

**Ответчик:**

**ЗАО «Псковэлектросвар»**

---

**ул. Новаторов, д.3, г. Псков, 180022**

**а/я 138, г. Москва, 119048**

**Заявитель:**

**ООО «ТЭК Аэрофьюэлз»**

---

**Ходынский бульвар, д.5, корп.1, эт.2,  
пом.VII, г. Москва, 125252**

## **РЕШЕНИЕ**

**ПО ДЕЛУ О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

**№ 060/01/10-442/2019**

Резолютивная часть решения оглашена 13 мая 2020 года  
Псков

г.

В полном объеме решение изготовлено 27 мая 2020 года

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

Председатель Комиссии:

– заместитель руководителя – начальник отдела Псковского УФАС России;

Члены Комиссии:

– главный государственный инспектор отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России;

– главный специалист-эксперт отдела товарных рынков и естественных монополий Псковского УФАС России,

рассмотрев дело № 060/01/10-442/2019 по признакам нарушения ЗАО «Псковэлектросвар» (ул. Новаторов, д.3, г. Псков, 180022, ИНН:6027076488) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в отказе от подписания дополнительного соглашения к договору № 20ЭП/17/2 от 13.07.2017 на пропуск подвижного состава по железнодорожному пути необщего пользования, следующего в адрес ООО «ТЭК Аэрофьюэлз»,

в отсутствие представителей Ответчика и Заявителя уведомленных о дате и времени рассмотрения дела **в дистанционном режиме видеоконференции** надлежащим образом,

руководствуясь статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Псковской области поступило заявление ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» (ИНН: 7734201810) (вх. №846-з от 19.09.2019 г.) на действия ЗАО «Псковэлектросвар», выразившиеся в отказе от дачи согласия собственника на пропуск подвижного состава по железнодорожному пути необщего пользования следующего в адрес ООО «ТЭК Аэрофьюэлз».

При рассмотрении заявления и поступивших материалов установлено:

Филиал ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» (ул. Германа, д.34, г. Псков, 180005)

(далее – Филиал) осуществляет обеспечение аэропортов авиатопливом. Склад ГСМ Филиала располагающийся по адресу: ул. Инженерная, д.7Б, г. Псков, сообщается с ж/д путями общего пользования опосредовано, в том числе через ж/д пути необщего пользования собственником которых является ЗАО «Псковэлектросвар» (ул. Новаторов, д.3, г. Псков, 180022, ИНН:6027076488). Альтернативный вариант доступа к ж/д путям общего пользования отсутствует.

В соответствии с частью 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В части 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции определено, что предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение, в случае выявления признаков нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 данного Федерального закона.

ЗАО «Псковэлектросвар» выдано предупреждение от 12.11.2019 № 4253/АК о необходимости прекращения указанных действий путём подписания ЗАО «Псковэлектросвар» дополнительного соглашения к договору № 20ЭП/17/2 от 13.07.2017 на пропуск подвижного состава по железнодорожному пути необщего пользования, следующего в адрес ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» в срок до 10.12. 2019 г.

Предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. В трехдневный срок, после срока исполнения указанного в Предупреждении, в адрес Управления информации о его исполнении не поступило.

В соответствии с ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного в соответствии с Приказом Псковского УФАС России № 137 от 18.12.2019 возбуждено дело № 060/01/10-442/2019 по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно позиции ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» (исх. № 25 от 21.01.2020), склад ГСМ Филиала ООО «ТЭК АЭРОФЬЮЭЛЗ» - Псков не имеет другой

альтернативы железнодорожному транспорту по приему авиакеросина ТС-1, т.к. вся инфраструктура склада изначально заложена только в приеме авиакеросина ТС-1 по железнодорожному транспорту - наличие железнодорожной эстакады и шести точек слива топлива с Ж/Д цистерн, соответствующее расположение резервуарного парка под прием топлива, пункта фильтрации топлива и одну точку выдачи топлива в автоцистерну или авиатопливозаправщик. Возможности технологического расширения склада под альтернативные железнодорожному транспорту виды транспортной доставки авиатоплива не имеем, ввиду отсутствия места на территории склада ГСМ и возможности внедрения новых технологических схем и оборудования, согласно нормативам и Правилам технической эксплуатации нефтебаз, требований МЧС и Ростехнадзора.

