

## РЕШЕНИЕ

31 мая 2010 года

г. Краснодар

**Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела №67/2010 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:**

### **Председатель Комиссии:**

Ивашенко И.В. – заместитель руководителя - начальник отдела контроля в ТЭК и связи;

Члены Комиссии:

Тер-Осканов И.О. – начальник отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

Белоконь Т.Б. – заместитель начальника отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

Маслова Д.Е. – специалист-эксперт отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ,

рассмотрев дело №67/2010 по признакам нарушения ДО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Краснодарское УФАС России поступило обращение ОАО «Полтавская нефтебаза» о признаках нарушения антимонопольного законодательства ДО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36», выразившихся во взимании неправомерно завышенной оплаты услуг за пользование ж/д пути №18 станции Полтавская в размере 2600 руб. (с НДС) за вагон в месяц при прогоне от 1 до 10 вагонов (включительно), 2050 руб. (с НДС) за вагон в месяц при прогоне более 10 вагонов (договор от 01.01.2009г. на пользование ж/д пути необщего пользования).

На запрос Управления о предоставлении информации (исх. от 28.01.2010г. №639/4) ДО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» предоставило копии счетов – фактур, платежных поручений, подтверждающих взимание платы за предоставление в пользование ж/д пути необщего пользования №18 в соответствии с заключенным договором от 01.01.2009г. (срок действия договора с 01.01.2009г. по 31.12.2009г.), а также копии документов, подтверждающих право пользования ж/д пути №18.

ДО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» является арендатором земельного участка площадью 1462 кв.м., по которому проходит железнодорожный подъездной путь №18 станции Полтавская, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права от 16.01.2004г.

Подъездной железнодорожный путь лит.18 Краснодарский край, Красноармейский район ст. Полтавская принадлежит на праве собственности ОАО «Краснодарводстрой» (свидетельство о регистрации права собственности от 17.12.2004г.).

ОАО «Полтавская нефтебаза» является получателем и основным распределителем нефтепродуктов на территории Полтавского района. Поставка нефтепродуктов на ОАО «Полтавская нефтебаза» осуществляется исключительно железнодорожным транспортом, с последующим распределением автотранспортом среди потребителей района.

Постановлением Правительства РФ от 07.03.1995г. №239 "О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)" установлено, что транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях организациями промышленного железнодорожного транспорта и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы, включены в перечень услуг, по которым органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок.

Право органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации устанавливать подлежащие государственному регулированию цены (тарифы) закреплено также в статье 26.3 Федерального закона от 6 октября 1999г. №184-ФЗ "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации". К полномочиям органов государственной власти субъекта Российской Федерации по предметам совместного ведения относится установление подлежащих государственному регулированию цен (тарифов) на товары (услуги) в соответствии с законодательством Российской Федерации и осуществления контроля за их применением.

Региональная энергетическая комиссия - департамент цен и тарифов Краснодарского края является органом исполнительной власти Краснодарского края, уполномоченным осуществлять проведение единой государственной политики по вопросам ценообразования на территории Краснодарского края.

Решением региональной энергетической комиссии - департамента цен и тарифов Краснодарского края (далее - РЭК ДЦиТ КК) от 27.07.2005г. №7/2005-ЖД "Об утверждении предельного (максимального) краевого тарифа на предоставление в пользование подъездных железнодорожных путей в Краснодарском крае" утвержден предельный (максимальный) краевой тариф на предоставление в пользование подъездных железнодорожных путей в Краснодарском крае для хозяйствующих субъектов за исключением структурных подразделений ОАО "РЖД" и организаций промышленного железнодорожного транспорта в размере 32400 рублей (без НДС) за 1 километр в месяц.

Железнодорожный путь необщего пользования №18 имеет развернутую длину 615 метров. В соответствии с Решением РЭК ДЦиТ КК №7/2005-ЖД, плата за пользование железнодорожным путем необщего пользования №18 для ОАО «Полтавская нефтебаза» в 2009году, не должна превышать 32400 руб. за 1 км (без НДС), что составляет 19926 руб. за 0,615 км (без НДС).

В соответствии с договором от 01.01.2009г. ДО ОАО «Краснодарводстрой» ООО ПМК-36 предъявило к оплате ОАО «Полтавская нефтебаза» на основании счетов – фактуры за прогон вагонов по ж/д пути №18 за 2009г. – 644470 рублей (без НДС).

Таким образом, фактически средняя плата за пользование 0,615 км пути в месяц без учета НДС составила: 644470/12=53705рублей, что на 33779 рублей в месяц без учета НДС больше, чем предусмотрено органом государственного регулирования (53705-19926).

