Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области - начальник отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей – «....» рассмотрев Протокол № 056/04/14.31-51/2019 об административном правонарушении от 08.04.2019 в отношении должностного лица – генерального директора АО «Новотроицкое предприятие промышленного железнодорожного транспорта» «.....» по факту нарушения части 2 статьи 14.31 КоАП РФ,

в отсутствие генерального директора Акционерного общества «Новотроицкое предприятие промышленного железнодорожного транспорта»....»

«.....» извещен надлежащим образом – протокол № 056/04/14.31-51/2019 от 08.04.2019, определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении (почтовый идентификатор 46004633804532, 46004633804525), определение об отложении рассмотрения дела от 22.04.2019 г. исх.№ 3720 (почтовый идентификатор 46004634813885, адрес электронной почты) получены. Генеральным директором АО «НППЖТ» «.....» А.В. представлены запрошенные документы сопроводительными письмами исх.№ 105 от 26.03.2019, исх.№ 149 от 16.05.2019,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с п. 4.1 ст. 28.2 Кодекса об административных правонарушениях в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие.

Должностное лицо Оренбургского УФАС России принимает решение о составлении настоящего протокола в отсутствие генерального директора Акционерного общества «Новотроицкое предприятие промышленного железнодорожного транспорта» «.....»

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее – Оренбургское УФАС России) по рассмотрению дела № 07-16-115/2017 о нарушении

антимонопольного законодательства от 14.12.2018 (исх. № 13091 от 18.12.2018г.) АО «Новотроицкое предприятие промышленного железнодорожного транспорта» признано нарушившим пункт 10 часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Из указанного решения следует следующее.

Между ООО «Металекс» и ОАО «НППЖТ» заключен договор от 01.01.2012 на подачу-уборку вагонов (станция примыкания - Новотроицк, Южно-Уральская железная дорога).

Согласно условиям договора ОАО «НППЖТ» подает со станции «Сортировочная ОАО «Уральская сталь» к прирельсовым складам ООО «Металекс» груженые и порожние вагоны федерального железнодорожного транспорта и вагоны предприятий, поступающие в его адрес, и убирает их в обменные пункты для сдачи железной дороге по письменному уведомлению ООО «Металекс» об их готовности.

Согласно пункту 4.1 Договора ООО «Металекс» обязано:

- оплатить ОАО «НППЖТ» все затраты, связанные с подачей-уборкой вагонов по путям необщего пользования ОАО «Уральская сталь» и от станции «Сортировочная» ОАО «Уральская сталь» - по тарифам последнего;
- от станции Сортировочная на фронта погрузки-выгрузки - по тарифам ОАО «НППЖТ» - руб/тонна согласно постановлению администрации Оренбургской области №1131-п;
- за перестановку, формирование групп вагонов на сдачу - как маневровая работа локомотива по тарифам ОАО «НППЖТ» по постановлению администрации Оренбургской области №1131-п;

за подборку по станции Сортировочная порожних, загруженных грузом вагонов для подачи на любые железнодорожные пути под погрузку или выгрузку - по тарифам ОАО «РЖД»;

- за подачу вагонов на взвешивание - по тарифу ОАО «НППЖТ» по постановлению администрации Оренбургской области №1131-п;
- за закрепление вагонов тормозными башмаками - по тарифам ОАО

«РЖД»;

- за перевод стрелок ручного управления - по тарифам ОАО

«РЖД».

Предельные тарифы на услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях на территории Оренбургской области, установлены постановлением Правительства Оренбургской области от 18.10.2002 №164-п (далее - постановление №164-п) в отношении всех организаций, оказывающих транспортные услуги на подъездных железнодорожных путях, за исключением организаций федерального железнодорожного транспорта.

Постановлением №164-п предусмотрено право организаций, оказывающих транспортные услуги на подъездных железнодорожных путях необщего пользования на территории Оренбургской области, обратиться в Правительство Оренбургской области в случае несогласия с величиной предельных тарифов в целях утверждения тарифов в индивидуальном порядке.

Реализовав указанное право, ОАО «НППЖТ» обратилось за установлением индивидуального тарифа, в связи с чем постановлением Правительства Оренбургской области №1131-п (далее - постановление №1131-п) установлены тарифы на услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях ОАО «НППЖТ».

В аналогичном порядке постановлением Правительства Оренбургской области №793-п от 08.11.2016 установлены тарифы на услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях АО «Уральская сталь».