ЗАО «Псковэлектросвар» предоставило письменную позицию (исх. от 30.12.2019) о том, что нарушений антимонопольного законодательства в его действиях не имеется, ЗАО «Псковэлектросвар» не занимает доминирующего положения на товарном рынке. ЗАО «Псковэлектросвар» не подписано дополнительное соглашение к договору № 20ЭП/17/2 от 13.07.2017 так как на предприятии проводятся ликвидационные мероприятия в рамках процедуры банкротства. Данное имущество находится в залоге, залогодержателем согласие на передачу имущества в пользование не дано, передача имущества третьим лицам в пользование не возможно в связи со снижением стоимости такого имущества.

Рассмотрение дела в порядке статьи 48.1 Закона о защите конкуренции откладывалось до 13.05.2020 в связи с принятием комиссией заключения об обстоятельствах дела. В адрес сторон направлено заключение об обстоятельствах дела от 10.04.2020 № 1336/АК.

06.05.2020 от Ответчика поступила информация о том, что на основании согласия конкурсного кредитора ООО «Геотехнологии» ЗАО «Псковэлектросвар» выразило готовность предоставить заявителю доступ к спорному участку железнодорожного пути посредством передачи его в аренду, о чем ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» было уведомлено 26.03.2020. В ответ на данное уведомление от ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» поступило согласие (исх. № 78 от 30.03.2020) на заключение договора аренды участка железнодорожного пути после оформления соответствующего соглашения с ОАО «РЖД». Таким образом, в настоящее время со стороны ЗАО «Псковэлектросвар» отсутствует какое-либо воспрепятствование эксплуатации ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» участка железнодорожного пути и оформление соответствующих документов по его использованию зависит от сроков заключения соглашения между ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» и ОАО «РЖД».

**Комиссия, исследовав доказательства по делу, выслушав и оценив позиции Сторон, приходит к следующим выводам:**

При рассмотрении заявления и поступивших материалов установлено:

Филиал ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» (ул. Германа, д.34, г. Псков, 180005) осуществляет обеспечение аэропортов авиатопливом. Склад ГСМ Филиала располагающийся по адресу: ул. Инженерная, д.7Б, г. Псков, сообщается с ж/д путями общего пользования опосредовано, в том числе через ж/д пути необщего пользования собственником которых является ЗАО «Псковэлектросвар» (ул. Новаторов, д.3, г. Псков, 180022, ИНН:6027076488).

Между ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» и ОАО «РЖД» заключен договор № 20ЭП/17/2 от 13.07.2017 на эксплуатацию ж/д пути необщего пользования, срок действия которого ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» необходимо продлить.

Между ЗАО «Псковэлектросвар» и ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» был заключен договор аренды участка ж/д пути № 05.25-12/18 от 01.07.2018 сроком действия до 31.05.2019 года.

В соответствии со статьей 60 Устава железнодорожного транспорта от 10.01.2013, Отношения между контрагентом и владельцем железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожным путям общего пользования, регулируются заключенным между ними договором. Указанные договоры могут быть заключены только при согласии владельца железнодорожного пути необщего пользования. Следовательно, без согласия ЗАО «Псковэлектросвар» продление договора № 20ЭП/17/2 от 13.07.2017 невозможно.

ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» направило в адрес ЗАО «Псковэлектросвар» письмо от 15.04.2019 № 15 о рассмотрении возможности эксплуатации ж/д пути.

Письмом от 16.05.2019 ЗАО «Псковэлектросвар» отказало в даче согласия собственника на пропуск подвижного состава по железнодорожному пути необщего пользования следующего в адрес ООО «ТЭК Аэрофьюэлз».

Согласно статье 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), рост цены товара не обуславливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар, информация о цене, об условиях реализации или приобретения этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

В силу пункта 4 части 2.1 статьи 5 Закона о защите конкуренции не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта - юридического лица, учредителем (участником) которого являются одно физическое лицо (в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя) или несколько физических лиц, если выручка от реализации товаров за последний календарный год такого хозяйствующего субъекта не превышает четырехста миллионов рублей, за

исключением хозяйствующего субъекта, имеющего в качестве учредителей или участников хозяйствующих субъектов - юридических лиц.

В соответствии с выпиской ЕГРЮЛ учредителями ЗАО «Псковэлектросвар» являются юрлица ООО «Техэлектрокаскад», ООО «Геофизтехногрупп».

С целью определения положения ЗАО «Псковэлектросвар» (ул. Новаторов, д.3, г. Псков, 180022, ИНН:6027076488) на рынке услуг предоставления в пользование железнодорожного пути в географических границах земельного участка КН 60:27:0130204:147 г. Пскова Псковской области проведен анализ состояния конкурентной среды в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.10.2010 № 220.

По результатам проведенного анализа установлено, что в границах земельного участка КН 60:27:0130204:147 г. Пскова Псковской области ЗАО «Псковэлектросвар» является монополистом на рынке оказания услуг по предоставлению в пользование железнодорожного пути от границы путей ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» до путей общего пользования опосредовано через пути ОАО «ПЗМП» (границы от стрелки № 23 на схеме ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» до стрелки № 17) и его положение на данном товарном рынке признается доминирующим. Доля ЗАО «Псковэлектросвар» на данном рынке составляет 100%.

Согласно материалам поступившего заявления (фото и схема ж/д путей) склад ГСМ ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» располагающийся по адресу: ул. Инженерная, д.7Б, г. Псков, сообщается с ж/д путями общего пользования опосредовано, в том числе через ж/д пути необщего пользования собственником которых является ЗАО «Псковэлектросвар» (ул. Новаторов, д.3, г. Псков, 180022, ИНН:6027076488) и пути ОАО «ПЗМП». Альтернативный вариант доступа к ж/д путям общего пользования отсутствует. По информации Заявителя доступ к путям общего пользования через пути ОАО «ПЗМП» предоставляется.

Инфраструктура данных ж/д путей расположена в границах земельного участка КН 60:27:0130204:147.

Согласно выписке из ЕГРН от 02.09.2019 г., предоставленной собственником ж/д путей ЗАО «Псковэлектросвар», в отношении сооружения (ж/д пути протяженностью 915 м) с кадастровым номером 60:27:0130204:147, установлено обременение в отношении данного объекта в виде залога в пользу Банка ВТБ (ПАО) на основании договора залога от 14.11.2012 г. с дополнительными соглашениями, от 25.04.2014 г. с дополнительными соглашениями, от 25.08.2016 г. с дополнительными соглашениями.

В результате установленного судом в рамках дела № А52-4654/2017 процессуального правопреемства залогодержателем, в том числе в

отношении указанных железнодорожных путей, является ООО «Геотехнологии».

Ограничение рынка данными границами обусловлено, прежде всего, технологическими особенностями перевозки вагонов, которые используются в производственной деятельности для доставки ГСМ - вагоны возможно перевезти только по железнодорожным путям необщего пользования ЗАО «Псковэлектросвар», примыкающим как к путям общего пользования опосредовано через ж/д пути ОАО «ПЗМП».

В соответствии с пунктом 5 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, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

Исходя из приведенных норм действующего законодательства, ЗАО «Псковэлектросвар» не вправе было отказывать в даче согласия собственника ЗАО «Псковэлектросвар» на пропуск подвижного состава по железнодорожному пути необщего пользования, следующего в адрес ООО «ТЭК Аэрофьюэлз».

Оценивая информацию о том, что на основании согласия конкурсного кредитора ООО «Геотехнологии» ЗАО «Псковэлектросвар» выразило готовность предоставить заявителю доступ к спорному участку железнодорожного пути посредством передачи его в аренду, Комиссия пришла к выводу, что данное обстоятельство не является основанием для прекращения дела, поскольку добровольное устранение нарушения в ходе рассмотрения дела не предусмотрено Приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации» в качестве такого основания.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что действия ЗАО «Псковэлектросвар», выразившиеся в отказе дачи согласия собственника на пропуск подвижного состава по железнодорожному пути, п.5 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

являются нарушением статьи п.5 ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, часть 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, часть 1 статьи 49, статьей 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ЗАО «Псковэлектросвар» (ул. Новаторов, д.3, г. Псков, 180022, ИНН:6027076488) нарушившим п.5 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путём отказа от дачи согласия собственника на пропуск подвижного состава по железнодорожному пути, что привело к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и ущемлению интересов ООО «ТЭК Аэрофьюэлз»;
2. Предписание не выдавать в связи с готовностью предоставить Заявителю доступ к спорному участку железнодорожного пути посредством передачи его в аренду, о чем ООО «ТЭК Аэрофьюэлз» было уведомлено 26.03.2020;
3. Передать материалы уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении административного производства по ч.1 ст. 14.31 КоАП РФ.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии