

## РЕШЕНИЕ по делу №04/06-11

02 июня 2011 г.  
г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Омского УФАС России) в составе:

В.А. Кабаненко – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии Омского УФАС России;

Г.П. Ситниковой – начальника отдела защиты конкуренции, члена Комиссии Омского УФАС России;

В.М. Михеева - главного специалиста - эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии Омского УФАС России;

А.Х. Баймухамбетовой - специалиста - эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии Омского УФАС России;

при участии:

ООО «Комсельхоззаготтранс»;

ЗАО «Мясокомбинат Называевский»;

### УСТАНОВИЛА:

1. Дело о нарушении антимонопольного законодательства № 04/06-11 в отношении ЗАО «Мясокомбинат Называевский» (Ответчик) возбуждено приказом Омского УФАС России от 07.02.2011г. № 14 на основании заявления ООО «Комсельхоззаготтранс» (Заявитель) (вх. № 9417 от 27.12.2010 г.) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в злоупотреблении Ответчиком своим доминирующим положением на товарном рынке услуг по перевозкам грузов на железнодорожных путях необщего пользования, имеющих выход на железнодорожные пути общего пользования, принадлежащих ЗАО «Мясокомбинат Называевский».

При рассмотрении дела № 04/06-11 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств Комиссией выносились определения об отложении рассмотрения дела от 10.03.2011 г., от 23.03.2011 г., от 20.04.2011 г.

2. Из заявления ООО «Комсельхоззаготтранс» и приложенных к нему документов следует:

Заявитель, имея в собственности склад и отходящие от него железнодорожные пути, оказывает организациям г. Называевска услуги по разгрузке, погрузке, хранению грузов, прибывших железнодорожным транспортом. С целью доставки грузов на склад Заявителя заключен договор с ОАО «РЖД» на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования. Проезд железнодорожного транспорта с пути общего пользования и доставка грузов на склад Заявителя возможна только через подъездные пути необщего пользования, принадлежащие Ответчику. Других железнодорожных путей, по которым железнодорожным транспортом могли быть доставлены грузы на склад Заявителя, нет.

По мнению Заявителя, ЗАО «Мясокомбинат Называевский» является монополистом по отношению к ООО «Комсельхоззаготтранс» при использовании Заявителем путей для проезда (пропуска) железнодорожного транспорта, перевозящего грузы, на пути Заявителя.

ЗАО «Мясокомбинат Называевский» предпринимает действия, направленные на воспрепятствование использованию своих путей для проезда железнодорожного транспорта, перевозящего грузы, на склад ООО «Комсельхоззаготтранс».

12.05.2010 г. ООО «Комсельхоззаготтранс» направил в адрес ЗАО «Мясокомбинат Называевский» два экземпляра подписанного с его стороны проекта договора об оказании транспортных услуг (услуг по пропуску вагонов по подъездным железнодорожным путям необщего пользования, принадлежащим ЗАО «Мясокомбинат Называевский», на пути и склад, принадлежащие Заявителю). Договор был получен Ответчиком 18.05.2010 г., о чем свидетельствует отметка на сопроводительном письме.

ЗАО «Мясокомбинат Называевский» уклонилось от заключения указанного договора.

Ранее Омским УФАС России была рассмотрено аналогичное заявление ООО «Комсельхоззаготтранс», по результатам рассмотрения которого было принято решение об отказе в возбуждении дела в отношении ЗАО «Мясокомбинат Называевский», поскольку Ответчиком был заключен договор аренды с ООО «ТПФ» и спор, возникший между Ответчиком и Заявителем, носит гражданско-правовой характер.

Далее ООО «Комсельхоззаготтранс» обратился в Арбитражный суд Омской области с требованием к ЗАО «Мясокомбинат Называевский» о понуждении к заключению договора транспортных услуг (пропуск вагонов). Арбитражный суд Омской области вынес решение, которым удовлетворил требования Заявителя в полном объеме.

Восьмой Арбитражный апелляционный суд оставил в силе Решение Арбитражного суда Омской области.

ООО «Комсельхоззаготтранс» просит признать ЗАО «Мясокомбинат Называевский» занимающим доминирующее положение при

оказании услуг ООО «Комсельхоззаготтранс» по пропуску вагонов, а также принять меры реагирования, предусмотренные Законом о защите конкуренции, для пресечения монополистической деятельности и устранения нарушения антимонопольного законодательства, привлечь ЗАО «Мясокомбинат Называевский» к ответственности.

3. На заседании Комиссии Омского УФАС России (10.03.2011г.) представитель Заявителя поддержал требования и доводы, указанные в заявлении, дополнительно пояснил следующее.

Представитель Заявителя представил договор об оказании транспортных услуг от 12.05.2010 г. с протоколом разногласий к проекту договора об оказании транспортных услуг б/н от 12.05.2010 г., подписанный Ответчиком.

Представитель Заявителя пояснил, что, несмотря на то, что Ответчиком договор на оказание транспортных услуг подписан, Заявитель считает, что договор считается незаключенным. Поскольку Арбитражный суд Омской области установил, что договор на оказание транспортных услуг должен быть заключен в обязательном порядке на условиях, изложенных в проекте договора. ЗАО «Мясокомбинат Называевский» подписал договор на оказание транспортных услуг с учетом протокола разногласий. Данный протокол разногласий ООО «Комсельхоззаготтранс» не принимает, поскольку суд обязал Ответчика заключить договор на тех условиях, которые содержатся в договоре, направленном Заявителем в адрес Ответчика 12.05.2010 г. без протокола разногласий.

4. На заседании Комиссии законный представитель ЗАО «Мясокомбинат Называевский» пояснил следующее.

На основании свидетельства № 55-01/14-1/1284 от 06.08.2003 г. ЗАО «Мясокомбинат Называевский» является собственником железнодорожных подъездных путей не общего пользования протяженностью 1475 м от стрелки № 110.

05 мая 2010 г. ЗАО «Мясокомбинат Называевский» передал во временное владение и пользование ООО «ТПФ» указанный железнодорожный подъездной путь необщего пользования на основании договора № 2/2010 аренды железнодорожного тупика. После передачи указанных подъездных путей в аренду ООО «ТПФ» в ЗАО «Мясокомбинат Называевский» обратилось ООО «Комсельхоззаготтранс» с предложением о заключении договора на оказание транспортных услуг по пропуску вагонов по указанному подъездному пути.

В связи с тем, что спорный подъездной путь ранее уже был передан во владение и пользование другому хозяйствующему субъекту, ЗАО «Мясокомбинат Называевский», как не имеющий полномочий на заключение данного договора в период действия аренды, отказал в совершении данной сделки, порекомендовал Заявителю обратиться с указанным предложением в ООО «ТПФ». Интересы ООО «Комсельхоззаготтранс», как контрагента, были учтены в пункте 3.6. договора аренды железнодорожного тупика.

После решения Арбитражного суда Омской области от 12.10.2010 г. и постановления Восьмого арбитражного апелляционного суда от 28.12.2010 г. ЗАО «Мясокомбинат Называевский» 21.02.2011 г., выполняя решение суда, подписал договор об оказании транспортных услуг в редакции ООО «Комсельхоззаготтранс» от 12.05.2010 г.

Вместе с тем, ряд условий договора, по мнению Ответчика, являются недействительными в силу ничтожности и кабальности, так как направлены на нарушение обеспечения безопасности движения подвижного состава по указанному подъездному пути. Так, в соответствии с п.5 раздела 3 указанного договора, проведение капитального ремонта собственных подъездных путей ЗАО «Мясокомбинат Называевский» до 2020 года не имеет права (в противном случае – штраф в пользу ООО «Комсельхоззаготтранс» - 100 тысяч рублей). При этом автор договора не учитывает техническое состояние путей, а необходимость их капитального ремонта назрела уже в 2011 г. (копия акта осмотра путей от 01.11.2010 г. и копия акта проверки Сибирского управления государственного железнодорожного надзора № БД 7/35 от 17.11.2010 г.).

Законный представитель Ответчика также пояснил, что действий, направленных на воспрепятствование использования путей ЗАО «Мясокомбинат Называевский» для проезда железнодорожного транспорта, перевозящего грузы ООО «Комсельхоззаготтранс», со стороны Ответчика совершено не было.

5. Рассмотрев материалы дела № 04/06-11, выслушав объяснения законного представителя Ответчика и представителя Заявителя, Комиссия установила следующие обстоятельства.

ООО «Комсельхоззаготтранс» является собственником земельного участка, предоставленного под производственные нужды и расположенного на землях поселения по адресу: Омская область, г. Называевск, тракт Крутинский, дом 21. На указанном земельном участке расположено строение: нежилое здание (склад), владение которого осуществляет ООО «Комсельхоззаготтранс».

Из материалов дела о нарушении антимонопольного законодательства № 04/06-11 следует, что к складскому помещению подведены железнодорожные пути необщего пользования, находящиеся в собственности Заявителя, в том числе: путь 1 – повышенный с разгрузочной горкой, протяженностью 812,80м (свидетельство о государственной регистрации права серии 55 АА № 649410 от 24.12.2004) и путь 2 – подъездной путь протяженностью 361,80м (свидетельство о государственной регистрации права серии 55 АА № 649411 от 24.12.2004).