На основании материалов анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке установлено, что ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» занимает доминирующее положение на рынке услуг по предоставлению в пользование железнодорожных путей необщего пользования на подъездном железнодорожном пути лит.18 Краснодарский край, Красноармейский район ст. Полтавская. В связи с чем, на ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» распространяются ограничения, предусмотренные статьей 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Из представленных документов следует, что в действиях ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» по взиманию платы, превышающей цену, определенную регулирующим органом, содержатся признаки нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ "О защите конкуренции", выразившиеся в нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 09.04.2010г. №117 возбуждено дело №67/2010 в отношении ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» по признакам нарушения п.10 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением Краснодарского УФАС России от 13.04.2010г. дело №67/2010, возбужденное в отношении ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36», назначено к рассмотрению на 23.04.2010г.

Заседание Комиссии состоялось 23.04.2009г. в присутствии представителей: от ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» - законный представитель, директор ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» Агапов В.Н., полномочия которого подтверждаются Протоколом №3 общего собрания участников ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» от 14.12.2007г. об избрании директором ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» Агапова В.Н.; от ОАО «Полтавская нефтебаза» - представители по доверенности: Макаренко А.В. (доверенность №03 от 12.01.2010г.), Гец М.В. (доверенность №05 от 26.01.2010г.).

Представителями ОАО «Полтавская нефтебаза» на заседании Комиссии были заявлены:

- ходатайство о приобщении доказательств к материалам дела;
- ходатайство о привлечении к участию в рассмотрении дела заинтересованного лица ООО «ДОК»;
- ходатайство о привлечении к участию в рассмотрении дела заинтересованного лица ОАО «Краснодарводстрой».

Указанные ходатайства удовлетворены Комиссией частично. В удовлетворении ходатайства о привлечении к участию в рассмотрении дела заинтересованного лица ООО «ДОК» Комиссией отказано, т.к. ООО «ДОК» является отдельным хозяйствующим субъектом, не заявляющим самостоятельных требований относительно предмета спора, возникшего непосредственно между ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» и ОАО «Полтавская нефтебаза».

Ходатайство о привлечении к участию в рассмотрении дела заинтересованного лица ОАО «Краснодарводстрой» Комиссией удовлетворено.

В ходе рассмотрения дела возникла необходимость привлечения к участию в деле лиц, содействующих рассмотрению дела, а также для получения дополнительных доказательств, в связи с чем, на основании п.1.5 ст.47 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Краснодарского УФАС России вынесла определение от 23.04.2010г. об отложении рассмотрения дела №67/2010 и назначила его рассмотрение на 31.05.2010г.

Заседание комиссии состоялось 31.05.2010г. в присутствии представителей: от ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» - законный представитель, директор ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» Агапов В.Н., представитель по доверенности б/н от 25.05.2010г. Грабо Е.А.; от ОАО «Полтавская нефтебаза» - представители по доверенности: Макаренко А.В. (доверенность №03 от 12.01.2010г.), Гец М.В. (доверенность №05 от 26.01.2010г.), в отсутствие надлежаще уведомленных представителей РЭК – департаментом цен и тарифов Краснодарского края, ОАО «Краснодарводстрой».

Комиссией приняты запрашиваемые в определении Краснодарского УФАС России от 23.04.2010г. документы, представленные РЭК ДЦиТ КК, ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36», ОАО «Полтавская нефтебаза».

В ходе рассмотрения дела №67/2010 представителем ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» заявлено следующее:

В 2009г. ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» и ОАО «Полтавская нефтебаза» заключили договор на пользование ж/д пути необщего пользования от 01.01.2009г., в соответствии с которым стоимость за использование ж/д пути №18 станции Полтавская установлена в размере:

- при прогоне вагонов от 1 до 10 вагонов (включительно) в месяц оплата производится в размере 2600руб., в том числе НДС 18% 396руб.61коп. за вагон;

- при прогоне более 10 вагонов в месяц оплата производится из расчета 2055руб., в том числе НДС 18% 313руб.47коп. за вагон.

При заключении указанного договора на 2009 год со стороны ОАО «Полтавская нефтебаза» не было возражений по поводу стоимости услуги по прогону вагонов, протокол разногласий не составлялся. Стоимость услуги по договору стала не устраивать ОАО «Полтавская нефтебаза» только к концу 2009г. Срок действия договора на пользование ж/д пути необщего пользования от 01.01.2009г. истек 31.12.2009г.

В 2010г. ОАО «Полтавская нефтебаза» продолжает прогонять вагоны по 18 пути станции Полтавская без договора и без оплаты услуг ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36». Потребителем услуги по прогону вагонов по пути необщего пользования №18, оказываемой ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36», является только ОАО «Полтавская нефтебаза».

Представителями ОАО «Полтавская нефтебаза» заявлено следующее:

ОАО «Полтавская нефтебаза» располагается на ж/д тупике пути необщего пользования №18А, который примыкает к путям общего пользования станции Полтавской через ж/д путь необщего пользования №18.

Поставка грузов на территорию ОАО «Полтавская нефтебаза» осуществлялась железнодорожным транспортом на ж/д путь необщего пользования №18А.

Ж/д путь №18 для грузов, доставляемых ж/д транспортом в адрес ОАО «Полтавская нефтебаза», является транзитным.

В конце 2009г. ж/д путь необщего пользования №18А приобрел ООО «Инвестор». 08.10.09г. ООО «Инвестор» с ОАО «РЖД»

заключило договор №179/7 на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования при станции Полтавская Северо-Кавказской железной дороги.

Согласно дополнительного соглашения к данному договору, ООО «Инвестор» дал свое согласие на подачу и уборку вагонов на свой путь для ОАО «Полтавская нефтебаза». Поэтому 01.01.2009г. ОАО «Полтавская нефтебаза» заключило договор с ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» на пользование ж/д пути необщего пользования №18 на 2009г. Согласно данному договору, плата за прогон вагонов составляла 2600руб., в том числе НДС 18% 396руб.61коп., за вагон при прогоне от 1 до 10 вагонов, 2055руб., в том числе НДС 18% 313руб.47коп., за вагон при прогоне более 10 вагонов.

Данный договор был заключен без протокола разногласий в связи с отказом ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» от его подписания. В случае незаключения договора на пользование ж/д пути необщего пользования ПМК-36 угрожало ОАО «Полтавская нефтебаза» не пропускать вагоны в адрес нефтебазы.

Таким образом, на волю и волеизъявление ОАО «Полтавская нефтебаза» при заключении договора было оказано давление и право общества было нарушено, в результате чего был заключен кабальный договор с ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» на пользование ж/д пути с завышенным тарифом.

Кроме того, ООО «ПМК-36» в навязывание своего завышенного тарифа и его оплаты постоянно шантажировало ОАО «Полтавская нефтебаза» прекращением пропуска вагонов в адрес нефтебазы. Данные обстоятельства подтверждает обращение ОАО «Полтавская нефтебаза» в прокуратуру района.

Также, ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» игнорировало неоднократные обращения ОАО «Полтавская нефтебаза» о предоставлении расчета за пользование ж/д путем необщего пользования №18.

На 2010г. ОАО «Полтавская нефтебаза» не заключало договор на пользование ж/д пути необщего пользования №18 с ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36».

*Комиссия, рассмотрев представленные материалы, выслушав пояснения сторон, установила:*

В Краснодарское УФАС России поступило обращение ОАО «Полтавская нефтебаза» о признаках нарушения антимонопольного законодательства ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36», выразившихся во взимании неправомерно завышенной платы за пользование ж/д пути №18 станции Полтавская в размере 2600 руб. (с НДС) за вагон в месяц при прогоне от 1 до 10 вагонов (включительно), 2050 руб. (с НДС) за вагон в месяц при прогоне более 10 вагонов (договор от 01.01.2009г. на пользование ж/д пути не общего пользования).

Комиссия изучила предоставленную ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» информацию и документы, подтверждающие фактическое взимание платы за предоставление в пользование ж/д пути необщего пользования №18 в соответствии с заключенным договором от 01.01.2009г. (счета – фактуры, платежные поручения по месяцам с 01.01.2009г. по 31.12.2009г.), а также правовое основание пользования ж/д пути №18, приказы об установлении цен, акты органов государственного регулирования цен, калькуляции и др.

ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» является арендатором земельного участка площадью 1462 кв.м., по которому проходит железнодорожный подъездной путь №18 на станции Полтавская, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации права от 16.01.2004г.

Подъездной железнодорожный путь лит.18 Краснодарский край, Красноармейский район ст. Полтавская принадлежит на праве собственности ОАО «Краснодарводстрой» (свидетельство о регистрации права собственности от 17.12.2004г.).

ОАО «Полтавская нефтебаза» является получателем и основным распределителем нефтепродуктов на территории Полтавского района. Поставка нефтепродуктов на ОАО «Полтавская нефтебаза» осуществляется исключительно железнодорожным транспортом, с последующим распределением автотранспортом среди потребителей района.

На основании материалов анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке установлено, что ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» занимает доминирующее положение на рынке услуг по предоставлению в пользование железнодорожных путей необщего пользования на подъездном железнодорожном пути лит.18 Краснодарский край, Красноармейский район ст. Полтавская.

Постановлением Правительства РФ от 07.03.1995г. №239 "О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)" установлено, что транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях организациями промышленного железнодорожного транспорта и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы, включены в перечень услуг, по которым органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок.

РЭК ДЦиТ КК является органом исполнительной власти Краснодарского края, уполномоченным осуществлять проведение единой государственной политики по вопросам ценообразования на территории Краснодарского края.

Решением РЭК ДЦиТ КК от 27.07.2005г. №7/2005-ЖД "Об утверждении предельного (максимального) краевого тарифа на предоставление в пользование подъездных железнодорожных путей в Краснодарском крае" утвержден предельный (максимальный) краевой тариф на предоставление в пользование подъездных железнодорожных путей в Краснодарском крае для хозяйствующих субъектов за исключением структурных подразделений ОАО "РЖД" и организаций промышленного железнодорожного транспорта в размере 32400 рублей (без НДС) за 1 километр в месяц.

Из представленных документов установлено, что ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» в адрес ОАО «Полтавская нефтебаза» по пути необщего пользования № 18 за 2009 год пропустило 369 вагонов. Фактически, ОАО «Полтавская нефтебаза» оплатила ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» за 2009 год – 644470 рублей (без НДС) по договору от 01.01.2009г. на пользование ж/д пути необщего пользования.

РЭК ДЦиТ КК в письме №57-2957/10-11 от 28.05.2010г., направленном Комиссии по делу №67/2010, предоставила расчет, в соответствии с которым плата за пользование подъездного железнодорожного пути №18 ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» за 2009г. должна была составить 19926руб.х12мес.=239112 (руб.) с учетом предельного (максимального) краевого тарифа, утвержденного Решением РЭК ДЦиТ КК от 27.07.2005г. №7/2005-ЖД.

Фактически, плата ОАО «Полтавская нефтебаза» за пользование подъездного железнодорожного пути ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» в 2009г. составила 644470 рублей. Таким образом, завышение размера фактической платы за пользование подъездного железнодорожного пути ДОО ОАО «Краснодарводстрой» по отношению к установленной предельной максимальной плате за данные услуги в 2009г. составило 644470руб.-239112руб.=405358руб.

ДОО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» не предоставило доказательств того, что стоимость услуги, указанной в

договоре от 01.01.2009г. и полученной в качестве оплаты за оказанные услуги в 2009 году, не превышает сумму, рассчитанную с учетом предельного максимального краевого тарифа, установленного регулирующим органом.

Предельный (максимальный) краевой тариф на предоставление в пользование подъездных железнодорожных путей в Краснодарском крае для хозяйствующих субъектов утвержден в размере 32400 рублей (без НДС) за 1 километр в месяц, что составляет 19926 руб. за 0,615 км (без НДС) в месяц.

Фактически, ДО ОАО «Краснодарводстрой» ООО ПМК-36 в 2009 году предъявило к оплате ОАО «Полтавская нефтебаза» в среднем 53705,8рублей без учета НДС в месяц, что на 33779,8 рублей в месяц без учета НДС больше, чем предусмотрено органом государственного регулирования.

Представители по доверенности ДО ОАО «Краснодарводстрой» ООО ПМК-36 и ОАО «Полтавская нефтебаза» подтвердили Комиссии, что указанные хозяйствующие субъекты не заключили договор на пользование ж/д пути необщего пользования №18 на 2010год.

В соответствии с п.10 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «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, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении дела №67/2010 о нарушении антимонопольного законодательства признала в действиях ДО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36», выразившихся во взимании платы с ОАО «Полтавская нефтебаза» за пользование пути №18 необщего пользования станции Полтавская по договору от 01.01.2009г., превышающей плату, рассчитанную исходя из установленного регулирующим органом предельного (максимального) краевого тарифа, факт нарушения п.10 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ДО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» факт нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Предписание не выдавать ввиду того, что срок действия договора на пользование ж/д пути необщего пользования №18 от 01.01.2009г., заключенного между ДО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36» и ОАО «Полтавская нефтебаза», на момент вынесения решения по делу №67/2010 истек, договор на 2010 год не заключен.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ДО ОАО «Краснодарводстрой» ООО «ПМК-36».

Председатель комиссии

И.В.Иващенко

Члены Комиссии:

И.О.Тер-Осканов

Т.Б.Белоконь

Д.Е.Маслова

В соответствии со ст.52 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», решение или предписание антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.