

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела № 3-1/134 о нарушении антимонопольного законодательства

21 апреля 2016 года

г. Хабаровск

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии <...> – заместителя руководителя управления – начальника отдела антимонопольного контроля, членов Комиссии, <...> – заместителя начальника отдела антимонопольного контроля, <...> – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля (далее – Комиссия), рассмотрев дело №3-1/134 по признакам нарушения ООО «Приморье Северлес» (692020, Приморский край, Пожарский район, с. Никитовка, ул. Центральная, 5б) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии на заседании <...> – представителя ООО «Приморье Северлес» по доверенности №27АА 0479529 от 06 августа 2013 года, <...> – юрисконсульта ООО «Амурметалл-Ресурс», доверенность №9 от 30 сентября 2015 года, установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю 23 апреля 2015 года поступило заявление ООО «Амурметалл-Ресурс» на действия ООО «Приморье Северлес» по установлению монопольно высокой цены услуги предоставления права эксплуатации подъездного железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к станции Вяземская, принадлежащего ООО «Приморье Северлес».

В целях рассмотрения данного заявления ООО «Амурметалл-Ресурс» Хабаровским УФАС России запрошены у ООО «Приморье Северлес» документы и информация по вопросам эксплуатации подъездного железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к станции Вяземская, в том числе по формированию и применению цены услуги предоставления права эксплуатации этого подъездного пути.

Как следует из предоставленных документов и информации с 01 января по 30 апреля 2014 года отношения между ООО «Приморье Северлес» и ООО «Амурметалл-Ресурс» по вопросам эксплуатации подъездного железнодорожного пути необщего пользования, примыкающим к железнодорожной станции Вяземская, регулировались Договором 01/2014 от 01.01.2014 на эксплуатацию подъездного железнодорожного пути (далее – Договор №01/2014).

В соответствии с пунктами 1.1. и 3.1. Договора №01/2014 ООО «Приморье Северлес» предоставляет ООО «Амурметалл-Ресурс» право эксплуатировать подъездной железнодорожный путь, принадлежащий ООО «Приморье Северлес» на праве собственности, для перевозки своих грузов, а ООО «Амурметалл-Ресурс» на протяжении всего срока действия договора обязуется вносить на основании выставленного счёта плату за использование пути в сумме 50000,00 (пятьдесят тысяч) рублей. Протяжённость подъездного пути предоставляемого для использования ООО «Амурметалл-Ресурс» составляет 338 метров.

Кроме того между ОАО «РЖД» и ООО «Амурметалл-Ресурс» заключён Договор №577 от 18.02.2013 на эксплуатацию железнодорожного пути необщего

пользования по станции Вяземская (далее – Договор №577) в соответствии с которым осуществляется подача, расстановка на места погрузки и уборка вагонов с железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Амурметалл-Ресурс», примыкающего ручным стрелочным переводом №601 к железнодорожному пути необщего пользования ООО «Приморье Северлес» локомотивом ОАО «РЖД». Согласно пункту 29 Договора №577 ООО «Приморье Северлес» согласно на пропуск вагонов ООО «Амурметалл-Ресурс» по своей территории.

Письмом от 21.04.2014 №23 ООО «Приморье Северлес» направило в адрес ООО «Амурметалл-Ресурс» два экземпляра Договора №01/05/2014 от 01.05.2014 на эксплуатацию подъездного железнодорожного пути (далее – Договор №01/05/2014) для подписания, скрепления печатью и возврата подписанного договора в адрес ООО «Приморье Северлес» (вход. ООО «Амурметалл-Ресурс» от 21.04.2014 №383).

В соответствии с пунктами 1.1. и 3.1. Договора №01/05/2014 ООО «Приморье Северлес» предоставляет ООО «Амурметалл-Ресурс» право эксплуатировать подъездной железнодорожный путь, принадлежащий ООО «Приморье Северлес» на праве собственности, для перевозки своих грузов, а ООО «Амурметалл-Ресурс» на протяжении всего срока действия договора обязуется ежемесячно вносить плату за количество поставленных в предшествующем месяце вагонов исходя из стоимости разового использования подъездного пути одним вагоном в размере 1500,00 (одна тысяча пятьсот) рублей за рейс. Протяжённость подъездного пути, предоставляемого для использования ООО «Амурметалл-Ресурс» составляет 338 метров.

Повышение цены услуги эксплуатации подъездного железнодорожного пути, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, ООО «Приморье Северлес» обосновало фактическими расходами на ремонт и содержание железнодорожного подъездного пути, сложившимися по результатам 2013 года. Фактическая себестоимость провоза 1 вагона на расстояние 336 метров составила 2273,00 (две тысячи двести семьдесят три) рубля.

ООО «Амурметалл-Ресурс» отказалось подписывать Договор №01/05/2014. По мнению ООО «Амурметалл-Ресурс» цена услуги в размере 1500,00 (одна тысяча пятьсот) рублей за один вагон является необоснованной и завышенной, так как при расчёте себестоимости не учитывались вагоны ООО «Амурметалл-Ресурс».

Таким образом, начиная с 01 мая 2014 года ООО «Приморье Северлес» и ООО «Амурметалл-Ресурс» не имеют подписанного договора в бумажном виде, регулирующего отношения, возникающие в связи с эксплуатацией ООО «Амурметалл-Ресурс» подъездного железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, принадлежащего ООО «Приморье Северлес».

ООО «Приморье Северлес» не представило в Хабаровское УФАС России плановые калькуляции или иные расчёты цены услуги пользования с 01 мая 2014 года ООО «Амурметалл-Ресурс» подъездным железнодорожным путём необщего пользования, примыкающим к железнодорожной станции Вяземская, принадлежащем ООО «Приморье Северлес». По мнению ООО «Приморье Северлес» в связи с отсутствием подписанного договора на оказание услуги

эксплуатации подъездного железнодорожного пути необщего пользования с ООО «Амурметалл-Ресурс», услуга ему не оказывается, и, соответственно, цена не может быть установлена.

В связи с рассмотрением заявления ООО «Амурметалл-Ресурс» Хабаровским УФАС России проведён анализ состояния конкуренции на рынке оказания услуг по предоставлению права эксплуатации железнодорожного подъездного пути необщего пользования на участке от станции Вяземская до стрелочного перевода №601, по результатам которого установлено, что ООО «Приморье Северлес» имеет признаки доминирующего положения на данном товарном рынке.

Приказом Хабаровского УФАС России от 23.07.2015 №473 воздуждено дело по признакам нарушения ООО «Приморье Северлес» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

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 установление, поддержание монопольно высокой цены товара.

В соответствии с частью 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции, монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами, в том числе установленная:

1) путем повышения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия (пункт 1 части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции):

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, остались неизменными или их изменение не соответствует изменению цены товара;

б) состав продавцов или покупателей товара остался неизменным либо изменение состава продавцов или покупателей товара является незначительным;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, остались неизменными или их изменение несоразмерно изменению цены товара.

2) путем поддержания или неснижения ранее установленной цены товара, если

при этом выполняются в совокупности следующие условия (пункт 2 части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции):

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, существенно снизились;

б) состав продавцов или покупателей товара обуславливает возможность изменения цены товара в сторону уменьшения;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, обеспечивают возможность изменения цены товара в сторону уменьшения.

Согласно пункту 23 статьи 4 Закона о защите конкуренции потребитель – это юридическое или физическое лицо, приобретающее товар.

Пунктом 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товар – это объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Комиссия рассмотрела предоставленные ООО «Приморье Северлес» документы и информацию, в том числе расчёты фактической себестоимости, фактических расходов на ремонт и содержание железнодорожного подъездного пути необщего пользования в 2013 году, в 2014 году, в 2015 году.

Как следует из поступивших в Хабаровское УФАС России документов и информации ООО «Приморье Северлес» при расчёте фактической себестоимости прогона одного вагона по железнодорожному подъездному пути необщего пользования, примыкающему к железнодорожной станции Вяземская, учитывало только вагоны ООО «Приморье Северлес» и не учитывало вагоны ООО «Амурметалл-Ресурс», что значительно увеличивало себестоимость прогона одного вагона, так как расходы учитывались в полном объёме на весь подъездной путь.