В процессе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 04/06-11 установлено, что выход на железнодорожный путь общего пользования на территории г. Называевск Омской области имеет только железнодорожный путь необщего пользования, принадлежащий на праве собственности ЗАО «Мясокомбинат Называевский» (свидетельство о государственной регистрации права от 06.08.2003 г. регистрационный № 55-01/14-1/2003-1284). Железнодорожные пути необщего пользования других хозяйствующих субъектов примыкают к железнодорожным путям необщего пользования ЗАО «Мясокомбинат Называевский».

Принадлежащие Заявителю железнодорожные пути примыкают стрелочным переводом № 162 к железнодорожному пути необщего пользования, принадлежащему на праве собственности Ответчику, который, в свою очередь, от стрелочного перевода № 110 граничит с путем № 37 Называевской дистанции пути Западно-Сибирской железной дороги филиала ОАО

«РЖД», то есть примыкает к пути общего пользования.

Между ОАО «Российские железные дороги» (Перевозчик) и ООО «Комсельхоззаготтранс» (Контрагент) заключен договор от 09.10.2009 на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования ООО «Комсельхоззаготтранс» при станции Называевская Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД».

В соответствии с указанным договором осуществляется подача, постановка на места погрузки, выгрузки и уборка вагонов с железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего Контрагенту, примыкающего стрелочным переводом № 162 к железнодорожному пути необщего пользования ЗАО «Мясокомбинат «Называевский» при станции Называевская Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД», локомотивом Перевозчика.

В договоре указано и удостоверено подписью и печатью Ответчика, что на пропуск вагонов Контрагенту по своей территории ЗАО «Мясокомбинат «Называевский» согласен при наличии письменного соглашения либо договора.

Как следует из материалов дела, отношения по использованию железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего Ответчику на праве собственности, ранее были урегулированы договором аренды подъездных путей от 25.12.2008 г. № 1/09 со сроком действия до 15.12.2009., в соответствии с которым Ответчик передает Заявителю в аренду подъездные пути необщего пользования, принадлежащего Ответчику, протяженностью 925 метров от стрелки № 110 до стрелки № 162, отходящей в ООО «Комсельхоззаготтранс», в технически исправном состоянии.

В соответствии с пунктом 1.6. указанного договора аренды Заявитель должен оплачивать арендную плату в размере 2006 рублей в т.ч. с НДС за каждый пройденный по подъездным путям вагон или платформу.

Далее Заявитель, посчитав договор аренды экономически нецелесообразным, а также в силу установленных законодательными актами незаконным, 12.05.2010г. направил в адрес Ответчика с сопроводительным письмом проект договора от 12.05.2010 об оказании транспортных услуг по пропуску вагонов, платформ, ж.д. рефрижераторов, цистерн и иных технических средств, предназначенных для перевозки грузов (вагоны) по подъездным железнодорожным путям необщего пользования, принадлежащим Ответчику, на пути и склад принадлежащий Заявителю.

Проект договора получен Ответчиком 18.05.2010, о чем имеется отметка на сопроводительном письме Заявителя.

Согласно пункту 1 статьи 16 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» железнодорожные пути необщего пользования и расположенные на них сооружения и устройства должны обеспечивать маневровую и сортировочную работу в соответствии с объемом перевозок, ритмичную погрузку и выгрузку грузов, а также рациональное использование железнодорожного подвижного состава и его сохранность.

В соответствии со статьей 3 указанного Федерального Закона порядок взаимодействия перевозчиков и владельцев инфраструктур при осуществлении перевозок железнодорожным транспортом определяется Федеральным законом «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации», а также заключаемыми между ними договорами об оказании услуг по использованию инфраструктур. Порядок взаимодействия владельцев инфраструктур между собой при осуществлении перевозок железнодорожным транспортом определяется заключаемыми между ними договорами.

В соответствии со статьей 60 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав 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.

Таким образом, в силу статьи 60 Федерального закона «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» Ответчик обязан заключить договор об оказании транспортных услуг, поскольку он является владельцем спорного железнодорожного пути необщего пользования.

В соответствии с частью 2 статьи 209 Гражданского кодекса Российской Федерации собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Из анализа данной нормы Гражданского кодекса Российской Федерации следует, что ЗАО «Мясокомбинат «Называевский», как собственнику железнодорожного пути необщего пользования, принадлежит право предоставлять третьим лицам услуги по использованию подъездного пути, следовательно, Ответчик является единственным продавцом услуг по использованию железнодорожного пути необщего пользования.

Ссылаясь на то, что ЗАО «Мясокомбинат «Называевский» уклоняется от заключения указанного договора, Заявитель обратился в Арбитражный суд Омской области с заявлением о понуждении ЗАО «Мясокомбинат «Называевский» заключить с ООО «Комсельхоззаготтранс» договор об оказании транспортных услуг.

Арбитражный суд Омской области вынес решение от 12.10.2010 г. по делу № А46-9114/2010, которым удовлетворил требования ООО «Комсельхоззаготтранс» в полном объеме и обязал ЗАО «Мясокомбинат «Называевский» заключить с ООО «Комсельхоззаготтранс» договор транспортных услуг.

Восьмой арбитражный апелляционный суд оставил в силе Решение от 12.10.2010 г. по делу № А46-9114/2010 (постановление от 28.12.2010 г. по делу А46-9114/2010).

В соответствии с частью 1 статьи 16 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 16 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации неисполнение судебных актов, а также невыполнение требований арбитражных судов влечет за собой ответственность, установленную настоящим Кодексом и другими федеральными законами.

В ходе рассмотрения дела на заседании Комиссии Заявитель сообщил, что вопрос по использованию железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего Ответчику, урегулирован. ЗАО «Мясокомбинат «Называевский» подписан договор на оказание транспортных услуг на условиях, изложенных в ранее направленном Заявителем проекте договора от 12.05.2010 г.

6. В соответствии с пунктом 3.1. «Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией», утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 17 января 2007г. № 5 антимонопольный орган устанавливает доминирующее положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией.

В соответствии с пунктом 3.7. указанного Административного регламента, на основании поручения председателя Комиссии Омского УФАС России по рассмотрению дела № 04/06-11 был проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке услуг по перевозкам грузов на железнодорожных путях необщего пользования, имеющих выход на железнодорожные пути общего пользования, принадлежащих ЗАО «Мясокомбинат «Называевский», на территории города Называевск Омской области.

В результате проведенного анализа установлено, что товарный рынок по перевозкам грузов на железнодорожных путях необщего пользования, имеющих выход на железнодорожные пути общего пользования, принадлежащих ЗАО «Мясокомбинат «Называевский», на территории города Называевск Омской области обслуживает ЗАО «Мясокомбинат «Называевский» с долей сто процентов.

На основании изложенного Комиссией принято решение об установлении доминирующего положения ЗАО «Мясокомбинат «Называевский» на товарном рынке по перевозкам грузов на железнодорожных путях необщего пользования, имеющих выход на железнодорожные пути общего пользования, принадлежащих ЗАО «Мясокомбинат «Называевский», на территории города Называевск Омской области с долей сто процентов.

7. Частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» установлено, что запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Таким образом, Комиссией Омского УФАС в процессе рассмотрения дела № 04/06-11 установлено:

- доминирующее положение ЗАО «Мясокомбинат «Называевский» на товарном рынке по перевозкам грузов на железнодорожных путях необщего пользования, имеющих выход на железнодорожные пути общего пользования, принадлежащих ЗАО «Мясокомбинат «Называевский», на территории города Называевск Омской области с долей сто процентов;

- ЗАО «Мясокомбинат «Называевский» при наличии возможности оказания услуги по пропуску вагонов платформ, ж.д. рефрижераторов, цистерн и иных технических средств, предназначенных для перевозки грузов (вагоны) по подъездным железнодорожным путям необщего пользования, принадлежащим ЗАО «Мясокомбинат «Называевский», на пути и склад принадлежащий ООО «Комсельхоззаготтранс», необоснованно уклонялось от заключения договора на оказание транспортных услуг с ООО «Комсельхоззаготтранс», тем самым злоупотребило своим доминирующим положением на указанном товарном рынке;

- в ходе рассмотрения дела о нарушения антимонопольного законодательства № 04/06-11 ЗАО «Мясокомбинат «Называевский» подписало с ООО «Комсельхоззаготтранс» договор на оказание транспортных услуг от 12.05.2010 г.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

#### **РЕШИЛА:**

1. На основании пункта 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с пунктом 3.8 «Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией», утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 17 января 2007г. № 5 установить доминирующее положение ЗАО «Мясокомбинат Называевский» на товарном рынке услуг по перевозкам грузов на железнодорожных путях необщего пользования, имеющих выход на железнодорожные пути общего пользования, принадлежащих ЗАО «Мясокомбинат Называевский», с долей сто процентов на территории города Называевск Омской области.

2. Признать действия ЗАО «Мясокомбинат Называевский», нарушающими требования части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в злоупотреблении ЗАО «Мясокомбинат Называевский» доминирующим положением на товарном рынке услуг по перевозкам грузов на железнодорожных путях необщего пользования, имеющих выход на железнодорожные пути общего пользования, принадлежащих ЗАО «Мясокомбинат Называевский», путем необоснованного уклонения от заключения с ООО «Комсельхоззаготтранс» договора на оказание транспортных услуг.

3. Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 04/06-11 от 07.02.2011 г., возбужденного в отношении ЗАО «Мясокомбинат Называевский» по части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с добровольным устранением ЗАО «Мясокомбинат Называевский» нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель комиссии В.А. Кабаненко

Члены комиссии:

Г.П. Ситникова

В.М. Михеев

А.Х. Баймухамбетова