По списку рассылки

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск, ул. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена «» 2024 года

В полном объеме решение изготовлено «» 2024 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 074/01/10-1355/2023 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	<… >	- заместителя руководителя управления- начальника отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	<… >	- главного специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;
	<… >	- главного специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

рассмотрев дело № 074/01/10-1355/2023, возбужденное в отношении ОАО «ММК-МЕТИЗ» (далее – Ответчик) по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»,

в присутствии представителей ОАО «ММК-МЕТИЗ» по доверенностям ...,

в отсутствие представителей ООО НПО «Юпитер», АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет», ПАО «ММК», Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области, », надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС) рассматривалось заявление ООО НПО «Юпитер» (далее – Заявитель) вх. № 14818-ЭП/22 от 10.11.2022 на действия ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» (далее - ОАО «ММК-МЕТИЗ», ОАО «ММК-Метиз»), выразившиеся **в отказе в заключении договора на оказание услуг перевозок на железнодорожный путях необщего пользования** с признаками нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», по итогам рассмотрения которого было возбуждено дело № 074/01/10-1354/2023 о нарушении антимонопольного законодательства.

При рассмотрении заявления, в том числе установлено, что у ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» заключено 5 договоров на транспортное обслуживание на примыкающей ветке к путям необщего пользования со сроком действия до 31.12.2022, а именно договоры на транспортное обслуживание со следующими лицами:

1) № МК 212427 от 16.04.2021 с АО «Магнитогорский крановый завод» (г. Магнитогорск);

2) № МК 212429 от 16.03.2021 с ООО «Корн» (г. Магнитогорск);

3) № МК 206666 от 15.12.2016 с ООО «Фабрика Магмебель» (г. Магнитогорск);

4) № МК 206521 от 07.11.2016 с ООО «ЮжуралМет» (г. Магнитогорск),

5) № МК207401 от 27.06.2017 с ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия» (Республика Башкортостан),

в рамках которых общество оказывало услуги с 2016 года и получало плату в отсутствие установленных для ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» тарифов на транспортные услуги, оказываемые на железнодорожных путях необщего пользования.

Приказом руководителя Челябинского УФАС России № 74/23 от 09.06.2023 в отношении ОАО «ММК-МЕТИЗ» возбуждено дело № 074/01/10-1355/2023 по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», создана Комиссия по рассмотрению указанного дела. Приказом руководителя Челябинского УФАС России № 157/23 от 17.11.2023 в состав Комиссии внесены изменения.

Определением о назначении дела № 074/01/10-1355/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (СК/7560/23 от 09.06.2023), определениями исх.№ АК/10133/23 от 28.07.2023, № СК/13232/23 от 28.09.2023, о перерыве от 19.10.2023, исх. № СК/15073/23 от 01.11.2023, СК/16575/23 от 01.12.2023, СК/1165/24 от 26.01.2024 рассмотрение дела 074/01/10-1355/2023 откладывалось, в том числе в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

От ОАО «ММК-МЕТИЗ» поступили письменные пояснения вх. № 16163-ЭП/22 от 06.12.2022, вх. № 11775-ЭП/23 от 05.09.2023, вх. № 8628-ЭП/23 от 29.06.2023, вх. № 13585-ЭП/23 от 12.10.2023, вх. № 15789-ЭП/23 от 24.11.2023, вх. №15970-ЭП/23 от 28.11.2023, вх. № 2458-ЭП/24 от 20.02.2024

В письменных пояснениях ОАО «ММК-МЕТИЗ» указало, в том числе следующее.

В собственности ОАО «ММК-МЕТИЗ» находятся железнодорожные пути станции «Метизная», в том числе парка «С».

До 2023 года ОАО «ММК-МЕТИЗ» заключало типовые договоры транспортного обслуживания со своими контрагентами - организациями, имеющими склады, примыкающие к ж/д путям необщего пользования ОАО «ММК-МЕТИЗ».

Так, у ОАО «ММК-МЕТИЗ» имеется 5 договоров на транспортное обслуживание на примыкающей ветке к путям необщего пользования со сроком действия до

31.12.2022.

Грузоперевозки контрагентов являются не рентабельными для ОАО «ММК-МЕТИЗ». В частности, из-за малого грузооборота вагонов доходы от транспортного обслуживания железнодорожных путей и стрелочных переводов парка «С» станции «Метизная» в разы меньше, чем затраты на их текущее содержание. Кроме того, железнодорожные пути парка «С» станции «Метизная» используются только контрагентами общества, для работы предприятия необходимости в данных путях нет.

Услуги ОАО «ММК-МЕТИЗ» оказываемые в рамках договоров (организация перевозок по ж/д. путям ОАО «ММК-МЕТИЗ», по провеске ж/д. вагонов (порожних и груженых)) с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет», не подпадают под действие Постановления Губернатора Челябинской области от 03.12.2004 № 628 и не тарифицируются, что подтверждается письмом Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области от 23.03.2023 № 04/917. Установленные Постановлением Министерства тарифного регулирования и энергетики по Челябинской области № 39/3 от 24.05.2023 ОАО «ММК-МЕТИЗ» тарифы на транспортные услуги, оказываемые на ж.д. путях необщего пользования, а именно, тариф на транспортные услуги по текущему содержанию железнодорожных путей необщего пользования в размере 118 654,52 руб/км (без учета НДС) в месяц, тариф на транспортные услуги по пропуску вагонов по ж.д путям необщего пользования в размере 258,28 руб/вагон (без учета НДС) ОАО «ММК-МЕТИЗ» не оказывал, в том числе и вышеуказанным контрагентам. ОАО «ММК-МЕТИЗ» не имеет в собственности локомотивов, является агентом по вопросу оказания услуги по подаче-уборке вагонов на ж/д. путях необщего пользования, и самостоятельно такую услугу не оказывает.

Согласно п.1.1 указанных договоров (например, договор №МК212429 от 18.03.2021 с ООО «Корн») Исполнитель (ОАО «ММК-МЕТИЗ») обязуется оказать Заказчику (ООО «Корн») транспортные услуги по организации перевозок по ж/д путям ОАО «ММК-МЕТИЗ», провеске ж/д вагонов (порожних и груженых) указанные в приложении №1 к данному договору.

В соответствии с п. 2.1.2 договора №МК212429 Исполнитель привлекает «третьих лиц» для осуществления услуг, предусмотренных п. 1.1 договора в отношении вагонов, поступающих в адрес Заказчика или отправляемых Заказчиком на железнодорожные пути общего пользования через ст. Магнитогорск-Грузовой в пунктах обмена вагонами.

Так, в целях добросовестного исполнения договоров, заключенных ОАО «ММК-МЕТИЗ» со своими контрагентами, ОАО «ММК-МЕТИЗ» заключило договор транспортного обслуживания №МК206569 от 16.11.2016 с ПАО «ММК».

В соответствии с п. 2.1.1 договора №МК206569 ПАО «ММК» обязуется производить своими средствами и по своим железнодорожным путям необщего пользования, а также по железнодорожным путям необщего пользования, принадлежащим «Заказчику», транспортировку грузов, являющихся собственностью «Заказчика» и контрагентов «Заказчика», в вагонах, принадлежащих Перевозчику, Комбинату, Заказчику, третьим лицам, как отправляемых на железнодорожные пути общего пользования и железнодорожные пути необщего пользования «Комбината», так и

поступающих в адрес «Заказчика» и его контрагентов со ст. Магнитогорск-Грузовой, ст. Куйбас и ст. Новая Выставочный парк. ЮУЖД и станций «Комбината» с подачей и уборкой указанных вагонов на фронты погрузки (выгрузки) «Заказчика» и его контрагентов или на станцию назначения, указанную в перевозочном документе формы ММК, за плату, установленную в разделе 1 настоящего договора.

Согласно условиям договора от 16.11.2016 № МК206569 ПАО «ММК» обязуется оказывать Заказчику транспортные и другие услуги согласно приложениям к договору (п.1.1.). Исходя из условий договора (п. 2.1.1.) Комбинат обязан производить своими средствами и по своим ж.д путям необщего пользования, а также по ж.д. путям необщего пользования Заказчика и его контрагентов транспортировку грузов с подачей и уборкой вагонов за плату, установленную разделом 3 договора.

Раздел 3 договора предусматривает условия определения стоимости услуги и порядок расчетов. Так, размер платы за пользование вагонами определяется согласно приложению №1 и соответствует ставкам платы за пользование вагонами, установленными Правилами применения ставок платы за пользование вагонами федерального ж.д. транспорта (п.3.1). При этом, оплата перевозок всех грузов в вагонах, принадлежащих перевозчику, Комбинату или третьим лицам для Заказчика и его контрагентов производится в виде абонентской платы на основании калькуляции, утвержденной Комбинатом (Приложение № 2) к договору (п.3.2).

Абонентская плата ПАО «ММК» взимается за услуги, согласованные сторонами вышеуказанным договором.

В рамках договора от 16.11.2016 № МК206569 ПАО «ММК» обязано предоставлять вагоны заводского парка, приписанные к перевозкам ОАО «ММК-МЕТИЗ», для перевозок грузов Заказчика и его контрагентов в порядке, установленном Регламентом обеспечения грузоперевозок ОАО «ММК-МЕТИЗ» ж.д. транспортом (п.2.1.7).

Затраты на транспортные услуги ПАО «ММК» в рамках расчета платы за услуги ОАО «ММК-МЕТИЗ» по организации перевозок по ж.д. путям ОАО «ММК-МЕТИЗ» рассчитываются на 1 (один) вагон в месяц (руб./вагон) исходя из размера абонентской платы (руб. в мес.) и среднемесячного объема перевозимых вагонов в целом по ОАО «ММК-МЕТИЗ» с учетом его контрагентов.

Понятие «услуга по пользованию вагонами» согласно приложению №1 к договору с ПАО «ММК» - плата установлена для вагонов перевозчика (ОАО «РЖД») в случае выставления штрафных санкций за использование вагонов перевозчика свыше установленного времени в Тарифном руководстве.

Понятие «предоставление локомотива» входит в абонентскую плату по договору с ПАО «ММК».

В соответствии с договором транспортного обслуживания между ПАО «ММК» (Комбинат) и ОАО «ММК-МЕТИЗ» (Заказчик) №229051 от 31.10.2016 предусмотрена система расчетов за транспортное обслуживание в виде фиксированной абонентской платы. Абонентская плата за период, определенный договором,

взимается независимо от количества выездов локомотивов (оплата производится фиксированными суммами и в фиксированные сроки).

При этом, ОАО «ММК-Метиз», как владелец ж.д. пути необщего пользования, в соответствии со статьей 60 УЖТ РФ, установил договорные отношения с контрагентами, которые в пределах ж.д. пути необщего пользования, принадлежащего ОАО «ММК-Метиз», владеют складами, ж.д. тупиками.

В соответствии с п. 3.2 указанного договора наряду с грузами ОАО «ММК-Метиз» за счет абонентской платы перевозились и грузы контрагентов ОАО «ММК-Метиз».

Расчет абонентской платы за транспортное обслуживание ОАО «ММК-Метиз» производится с учетом нижеприведенных затрат ПАО «ММК» (приложение №2 к договору):

- ФОТ и ЕСН (Фонд оплаты труда и страховые взносы (расходы на персонал, работающий на площадке Заказчика);

- Дизельное топливо (расходы дизельного топлива на тепловозную тягу локомотивов, работающих на площадке Заказчика);

- Амортизация (амортизационные отчисления локомотивов, работающих на площадке Заказчика);

- Охрана труда (расходы на спец. одежду и СИЗ персонала, работающего на площадке Заказчика);

- Содержание и ремонт машин и оборудования (ГСМ) (услуги по техническому обслуживанию оборудования (ТО), услуги по техническому обслуживанию спутниковых систем слежения локомотивов);

- Сервисное обслуживание локомотивов и вагонов (услуги по ремонту и модернизации локомотивов и вагонов).

Приложением №1 к договору устанавливается размер платы за пользование вагонами федерального железнодорожного транспорта (п.3.1 договора), прибывающими в адрес ОАО «ММК-Метиз». Указанная плата за пользование вагонами возмещает затраты ПАО «ММК», понесенные при расчетах с ОАО «РЖД» (собственником вагонов) (п.2.2.7 договора). По факту оказания услуг третьих лиц, приобретаемых Комбинатом от своего имени за счет Заказчика, направляются счета-фактуры с отражением показателей счетов-фактур, выставленных «Комбинату» организациями, непосредственно оказывающими эти услуги, в порядке, предусмотренном Правилами для комиссионеров (агентов) (Письмо Минфина от 29.12.2012 №03-07-15/161).

Услуги по пользованию вагонами (приложением №1 к договору) и использованию локомотива (приложение №2 к договору) не включают услуг за перевозку грузов по железнодорожным путям необщего пользования, за подачу и уборку вагонов, за текущее содержание железнодорожных путей необщего пользования, за пропуск вагонов, погрузочно-разгрузочным работам и дополнительным услугам (работам), оказываемым организациями железнодорожного транспорта необщего пользования по просьбе грузоотправителя, определяемые отдельным договором или другим документом, подтверждающим согласие заказчика (клиента),

подлежащие тарификации в силу пункта 11 Методики.

По вопросу тарификации ранее оказываемых обществом услуг Министерством указано, что ранее оказываемые услуги ОАО «ММК-МЕТИЗ» по организации перевозок, провеске ж.д. вагонов, очистке вагонов не подлежат государственному регулированию в соответствии с Методикой № 628.

По вопросу тарификации для ОАО «ММК-МЕТИЗ» транспортных услуг по организации перевозок, провеске ж.д. вагонов, по очистке вагонов, по пропуску вагонов по ж.д. путям Общества, указанные в ранее заключенных договорах, Министерство поясняет что услуги по организации перевозки не подлежат тарифному регулированию, услуга провески ж.д. вагонов может быть включена в состав оказываемых услуг, в частности услуг по перевозке грузов, услуга по перевозке груза подлежит тарификации при наличии в собственности локомотивов.

Ввиду отсутствия у ОАО «ММК-МЕТИЗ» локомотивов, Общество не оказывает услуги по перевозке грузов, и услуга по провеске вагонов не может быть включена как часть в технологический процесс других регулируемых услуг и, следовательно, не подлежит тарификации.

При этом, по ранее заключенным договорам с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» согласно перечню оказываемых услуг предусмотрены услуги по организации перевозок по ж.д. путям, провески ж.д. вагонов (порожних и груженых), очистке вагонов. Согласно счетам-фактурам к договорам транспортного обслуживания (ранее предоставленные в материалы дела), услуга по пропуску вагонов ОАО «ММКМЕТИЗ» не предусмотрена договорами и не оказывалась, услуга по провеске ж.д. вагонов также фактически не оказывалась ОАО «ММК-МЕТИЗ». ОАО «ММК-МЕТИЗ» не оказывало услуги, подпадающие под тарифное регулирование, а фактически оказывало посреднические услуги по организации перевозки грузов по своим ж/д путям необщего пользования путем привлечения третьих лиц.

К участию в рассмотрении дела помимо Заявителя и Ответчика привлечены:

АО «Магнитогорский крановый завод»,

ООО «Корн»,

ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия»,

ООО «Фабрика Магмебель»,

ООО «ЮжуралМет»,

ПАО «ММК»,

Министерство тарифного регулирования и энергетики Челябинской области (далее – Министерство).

От АО «Магнитогорский крановый завод» поступили письменные пояснения вх. № 9038/23 от 07.07.2023, вх. № 13439-ЭП/23 от 09.10.2023 (т.4 л. 115). АО

«Магнитогорский крановый завод» в письменных пояснениях, в том числе указало следующее.

Услуги оказывались в рамках договора №206520 от 07.11.2016. Текущее содержание железнодорожных путей необщего пользования входило в стоимость перевозки (услуг). Сведения об установлении тарифов, уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления, применяемых в указанных договорах, ОАО «ММК-МЕТИЗ» не предоставляло.

АО «Магнитогорский крановый завод» в разбирательстве по делу о нарушении ОАО «ММК-Метиз» антимонопольного законодательства участвовать не планирует ввиду отсутствия целесообразности.

От ООО «Фабрика Магмебель» поступили письменные пояснения вх. № 8643/23 от 29.06.2023, вх. № 13628-ЭП/23 от 13.10.2023, вх. № 15064-ЭП/23 от 13.11.2023. ООО «Фабрика Магмебель» в письменных пояснениях, в том числе указало следующее.

ООО «Фабрика Магмебель» в адрес Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области какие-либо обращения по вопросу оказания ОАО «ММК-Метиз» услуг, не направляло.

Между ОАО «ММК-МЕТИЗ» (Исполнитель) и ООО «Фабрика Магмебель» (Заказчик) ранее был заключен договор на транспортное обслуживание №МК206666 от 15.12.2016 года, согласно пункту 1.1. которого, Исполнитель принял на себя обязательства оказывать Заказчику транспортные услуги но провеске ж/д вагонов (порожних и груженых), но очистке вагонов, организации перевозок по ж/д путям ОАО «ММК-МЕТИЗ». 01.01.2023 ОАО «ММК-Метиз» расторгло указанный договор в одностороннем порядке. Согласно указанного договора, ОАО «ММК-МЕТИЗ» оказывало услуги по организации перевозок по ж/д путям ОАО «ММК-МЕТИЗ», провеске ж/д вагонов.

ПАО «ММК» услуги ООО «Фабрика Магмебель» не оказывало.

От ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия» поступили письменные пояснения вх. № 5840-ЭП/23 от 04.07.2023, вх. № 15289-ЭП/23 от 16.11.2023. ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия» в письменных пояснениях, в том числе указало следующее.

Между ОАО «ММК-МЕТИЗ» (исполнитель) и ООО «САТУРН БАШКИРИЯ» (заказчик) был заключен договор на транспортное обслуживание №МК207401 от 27.06.2017 года, согласно которому ОАО «ММК-МЕТИЗ» оказывало ООО «САТУРН БАШКИРИЯ» транспортные услуги по организации перевозок по ж/д путям ОАО «ММК-МЕТИЗ», а именно по пропуску поездов (вагонов) по путям ОАО «ММК-МЕТИЗ», следовавших к ж/д тупику, принадлежащему ООО «САТУРН БАШКИРИЯ».

Стоимость оказываемых ОАО «ММК-МЕТИЗ» услуг была определена сторонами в приложении №1 к договору. Ежегодно стороны подписывали дополнительные соглашения к договору, в которых продлевали срок действия договора и увеличивали стоимость оказываемых ОАО «ММК-МЕТИЗ» услуг.

С 2023 года взаимоотношения сторон прекращены в связи с односторонним отказом ОАО «ММК-МЕТИЗ» от указанного выше договора на транспортное обслуживание №МК207401 от 27.06.2017.

У ООО «САТУРН БАШКИРИЯ» не было никаких претензий к ОАО «ММК-МЕТИЗ» в части оказываемых им услуг по договору на транспортное обслуживание №МК207401 от 27.06.2017 года.

