министерства энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и государственного регулирования тарифов Удмуртской Республики, при отсутствии нормативно-правового акта, прямо указывающего какие расходы общества необходимо учитывать при установлении рассматриваемых тарифов, а какие учету не подлежат, Министерство руководствуется нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, а также нормативно-правовых актов в сфере бухгалтерского учета и налогообложения.

Кроме того, Министерство пояснило, что оценка экономической обоснованности расходов, включаемых в финансовые потребности ЗАО «ИППЖТ», производилась РЭК УР по каждой статье расходов с документальным подтверждением каждой статьи затрат, что подтверждается наличием в тарифных делах об установлении тарифов для ЗАО «ИППЖТ» копий договоров аренды.

Таким образом, при отсутствии законодательно установленного порядка учета расходов хозяйствующих субъектов при установлении тарифов на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях организациями промышленного железнодорожного транспорта и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы, учет расходов ЗАО «ИППЖТ» на аренду имущества, сам по себе не может быть признан необоснованным.

Кроме того, размер арендной платы имущества, переданного в аренду ЗАО

«ИППЖТ», был установлен на основании оценки величины рыночной арендной платы имущества, принадлежащего ЗАО «Орион», произведенной ООО «Агентство оценки «КРОМ», что отражено в отчете №237-Н/09.

В соответствии с письменными пояснениями Министерства энергетики, жилищно-коммунального хозяйства и государственного регулирования тарифов Удмуртской Республики (вх.№3509 от 29.04.2015 года) при формировании тарифов на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях ООО ПП «ЖелДорТранс» на 2011 год, ООО «Ижсталь-авто» на 2014 и 2015 годы, ООО «Управление автомобильного транспорта» на 2015 год, ООО «ТРЕК» на 2015 года, также были учтены расходы обществ на аренду имущества, а не на его амортизацию.

РЭК УР в рассматриваемый период времени иным обществам устанавливал тарифы на перевозку грузов, как в размере меньшем, чем тарифы, установленные для ЗАО «ИППЖТ», так и в размере, превышающем тарифы, установленные для ЗАО «ИППЖТ»:

- постановлением РЭК УР №18/8 от 09.12.2011 года был установлен тариф на услугу по перевозке грузов, оказываемую на подъездных железнодорожных путях ОАО «Ижсталь» в размере 44,00 руб. за 1 тонну перевозимого груза (без НДС). Постановлением РЭК УР №4/3 от 28.03.2014 года был установлен тариф на услугу по перевозке грузов, оказываемую на подъездных железнодорожных путях ОАО «Ижсталь-авто» в размере 54,02 руб. за 1 тонну перевозимого груза (без НДС);

- постановлением РЭК УР №1/3 от 27.01.2011 года был установлен тариф на услугу по перевозке грузов, оказываемую на подъездных железнодорожных путях ОАО «Чепецкий механический завод», в размере 205,91 руб. за 1 тонну перевозимого груза.

Согласно части 4 статьи 11 Закона «О защите конкуренции» запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со [статьей 12](#) Закона «О защите конкуренции»), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В связи с вышеизложенным, в действиях ЗАО «Орион», ЗАО «ИППЖТ» отсутствует нарушение части 4 статьи 11 Закона «О защите конкуренции».

Согласно пункту 2 части 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Рассмотрев ходатайство ЗАО «ИППЖТ» об отложении рассмотрения дела в связи с необходимостью ознакомления с материалами дела, Комиссия Удмуртского УФАС России приняла решение отказать в удовлетворении ходатайства, в связи с

рекращением производства по делу в отношении ЗАО «ИППЖТ». Кроме того, факт рекращения настоящего дела не препятствует лицам, участвующим в деле, в знакомлении с его материалами.

уководствуясь статьей 11, статьей 23, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 «О защите конкуренции», пунктами 3.140, 3.147 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012г. № 339 Комиссия,

ЕШИЛА:

. Прекратить рассмотрение дела №ММ06-06/2015-1 в связи с отсутствием нарушений антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях ЗАО «Орион», ЗАО «Ижевское предприятие промышленного железнодорожного транспорта».

Председатель Комиссии

<...>

лены Комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия.