

РЕШЕНИЕ

по делу № 042/01/10-2050/2020

г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена «17» декабря 2021 г.

В полном объеме решение изготовлено «30» декабря 2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

<...>;

Члены комиссии:

<...>;

При рассмотрении дела с использованием систем видеоконференцсвязи, при участии:

При рассмотрении дела с использованием систем видеоконференцсвязи,

при участии:

- <...> – представителя АО «Угольная компания «Северный Кузбасс» (доверенность от 20.10.2021 № 2767 УК/21Д);

- <...> - представителя АО «Угольная компания «Северный Кузбасс» (доверенность от 01.10.2021 № 2749 УК/21Д);

- <...> – представителя СП ООО «Барзасское товарищество» (доверенность от 27.01.2021 № 5);

- <...> – представителя СП ООО «Барзасское товарищество» (доверенность от 27.01.2021 № 7),

Рассмотрев дело № 042/01/10-2050/2020, по признакам по признакам нарушения акционерным обществом «Угольная компания «Северный Кузбасс» (юридический адрес: 652427, г. Березовский, ул. Матросова, 1; ИНН 4250005979) (далее – АО «УК «Северный Кузбасс») пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

12.10.2020 г., 03.11.2020 г., 03.12.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили заявления ООО СП «Барзасское товарищество» о наличии в действиях АО «УК «Северный Кузбасс» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

По мнению заявителя, нарушение со стороны АО «УК «Северный Кузбасс» выразилось в необоснованном несогласовании на октябрь 2020 года объема грузов, подлежащих перевозке, в необоснованном уменьшении объемов перевезенных в октябре 2020 г. грузов, в отказе согласовать на 2021 г.

необходимый ООО СП «Барзасское товарищество» объем перевозок (объем грузооборота составляет 2 500 000 т, а согласовано только 800 000 т).

16.12.2020 приказом Кемеровского УФАС России № 250 возбуждено дело № 042/01/10-2050/2020 по признакам нарушения АО «УК «Северный Кузбасс» пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов ООО СП «Барзасское товарищество» путем экономически или технологически не обоснованном сокращении объем перевозок грузов ООО СП «Барзасское товарищество».

Определением от 17.12.2020 г. рассмотрение дела № 042/01/10-2050/2020 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 28.01.2021 г. на 14 часов 00 минут с использованием систем видеоконференцсвязи.

Копии определения были направлены в адрес АО «УК «Северный Кузбасс» и ООО СП «Барзасское товарищество» заказными письмами.

17.12.2020 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление ООО СП «Барзасское товарищество», указывающее на необоснованное уменьшение АО «УК «Северный Кузбасс» в ноябре 2020 г. объемов перевезенных грузов и несогласовании на декабрь 2020 года объема грузов, подлежащих перевозке.

28.01.2021 г. на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представители ООО СП «Барзасское товарищество» поддержали доводы, изложенные в ранее поданных заявлениях. Пояснили, что в октябре, ноябре, декабре АО «УК «Северный Кузбасс» было перевезено грузов меньше, чем было согласовано протоколом объемов услуг на соответствующий календарный год. Кроме того, представители ООО СП «Барзасское товарищество» указали, что обратились с иском заявление в Арбитражный суд Кемеровской области о взыскании убытков.

28.01.2021 г. на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представители АО «УК «Северный Кузбасс» пояснили, что ежегодное подписание протокола согласования объемов перевозок всех видов грузов ООО СП «Барзасское товарищество» не влечет для АО «УК «Северный Кузбасс» обязанность перевозить согласованные объемы при отсутствии технических и технологических возможностей на железнодорожных путях.

28.01.2021 г. Комиссией Кемеровского УФАС России по результатам рассмотрения дела № 042/01/10-2050/2020 было установлено, что имеющихся доказательств недостаточно для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Определением от 28.01.2021 г. об отложении дела № 042/01/10-2050/2020 рассмотрение было назначено на 15.02.2021 г. на 14 часов 00 минут. Копии определения были направлены в адрес АО «УК «Северный Кузбасс» и ООО СП «Барзасское товарищество» заказными письмами и по электронной почте.

15.02.2021 г. Комиссией Кемеровского УФАС России было установлено, что в настоящее время Арбитражным судом Кемеровской области рассматриваются дела № А27-26287/2020, № А27-451/2021, имеющие значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением от 15.02.2021 г. рассмотрение дела № 042/01/10-2050/2020 приостановлено до вступления в законную силу решений суда по делам № А27-

26287/2020, № А27-451/2021. Копии определения направлены в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела.