От ООО «Корн» поступили письменные пояснения вх. № 8710-ЭП/23 от 30.06.2023 (т.3 л. 5). От ООО «Корн» в письменных пояснениях, в том числе указало следующее. ООО «Корн» до сентября 2022 года обслуживалось ОАО «ММК-Метиз» на железнодорожных путях необщего пользования в рамках подачи-уборки вагонов.

ООО «ЮжуралМет» поступили письменные пояснения вх. № 7954-ЭП/23 от 15.06.2023. ООО «ЮжуралМет» в письменных пояснениях, в том числе указало следующее.

Оказание услуг ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод ММК-МЕТИЗ» осуществлялось в рамках договора на транспортное обслуживание №МК 206521 от 07.11.2016. Предметом договора являлось оказание транспортных услуг по провеске ж/д вагонов (порожних и груженых), по очистке вагонов, организации перевозок по ж/д путям ОАО «ММК-МЕТИЗ» и иных услуг оказываемых третьими лицами согласно приложению к договору.

Общая стоимость за весь период сотрудничества составила 700 616 (семьсот тысяч шестьсот шестнадцать) рублей.

От ПАО «ММК» поступили письменные пояснения вх. № 13742-ЭП/23 от 16.10.2023, вх. № 15970-ЭП/23 от 28.11.2023, в которых указано следующее.

Между ПАО «ММК» (Комбинат) и ОАО «ММК-МЕТИЗ» (Заказчик) заключен договор транспортного обслуживания №229051 от 31.10.2016.

В соответствии с пунктами 1.1., 1.2 договора Комбинат обязуется оказывать Заказчику транспортные и другие услуги согласно приложениям к настоящему договору, Заказчик обязуется оплатить стоимость услуг в размере, установленном в приложении №1,2 к договору, а также возместить Комбинату понесенные затраты, связанные с оказание услуг.

Согласно приложению №1 к договору №229051 Комбинат берет плату за пользование по группам вагонов, принадлежащих Перевозчику, Комбинату, третьим лицам и т.д.

Исходя из приложения №2 к договору №229051 Заказчик оплачивает перевозку все грузов в вагонах, принадлежащих Перевозчику, Комбинату или третьим лицам для Заказчик и его контрагентов на условиях абонентской платы, т.е. Комбинат взимает фиксированную плату за период, когда фактически услуги и не оказывались, вне зависимости от количества вагонов, протяженности железнодорожного пути необщего пользования, выхода локомотива на пути.

По мнению ПАО «ММК», исходя из содержания условий договора транспортного обслуживания ПАО «ММК» оказывает услуги по пользованию вагонами (приложение №1) и предоставлению локомотива (приложение №2) для ОАО «ММК-МЕТИЗ» и его контрагентов, оказываемые ПАО «ММК» сопутствующие услуги для ОАО «ММК-МЕТИЗ» не оплачиваются не выставляются.

Транспортные услуги, оказываемые в рамках договора №229051 не подлежат

тарификации, а сопутствующие услуги (например, перевозка груза) не выставляются в адрес ОАО «ММК-МЕТИЗ» и, соответственно, не оплачиваются.

От Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области поступили письменные пояснения вх. № 2732/23 от 03.03.2023, вх. № 6934/23 от 26.05.2023, вх. № 11646/23 от 04.09.2023 (т. 4 л. 108-110), вх. № 2728/24 от 22.02.2024.

Рассмотрение заявления и материалов позволяет прийти к следующим выводам.

Согласно свидетельству о государственной регистрации права № 74 АА 763015 от 08.09.2008 ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» является собственником объекта: сооружение - железнодорожный тупик гвоздильного цеха, железнодорожный путь к ЦМС-3, железнодорожный путь к главному магазину, железнодорожные пути (внутризаводские) без пути 41 а, железнодорожные пути к КПЦ и тупиками к купор. №3 и к ГПП-110/35,1 железнодорожный путь к зданию участка по утилизации ЦПТНТ, протяженностью 29281,18 м. Инвентарный номер: 13038. Литер: ГЗ, Г9, ПО, ГП, Г12, Г13. Адрес (местоположение): Россия, Челябинская обл., г. Магнитогорск, ул. Метизников, д. 5.

АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» имеют производственные базы (склады и т.п.), к которым примыкает железнодорожная ветка принадлежащая ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод».

Так, согласно схеме путевого развития ст.Метизная железнодорожного района ММК Метиз общая протяженность пути (м) в парке Соцгород для постановки вагона:

АО «Магнитогорский крановый завод» - 1387, 5,

ООО «Корн» - 1387, 55,

ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия» - 1351, 3,

ООО «Фабрика Магмебель» - 1507,94

ООО «ЮжуралМет» - 1212,17.

Между ОАО «ММК-МЕТИЗ» и АО «Магнитогорский крановый завод» заключен договор № МК 212427 от 16.04.2021.

Предметом договора являются транспортные услуги по организации перевозок по ж/д путям ОАО «ММК-МЕТИЗ», провеске ж/д вагонов (порожних и груженых) указанные в приложении №1 к данному договору. В обязанности ОАО «ММК-МЕТИЗ» в том числе входит: производить по своим железнодорожным путям необщего пользования транспортировку грузов, в вагонах, принадлежащих «Третьим лицам», как отправляемых на железнодорожные пути общего пользования, так и поступающих в адрес «Заказчика» со ст. Магнитогорск-Грузовой с подачей и уборкой указанных вагонов на фронты погрузки (выгрузки) «Заказчике.» за плату, установленную в приложении № 1 настоящего договора.

Между ОАО «ММК-МЕТИЗ» и ООО «Корн» (г. Магнитогорск) заключен договор № МК 212429 от 16.03.2021.

Предметом договора являются транспортные услуги по организации перевозок по ж/д путям ОАО «ММК-МЕТИЗ», провеске ж/д вагонов (порожних и груженых) указанные в приложении №1 к данному договору. В обязанности ОАО «ММК-МЕТИЗ» в том числе входит: производить по своим железнодорожным путям необщего пользования транспортировку грузов, в вагонах, принадлежащих «Третьим лицам», как отправляемых на железнодорожные пути общего пользования, тек и поступающих в адрес «Заказчика» со ст. Магнитогорск-Грузовой с подачей и уборкой указанных вагонов на фронты погрузки (выгрузки) «Заказчика» за плату, установленную в приложении № 1 настоящего договора.

Между ОАО «ММК-МЕТИЗ» и ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия» (г. Уфа) заключен договор № МК207401 от 27.06.2017.

Предметом договора указано: «Исполнитель» обязуется оказывать «Заказчику» транспортные услуги по провеске ж/д вагонов (порожних и груженых), по очистке вагонов, по пропуску поездов по путям ОАО «ММК-МЕТИЗ», указанные в приложении №1. В обязанности ОАО «ММК-МЕТИЗ» в том числе входит: производить по своим железнодорожным путям необщего пользования транспортировку грузов, в вагонах, принадлежащих «Третьим лицам», как отправляемых на железнодорожные пути общего пользования, так и поступающих в адрес «Заказчика» со ст. Магнитогорск-Грузовой и ст. Куйбас ЮУЖД и станций «Исполнителя» с подачей и уборкой указанных вагонов на фронты погрузки (выгрузки) «Заказчика» за плату, установленную в разделе 3 настоящего договора.

Между ОАО «ММК-МЕТИЗ» и ООО «Фабрика Магмебель» (г. Магнитогорск) заключен договор № МК 206666 от 15.12.2016.

Предметом договора указано: «Исполнитель» обязуется оказывать «Заказчику» транспортные услуги по провеске ж/д вагонов (порожних и груженых), по очистке вагонов, организации перевозок по ж/д путям ОАО «ММК-МЕТИЗ», указанные в приложении № 1 и иные услуги оказываемые «Третьими лицами», указанные в приложении №2 к данному договору. В обязанности ОАО «ММК-МЕТИЗ» в том числе входит: производить путем привлечения «Третьих лиц» по своим железнодорожным путям необщего пользования транспортировку грузов, в вагонах, принадлежащих «Третьим лицам», как отправляемых на железнодорожные пути общего пользования, так и поступающих в адрес «Заказчика» со ст. Магнитогорск-Грузовой и ст. Куйбас ЮУЖД и станций «Исполнителя» с подачей и уборкой указанных вагонов на фронты погрузки (выгрузки) «Заказчика» за плату, установленную в разделе 3 настоящего договора.

Между ОАО «ММК-МЕТИЗ» и ООО «ЮжуралМет» (г. Магнитогорск) заключен договор № МК 206521 от 07.11.2016.

Предметом договора указано: «Исполнитель» обязуется оказывать «Заказчику» транспортные услуги по провеске ж/д вагонов (порожних и груженых), по очистке вагонов, организации перевозок по ж/д путям ОАО «ММК-МЕТИЗ», указанные в приложении №1 и иные услуги оказываемые «Третьими лицами», указанные в приложении №2 к данному договору. В обязанности ОАО «ММК-МЕТИЗ» в том числе входит: производить путем привлечения «Третьих лиц» по своим железнодорожным путям необщего пользования транспортировку грузов, в вагонах, принадлежащих «Третьим лицам», как отправляемых на железнодорожные пути общего пользования, так и поступающих в адрес «Заказчика» со ст. Магнитогорск и ст.

Куйбас ЮУЖД и станций «Исполнителя» с подачей и уборкой указанных вагонов на фронты погрузки (выгрузки) «Заказчика» за плату, установленную в разделе 3 настоящего договора.

В соответствии с абзацем 10 пункта 1 статьи 2 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» владелец инфраструктуры - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, имеющие инфраструктуру на праве собственности или ином праве и оказывающие услуги по ее использованию на основании договора.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее - Устав железнодорожного транспорта), статьей 2 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» (далее - Закон о железнодорожном транспорте) железнодорожные пути необщего пользования - это железнодорожные подъездные пути, примыкающие непосредственно или через другие железнодорожные пути к железнодорожным путям общего пользования и предназначенные для обслуживания определенных пользователей услугами железнодорожного транспорта на условиях договоров для выполнения работ для собственных нужд.

В соответствии со статьей 58 Устава железнодорожного транспорта договоры на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования и договоры на подачу и уборку вагонов должны учитывать технологию функционирования железнодорожной станции, к которой примыкает железнодорожный путь необщего пользования, и технологию функционирования железнодорожного пути необщего пользования, а в соответствующих случаях единые технологические процессы, порядок разработки и утверждения которых устанавливается правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом. Указанными договорами устанавливаются порядок подачи и уборки вагонов, а также технологические сроки оборота вагонов, контейнеров на железнодорожных путях необщего пользования, технологическое время, связанное с подачей вагонов к местам погрузки, выгрузки грузов и уборкой вагонов с этих мест, а также технологические нормы погрузки грузов в вагоны и выгрузки грузов из вагонов.

Согласно статье 60 Устава железнодорожного транспорта 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.

В соответствии со статьей 426 ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Согласно статье 424 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

В силу пункта 1 статьи 8 Закона о железнодорожном транспорте в Российской Федерации тарифы, сборы и плата устанавливаются на основе себестоимости и уровня рентабельности, обеспечивающего безубыточность деятельности организаций железнодорожного транспорта и индивидуальных предпринимателей на железнодорожном транспорте.

Согласно Постановлению Правительства РФ от 07.03.1995 № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)», перевозки грузов, погрузочно-разгрузочные работы на железнодорожном транспорте относятся к продукции производственно-технического назначения, товарам народного потребления и услугам, на которые государственное регулирование цен (тарифов) на внутреннем рынке Российской Федерации осуществляют Правительство Российской Федерации и федеральные органы исполнительной власти.

На основании абзаца 8 Перечня услуг транспортных, снабженческо-сбытовых и торговых организаций, по которым органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 07 марта 1995 года № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» установление тарифов на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях организациями промышленного железнодорожного транспорта и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы, за исключением организаций федерального железнодорожного транспорта, подлежит государственному регулированию.

Согласно Постановлению Губернатора Челябинской области от 31.12.2014 № 300 «О Министерстве тарифного регулирования и энергетики Челябинской области» в полномочия Министерства тарифного регулирования Челябинской области входит установление тарифов на транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях организациями промышленного железнодорожного транспорта и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы, за исключением организаций федерального железнодорожного транспорта.

Постановлением Губернатора Челябинской области от 03.12.2004 № 628 «Об утверждении Методики расчета тарифов на транспортные услуги, оказываемые на железнодорожных путях необщего пользования организациями железнодорожного транспорта необщего пользования и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы» утверждена методика расчета тарифов на транспортные услуги, оказываемые на железнодорожных путях необщего пользования организациями железнодорожного транспорта необщего пользования и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы (далее – Методика).

Согласно пункту 9 Методики расчета тарифов на транспортные услуги,

оказываемые на железнодорожных путях необщего пользования организациями железнодорожного транспорта необщего пользования и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы, утвержденной Постановлением Губернатора Челябинской области от 03.12.2004 № 628 (далее – Методика) перечень услуг, оказываемых на железнодорожных путях необщего пользования, включает в себя:

перевозка грузов - маневровая работа (операции) по подбору, перемещению, расстановке одиночных вагонов или групп вагонов (груженых и (или) порожних), расформирование и формирование маршрутов, холостой пробег локомотива, а также другие технологические операции, выполняемые на подъездных железнодорожных путях и обеспечивающие завоз, вывоз, перевалку и внутреннее перемещение грузов.

Перечисленные маневровые работы (операции) могут осуществляться в любой технологической комбинации, определенной договором между организацией железнодорожного транспорта необщего пользования и другими хозяйствующими субъектами.

Подача и уборка вагонов - маневровые операции, связанные с перемещением одиночных груженых и (или) порожних вагонов или групп вагонов до фронта погрузки (выгрузки) и обратно в оба конца.

Согласно пункту 11 Методики тарифы дифференцируются следующим образом:

1) при перевозке грузов локомотивом организации железнодорожного транспорта необщего пользования утверждается тариф на перевозку грузов, который учитывает все расходы, связанные с перевозкой грузов по подъездным путям от станции примыкания до фронта погрузки (выгрузки) организации железнодорожного транспорта необщего пользования или обратно по территории обслуживания. Размер платы за перевозку груза определяется, исходя из установленного тарифа, фактического веса перевезенного груза и расстояния, на которое перевозится груз;

2) при подаче и уборке вагонов локомотивом организации железнодорожного транспорта необщего пользования утверждается тариф на подачу и уборку вагонов, который учитывает все расходы, связанные с подачей и уборкой вагонов от станции примыкания до фронта погрузки (выгрузки) заказчика (клиента) и обратно. Размер платы за подачу и уборку вагонов определяется исходя из установленного тарифа и расстояния подачи и уборки вагонов;

3) при перевозке грузов, подаче и уборке вагонов локомотивом заказчика (клиента) или другого перевозчика утверждаются следующие тарифы:

тариф за текущее содержание железнодорожных путей необщего пользования, учитывающий все расходы, связанные с текущим содержанием железнодорожных путей необщего пользования. Размер платы за текущее содержание железнодорожных путей необщего пользования определяется исходя из установленного тарифа и фактической протяженности эксплуатируемого пути;

тариф за пропуск вагонов по железнодорожным путям необщего пользования, учитывающий все расходы, связанные с пропуском вагонов по железнодорожным

путям необщего пользования от станции примыкания до фронта погрузки (выгрузки) или обратно по территории обслуживания при перевозке грузов, туда и обратно по территории обслуживания при подаче и уборке вагонов. Размер платы за пропуск вагонов по железнодорожным путям необщего пользования определяется исходя из установленного тарифа и фактического количества пропущенных вагонов с грузом и взимается с заказчика (клиента) сверх платежей за текущее содержание железнодорожных путей необщего пользования;

4) тарифы на погрузочно-разгрузочные работы и на дополнительные услуги (работы), оказываемые организациями железнодорожного транспорта необщего пользования, выполняемые по просьбе грузоотправителя (грузополучателя), определяются отдельным договором или другим документом, подтверждающим согласие заказчика (клиента).

Из приведенных нормативных правовых актов следует, что **услуги по предоставлению железнодорожных путей в пользование относятся к услугам, подлежащим тарифному регулированию**; стороны могут реализовать право **использования железнодорожных путей необщего пользования** в порядке, предусмотренном статьей 60 Устава, **применяя при расчетах за услуги установленные тарифы.**

Из содержания договоров ОАО «ММК-МЕТИЗ» № МК 212427 от 16.04.2021 с АО «Магнитогорский крановый завод» (г. Магнитогорск), № МК 212429 от 16.03.2021 с ООО «Корн» (г. Магнитогорск), № МК207401 от 27.06.2017 с ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия» (г. Уфа), № МК 206666 от 15.12.2016 с ООО «Фабрика Магмебель» (г. Магнитогорск), № МК 206521 от 07.11.2016 с ООО «ЮжуралМет» (г. Магнитогорск), в частности пункта 3 «Стоимость работ и порядок расчетов» не усматриваются сведений об установлении Министерством **тарифов** на транспортные услуги общества и их применение последним в период с 2016 года по 31.12.2022.

Цены (стоимость) на услуги общества указаны в Приложениях № 1, 2 к договорам и установлены обществом **самостоятельно без обращения в Министерство.**

Тариф на оказание транспортных услуг на подъездных железнодорожных путях для ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» установлен только **24.05.2023.**

Так, ранее Министерство тарифного регулирования и энергетики Челябинской области в письме вх. № 2732/23 от 03.03.2023 по запросу Челябинского УФАС России указало, что **тарифы на оказание транспортных услуг на подъездных железнодорожных путях** для ОАО «ММК-МЕТИЗ» **не устанавливались**. Обращений от ОАО «ММК-МЕТИЗ» с заявлением об установлении тарифов на транспортные услуги, оказываемые на железнодорожных путях необщего пользования потребителям услуг, в адрес Министерства **не поступало.**

Письмом Министерства тарифного регулирования и энергетики Челябинской области вх. № 6934/23 от 26.05.2023 (т. 4 л.д. 1-2) указало об установлении тарифов на оказание транспортных услуг на подъездных железнодорожных путях для ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» постановлением Министерства **от 24.05.2023.**

Согласно постановлению Министерства от **24.05.2023**:

установлен **тариф на транспортные услуги по текущему содержанию** железнодорожных путей необщего пользования, оказываемые на железнодорожных путях необщего пользования ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод», **в размере 118 654, 52 руб./км** в месяц (без учета НДС);

установлен **тариф на транспортные услуги по пропуску вагонов** по железнодорожным путям необщего пользования ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод», **в размере 258, 25 руб./вагон** (без учета НДС).

В силу пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального 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 следующие действия (бездействие):

10) нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

При квалификации действий хозяйствующего субъекта по данному составу правонарушения необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение и совершил действие (бездействие) в сфере установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, характеризующееся как злоупотребление этим положением, и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Из смысла положений части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

- доминирующее положение хозяйствующего субъекта;

- совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия);

- наступление или возможность наступления негативных последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей;

- наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий (аналогичная позиция изложена в разъяснениях Президиума ФАС России № 8 «О применении положений статьи 10 Закона о защите конкуренции», утвержденных протоколом Президиума ФАС России от 07.06.2017 № 11).

Каждая из указанных составляющих злоупотребления доминирующим

положением должна быть доказана антимонопольным органом в целях квалификации нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Доминирующее положение хозяйствующего субъекта.

Доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определённого товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам (статья 5 Закона о защите конкуренции).

Доказательств того, что у контрагентов ОАО «ММК-МЕТИЗ» в рассматриваемый период с 2016 года по 31.12.2022, в данном случае АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», имелась возможность приобрести услугу у иных поставщиков без дополнительных материальных и технологических затрат, то есть, наличие экономической и фактической возможности приобрести указанную услугу у другого хозяйствующего субъекта, кроме ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод», в антимонопольный орган не представлено, материалы дела не содержат.

АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель» не обладают компетенциями, позволяющими им владеть и эксплуатировать ж/д пути необщего пользования ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод», содержать парк вагонов и локомотивов.

Только ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» могло дать согласие на транспортное обслуживание, в том числе на совершение операций по подаче-уборке вагонов, пропуск вагонов для перевозки по своей территории, и оно является единственным продавцом услуг на локальном рынке предоставления услуг по использованию железнодорожного пути необщего пользования, находящегося в его собственности.

ОАО «ММК-МЕТИЗ» в силу своего доминирующего положения на рынке обязано соблюдать запреты, установленные в статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия)

Материалами дела установлено, что ОАО «ММК-МЕТИЗ» в рамках правоотношений с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель» самостоятельно установило в Приложениях к договорам **цены** на транспортные услуги оказываемые на железнодорожных путях необщего пользования исходя из собственных потребностей.

Злоупотребление ОАО «ММК-МЕТИЗ» своим доминирующим положением выразилось **в самостоятельном установлении цен на услуги на железнодорожных путях необщего пользования без обращения в Министерство за установлением**

тарифов.

Данные выводы подтверждаются тем фактом, что только после поступления заявления ООО НПО «Юпитер» в антимонопольный орган ОАО «ММК-МЕТИЗ» обратилось за установлением тарифа в Министерство.

Так, заявление ООО НПО «Юпитер» поступило в Челябинское УФАС России (вх. № 14818-ЭП/22) 10.11.2022.

С заявлением об установлении тарифов на 2023 год ОАО «ММК-МЕТИЗ» обратилось в Министерство **13.03.2023**.

Также из уведомлений ОАО «ММК-МЕТИЗ» в адрес АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель» усматривалось, что срок действия, ранее заключенных договоров истек, в адрес обществ будут направлены проекты договоров на транспортное обслуживание со сроком действия с 01.01.2023 по 31.12.2023.

Таким образом, материалы дела позволяют сделать выводы о том, что ОАО «ММК-МЕТИЗ» выразило свое намерение продолжит правоотношения с указанными лицами и в 2023 году.

Наступление или возможность наступления негативных последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей.

Согласно пункту 11 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции последствий.

ОАО «ММК-МЕТИЗ» самостоятельно определяя размер платы за услуги на железнодорожных путях необщего пользования в правоотношениях с контрагентами действовало с пренебрежением к правам и законным интересам своих контрагентов в части размера платы.

ОАО «ММК-МЕТИЗ» нарушило запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением, установленный пунктом 10 частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» путем нарушения установленного нормативно-правовыми актами порядка ценообразования, что явилось или могло явиться ущемлением интересов его контрагентов, осуществление деятельности которых, напрямую зависело от условий созданных ОАО «ММК-МЕТИЗ».

Наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской

Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

ОАО «ММК-МЕТИЗ» получив железнодорожные подъездные пути на праве собственности, действуя добросовестно и разумно, должно было выяснить особенности использования объекта в хозяйственном обороте, в том числе принять во внимание то, что транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях организациями железнодорожного транспорта независимо от организационно-правовой формы, относятся к регулируемой деятельности.

В период с 2016 года по 31.12.2022 ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» заключило договоры с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет», оказывало по ним услуги и получало плату в нарушение порядка ценообразования в отсутствие установленных для ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» тарифов на транспортные услуги, оказываемые на железнодорожных путях необщего пользования.

В действиях ОАО «ММК-МЕТИЗ» содержится нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

В силу статьи 45.1 Федерального закона «О защите конкуренции» под доказательствами по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимаются сведения о фактах, которые получены в установленном настоящим Федеральным законом порядке и на основании которых комиссия устанавливает наличие либо отсутствие нарушения антимонопольного законодательства, обоснованность доводов лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Каждое лицо, участвующее в деле, должно раскрыть доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле, в пределах срока, установленного комиссией.

По мнению ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» в его действиях отсутствует нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» ввиду следующего:

1) **общество не оказывало** лично **услуги, подпадающие под тарифное регулирование**, а фактически оказывало посреднические услуги по организации перевозки по своим ж/д путям необщего пользования путем привлечения ПАО «ММК» в рамках договора №МК206569 от 31.10.2026 с обществом. В подтверждение Ответчиком представлен договор транспортного обслуживания № МК206569 от 16.11.2016 с ПАО «ММК».

В соответствии с пунктом 2.1.1 договора транспортного обслуживания № МК206569 от 16.11.2016 (т. 4 л. 67-72) между ОАО «ММК-МЕТИЗ» (Заказчик) и ПАО «ММК (Комбинат), ПАО «ММК» обязуется производить своими средствами и по своим

железнодорожным путям необщего пользования, а также по железнодорожным путям необщего пользования, принадлежащим «Заказчику», транспортировку грузов, являющихся собственностью «Заказчика» и контрагентов «Заказчика», в вагонах, принадлежащих Перевозчику, Комбинату, Заказчику, третьим лицам, как отправляемых на железнодорожные пути общего пользования и железнодорожные пути необщего пользования «Комбината», так и поступающих в адрес «Заказчика» и его контрагентов со ст. Магнитогорск-Грузовой, ст. Куйбас и ст. Новая Выставочный парк ЮУЖД и станций «Комбината» с подачей и уборкой указанных вагонов на фронты погрузки (выгрузки) «Заказчика» и его контрагентов или на станцию назначения, указанную в перевозочном документе формы ММК, за плату, установленную в разделе 1 настоящего договора.

2) позиция общества подтверждается позицией Министерства о том, что **ранее оказываемые услуги ОАО «ММК-МЕТИЗ»** по организации перевозок, провеске ж.д. вагонов, очистке вагонов **не подлежали государственному регулированию** в соответствии с Методикой.

Доводы ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» Челябинское УФАС России не принимает по следующим основаниям.

1) По мнению Челябинского УФАС России, правовая квалификация правоотношений между ОАО «ММК-МЕТИЗ» и АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» (далее – контрагенты) **с определением вида (природы) фактически оказанных услуг и взимаемой платы,** позволяет сделать выводы о том, что суть обязательств, которые выполняло ОАО «ММК-МЕТИЗ» в пользу своих контрагентов, фактически является **транспортными услугами при перевозке грузов, подаче и уборке вагонов локомотивом заказчика (клиента) или другого перевозчика,** в отношении которых в силу подпункта 3 пункта 11 Методики утверждаются **тариф за текущее содержание железнодорожных путей необщего пользования** и **тариф за пропуск вагонов по железнодорожным путям необщего пользования.**

Правоотношения между ОАО «ММК-МЕТИЗ» (Заказчик) и ПАО «ММК (Комбинат) в рамках договора транспортного обслуживания № МК206569 от 16.11.2016 между ними не влияют на правовую квалификацию договоров, заключенных ОАО «ММК-МЕТИЗ» с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет».

Так, Челябинским УФАС России направлены:

запрос исх. № АК/15854/23 от 17.11.2023 в Общественный совет при Челябинском УФАС России;

запрос исх. № АК/15869/23 от 17.11.2023 в Юридический институт Южно-Уральского государственного университета (НИУ), в которых поставлены следующие вопросы:

1. **Включают ли договоры на транспортное обслуживание** ОАО «ММК-МЕТИЗ» с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» **все элементы договора перевозки груза, подачи и уборки вагонов локомотивом заказчика**

(клиента) или другого перевозчика, подлежащие тарификации в силу пункта 11 Методики;

2. Являются ли **посреднические услуги ОАО «ММК-МЕТИЗ»** по организации перевозки по своим ж/д путям необщего пользования и т.д. путем привлечения третьих лиц - ПАО «ММК» **фактическими услугами по перевозке груза, подаче и уборке вагонов локомотивом заказчика (клиента) или другого перевозчика, подлежащими тарификации в силу пункта 11 Методики.**

Согласно письменному **мнению Общественного совета при Челябинском УФАС России** вх. № 15969-ЭП/23 от 28.11.2023 (т. 4 л. 173), изложены следующие выводы:

1. Договоры на транспортное обслуживание ОАО «ММК-МЕТИЗ» с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» соответствуют признакам перевозки грузов силами иного лица, подлежащей тарификации в силу пункта 11 Методики;

2. Посреднические услуги ОАО «ММК-МЕТИЗ» по организации перевозки по своим ж/д путям необщего пользования и т.д., путем привлечения третьих лиц - ПАО «ММК», фактически являются услугами по перевозке грузов, подаче и уборке вагонов локомотивом заказчика (клиента) или другого перевозчика, подлежащими тарификации в силу пункта 11 Методики. Так, указано, что согласно заключенным договорам, Исполнитель обязуется: «производить по ж/д путям необщего пользования транспортировку грузов, в вагонах, принадлежащих «Третьим лицам», как отправляемых по путям необщего пользования, так и поступающих в адрес «Заказчика» со ст. Магнитогорск-Грузовой с подачей и уборкой указанных вагонов на фронты погрузки (выгрузки) «Заказчика», производить транспортировку опасных грузов…»

Согласно п. 9 Методики, утвержденной Постановление Губернатора Челябинской области от 3 декабря 2004 г. N 628, под перевозкой грузов понимается маневровая работа (операции) по подбору, перемещению, расстановке одиночных вагонов или групп вагонов (груженых и (или) порожних), расформирование и формирование маршрутов, холостой пробег локомотива, а также другие технологические операции, выполняемые на подъездных железнодорожных путях и обеспечивающие завоз, вывоз, перевалку и внутреннее перемещение грузов.

Перечень не является исчерпывающим, а суть работ сводится к перемещению грузов и необходимых для этого манипуляций.

Согласно подпункту 3 пункта 11 Методики предполагается возможность перевозить грузы, подавать и убирать вагоны локомотивом заказчика (клиента) или другого перевозчика. При перевозке грузов силами другого перевозчика Методические рекомендации также содержат описание соответствующих тарифов, см. п.3:

«При перевозке грузов, подаче и уборке вагонов локомотивом заказчика (клиента) или другого перевозчика утверждаются следующие тарифы: тариф за текущее содержание железнодорожных путей необщего пользования, учитывающий все расходы, связанные с текущим содержанием железнодорожных путей необщего

пользования…».

Суть обязательств, которые выполняет ОАО «ММК-МЕТИЗ» в пользу своих контрагентов, сводится к перевозке (перемещению) грузов ж/д транспортном силами третьего лица.

Согласно **экспертному заключению кафедры предпринимательского, конкурентного и экологического права Юридического института Южно-Уральского государственного университета (НИУ)** от 27.11.2023 (т. 4 л.175-179), изложены следующие выводы:

Исходя из содержания договоров ОАО «ММК-МЕТИЗ» на транспортное обслуживание с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» следует, что Исполнитель (ОАО «ММК-Метиз») обязуется производить по своим железнодорожным путям необщего пользования транспортировку грузов…с подачей и уборкой указанных вагонов; осуществлять провеску груженых и порожних вагонов.

Таким образом, можно сделать вывод, что исследуемые договоры направлены на обеспечение перевозки грузов, где Исполнитель выступает в качестве перевозчика.

Исходя из содержания договоров ОАО «ММК-МЕТИЗ» на транспортное обслуживание с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» следует, что Заказчик должен уведомить Исполнителя о количестве требуемых под погрузку вагонов после согласования Заявки с Третьим лицом (ОАО «ММК – Комбинат).

Таким образом, данное уведомление также можно рассматривать как заявку на перевозки, что еще раз подтверждает вывод о правовой природе исследуемого договора как договора, направленного на обеспечение перевозки грузов, в котором ОАО «ММК-МЕТИЗ», фактически оказывая услуги по перевозке грузов, выступает в качестве Перевозчика, а Заказчик – в качестве грузоотправителя.

Исходя из анализа договоров ОАО «ММК-МЕТИЗ» с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» Исполнитель (ОАО «ММК-Метиз») обязуется привлекать Третьих лиц для оказания услуг, предусмотренных в договоре. Согласно ст. 308 ГК РФ «Стороны обязательства» в обязательстве в качестве каждой из его сторон – кредитора или должника – могут участвовать одно или одновременно несколько лиц. Обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц).

Таким образом, привлечение Третьих лиц для оказания услуг по перевозке грузов Заказчиков, т.е. фактическое посредничество, не влияет на правовую квалификацию договоров, заключенных Исполнителем ОАО «ММК-МЕТИЗ» с Заказчиками АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет», как договоров перевозки, в которых ОАО «ММК-МЕТИЗ» выступало в качестве перевозчика, а АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн

Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» в качестве грузоотправителей.

Условиями договоров ОАО «ММК-МЕТИЗ» с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» предусмотрено осуществление технологических операций, направленных на перевозку грузов путем привлечения третьих лиц (ПАО «ММК»), что следует отнести к услугам по перевозке груза, подаче и уборке вагонов локомотивом заказчика (клиента) или другого перевозчика, и позволяет отнести их к услугам, подлежащим тарификации в силу пункта 11 Методики.

Согласно статье 785 ГК РФ по договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату. Заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной, коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или Кодексом.

Существенными условиями договора перевозки являются условия о характере груза, маршруте перевозки (Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 27.05.2022 № Ф04-2096/2022 по делу № А75-13355/2021). Также в судебной практике отмечается, что существенными условиями договора перевозки, определяющими договор как договор названного вида, являются обязанности должника обеспечить транспортировку (перемещение в пространстве) и сохранность груза (Обзор судебной практики по спорам, связанным с договорами перевозки груза и транспортной экспедиции, утвержден Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 20 декабря 2017 года).

Исходя из содержания договоров ОАО «ММК-МЕТИЗ» на транспортное обслуживание с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» следует, что Исполнитель (ОАО «ММК-Метиз») обязуется производить по своим железнодорожным путям необщего пользования транспортировку грузов…с подачей и уборкой указанных вагонов; осуществлять провеску груженых и порожних вагонов.

Таким образом, можно сделать вывод, что исследуемые договоры направлены на обеспечение перевозки грузов, где Исполнитель выступает в качестве перевозчика.

Согласно ст. 798 ГК РФ перевозчик и грузовладелец при необходимости осуществления систематических перевозок грузов могут заключать долгосрочные договоры об организации перевозок.

По договору об организации перевозки грузов перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец – предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме. В договоре об организации перевозки грузов определяются объемы, сроки и другие условия предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозки, порядок расчетов, а также иные условия организации перевозки.

Таким образом, договор об организации перевозок заключается в тех случаях, когда грузоотправитель и перевозчик намерены: а) в течение длительного периода времени осуществить совместными усилиями не одну, а целый ряд отправок грузов; б) установить общие для всех предстоящих отправок условия организации перевозок (Рудых С.Н. Правовая природа договора об организации перевозок грузов на железнодорожном транспорте // Современные технологии. Современный анализ. Моделирование. 2015. № 1 (45) С. 181-184). Фактически договор об организации перевозок является организационной предпосылкой заключения договора перевозки груза.

В статье 10 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» также предусмотрено, что грузоотправители, грузополучатели при систематическом осуществлении перевозок грузов могут заключать с перевозчиками долгосрочные договоры об организации перевозок. Договор об организации перевозок заключается в письменной форме. В договорах об организации перевозок определяются предполагаемые объем перевозок грузов, сроки и условия предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозок, порядок расчетов, ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, а также иные условия организации перевозок.

В соответствии с указанными договорами перевозчики обязуются в установленные сроки принимать грузы в согласованном объеме, грузоотправители обязуются предъявлять их для перевозок.

Перевозки грузов, предусмотренных указанными договорами, осуществляются на основании принятых заявок на их перевозки.

Исходя из содержания договоров ОАО «ММК-МЕТИЗ» на транспортное обслуживание с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» следует, что Заказчик должен уведомить Исполнителя о количестве требуемых под погрузку вагонов после согласования Заявки с Третьим лицом (ОАО «ММК – Комбинат).

Таким образом, данное уведомление также можно рассматривать как заявку на перевозки, что еще раз подтверждает вывод о правовой природе исследуемого договора как договора, направленного на обеспечение перевозки грузов, в котором ОАО «ММК-МЕТИЗ», фактически оказывая услуги по перевозке грузов, выступает в качестве Перевозчика, а Заказчик – в качестве грузоотправителя.

Согласно договору на транспортное обслуживание, заключенному между ОАО «ММК-МЕТИЗ» (далее – Заказчик) и ПАО «ММК» (далее – Комбинат) № 229051 от 31.10.2016 предметом договора выступает оказание транспортных и иных услуг, согласно приложениям к настоящему договору. Исходя из Протокола согласования разногласий от 08.12.2016 к Договору Приложение № 1 к Договору исключено. В Приложении № 2 речь идет об абонентской плате.

Тем не менее, анализ п. 2.1 договора на транспортное обслуживание показывает, что в обязанность Комбината входит производить своими силами транспортировку груза Заказчика и контрагентов Заказчика с подачей и уборкой вагонов; производить движение поездов и маневровую работу; предоставлять

информацию о прибытии и отправлении вагонов с грузами «Заказчика». В обязанности Заказчика согласно п. 2.2 договора входят производить погрузку вагонов, очищать вагоны после выгрузки. Согласно п. 3.2 договора оплата перевозок всех грузов в вагонах осуществляется в виде абонентской платы.

Таким образом, из содержания исследуемого договора очевидно усматривается, что он является договором об организации перевозок грузов, а цели сторон договора направлены на регулярное осуществление перевозок грузов Заказчика (или контрагентов Заказчика) Комбинатом, выступающим в качестве перевозчика. Таким образом, услуги ОАО «ММК-МЕТИЗ» по организации перевозки по своим ж/д путям необщего пользования и т.д. путем привлечения третьих лиц ПАО «ММК» фактически являются услугами по перевозке груза.

Кроме того, вызывает сомнение действительность договора на транспортное обслуживание, заключенного между ОАО «ММК-МЕТИЗ» и ПАО «ММК» № 229051 от 31.10.2016, поскольку он не только не соответствует положениям раздела 4 Устава железнодорожного транспорта РФ, но и исходя по представленным на экспертизу документам его следует признать незаключенным, поскольку предмет договора не согласован. В договоре в качестве предмета договора обозначены «транспортные и другие услуги» согласно приложениям к договору. Однако Приложение № 1, как выше было отмечено, утратило силу, в Приложении № 2 речь идет об абонентской плате, а в Приложении № 3 – перечислено имущество, используемое Комбинатом в процессе транспортного обслуживания ОАО «ММК-Метиз». Отдельные «транспортные и другие услуги» названы в разделе 2.1 договора. Однако большинство из них в приложениях не обозначены (в Приложении № 2 речь идет только о содержании и ремонте машин и оборудования), что свидетельствует о несогласованности между сторонами существенного условия о предмете договора. А согласно ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. К существенными условиям договора относится в том числе условие о предмете договора.

Согласно п. 8 Постановления Губернатор Челябинской области от 3 декабря 2004 года № 628 «Об утверждении Методики расчета тарифов на транспортные услуги, оказываемые на железнодорожных путях необщего пользования организациями железнодорожного транспорта необщего пользования и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы» (далее – Методика) услуги, оказываемые организациями железнодорожного транспорта необщего пользования на железнодорожных путях необщего пользования – осуществление связи различных предприятий и организаций (промышленности, торговли и иных) с сетью железнодорожных путей общего пользования через обособленную систему железнодорожных путей необщего пользования, включая услуги по перевозке грузов, подаче и уборке вагонов, и иные услуги.

Перечень услуг, оказываемых на железнодорожных путях необщего пользования, включает в себя: перевозку грузов (маневровая работа (операции) по подбору, перемещению, расстановке одиночных вагонов или групп вагонов (груженых и (или) порожних), расформирование и формирование маршрутов, холостой пробег локомотива, а также другие технологические операции, выполняемые на подъездных железнодорожных путях и обеспечивающие завоз, вывоз, перевалку и внутреннее перемещение грузов).

Исходя из анализа договоров ОАО «ММК-МЕТИЗ» с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» Исполнитель (ОАО «ММК-Метиз») обязуется привлекать Третьих лиц для оказания услуг, предусмотренных в договоре. Согласно ст. 308 ГК РФ «Стороны обязательства» в обязательстве в качестве каждой из его сторон – кредитора или должника – могут участвовать одно или одновременно несколько лиц. Обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц). Привлечение Третьих лиц для оказания услуг по перевозке грузов Заказчиков, т.е. фактическое посредничество, не влияет на правовую квалификацию договоров, заключенных Исполнителем ОАО «ММК-МЕТИЗ» с Заказчиками АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет», как договоров перевозки, в которых ОАО «ММК-МЕТИЗ» выступало в качестве перевозчика, а АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» в качестве грузоотправителей. Условиями договоров ОАО «ММК-МЕТИЗ» с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» предусмотрено осуществление технологических операций, направленных на перевозку грузов путем привлечения третьих лиц (ПАО «ММК»), что следует отнести к услугам по перевозке груза, подаче и уборке вагонов локомотивом заказчика (клиента) или другого перевозчика, и позволяет отнести их к услугам, подлежащим тарификации в силу пункта 11 Методики.

Выводами **мнения Общественного совета при Челябинском УФАС России** вх. № 15969-ЭП/23 от 28.11.2023 и выводами **экспертного заключения кафедры предпринимательского, конкурентного и экологического права Юридического института Южно-Уральского государственного университета (НИУ)** от 27.11.2023 подтверждена позиция Челябинского УФАС России о том, что услуги ОАО «ММК-МЕТИЗ» в рамках договоров с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» **подлежали тарификации**.

2) Министерство в письме вх. № 11646/23 от 04.09.2023 по запросу Челябинского УФАС России указало следующее:

По вопросу: Исходя из предмета договоров и обязанностей общества услуги, ранее оказываемые ОАО «ММК-МЕТИЗ» в рамках договоров с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет», подпадали ли под действие Постановления Губернатора Челябинской области от 03.12.2004 № 628 и подлежали ли тарификации.

ответ: Указываемые в ранее заключенных договорах с контрагентами транспортные услуги по: организации перевозок по железнодорожным путям ОАО «ММК-МЕТИЗ», провеске железнодорожных вагонов (порожних и груженых), очистке вагонов, не подлежат государственному регулированию в соответствии с Методикой № 628.

По вопросу: Транспортные услуги по организации перевозок по ж/д путям ОАО «ММК-МЕТИЗ»; провеске ж/д вагонов (порожних и груженых); по очистке вагонов, по

пропуску поездов по путям ОАО «ММК-МЕТИЗ», указанные в договорах с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет», предусмотрены Методикой; Если нет, то являются ли они частью технологического процесса других регулируемых услуг и каких именно.

ответ: Перечисленные Вами транспортные услуги по организации перевозок по железнодорожным путям, провеске железнодорожных вагонов (порожних и груженых), по очистке вагонов не подлежат государственному регулированию в соответствие с Методикой № 628. При этом Методикой предусмотрено установление тарифа за пропуск вагонов по железнодорожным путям необщего пользования. Процедура провески железнодорожных вагонов включается как составная часть в технологический процесс других регулируемых услуг (например, услуг по перевозке грузов), как это указано в запросе МТРиЭ от 23.03.2023 № 04/917. Вместе с тем, государственному регулированию подлежит услуга по перевозке грузов при ее оказании локомотивом организации железнодорожного транспорта необщего пользования (подпункт 1 пункта 11 Методики № 628).

Документы об отсутствии собственных локомотивов у ОАО «ММК-МЕТИЗ», были направлены организацией при ответе на запрос МТРиЭ от 23.03.2023 № 04/917.

По вопросу: Имеется ли существенное отличие услуг ОАО «ММК-МЕТИЗ» в рамках договоров с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет», от услуг общества в рамках установленных Постановлением Министерства тарифного регулирования и энергетики по Челябинской области № 39/3 от 24.05.2023 тарифов и в чем оно выражается.

Ответ: У МТРиЭ отсутствует описание и состав транспортных услуг, оказываемых ОАО «ММК-МЕТИЗ» ранее. В связи с этим сопоставить их с услугами, тарифы на которые утверждены постановлением МТРиЭ от 24.05.2023 № 39/3, не представляется возможным.

По мнению Челябинского УФАС России нельзя применять различные подходы к толкованию предмета договора и услуг, подлежащих государственному регулированию.

В письме вх. № 11646/23 от 04.09.2023 Министерства ответы на первые два вопроса даны исходя из изложения слов и выражений, содержащихся в тексте предмета договора не опираясь на фактические обстоятельства дела и без исследования «природы» таких услуг.

Само по себе то, что услуги, поименованные в тексте договоров ОАО «ММК-МЕТИЗ» с контрагентами как «организация перевозок по железнодорожным путям ОАО «ММК-МЕТИЗ», провеска железнодорожных вагонов (порожних и груженых), очистка вагонов и т.д.» не процитированы в тексте указанных договоров как «услуги по перевозке грузов, подаче и уборке вагонов локомотивом заказчика и т.д.» согласно буквальному (содержанию) тексту Методики, не изменяет их правовую и фактическую природу.

Отсутствие дословного совпадения текста предмета договора и наименования

услуги согласно Методики не свидетельствует о том, что они по смыслу являются разными.

Из материалов по делу усматривается, что обращаясь в 2023 году с заявлением в Министерство об установлении тарифов ОАО «ММК-МЕТИЗ» намеревалось оказывать контрагентам АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» **те же услуги, что и ранее в рамках заключенных с ними договоров при тех же условиях** (отсутствие в собственности локомотива и при наличии правоотношений с третьим лицом - ПАО «ММК»), но уже поименованные по другому согласно требований Методики.

В данном случае, рассматриваемые услуги ОАО «ММК-МЕТИЗ» с разным названием в тексте договоров с контрагентами и соответственно в Методике не отличаются по своему назначению, цели и природе.

Кроме того, Министерство в письме вх. № 04/3385 от 04.08.2023 (т. 4 л.д. 50) в адрес ОАО «ММК-МЕТИЗ» указывало, что правильность определения фактического объема оказанных услуг **не входит в сферу полномочий Министерства и регулируется сторонами самостоятельно.**

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Аналитический отчет по результатам состояния конкуренции на рынке оказания транспортных услуг (в том числе: услуг по организации перевозок по железнодорожным путям, провеске железнодорожных вагонов (порожних и груженых), по очистке вагонов) на подъездных железнодорожных путях необщего пользования в границах железнодорожного пути необщего пользования, находящегося в собственности ОАО «ММК-МЕТИЗ» по итогам 2022 года выполнен Челябинским УФАС России 15.05.2023.

Обзор состояния конкуренции на рынке оказания транспортных услуг (в том числе: услуг по организации перевозок по железнодорожным путям, провеске железнодорожных вагонов (порожних и груженых), по очистке вагонов) на подъездных железнодорожных путях необщего пользования в границах железнодорожного пути необщего пользования, находящегося в собственности ОАО «ММК-МЕТИЗ» по итогам 2022 года выполнен Челябинским УФАС России 20.02.2023.

Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 утвержден Порядок проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке.

1) Временной интервал определен с 01.01.2021 по 31.12.2023.

2) Продуктовые границы: услуги по транспортному обслуживанию по железнодорожным путям необщего пользования (в границах железнодорожного пути необщего пользования, находящегося в собственности ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод»)

3) Географические границы: учитывая особенности предоставления услуг ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» географические границы рынка определены как границы железнодорожного пути необщего пользования, находящегося в собственности общества, кадастровый номер 74-74-33/227/2008-464, расположенного по адресу г. Магнитогорск, ул. Метизников, д. 5.

4) ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» в силу свидетельства о государственной регистрации права № 74 АА 763015 от 08.09.2008 на:

сооружение - железнодорожный тупик гвоздильного цеха, железнодорожный путь к ЦМС-3, железнодорожный путь к главному магазину, железнодорожные пути (внутризаводские) без пути 41 а, железнодорожные пути к КПЦ и тупиками к купор. №3 и к ГПП-110/35,1 железнодорожный путь к зданию участка по утилизации ЦПТНТ, протяженностью 29281,18 м. Инвентарный номер: 13038. Литер: ГЗ, Г9, ПО, ГП, Г12, Г113, кадастровый номер 74-74-33/227/2008-464, расположенного по адресу г. Магнитогорск, ул. Метизников, д. 5,

занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по транспортному обслуживанию по железнодорожным путям необщего пользования в границах железнодорожного пути необщего пользования, находящегося в собственности общества, с долей 100%.

Аналитический отчет приобщен к материалам дела № 074/01/10-1355/2023.

По результатам рассмотрения дела № 074/01/10-1355/2023 в действиях ОАО «ММК-Метиз» установлено нарушение пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Заключение об обстоятельствах дела в порядке статьи 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» принято 18 декабря 2023 года (исх. №СК/115/24 от 26.01.2024), получено сторонами по делу.

От ОАО «ММК-Метиз» поступили письменные возражения вх. № 2458-ЭП/24 от 20.02.2024 на заключение об обстоятельствах дела.

Позиция ОАО «ММК-Метиз» сводится к следующему:

1) обществом не устанавливались и не могли быть установлены тарифы, поскольку это полномочия Министерства. В договорах с контрагентами за период с 2016 по 2022 годы указана **цена на услуги,** фактически оказанные обществом и которые **не подлежат тарификации**.

Доводы 1) ОАО «ММК-Метиз» Комиссия не принимает по следующим основаниям.

Объектом данного правонарушения являются отношения, складывающиеся в предпринимательской деятельности по поводу оказания отдельных видов услуг, **цены (тарифы) на которые подлежат государственному регулированию**. Государственное регулирование цен (тарифов) осуществляется в сферах экономики, имеющих важное социальное значение.

Установление тарифов на транспортные услуги, оказываемые на подъездных

железнодорожных путях, которые, в свою очередь, и являются железнодорожными путями необщего пользования, **подлежит государственному регулированию**.

По смыслу пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» суть вменяемого ОАО «ММК-Метиз» в самостоятельном определении (**без обращения в установленном порядке в регулирующий орган**) таких цен в период с 2016 по 31.12.2022.

Цены на услуги ОАО «ММК-Метиз» устанавливало самостоятельно, в Министерство за установление тарифа ОАО «ММК-Метиз» в период с 2016 по 31.12.2022 не обращалось, обратилось только **13.03.2023**.

Услуги ОАО «ММК-Метиз» в рамках правоотношений с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» **подлежали тарификации**, что подтверждается, в том числе последующим фактом обращения ОАО «ММК-Метиз» **13.03.2023** в Министерство за установлением тарифов на услуги при тех же самых условиях (наличие в собственности железнодорожных путей необщего пользования, отсутствие в собственности локомотива и при наличии правоотношений с третьим лицом - ПАО «ММК»).

1.1), 1.2) вопрос о возможном альтернативном способе доставки ООО НПО «Юпитер» грузов автомобильным транспортом, вопрос согласования условий договора в новой редакции и его экономической целесообразности **не были исследованы Комиссией.**

Доводы 1.1), 1.2) ОАО «ММК-Метиз» Комиссия не принимает по следующим основаниям.

Предметом настоящего дела не является проект договора с ООО НПО «Юпитер», а также его условия на предмет выгодности (невыгодности) и т.д.

В настоящем дела рассматриваются действия ОАО «ММК-Метиз» в рамках правоотношений с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» **в период с 2016 по 31.12.2022 гг.** по установлению и применению цен на транспортные услуги на железнодорожных путях необщего пользования без обращения в Министерство за установлением тарифов.

2) Для ОАО «ММК-Метиз» Министерством установлены **тариф за текущее содержание железнодорожных путей необщего пользования** и **тариф за пропуск вагонов по железнодорожным путям необщего пользования.** Никакие **иные тарифы** не могут быть установлены для ОАО «ММК-Метиз», поскольку общество не имеет в собственности локомотивов.

В отношении доводов 2) Комиссия отмечает следующее.

Решение не содержит выводов о том, что для ОАО «ММК-Метиз» должны были бытьМинистерством установлены не **тариф за текущее содержание железнодорожных путей необщего пользования** и **тариф за пропуск вагонов по железнодорожным путям необщего пользования**, а **иные тарифы**.

3) выводы Челябинского УФАС России на странице 21 заключения о том, что ОАО «ММК-Метиз» является перевозчиком противоречат законодательству.

В отношении доводов 3) Комиссия отмечает следующее.

Решение содержит выводы о том, что рассматриваемые услуги ОАО «ММК-Метиз» в рамках правоотношений с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» **подлежали тарификации**.

Вопрос отнесения договоров, заключенных ОАО «ММК-Метиз» с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» **к договорам перевозки** и выводы в указанной части изложены в **мнении Общественного совета** при Челябинском УФАС России и **экспертном заключении** кафедры предпринимательского, конкурентного и экологического права Юридического института Южно-Уральского государственного университета (НИУ).

Согласно Постановлению Конституционного Суда РФ от 24.06.2009 № 11-П необходимым элементом общего понятия состава правонарушения и предпосылкой возложения юридической ответственности является вина привлекаемого к ней лица. Административный орган не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта нарушения установленных законом правил, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины соответствующих субъектов.

Действующее законодательство определяет вину юридического лица как наличие у него возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, и непринятии всех зависящих от него мер по их соблюдению.

Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения норм законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ОАО «ММК-Метиз» выражается в том, что в период с 2016 года по 31.12.2022 общества в рамках правоотношений с АО «Магнитогорский крановый завод», ООО «Корн», ООО «Сатурн Строймаркет Башкирия», ООО «Фабрика Магмебель», ООО «ЮжуралМет» нарушило порядок ценообразования, самостоятельно установило цены на услуги без обращения в Министерство, что является нарушением пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

ОАО «ММК-Метиз» не доказано, что нарушение антимонопольного законодательства вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данных юридических лиц, при соблюдении им той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от них в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований действующего законодательства.

Комиссия Челябинского УФАС России считает вину ОАО «ММК-Метиз» в нарушении антимонопольного законодательства доказанной.

Статья 15 ГК РФ и часть 3 статьи 37 Закона о защите конкуренции позволяют пострадавшему от нарушения антимонопольного законодательства лицу взыскать как реальный ущерб, так и упущенную выгоду.

В соответствии с разъяснением Президиума ФАС России от 11.10.2017 № 11 «По определению размера убытков, причиненных в результате нарушения антимонопольного законодательства» указанные разъяснения могут быть использованы в целях определения размера ущерба, причиненного нарушениями антимонопольного законодательства, как обстоятельства, отягчающего в установленных законом случаях административную ответственность (статьи 14.31, 14.31.2, 14.32, 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Согласно поручению Федеральной антимонопольной службы (далее – ФАС России) № СП/67357/17 территориальным управлениям при производстве по делам о нарушении антимонопольного законодательства необходимо устанавливать размер выручки хозяйствующего субъекта, в действиях (бездействии) которого установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В рамках приоритетного проекта «Реформа контрольно-надзорной деятельности» и исполнения Сводного плана Приоритетного проекта «Внедрение системы оценки результативности и эффективности контрольно-надзорной деятельности», утвержденного протоколом заседания проектного комитета от 21 февраля 2017 года № 13(2), для оценки эффективности и результативности контрольно-надзорной деятельности антимонопольным органом рассчитывается показатель группы «А» «Показатели результативности, отражающие уровень безопасности охраняемых законом ценностей, выражающийся в величине причинения им вреда (ущерба)».

Показатель группы «А» «Причиненный ущерб, в результате злоупотребления хозяйствующими субъектами доминирующим положением, соглашений (картелей) и

согласованных действий, сговоров на торгах, фактов недобросовестной конкуренции, выявленных и пресеченных в результате действий антимонопольного органа» (далее — показатель «А») рассчитывается следующим образом:

- E – Причиненный ущерб, в результате злоупотребления хозяйствующими субъектами доминирующим положением, соглашений (картелей) и согласованных действий, сговоров на торгах, фактов недобросовестной конкуренции, выявленных и пресеченных в результате действий антимонопольного органа, млн. руб.;

- 0.1 - снижение цены в результате вмешательства антимонопольного органа;

- Q - объем выручки хозяйствующего субъекта, в действиях (бездействии) которого установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо объем закупки (начальная максимальная цена, для нарушений связанных со сговором на торгах или порядком их проведения), млн. руб.;

- t - временной интервал существования нарушения, (должен составлять не менее одного года или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год).

По данным https://basis.myseldon.com, где размещена информация о ОАО «ММК-Метиз», в том числе о его выручке, выручка общества за 2021 год составила 34,57 млрд.рублей.

А = 0.1 * 34 570 000 000 *1 =3 457 000 000 рублей или 3,4 млрд.рублей.

Определенный в соответствии с данными рекомендациями ущерб не может быть применен для целей взыскания убытков с нарушителей антимонопольного законодательства в судебном порядке.

Согласно постановлению Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов. В частности, он не полномочен защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения путем вынесения предписания нарушителю о возмещении понесенных убытков.

Согласно части 1 статьи 50 Федерального закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание Ответчику по делу.

Поскольку тариф на оказание транспортных услуг на подъездных железнодорожных путях для ОАО «Магнитогорский метизно-калибровочный завод» установлен Министерством 24.05.2023 основания для выдачи предписания Ответчику отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1.Признать действия ОАО «ММК-МЕТИЗ», выразившиеся в оказании транспортных услуг на железнодорожных путях необщего пользования в период с 2016 года по 31.12.2022 без установления в предусмотренном законодательством порядке цен (тарифов) нарушением пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ОАО «ММК-МЕТИЗ» и его должностного лица.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со

дня вынесения.