Согласно постановлению администрации Оренбургской области №1131-п в отношении ОАО «НППЖТ» установлены следующие предельные тарифы на услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях:

- маневровая работа локомотива 1 час — 885,50 руб. (без НДС);
- перевозка 1 тонны груза по участкам: Новотроицкому — 49,33 руб., Орскому — 60,26 руб. (без НДС).

В материалах дела имеются акты выполненных работ за период с марта по ноябрь 2017 года, согласно которым ОАО «НППЖТ» оказывало услуги и выставляло ООО «Металекс» плату за подачу-уборку вагонов по путям необщего пользования ОАО «Уральская сталь», маневровые работы, перевозку груза по участку Новотроицк. Помимо указанных услуг актами предусмотрено оказание и оплата услуг по переводу стрелок, подгруппировке вагонов, закреплению

вагонов тормозными башмаками - АОФ (акт общей формы).

В связи с тем, что ООО «Металекс» отказалось оплачивать услуги по переводу стрелок, подгруппировке вагонов, закреплению вагонов тормозными башмаками в отсутствие обоснования их включения со стороны ОАО «НППЖТ» в акты выполненных работ, последнее письмом №236 от 29.07.2017 сообщило ООО «Металекс» о приостановлении обязательств по подаче-уборке вагонов с 01.07.2017, а в последующем направило в адрес Общества уведомление №248 от 03.07.2017 о расторжении вышеуказанного договора с 04.08.2017). Кроме того, письмом №266 от 17.07.2017 ОАО «НППЖТ» подтвердило готовность расторгнуть договор в одностороннем порядке с указанной в ранее направленном письме даты.

В рамках рассмотрения дела ООО «Металекс» в дополнениях №1/17 по делу №07-16-115/2017 указало на неправомерность действий ОАО «НППЖТ» по направлению писем о расторжении договора на подачу-уборку вагонов, выставлению платы за услуги по перевозке порожних вагонов, подбор вагонов, перевод стрелок, подгруппировку вагонов в размере тарифов, установленных в отношении иных организаций (ОАО «РЖД», АО «Уральская сталь»), а также в отсутствие документального подтверждения оказания таких услуг третьими лицами.

Оренбургским УФАС России установлено, что плата за подачу-уборку порожних вагонов по договору №01/12 от 01.01.2012 для ОАО «НППЖТ» не утверждалась, взимание такой платы не предусмотрено законодательством, а также противоречит постановлению администрации №164-п.

Вместе с тем, не установлен факт взимания со стороны ОАО «НППЖТ» платы за подачу-уборку вагонов с ООО «Металекс» ввиду того, что выставленный в мае 2017 года счет-фактура на оплату услуг по перевозке порожних вагонов в дальнейшем был отозван ОАО «НППЖТ» (подтверждается актом от 26.06.2017).

Федеральный закон от 10.01.2003 №17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» устанавливает правовые, организационные и экономические условия функционирования железнодорожного транспорта общего пользования, основы взаимодействия организаций железнодорожного транспорта и выполняющих работы (услуги) на железнодорожном транспорте индивидуальных предпринимателей с органами государственной

власти и организациями других видов транспорта, а также основы государственного регулирования в области железнодорожного транспорта необщего пользования.

Из пунктов 1, 2 статьи 8 указанного закона следует, что тарифы, сборы и плата на железнодорожном транспорте, связанные с выполнением в местах необщего пользования работ (услуг), относящихся к сфере естественной монополии, устанавливаются в соответствии с Федеральным законом «О естественных монополиях» и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Согласно пункту 1 Указа Президента Российской Федерации от 28.02.1995 №221 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» регулируемые государством цены (тарифы) и надбавки подлежат применению на внутреннем рынке Российской Федерации всеми предприятиями и организациями независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, если иное не установлено законодательством Российской Федерации. Право устанавливать порядок регулирования тарифов предоставлено Правительству Российской Федерации.

В соответствии с постановлением Правительства №239 от 07.03.1995 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставлено право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях организациями промышленного железнодорожного транспорта.

Во исполнение указанных нормативно-правовых актов постановлениями Правительства (Администрации) Оренбургской области № № 164-п от 18.10.2002, 1131-п от 28.11.2011 были установлены предельные тарифы на услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях, в том числе, в отношении ОАО «НППЖТ».