Определением суда от 21.04.2021 дело № А27-4476/2021 объединено в одно производство с делом № А27-26287/2020.

04.06.2021 г. Арбитражным судом Кемеровской области вынесено решение по делу № А27-26287/2020.

06.09.2021 г. Седьмым арбитражным апелляционным судом вынесено постановление по делу № А27-26287/2020.

Определением от 20.09.2021 г. рассмотрение № 042/01/10-2050/2020 возобновлено, назначено к рассмотрению на 18.11.2021 на 14 часов 00 минут. Копии определения направлены в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела.

Определением от 01.10.2021 г. срок рассмотрения дела № 042/01/10-2050/2020 продлен до 22.04.2021 г. Копии определения направлены в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела.

18.11.2021 г. Комиссией Кемеровского УФАС России принято решение об отложении рассмотрения дела № 042/01/10-2050/2020 в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела.

Определением от 18.11.2020 г. рассмотрение дела № 042/01/10-2050/2020 было отложено на 17.12.2020 г. на 11 часов 00 мин. С использованием систем видеоконференцсвязи. Копии определения направлены в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела заказными письмами.

17.12.2021 г. представители ООО СП «Барзасское товарищество» пояснили, что с октября 2020 г. и по настоящее время АО «УК «Северный Кузбасс» ограничивает ООО СП «Барзасское товарищество» в перевозке грузов через свой путь необщего пользования. Данные обстоятельства подтверждаются направляемыми заявками в адрес АО «УК «Северный Кузбасс» на протяжении 2021, однако согласование перевозимых объемов и фактический объем перевозок составляет в среднем 70 000 т. в месяц. Подробно доводы ООО СП «Барзасское товарищество» содержатся в дополнениях к жалобе (вх. от 17.12.2021 № 8577э).

17.12.2021 г. на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представители АО «УК «Северный Кузбасс» пояснили, что в 2009 г. в связи с увеличением объема перевозок ООО СП «Барзасское товарищество» обратилось в адрес ПТУ с просьбой о выдаче новых технических условий на планируемый объем перевозок до 1 500 000 тонн угля. Технические условия были выданы со сроком действия на 2 года, данные технические условия выполнены не были. В 2016, 2018 г.г. ООО СП «Барзасское товарищество» заявляло об увеличении объемов перевозки от 2 000 000 до 3 000 000 т., соответственно АО «УК «Северный Кузбасс» вновь выдало ООО СП «Барзасское товарищество» Технические условия от 26.12.2016 от 21.11.2018, предусматривающие реконструкцию станции Бирюлинская ПТУ, которая позволила бы осуществлять перевозку заявленных объемов. От выполнения технических условий ООО СП «Барзасское товарищество» не отказывалось и в результате данные технические условия были объединены и был заключен договор возмездного оказания услуг. ООО СП «Барзасское

товарищество» затягивало выполнение всех технических условий и не собиралось выполнять обязанности по заключенному договору возмездного оказания услуг. В 2021 г., исходя из технических и технологических возможностей, с учетом обеспечения безопасности и качества оказываемых услуг АО «УК «Северный Кузбасс» была согласована перевозка в объеме 800 000 тонн, в соответствии с выполненными техническими условиями № 318/04 от 03.08.2004, которая и исполняется АО «УК «Северный Кузбасс» в полном объеме. Кроме того, представитель АО «УК «Северный Кузбасс» указала, что ООО СП «Барзасское товарищество» имеет альтернативную возможность осуществлять перевозку угля через иные организации.

Изучив материалы дела № 042/01/10-2050/2020, заслушав лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее:

ООО СП «Барзасское товарищество» входит в группу предприятий АО «Стройсервис».

ООО СП «Барзасское товарищество» является владельцем железнодорожных путей необщего пользования, которые не имеют непосредственного примыкания к железнодорожным путям общего пользования станции Бирюлинская ЗСЖД.

Примыкание к железнодорожным путям общего пользования станции Бирюлинская ЗСЖД возможно только через железнодорожные пути необщего пользования АО «УК «Северный Кузбасс».

На основании Свидетельства о государственной регистрации права от 09.07.2010 г. ОАО «УК «Северный Кузбасс» имеет в собственности подъездные железнодорожные пути ст. «Бирюлинская», протяженностью 7 314 м, по адресу: Кемеровская область, г. Березовский.

11.03.2013 между ООО СП «Барзасское товарищество» (Предприятие) и АО «УК «Северный Кузбасс» (Транспорт) заключен договор № СК-98/13 (далее – Договор), по условиям которого Транспорт осуществляет Предприятию услуги по подаче и уборке вагонов на(со) ст. Бирюлинская ЗСЖД при перевозке грузов для Предприятия в пределах железнодорожных путей необщего пользования Транспорта и Предприятия и иных, связанных с таким облуживанием, взаимоотношений.

Согласно пункту 2.1 Договора Транспорт обязуется осуществлять прием груженых и порожних вагонов в коммерческом отношении, переданных Перевозчиком для Предприятия (грузоотправителя, грузополучателя) на выставочных путях ст. Бирюлинская ЗСЖД; производить подачу и уборку вагонов, переданных ст. Бирюлинская ЗСЖД, на (с) места погрузки, выгрузки Предприятия; выполнять дополнительную маневровую работу по заявке Предприятия; осуществлять расчеты с Перевозчиком по оплате за пользование вагонами и иным платежам, связанные с использованием вагонами; оказывать по согласованию сторон другие дополнительные услуги, связанные с транспортно-экспедиционными операциями.

Согласно пункту 3.3 Договора Предприятие в сроки, предусмотренные Правилами приема заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом, представляет Транспорту в письменном виде заявку на перевозку грузов, установленной формы, для ее согласования.

В соответствии с пунктом 4.10 Договора Предприятие за два месяца до наступления последующего планируемого года, предоставляет Транспорту для согласования протокол согласования объемов перевозок всех видов грузов Предприятия (в тоннах) на планируемый год в целом и по кварталам, необходимый для последующего предоставления в департамент цен и тарифов Кемеровской области для декларирования тарифов.

Ежегодно между сторонами в письменной форме согласовываются протоколы объемов услуг на соответствующий календарный год.

На 2018 г. был согласован объем перевозок в количестве 1 754 800 тонн, фактически оказано услуг по перевозке грузов в объеме 1 293 287,10 тонн.

На 2019 г. согласовано 800 000 тонн, перевезено 1 714 062,17 тонн.

На 2020 г. согласован объем 2 081 900 тонн.

13.02.2020 г. АО «УК «Северный Кузбасс» письмом (исх. № 2-5/64) обратилось к ООО СП «Барзасское товарищество» с просьбой поддержать Транспорт в РЭК Кузбасс в части увеличения тарифов на транспортные услуги, оказываемые подъездных железнодорожных путях Транспорта, так тарифы на транспортные услуги действуют с марта 2012 г. и на сегодняшний день действующие тарифы не обеспечивают возмещение расходов и получение прибыли.

Постановлением Департамента цен и тарифов Кемеровской области от 05.03.2012 № 13 утверждены и введены в действие с 11.03.2012 г. тарифы на транспортные услуги оказываемые на железнодорожных путях необщего пользования ОАО «Угольная компания «Северный Кузбасс».

Постановлением РЭК Кузбасса от 09.04.2020 № 40 установлены и введены в действие с 16.04.2020 г. предельные максимальные тарифы на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях АО «УК «Северный Кузбасс». Постановление от 05.03.2012 № 13 признано утратившим силу с 16.04.2020 г.

По сведениям, предоставленным РЭК Кузбасса в адрес Кемеровского УФАС России, при установлении тарифов на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях АО «УК «Северный Кузбасс» объемы услуг по перевозке грузов ООО СП «Барзасское товарищество» принимались РЭК Кузбасса по протоколу согласования на период регулирования, данные объемы учтены при расчете тарифа на перевозку грузов, подачу и уборку вагонов по подъездным железнодорожным путям.

Несмотря на согласованные объемы и установление предельных максимальных тарифов на транспортные услуги, письмом от 27.04.2020 г. № 1-2/182 АО «УК «Северный Кузбасс» поставило возможность выполнения услуг, в согласованных на 2020 г. объемах, в зависимости от степени участия ООО СП «Барзасское» в инвестиционной программе по приобретению 2-х локомотивов (1-ТЭМ18ДМ в 2020 г., 1-ТЭМ7А в 2021 г.) для нужд Транспорта на безвозмездной основе.