Также из предоставленных ООО «Приморье Северлес» договоров на ремонт и приложенных к ним локальных сметных расчётов невозможно определить на каких именно участках железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, принадлежащего ООО «Приморье Северлес», проводились ремонтные работы. Следовательно, представленные документы не позволяют достоверно определить сумму расходов на ремонтные работы, проведённые на участке железнодорожного подъездного пути необщего пользования, используемом ООО «Амурметалл-Ресурс».

Таким образом, представленные ООО «Приморье Северлес» документы и информация свидетельствуют о включении в расчёт фактической себестоимости прогона (проезда) одного вагона ООО «Амурметалл-Ресурс» расходов, не относящихся к участку подъездного железнодорожного пути необщего пользования протяжённостью 338 метров, через который проходят вагоны ООО «Амурметалл-Ресурс», то есть учитываются расходы не являющиеся необходимыми для производства и реализации товара – услуги эксплуатации

ООО «Амурметалл-Ресурс» подъездного железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, принадлежащего ООО «Приморье Северлес», что свидетельствует о признаках нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Несмотря на отсутствие подписанного договора в бумажном виде, фактически отношения между ООО «Приморье Северлес» и ООО «Амурметалл-Ресурс» по вопросу эксплуатации подъездного железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, продолжаются.

Имеющиеся в распоряжении Комиссии документы и информация свидетельствуют об использовании ООО «Амурметалл-Ресурс» участка подъездного железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Приморье Северлес» протяженностью 338 метров для прогона своих вагонов с грузом и в 2014 году, и в 2015 году.

Данная информация подтверждается решениями Арбитражного суда Хабаровского края от 09.04.2015 по делу №А73-421/2015 и от 23.10.2015 по делу №А73-9408/2015, принятым по результатам рассмотрения заявлений ООО «Приморье Северлес» о взыскании с ООО «Амурметалл-Ресурс» неосновательного обогащения за эксплуатацию железнодорожного подъездного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Приморье Северлес».

Как отмечено Арбитражным судом Хабаровского края согласно статье 1102 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение), за исключением случаев, предусмотренных статьей 1109 настоящего Кодекса.

Пунктом 2 статьи 1105 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что лицо, неосновательно временно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести либо чужими услугами, должно возместить потерпевшему то, что оно сберегло вследствие такого пользования, по цене, существовавшей во время, когда закончилось пользование, и в том месте, где оно происходило.

Правила, предусмотренные настоящей главой, применяются независимо от того, явилось ли неосновательное обогащение результатом поведения приобретателя имущества, самого потерпевшего, третьих лиц или произошло помимо их воли.

Следовательно, требование по взысканию неосновательного обогащения (платы за пользование имуществом) законно, обоснованно и подлежит удовлетворению.

Также Комиссия располагает письмом ООО «Приморье Северлес» №4 от

20.01.2014 о направлении в адрес ООО «Амурметалл-Ресурс» подписанного проекта договора на эксплуатацию подъездного железнодорожного пути необщего пользования (Договор 301/2014 от 01.01.2014 на эксплуатацию подъездного железнодорожного пути) с оплатой за используемый железнодорожный путь исходя из стоимости разового использования подъездного пути одним вагоном, которая составляет 1500,00 (одна тысяча пятьсот) рублей для подписания и возврата одного экземпляра в адрес ООО «Приморье Северлес». Данное письмо с проектом договора получено ООО «Амурметалл-Ресурс» 23.01.2014, вход. №47.

Данная информация в совокупности с иными сведениями, имеющимися в материалах дела, свидетельствует об установлении ООО «Приморье Северлес» цены услуги эксплуатации ООО «Амурметалл-Ресурс» подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, принадлежащего ООО «Приморье Северлес».

Вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют о наличии в действиях ООО «Приморье Северлес» по установлению цены услуги эксплуатации ООО «Амурметалл-Ресурс» железнодорожного подъездного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожной станции Вяземская, в размере 1500,00 (одна тысяча пятьсот) рублей за прогон 1 вагона нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представлять комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.