Разделом 2 постановления 164-п предусмотрены общие положения о порядке применения тарифов на транспортные услуги, согласно которым тарифы на перевозку груза устанавливаются за перемещение груженых вагонов и связанные с ним другие технологические операции, выполняемые на подъездных путях и обеспечивающие завоз, вывоз и внутреннее перемещение грузов локомотивом предприятия - владельца подъездного пути.

В пункте 2.1 раздела 2 постановления № 164-п предусмотрено, что в тарифах учтены все расходы, связанные с перевозкой груза локомотивом предприятия - владельца подъездного пути, расходы на оказание услуги по эксплуатации подъездного пути от станции (стрелки) примыкания до фронтов погрузки (выгрузки) или обратно по району обслуживания, а также необходимая прибыль.

Пунктом 2.3 раздела 2 постановления №164-п установлено, что плата за перевозку груза взимается с заказчика за фактический вес перевезенного груза и расстояние, на которое провозится груз. Порожний пробег не оплачивается.

Пунктом 2.2 раздела 2 постановления №164-п разъяснено, что под перевозкой грузов понимается перемещение груженых вагонов и связанные с ним другие технологические операции, выполняемые на подъездных путях и обеспечивающие завоз, вывоз и внутреннее перемещение грузов. К «другим технологическим операциям» относятся холостые рейсы локомотивов, перемещение порожних вагонов, маневровые операции по подбору групп вагонов, расформирование и формирование маршрутов и т.п.

В соответствии с пунктом 1.7 раздела 1 постановления №164-п оплата собственных услуг предприятия, оказывающего услуги заказчику, осуществляется по тарифам, установленным на этом предприятии, но не выше предельных. Оплата привлеченных услуг сторонних предприятий (ОАО «РЖД» и др.) осуществляется по тарифам, действующим на этих предприятиях, без начисления рентабельности на тарифы.

Постановлением Правительства Оренбургской области № 1131-п от 28.11.2011 года «О тарифах на услуги, оказываемые на подъездных путях ОАО «НППЖТ», установлены предельные тарифы на услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях ОАО «НППЖТ» в следующем размере:

- маневровая работа локомотива – 1 час – 885,5 рублей без НДС,

- перевозка одной тонны груза по участкам:

Новотроицкому – 49,33 рублей без НДС;

Орскому – 60,26 рублей без НДС.

Согласно аналитического отчета Оренбургского УФАС России от 01.09.2017, в силу ст. 5 Закона о защите конкуренции положение ОАО

«НППЖТ» на товарном рынке услуги по перевозке грузов по железнодорожным путям необщего пользования, принадлежащим ОАО «НППЖТ» в МО г. Новотроицк, является доминирующим.

В соответствии с частью 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе, нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Согласно пункту 1.4 Разъяснения Президиума ФАС России от 07.06.2017 №8 «О применении положений статьи 10 Закона о защите конкуренции», утвержденного протоколом Президиума ФАС России от 07.06.2017 №11, злоупотребление доминирующим положением может осуществляться в форме активного поведения хозяйствующего субъекта - действий. Для хозяйствующего субъекта такая форма поведения может выражаться в направлении контрагентам и иным лицам писем, уведомлений.

Сам факт выставления и направления счетов-фактур с включением стоимости перевозки порожних вагонов (без фактического взимания платы) и услуг за перевод стрелок, подгруппировку вагонов, закрепление вагонов тормозными башмаками свидетельствует о наличии в действиях ОАО «НППЖТ» признаков нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Исходя из сложившейся судебной практики, по договору на выполнение комплекса работ по перевозке грузов, включая маневровые работы, перевозчик не вправе взимать с заказчика дополнительную плату за перевод стрелок, открытие и закрытие ворот, шлагбаумов на переездах на железнодорожных путях необщего пользования, поскольку такая услуга охватывается понятием маневровых работ и не может рассматриваться как самостоятельная операция (Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 02.09.2015 по делу №Д82-9562/2014).

Аналогичная правовая позиция отражена в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.01.2013 №12579/12 по делу №А59-613/2011, согласно которой организация переводов стрелок непосредственно связана с

маневровыми работами и производимыми при расстановке вагонов на фронты выгрузки (погрузки), следовательно, по своей природе никак не может рассматриваться как отдельная самостоятельная операция.

Кроме того, разделом 2 постановления № 164-п предусмотрено, что подгруппировка вагонов и порожний пробег вагонов относятся к технологическим операциям при оказании услуг по перевозке грузов.

В соответствии с письменными пояснениями ОАО «НППЖТ» исх.№ 788 от 30.08.2018, исх.№681 от 21.06.2018 подгруппировка вагонов осуществляется на станции «Сортировочная» АО «Уральская Сталь». Из состава поезда, состоящего из вагонов прибывших разным грузополучателям, ОАО «НППЖТ» разбирает и формирует на отдельном пути группу вагонов предназначенных только для ООО «Металекс», т. е. производит подгруппировку вагонов. Цена не подлежит государственному регулированию, согласно п. 4.1.4. договора плата за данную операцию принимается по тарифам ОАО «РЖД» (Прейскурант ОАО «РЖД» от 29.12.2016 № ЮУТЦФТО-37).

Однако, согласно изложенного выше и письменным пояснениям Департамента Оренбургской области по ценам и регулированию тарифов исх.№ 37/01-13/1005 предельные тарифы на услуги, оказываемые на железнодорожных подъездных путях ОАО «НППЖТ» установлены, в том числе, с учетом расходов на оказываемые работы (услуги) по переводу стрелок, подгруппировке вагонов, закрепление вагонов тормозными башмаками и иных расходов, связанных с маневровой работой локомотива (несовмещенной во времени с перевозкой грузов) и перевозкой груза по определенным постановлением участкам.

К маневровой работе, не совмещенной во времени с перевозкой груза относятся: перестановка вагонов на весы и под дозировку, уборка их после взвешивания и дозировки, а также осуществление погрузки или выгрузки груза при локомотиве, принадлежащем предприятию – владельцу подъездного пути.

В соответствии с разделом 1 постановления Правительства Оренбургской области от 18.10.2002 № 164-п предельные тарифы учитывают собственные затраты предприятия, оказывающего услуги по подъездным путям и необходимую прибыль.

При оказании услуг по перевозке грузов локомотивом предприятия утверждается предельный тариф за перевозку грузов по подъездным

путям организации (за 1 тонно-км), который учитывает все расходы, связанные с перевозкой грузов по подъездным путям от станции (стрелки) примыкания до фронта погрузки (выгрузки) или обратно по путям организации.

В ходе рассмотрения дела № 07-16-115/2017 представителями Департамента Оренбургской области по ценам и регулированию тарифов даны устные пояснения относительно того, что предельный тариф на перевозку грузов для АО «НППЖТ» был установлен с учетом, в том числе, расходов на заработную плату лиц, осуществляющих работы, связанные с перевозкой грузов локомотивом предприятия.

Таким образом, при расчете действующих тарифов ОАО «НППЖТ» департаментом были учтены затраты на текущее содержание, эксплуатацию и ремонт подвижного состава, пути, стрелочных переводов, переездов представленных организацией.

Размер платы за перевозку груза определяется, исходя из установленного тарифа, фактического веса перевезенного груза и расстояния, на которое перевозится груз.

Однако, ОАО «НППЖТ», выставялись счета ООО «Металекс» на оплату:

за подбор вагонов; за перевод стрелок; за подгруппировку вагонов. Данный факт подтверждается следующими, имеющимися в материалах дела актами.

1) Акт №79 от 31.03.2017 года (сводная ведомость №015.03.2017), в котором отражены следующие наименования услуг:

- тариф АО «Уральская Сталь» - 91.712,96 рублей, маневровые работы, 142 часа - 125.741,00 рублей;

- перевод стрелок, 88 шт. - 47.696,00 рублей;

- подгруппировка вагонов, 57 шт. - тариф 2.202,00 рублей - сумма: 125.514,00 рублей

2. Акт №137 от 31.05.2017 года, в котором отражены следующие наименования услуг: тариф АО «Уральская Сталь» - 8.904,63 рублей, Перевозка Новотроицк - 6 шт. - цена 10.014,79 рублей - сумма 60.088,74 рублей.

2.1. Акт №139 от 31.05.2017 года, в котором отражены следующие наименования услуг: тариф АО «Уральская Сталь» - 135.439,44

рублей, Перевозка Новотроицк - 86 шт. - цена 10.014,79 рублей - сумма 861.272,94 рублей.