В течение мая-августа 2020 г. между сторонами велись переговоры по вопросу необходимости инвестирования денежных средств в инфраструктуру АО «УК «Северный Кузбасс».

19.08.2020 г. ООО СП «Барзасское товарищество» были получены технические условия № 1-2/359 на отгрузку угольного концентрата со станции «Барзасская» и завоз привозного угля, в соответствии с которыми для увеличения объемов провозимого угля необходимо приобрести 2 локомотива и выполнить проект развития инфраструктуры ПТУ Северного Кузбасса за свой счет.

С 02.09.2020 г. по 09.10.2020 г. между ООО СП «Барзасское товарищество» и АО «УК «Северный Кузбасс» велась переписка по увеличению грузооборота до 3 500 000 тонн в год и по финансированию стоимости услуг по договору технологического присоединения.

ООО СП «Барзасское товарищество», рассмотрев технические условия № 1-2/359, с учетом объемов перевозок в настоящее время и перспектив его увеличения до 3 500 000 тонн в год, предложило:

Период	Размер обязательств ООО СП «Барзасское товарищество» по финансированию стоимости услуг по договору технологического присоединения	Размер обязательств ПТУ АО «УК «Северный Кузбасс» по обеспечению грузооборота, предъявляемого к перевозке ООО СП «Барзасское товарищество» груза
Сентябрь-декабрь 2020 г.	10 000 000 рублей, в т.ч. НДС (20 %)	До 210 000 тонн ежемесячно
2021 г.	60 000 000 рублей, в т.ч. НДС (20 %)	До 2 500 000 тонн в год
2022 г.	130 000 000 рублей, в т.ч. НДС (20 %)	До 3 000 000 тонн в год
2023-2025 г.г.	150 000 000 рублей, в т.ч. НДС (20 %)	До 3 500 000 тонн в год и далее ежегодно

Письмом от 07.09.2020 № 1027969 ООО СП «Барзасское товарищество» указало, что действующая инфраструктура ПТУ Северного Кузбасса позволят провозить около 2 000 000 тонн в год, что подтверждается фактически вывезенными объемами угля за 2019 г. (1 714 062,17 тонн), январь – август 2020 г. (1 717 000 тонн).

Согласно протоколу завоза/отправления грузов ООО СП «Барзасское товарищество» в октябре согласован объем перевозок 186 100 тонн, в ноябре – 196 400 тонн, в декабре – 191 700 тонн.

Фактически в октябре подано заявок на перевозку грузов по форме ГУ-12 в объеме 183 300 тонн, фактически перевезено 69 842,95 тонн, иными организациями перевезено 98 357,95 тонн.

В ноябре подано заявок на 197 900 тонн, перевезено – 68 624,40 тонн, иными организациями – 123 654,25 тонн.

В декабре подано заявок на 189 700 тонн, перевезено – 64 263 тонны, иными организациями – 125 276 тонн.

07.10.2020 г. письмом (исх. № 1-2/441) АО «УК «Северный Кузбасс» сообщило, что в связи с не достижением договоренности по условиям реализации технических условий, Транспорт вынужден руководствоваться объемами согласно реализованных технических условий № 318/04 от 03.08.2004, предусматривающих

погрузку в объеме до 800 000 тонн в год.

Письмом от 05.11.2020 (исх. 1-2/484) АО «УК «Северный Кузбасс» отказало ООО СП «Барзасское товарищество» в согласовании заявленного объема перевозок на 2021 г. (2 500 000 тонн), согласовав лишь 800 000 тонн. Отказ аргументирован тем, что на сегодняшний день выполнены технические условия № 318/04 от 03.08.2004 г. с дополнительным соглашением от 25.09.2006 г. с объемом погрузки 800 000 тонн в год.

Между тем, с 2017 по 2020 г.г. согласованные объемы и фактические объемы перевозки всегда превышали 800 000 тонн, согласовывая объемы с 2017 по 2020 г.г. АО «УК «Северный Кузбасс» обратилось в РЭК за установлением тарифа только в 2020 г.

Из пояснений, предоставленных АО «УК «Северный Кузбасс» в адрес Кемеровского УФАС России, следует:

Ранее, 03.09.2004 г. ООО СП «Барзасское товарищество» обратилось за выдачей технических условий на строительство железнодорожного тупика для погрузочного комплекса по переработке и отгрузке угля, добываемого на разрезе ООО СП «Барзасское товарищество». Проектная мощность разреза 500 000 тонн угля в год, в том числе 200 000 тонн сортовой уголь и 300 000 тонн отсева на ЦОФ Березовскую.

Письмом исх. 318/04 от 03.08.2004 ОАО «Северокузбасское ПТУ» согласовало строительство железнодорожного пути на станцию «Бирюлинская» при выполнении выданных технических условий.

Соглашением от 25.09.2006 г. о внесении изменений в технические условия исх. № 318/04 в технические условия внесены изменения в части отгрузки угля ООО СП «Барзасское товарищество» в объеме до 800 000 тонн в год.

05.12.2006 актом выполнения технических условий было установлено, что технические условия, выданные исх. № 318/04 от 03.08.2004 ООО СП «Барзасское товарищество» выполнены.

Таким образом, технические условия исх. № 318/04 и соглашение от 25.09.2006 г. предусматривают погрузку угля в объеме до 800 000 тонн в год.

21.01.2019 г. между АО «УК «Северный Кузбасс» и ООО СП «Барзасское товарищество» заключен Договор возмездного оказания услуг № СК-8/2019 (далее – Договор № СК-8/2019).

Согласно Договору № СК-8/2019 АО «УК «Северный Кузбасс» осуществляет технологическое присоединение железнодорожных путей необщего пользования ООО СП «Барзасское товарищество». Технологическое присоединение необходимо для увеличения объемов отгрузки/завоза угля до 2 500 000 тонн.

Согласно пункту 1.5 Договора № СК-8/2019 денежные средства, перечисляемые в соответствии с договором, не являются платой за перевозку грузов ООО СП «Барзасское товарищество».

14.02.2020 г. в адрес АО «УК «Северный Кузбасс» поступило письмо АО «Стройсервис» (исх. № 937800) о включении в число контрагентов АО «УК

«Северный Кузбасс» и заключении договора на подачу и уборку вагонов на приемоотправочные пути станции «Барзасская».

Появление нового контрагента по отправлению и не исключение ООО «СП «Барзасское товарищество» противоречит условиям Договора СК-8/2019.

20.04.2020 г. между АО «УК «Северный Кузбасс» (Транспорт) и АО «Стройсервис» (Предприятие) заключен Договор № СК-182/20 на транспортное обслуживание, которым регулируются взаимоотношения, возникающие при подаче Транспортном порожних вагонов, прибывающих в адрес Предприятия и выдаче как груженых вагонов по окончании их погрузки, так и порожних вагонов.

11.08.2020 г. АО «УК «Северный Кузбасс» направило в адрес АО «Стройсервис» письмо (исх. 4-19/342) с просьбой предоставить планируемые объемы перевозок всех грузов на период с августа по декабрь 2020 г. (помесячно).

14.08.2020 г. письмом (исх. № 1017797) АО «Стройсервис» направило в адрес АО «УК «Северный Кузбасс» Протокол согласования объемов услуг по отправлению (погрузка) и прибытию (выгрузка) угольной продукции по ст. Бирюлинская ЗСЖД на период август-декабрь 2020 г.

АО «УК «Северный Кузбасс» согласовало на уровне реализованных Технических условий 800 000 тонн.

Учитывая данные обстоятельства, сторонам было необходимо пересмотреть условия Договора СК-8/2019, в части увеличения с 2 500 000 тонн до 3 500 000 тонн, что соответствует вагонной норме по отправлению 118 ваг./сут., по прибытию 20 ваг./скт., включить в перечень работ 2 этап ТУ № 2-5/445 от 21.11.2018.

Выполнение ТУ позволило бы ООО «СА «Барзасское товарищество» увеличить объем погрузки/выгрузки с 800 000 тонн до 3 500 000 тонн в год.

АО «УК «Северный Кузбасс» осуществляя перевозку грузов свыше объема предусмотренного техническими условиями исх. № 318/04 неоднократно обращалось в адрес ООО СП «Барзасское товарищество» с предложением заключить договор на технологическое присоединение для увеличения пропускной способности до 3 500 000 тонн в год. Так за 9 месяцев 2020 г. при регламентированном объеме перевозок 600 000 тонн фактический объем составил 1 262 174 тонны.

В связи с не достижением договоренности по условиям реализации технических условий, АО «УК «Северный Кузбасс» вынуждено руководствоваться объемами согласно реализованных технических условий исх. № 318/04, предусматривающие погрузку угля в объеме 800 000 тонн.

Так же, АО «УК «Северный Кузбасс» в пояснениях указывает, что в период с октября по декабрь 2020 на железнодорожных путях необщего пользования АО «УК «Северный Кузбасс» сложилась тяжелая обстановка с занятостью путей станций ЦОФ «Березовская» и Берюлинская ПТУ вагонами предприятий ПАО «ЦОФ «Березовская» и шахты Первомайская (вагоны собственности АО «Талтэк»), неиспользуемые предприятиями под грузовыми операциями, которые находились в отстое на путях станций ПТУ, тем самым создавая технологические затруднения в перевозочном процессе в целом на железнодорожном пути необщего пользования

АО «УК «Северный Кузбасс».

Однако в адрес ООО СП «Барзасское товарищество» при отказе от перевозки, согласованных объемов груза, данные обоснования не направлялись.

Таким образом, АО «УК «Северный Кузбасс» необоснованно сократило в 2020 г. ранее согласованный сторонами объем перевозок грузов ООО СП «Барзасское товарищество», в связи с не достижением между ООО СП «Барзасское товарищество» и АО «УК «Северный Кузбасс» договоренности по объемам финансирования развития инфраструктуры погрузочно-транспортного управления АО «УК «Северный Кузбасс» за счет ООО СП «Барзасское товарищество».

Действиями АО «УК «Северный Кузбасс» по отказу от перевозок грузов в согласованном объеме ООО СП «Барзасское товарищество» нанесен материальный ущерб в размере 94 382 536,50 руб., что подтверждается решениями судов трех инстанций.

Между тем, отношения между ОАО «РЖД» и АО «УК «Северный Кузбасс» регулируются договором на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования АО №УК «Северный Кузбасс» № 31/Н от 01.11.2020 (далее – Договор № 31/Н).

В § 16 Договора № 31/Н указаны предприятия контрагенты в чей адрес подаются вагоны: ООО СП «Барзасское товарищество», ПАО «ЦОФ «Березовская», ООО «Втормет», ООО «Ровер», АО «Стройсервис». Кроме того, АО «УК «Северный Кузбасс» является грузополучателем и грузоотправителем угля и прочих грузов на железнодорожных путях которого расположены места погрузки, выгрузки его структурных подразделений, таких как ПТУ и шахта Первомайская.

Технические условия на отгрузку угольного концентрата со станции «Барзасская» и завоз привозного угля № 1-2/359 от 19.08.2020 выданы ООО СП «Барзасское товарищество» на основании письменного обращения АО «Стройсервис» от 17.08.2020, являющегося как единственным учредителем ООО СП «Барзасское товарищество», так и контрагентом АО «УК «Северный Кузбасс» на основании заключенного договора № СК-182/20 от 20.04.2020 на транспортное обслуживание.

Выдаче данных технических условий предшествовала переписка между АО «УК «Северный Кузбасс» и ООО СП «Барзасское товарищество», а позже и АО «Стройсервис» по вопросам не выполнения ООО СП «Барзасское товарищество» ранее выданных им технических условий от 26.12.2016 и от 21.11.2018, с последующим заключением на их основе между сторонами Договора возмездного оказания услуг/выполнения работ № СК-8/2019 от 21.01.2019.

В 2021 г., исходя из технических и технологических возможностей, с учетом обеспечения безопасности и качества оказываемых услуг АО «УК «Северный Кузбасс» была согласована перевозка в объеме 800 000 тонн, в соответствии с выполненными техническими условиями № 318/04 от 03.08.2004, которая и исполняется АО «УК «Северный Кузбасс» в 2021 г. в полном объеме.

Спорные правоотношения, возникшие в связи с согласованием объема перевозок на 2021, связанные с исполнением заключенных Договоров (Договор № СК-98/13 и Договор № СК-8/2019) имеют гражданско-правовой характер.

В соответствии с пунктом 47 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов.

Понууждение АО «УК «Северный Кузбасс» к согласованию к перевозке объемов больше, чем предусмотрено выполненными техническими условиями № 318/04 от 03.08.2004 с учетом соглашения от 25.09.2006, и неисполнении со стороны ООО СП «Барзасское товарищество» обязательств по Договору № СК-8/2019, выходит за пределы полномочий антимонопольного органа.

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия по рассмотрению дела № 042/01/10-2050/2020 приходит к следующим выводам:

В рамках рассмотрения настоящего дела и в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции был подготовлен аналитический отчет по результатам исследования состояния конкурентной среды на рынке услуг водоснабжения в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по делу № 042/01/10-2050/2020. По результатам исследования состояния конкурентной среды на рынке услуг водоснабжения было установлено:

1. Временной интервал исследования определен периодом с 11.03.2013 г. (дата заключения № СК-98/13 между ООО СП «Барзасское товарищество» (Предприятие) и АО «УК «Северный Кузбасс» (Транспорт), по условиям которого Транспорт осуществляет Предприятию услуги по подаче и уборке вагонов на(со) ст. Бирюлинская ЗСЖД при перевозке грузов для Предприятия в пределах железнодорожных путей необщего пользования Транспорта и Предприятия и иных, связанных с таким облуживанием, взаимоотношений по 12.10.2020 г. (дата подачи заявления в адрес Кемеровского УФАС России) Продуктовыми границами рынка является услуга водоснабжения и водоотведения.
2. Продуктовыми границами товарного рынка являются услуги по перевозке грузов на железнодорожных путях необщего пользования и подача/уборка вагонов (услуги на путях необщего пользования).

При этом довод АО «УК «Северный Кузбасс» о том, что ООО СП «Барзасское товарищество» имеет альтернативную возможность осуществлять перевозку угля через иные организации, является несостоятельным исходя из следующего:

Определение продуктовых границ товарного рынка - процедура выявления товара, не имеющего заменителя, или взаимозаменяемых товаров (работ, услуг), обращающихся на одном и том же товарном рынке, включает:

- предварительное определение товара;
- выявление свойств товара, определяющих выбор приобретателя, и товаров, потенциально являющихся взаимозаменяемыми для данного товара;
- определение взаимозаменяемых товаров.

Согласно пункту 3.4 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на

товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок) предварительное определение товара проводится на основе:

- условий договора, заключенного в отношении товара;
- общероссийских классификаторов продукции, работ, услуг, видов экономической деятельности.

Между ООО СП «Барзасское товарищество» (Предприятие) и АО «УК «Северный Кузбасс» (Транспорт) 11.03.2013 заключен договор № СК-98/13 (далее – Договор), по условиям которого Транспорт осуществляет Предприятию услуги по подаче и уборке вагонов на(со) ст. Бирюлинская ЗСЖД при перевозке грузов для Предприятия в пределах железнодорожных путей необщего пользования Транспорта и Предприятия и иных, связанных с таким обслуживанием, взаимоотношений.

Согласно Общероссийского классификатора продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2014 (КПЕС 2008), утвержденного Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14-ст (далее – ОКВЭД) Группировка 49.20.1 «Услуги железнодорожного транспорта по перевозке грузов» включает: перевозку грузов по железнодорожным путям общего пользования и необщего пользования.

В силу того, что заявление ООО СП «Барзасское товарищество» поданное в отношении АО «УК «Северный Кузбасс» касается отказа последнего от перевозок грузов в согласованном объеме, то предварительными продуктовыми границами товарного рынка являются услуги по перевозке грузов на железнодорожных путях необщего пользования и подача/уборка вагонов (услуги на путях необщего пользования).

В соответствии с пунктом 3.6 Порядка выявление товаров, потенциально являющихся взаимозаменяемыми для данного товара, осуществляется путем анализа сопоставимых по существенным свойствам товаров, входящих вместе с рассматриваемым товаром в одну классификационную группу одного из общероссийских классификаторов видов экономической деятельности, продукции или услуг.

Согласно ОКВЭД группировка 49.4 «Деятельность автомобильного грузового транспорта и услуги по перевозкам» включает:

- все виды перевозок грузов наземным транспортом, кроме перевозок железнодорожным транспортом.

ООО СП «Барзасское товарищество» владеет железнодорожными путями необщего пользования, которые примыкают к железнодорожным путям необщего пользования АО «УК «Северный Кузбасс», примыкающим к путям общего пользования станции Бирюлинская ЗСЖД.

Характерной особенностью услуг, предоставляемых на путях необщего пользования является то, что услуги жестко привязаны к железнодорожным путям необщего пользования, имеющим выход на пути общего пользования.

При перевозке грузов автомобильным транспортом ООО СП «Барзасское товарищество» за 3 месяца понесло убытки в размере 37 452 988,84 руб.

Таким образом, пути необщего пользования АО «УК «Северный Кузбасс» являются единственными, по которым возможен провоз грузов ООО СП «Барзасское товарищество».