3. Акт №143 от 26.06.2017 года, в котором отражены следующие наименования услуг:

- тариф АО «Уральская Сталь» - 60.805,13 рублей;
- маневровые работы, 74 часа - 65.527,00 рублей;
- перевод стрелок, 101 шт. - 54.742,00 рублей;
- подгруппировка вагонов, 38 шт. - тариф 2.202,00 рублей - сумма: 83.676 рублей;
- закрепление вагонов т/б , 92 шт - тариф 51,00 рублей - сумма 4.692 рублей;

4. Акт №200 от 31.07.2017 года, в котором отражены, следующие наименования услуг:

- тариф АО «Уральская Сталь» - 72.834,39 рублей;
- маневровые работы, 69 часа - 61.099,50 рублей;
- перевод стрелок, 123 шт. - 66.666,00 рублей;
- подгруппировка вагонов, 46 шт. - тариф 2.202,00 рублей - сумма: 101.292 рублей;
- закрепление вагонов т/б, 123 шт. - тариф 51,00 рублей - сумма 6.273 рублей;

5. Акт №227 от 31.08.2017 года, в котором отражены, следующие наименования услуг:

- тариф АО «Уральская Сталь» - 10.558,11 рублей;
- маневровые работы, 25 часа - 22.137,5 рублей;
- перевод стрелок, 24 шт. - 13.008,00 рублей;
- подгруппировка вагонов, 7 шт. - тариф 2.202,00 рублей - сумма: 15.414,00 рублей;
- закрепление вагонов т/б, 44 шт. - тариф 51,00 рублей - сумма 2.244,00 рублей;

5.1. Акт №249 от 30.09.2017 года, в котором отражены, следующие наименования услуг:

- тариф АО «Уральская Сталь» - 61038,13 рублей;
- маневровые работы, 71 часа - 62870,5 рублей;
- перевод стрелок, 88 шт. - 47.696,00 рублей;
- подгруппировка вагонов, 39 шт. - тариф 2.202,00 рублей - сумма: 85.878,00 рублей;
- закрепление вагонов т/б, 126 шт. - тариф 51,00 рублей - сумма

6.426,00 рублей;

6. Акт №284 от 31.10.2017 года, в котором отражены, следующие наименования услуг:

- тариф АО «Уральская Сталь» - 1405,69 рублей.
- маневровые работы, 1 часа - 885,5 рублей;
- перевод стрелок, 4 шт. - 2.168,00 рублей;
- подгруппировка вагонов, 1 шт. - тариф 2.202,00 рублей - сумма: 2.202,00 рублей;
- закрепление вагонов т/б, 2 шт. - тариф 51,00 рублей - сумма 102,00 рублей;

7. Акт №282 от 31.10.2017 года, в котором отражены, следующие наименования услуг:

- тариф АО «Уральская Сталь» - 52441,35 рублей.
- маневровые работы, 93 часа - 82.351,5 рублей;
- перевод стрелок, 88 шт. - 47.696,00 рублей;
- подгруппировка вагонов, 18 шт. - тариф 2.202,00 рублей - сумма: 39.636,00 рублей;
- закрепление вагонов т/б, 124 шт. - тариф 51,00 рублей - сумма 6.324,00 рублей.

Исходя из материалов дела, должностным лицом установлено, что в установленном законом порядке, тарифы за подгруппировку вагонов, перевод стрелок, закрепление вагонов т/б, перевозка Новотроицк в размере 10.014,79 рублей за один вагон для ОАО «НППЖТ» не утверждались.

Довод АО «НППЖТ» (возражения на заключение об обстоятельствах дела № 07-16-115/2017 от 12.11.2018 исх.№ 960 от 13.12.2018) о том, что применение платы за услуги по переводу стрелок, закреплению вагонов тормозными башмаками предусмотрены сторонами в договоре на подачу-уборку вагонов № 01/12 от 01.01.2012 по цене, установленной в п. 4.1.6 и п. 4.1.7 договора Комиссией не принимается во внимание, ввиду вышеозначенных обстоятельства дела.

Исходя из изложенного, Должностное лицо Оренбургского УФАС России приходит к выводу о том, что включение АО «НППЖТ» в счета-фактуры (копии которых имеются в материалах дела), выставяемые ООО «Металекс», отдельной стоимости за осуществление перевода стрелок, подгруппировки вагонов, закрепление вагонов (расстановку

тормозных башмаков) является неправомерным, поскольку оплата за данные работы входит в оплату маневровых работ, выполняемых ОАО «НППЖТ» в рамках установленных предельных тарифов. Выставление счетов, в которых отражается - перевозка Новотроицк в размере 10.014,79 рублей за один вагон является не законным, т.к. согласно постановлению Правительства Оренбургской области от 28.11.2011 № 1131-п предельный тариф на перевозку 1 тонны груза по участку Новотроицкому составлял 49,33 руб. (без НДС).

Кроме того, исходя из материалов дела, а также письменных пояснений Департамента Оренбургской области по ценам и регулированию тарифов Комиссия Оренбургского УФАС России приходит к выводу о том, что применение АО «НППЖТ» тарифов, установленных для ОАО «РЖД» при выставлении счетов на оплату ООО «Металекс» за услуги, предусмотренные договором № 01/12 от 01.01.2012 является незаконным, т.к. данные тарифы установлены для ОАО «РЖД», а не для АО «НППЖТ».

Учитывая изложенное, Должностное лицо Оренбургского УФАС России пришло к выводам, что материалами дела подтверждается факт нарушения АО «НППЖТ» п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в выставлении счетов на оплату стоимости за осуществление перевода стрелок, подгруппировки вагонов, закрепление вагонов (расстановку тормозных башмаков) ООО «Металекс», поскольку оплата за данные работы входит в оплату маневровых работ, выполняемых АО «НППЖТ» в рамках установленных предельных тарифов на осуществление маневровых работ. Поскольку, при установлении предельных тарифов на услуги, оказываемые на железнодорожных подъездных путях АО «Новотроицкое предприятие промышленного железнодорожного транспорта» установлены Департаментом Оренбургской области по ценам и регулированию тарифов, в том числе, с учетом расходов на оказываемые работы (услуги) по переводу стрелок, подгруппировке вагонов, закрепление вагонов тормозными башмаками и иных расходов, связанных с маневровой работой локомотива (не совмещенной во времени с перевозкой грузов) и перевозкой груза по определенным постановлением № 164-п от 18.10.2002 участкам (письмо Департамента исх.№ 37/01-13/1005 от 15.06.2018).

Так же, материалами дела подтвержден факт выставления АО «НППЖТ» счетов в адрес ООО «Металекс» на оплату перевозки Новотроицк в размере 10.014,79 рублей за один вагон (что является

не законным), т.к. согласно постановлению Правительства Оренбургской области от 28.11.2011 № 1131-п предельный тариф на перевозку 1 тонны груза по участку Новотроицкому составлял 49,33 руб. (без НДС), что является нарушением п. 10 ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно пояснениям представителя ООО «Металекс», иных случаев применения тарифа за перевозку Новотроицк в размере 10014,79 рублей за один вагон не имеется.

В материалах дела имеются акты № 17 от 31.01.2018, №53 от 28.02.2018, № 83 от 31.03.2018, № 113 от 30.04.2018, № 116 от 30.04.2018. В данных актах отдельной стоимостью ОАО «НППЖТ» выставляется в адрес ООО «Металекс» требование об оплате за перевод стрелок, подгруппировку вагонов, закрепление вагонов.

Данный факт свидетельствуют о том, что по состоянию на 2018 год АО «НППЖТ» продолжает взимать отдельную плату за указанные услуги, в то время, как оплата за данные работы входит в оплату маневровых работ, выполняемых АО «НППЖТ» в рамках установленных предельных тарифов на осуществление маневровых работ.

В соответствии с ч. 1 ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции.

Соответственно, соблюдение предусмотренных Законом о защите конкуренции запретов и ограничений является обязательным, в целях недопущения ограничения конкуренции.

Нарушение АО «НППЖТ» выразилось в злоупотреблении доминирующим положением на товарном рынке услуги по перевозке грузов по железнодорожным путям необщего пользования, принадлежащим АО «НППЖТ» в МО г. Новотроицк.

Ответственность за совершение данного правонарушения предусмотрена частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение

товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Согласно ч. 1 ст. 53 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами.

Согласно п. 9.1. раздела 9 Устава АО «НППЖТ», утв. Решением внеочередного общего собрания акционеров общества протокол от 29.06.2018 №1 - руководство текущей деятельностью Общества осуществляется единоличным исполнительным органом Общества - генеральным директором, который подотчетен Совету директоров и Общему собранию акционеров. Полномочия коллегиального исполнительного органа переданы генеральному директору.

Права и обязанности генерального директора регламентируются трудовым договором б/н от 15.10.2014 г., который вступает в силу со дня его подписания и действует по 14.10.2019г. Согласно указанному договору генеральный директор в пределах своей компетенции руководит всеми видами текущей хозяйственно-финансовой

деятельности Общества, обеспечивая его эффективную и устойчивую работу, обеспечивает законность в деятельности Общества.

Представленные в материалы дела счета-фактуры, выставленные для оплаты в адрес ООО «Металекс» и акты подписаны генеральным директором АО «НППЖТ» «.....»

С учетом изложенного, должностное лицо – генеральный директор АО «НППЖТ» «.....»

, допустил административное правонарушение, ответственность за которое установлена ч. 2 ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Местом совершения данного правонарушения является г. Новотроицк, время совершения - 31.03.2017, 31.05.2017, 26.06.2017, 31.07.2017, 31.08.2017, 30.09.2017, 31.10.2017, 31.01.2018, 28.02.2018, 31.03.2018, 30.04.2018, 30.04.2018 в момент выставления счетов в адрес ООО «Металекс» на оплату с включением отдельной стоимости за осуществление перевода стрелок, подгруппировки вагонов, закрепление вагонов (расстановку тормозных башмаков) и выставления счетов с применением тарифов, установленных для ОАО «РЖД».

В силу ч. 2 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Согласно ст. 2.4 КоАП РФ генеральный директор АО «НППЖТ» «.....»

признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.31 КоАП РФ, в связи с ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей, что повлекло не соблюдение требований, установленных п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г «О защите конкуренции» и данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (доказательств обратного в материалы дела не представлено). Объективные обстоятельства, делающие невозможным соблюдение установленных законом запретов, не установлены.

Частью 2 ст. 14.31 КоАП РФ определено, что совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей

статьей, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей.

Оценив доказательства на основании ст. 26.11 КоАП РФ по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности, оценив конкретные обстоятельства и характер совершения правонарушения, руководствуясь законом и правосознанием, должностное лицо приходит к выводу о том, что данное административное правонарушение не может быть признано малозначительным по следующим основаниям.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее состав административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они в силу ч.ч. 2, 3 ст. 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

По своей юридической конструкции правонарушение, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 14.31. КоАП РФ, образует формальный состав и считается оконченным с момента нарушения требований, установленных законодательством. В этой связи существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, а в пренебрежительном отношении нарушителя к исполнению своих публично-правовых обязанностей, в частности, в сфере антимонопольного законодательства.

Перечень смягчающих ответственность обстоятельств, указанный в ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ, не является исчерпывающим.

Перечень отягчающих ответственность обстоятельств, указанный в ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ, также не является исчерпывающим.

Доказательства, подтверждающие наличие обстоятельств отягчающих, исключая административную ответственность генерального директора АО «НППЖТ» «.....»

в материалах дела отсутствуют.

Ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ установлено, что при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В качестве смягчающих обстоятельств при назначении наказания учитываются следующие обстоятельства:

- предписание по делу № 07-16-115/2017 исполнено;

- генеральный директор АО «НППЖТ» «.....»

к административной ответственности за аналогичное правонарушение ранее не привлекался.

На основании изложенного, учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, финансовое положение привлекаемого к ответственности лица (подтвержденное справкой по форме 2НДФЛ от 14.05.2019г.) должностное лицо Оренбургского УФАС России считает, что привлечением к административной ответственности в виде наложения административного штрафа на генерального директора АО «НППЖТ» «.....»

в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей, будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

Руководствуясь ст.ст. 14.31, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

Генерального директора Акционерного общества «Новотроицкое предприятие промышленного железнодорожного транспорта» «.....»

1. признать виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На генерального директора Акционерного общества «Новотроицкое предприятие промышленного железнодорожного транспорта» «.....»

2. наложить административный штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных #M12293 0 901807667 1265885411 24883 81 3020189940 4 4105671604 3859609951 3277815455 статьей 31.5#S КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Неуплата административного штрафа в срок (в соответствии со ст. 20.25 КоАП РФ) влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном ст.ст. 30.1, 30.2, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Реквизиты для перечисления административного штрафа:

Получатель: ИНН 5610042191 КПП 561001001 УФК по Оренбургской области (для Оренбургского УФАС России)

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140 ОКТМО 53701000

Банк получателя: Отделение по Оренбургской области Уральского
главного управления Центрального банка Российской Федерации

БИК 045354001 расчетный счет 40101810200000010010

Назначение платежа: штраф за нарушение антимонопольного
законодательства и законодательства о естественных монополиях и
законодательства о государственном регулировании цен (тарифов).

УИН: 16100500000000082351