Доставка грузов (угля) ООО СП «Барзасское товарищество», убывающих (прибывающих) на станцию Бирюлинская ЗСЖД минуя железнодорожные пути необщего пользования АО «УК «Северный Кузбасс» технологически невозможна.

Контрагенты не имеют технологической возможности приобрести услуги, предоставляемые на путях необщего пользования у других хозяйствующих субъектов, кроме как у АО «УК «Северный Кузбасс» ввиду того, что железнодорожные пути необщего пользования находятся в собственности АО «УК «Северный Кузбасс».

Таким образом, взаимозаменяемых услуг для оказания услуг по перевозке грузов на железнодорожных путях необщего пользования и подаче/уборке вагонов (услуги на путях необщего пользования) не выявлено.

3. Географическими границами товарного рынка являются железнодорожные пути необщего пользования, принадлежащие АО «УК «Северный Кузбасс», рынок является локальным.

Доля АО «УК «Северный Кузбасс» на рынке услуг по перевозке грузов на железнодорожных путях необщего пользования и подаче/уборке вагонов (услуг на путях необщего пользования) в географических границах железнодорожных путей необщего пользования, принадлежащих АО «УК «Северный Кузбасс» составляет 100%.

Таким образом, в соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, положение АО «УК «Северный Кузбасс», признается доминирующим на рынке услуг по перевозке грузов на железнодорожных путях необщего пользования и подаче/уборке вагонов (услуг на путях необщего пользования) в географических границах железнодорожных путей необщего пользования, принадлежащих АО «УК «Северный Кузбасс».

Согласно статье 2 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» перевозочный процесс - совокупность организационно и технологически взаимосвязанных операций, выполняемых при подготовке, осуществлении и завершении перевозок пассажиров, грузов, багажа и грузобагажа железнодорожным транспортом;

владелец инфраструктуры - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, имеющие инфраструктуру на праве собственности или ином праве и оказывающие услуги по ее использованию на основании договора.

На основании статьи 60 Устава железнодорожного транспорта Российской Федерации 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.

Судами трех инстанций по делу № А27-26287/2021 установлено, что пунктом 4.10 Договора стороны определяют максимально возможный объем перевозки (гарантированный объем) на определенный год, а пункт 3.3 Договора определяет объем, который требуется перевезти в конкретный месяц, исходя из потребностей ООО СП «Барзасское товарищество».

Неисполнение АО «УК «Северный Кузбасс» заявок на перевозку ООО СП «Барзасское товарищество» в пределах согласованного объема на 2020 год является нарушением обязательств со стороны АО «УК «Северный Кузбасс».

Как установлено судами доказательств того, что уголь ООО СП «Барзасское товарищество» с октября по декабрь 2020 года не был перевезен в согласованных объемах вследствие обстоятельств непреодолимой силы, АО «УК «Северный Кузбасс» не представил.

При этом в соответствии с частью 1 статьи 16 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» обязанность по содержанию путей необщего пользования, принадлежащих АО «УК «Северный Кузбасс», лежит на АО «УК «Северный Кузбасс», так же как и содержание собственных тепловозов, кроме того, данные расходы учтены при определении тарифа.

Нахождение на путях необщего пользования АО «УК «Северный Кузбасс» вагонов иных организаций не освобождает его от обязательств перед ООО СП «Барзасское товарищество».

В соответствии со статьей 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона.

В соответствии с пунктом 4 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе экономически или технологически не обоснованное 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.

Действия АО «УК «Северный Кузбасс», а именно: экономически или технологически не обоснованное сокращение в октябре - декабре 2020 г., ранее согласованного объема перевозок грузов ООО СП «Барзасское товарищество» и как следствие

перевозка ООО СП «Барзасское товарищество» груза сторонними организациями, ущемляет интересы ООО СП «Барзасское товарищество», так как ООО СП «Барзасское товарищество» несет дополнительные затраты (материальный ущерб составил 94 382 536,50 руб.), содержат нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В связи с тем, что нарушение со пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции допущено АО «УК «Северный Кузбасс» в 2020 г., то предписание не выдается.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать АО «УК «Северный Кузбасс» нарушившим пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части отказа ООО СП «Барзасское товарищество» в перевозке в октябре – декабре 2020 г. грузов, в ранее согласованном объеме.

2. Предписание об устранении нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не выдавать.

3. Передать материалы дела должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд Кемеровской области.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность