



АРБИТРАЖНЫЙ СУД РЕСПУБЛИКИ ТАТАРСТАН

Кремль, корп.1 под.2, г.Казань, Республика Татарстан, 420014

E-mail: info@tatarstan.arbitr.ru

<http://www.tatarstan.arbitr.ru>

тел. (843) 292-07-57

Именем Российской Федерации

Р Е Ш Е Н И Е

г. Казань

Дело №А65-8364/2011

Резолютивная часть Решения объявлена 23.08.2011г.

Текст Решения в полном объеме изготовлен 09.08.2011г.

Арбитражный суд Республики Татарстан в составе председательствующего судьи Кириллова А.Е., при ведении протокола судебного заседания секретарем Карамовой Э.Н. рассмотрев заявление заявлению по заявлению - Общества с ограниченной ответственностью "Вираз", г.Казань к ответчику - Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан, г. Казань при участии третьего лица - Общества с ограниченной ответственностью "Тантал Сервис" об отмене Решения по делу №05-9/2011 от 14.03.2011г. о признании ООО «Вираз» нарушившим ч.1 ст. 10 ФЗ от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части уклонения от рассмотрения обращения о возможности примыкания, принадлежащим ООО «Вираз», строящегося железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Тантал Сервис», с участием: от заявителя – не явился (извещен); от ответчика – Мешкова Г.В., по доверенности от 31.12.2010г., удостоверение; от третьего лица – не явился (извещен);

установил:

Заявитель - Общество с ограниченной ответственностью "Вираз", г.Казань - обратился в Арбитражный суд Республики Татарстан с заявлением к ответчику - Управлению Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан, г. Казань, при участии третьего лица - Общества с ограниченной ответственностью "Тантал Сервис" об отмене Решения по делу №05-9/2011 от 14.03.2011г. о признании ООО «Вираз» нарушившим ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части уклонения от рассмотрения обращения о возможности

примыкания, принадлежащим ООО «Вираз», строящегося железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Тантал Сервис».

Представитель заявителя поддержал заявленные требования в полном объеме, ссылаясь на нарушение срока давности привлечения к ответственности.

Представитель ответчика требования не признал, ссылаясь на доказанность нарушения и соблюдение процессуальных требований.

Судом установлены следующие обстоятельства:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее Управление) поступило обращение ООО «Тантал Сервис» на действия ООО «Вираз», выразившиеся в уклонении от рассмотрения обращения о возможности примыкания к железнодорожным путям необщего пользования, принадлежащим ООО «Вираз», строящегося железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Тантал Сервис».

На основании документов, представленных ООО «Тантал Сервис», Управлением установлено следующее.

ООО «Тантал Сервис» является собственником земельного участка (общая площадь 8643 м², кадастровый номер 16:16:08:05:06:0001, свидетельство о государственной регистрации права №ААХ 0156956 от 31.07.2006г.) расположенного по адресу: Республика Татарстан, Высокогорский район, с.Высокая Гора в 450 метрах юго-западнее.

На земельном участке ООО «Тантал Сервис» находится база общества, которая расположена вдоль железнодорожного пути необщего пользования ООО «Вираз» на расстоянии 830м от стрелочного перевода №35 - точки примыкания к железнодорожному пути общего пользования. Кроме того, на земельном участке ООО «Тантал Сервис» расположен строящийся железнодорожный путь необщего пользования.

29 сентября 2010 года ООО «Тантал Сервис» обратилось к ООО «Вираз» с просьбой о рассмотрении возможности примыкания железнодорожного тупика к железнодорожным путям необщего пользования, принадлежащим ООО «Вираз». Однако, от ООО «Вираз» не поступило ответа о рассмотрении обращения ООО «Тантал Сервис».

Считая, что действия ООО «Вираз», выразившиеся в отказе рассмотреть обращение ООО «Тантал Сервис», свидетельствуют о нарушении ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», ООО «Тантал Сервис» обратилось в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан с заявлением.

Оспариваемым Решением Ответчик признал ООО «Виразж» (420054, г.Казань, ул.Складская, 2) нарушившим ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части уклонения от рассмотрения обращения о возможности примыкания к железнодорожным путям необщего пользования, принадлежащим ООО «Виразж», строящегося железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Тантал Сервис». И выдал ООО «Виразж» предписание о прекращении нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно о представлении в письменной форме владельцу строящегося железнодорожного пути согласия и проекта условий на примыкание к железнодорожному пути необщего пользования или мотивированного отказа, содержащего указания на технические и технологические причины невозможности примыкания к железнодорожному пути необщего пользования.

Не согласившись с вынесенным Решением и выданным предписанием, заявитель обжаловал их в Арбитражный суд Республики Татарстан.

Исследовав обстоятельства дела в их совокупности и взаимосвязи, суд в удовлетворении заявления отказал, руководствуясь нижеследующим.

В соответствии с ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе путем уклонения от рассмотрения обращения о возможности примыкания к железнодорожным путям необщего пользования, принадлежащим ООО «Виразж», строящегося железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Тантал Сервис», при наличии такой возможности.

В соответствии с п.4 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008г. №30, для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

В соответствии со свидетельством о государственной регистрации права серия 16-АА №954330 от 03.12.2008г., ООО «Виразж» является собственником железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожным путям общего пользования стрелочным переводом №35.

На основании проведенного Управлением выборочного опроса собственников железнодорожных тупиков, соединенных с железнодорожными путями общего

пользования посредством железнодорожного пути необщего пользования ООО «Вираз», а именно ООО «Транзит-Сервис», ОАО «Татагролизинг», ОАО «Напор»,

ООО «Тавис и К», были получены сведения о том, что общества не имеют иного присоединения к железнодорожным путям общего пользования, кроме как через железнодорожный путь необщего пользования ООО «Вираз». ООО «Тантал Сервис» также представило информацию, согласно которой, железнодорожный путь ООО «Вираз» является единственно возможным путем, который может связать строящийся железнодорожный путь необщего пользования с железнодорожными путями общего пользования. Таким образом единственным поставщиком услуги по предоставлению в пользование железнодорожного подъездного пути является ООО «Вираз», и у обществ отсутствует техническая, экономическая, возможность и целесообразность получать услугу по предоставлению в пользование железнодорожного подъездного пути у иного хозяйствующего субъекта (кроме ООО «Вираз»).

ООО «Тантал Сервис» также является потребителем (потенциальным потребителем) услуг по предоставлению в пользование железнодорожного подъездного пути ООО «Вираз», с целью удовлетворения потребности общества в доставке грузов железнодорожным транспортом непосредственно до базы.

Однако, услуга по предоставлению в пользование железнодорожного подъездного пути ООО «Вираз» не может быть оказана без осуществления технологического присоединения (примыкания) строящегося железнодорожного пути ООО «Тантал Сервис» к данному железнодорожному подъездному пути, согласие на которое предоставляет ООО «Вираз», как собственник железнодорожного подъездного пути. Учитывая тот факт, что само по себе осуществление технологического присоединения строящегося железнодорожного пути к железнодорожному подъездному пути ООО «Вираз» (без дальнейшего оказания ООО «Вираз» услуг по предоставлению в пользование железнодорожного подъездного пути) не имеет целесообразности и является лишь необходимым условием для оказания (потребления) услуг по предоставлению в пользование железнодорожного подъездного пути, соединенного с железнодорожными путями общего пользования, действия по техническому присоединению строящегося железнодорожного пути ООО «Тантал Сервис» к железнодорожному подъездному пути ООО «Вираз» не могут рассматриваться как отдельный рынок услуг, то есть являются действиями, совершенными на рынке услуг по предоставлению в пользование железнодорожного подъездного пути ООО «Вираз».

Таким образом, в связи со сложившейся схемой железнодорожных путей, в силу физического расположения железнодорожных тупиков (строящихся железнодорожных

путей необщего пользования), соединенных (имеющих возможность соединения) с железнодорожными путями общего пользования посредством железнодорожного пути необщего пользования ООО «Вираз» и привязкой их к определенному месту, владельцы (пользователи) железнодорожных тупиков (строящихся железнодорожных путей необщего пользования) имеют возможность получать как услуги предоставления в пользование железнодорожного подъездного пути так и услуги по технологическому присоединению (примыканию) к железнодорожному пути необщего пользования, на территории расположения железнодорожного пути необщего пользования ООО «Вираз», и не имеют этой возможности (или данная возможность связана со значительными издержками, экономически и технически не целесообразна) за ее пределами.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 № 135-ФЗ доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного 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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

В 2010 году Татарстанским УФАС России был проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг предоставления в пользование железнодорожного подъездного пути на территории Высокогорского района Республики Татарстан в границах железнодорожных путей необщего пользования ООО «Вираз» (присоединенных железнодорожных путей необщего пользования к железнодорожному пути необщего пользования ООО «Вираз»), соединенных с железнодорожными путями общего пользования, с целью установления положения на данном товарном рынке ООО «Вираз». Исследование товарного рынка проводилось за период с 01.01.2009г. по 30.06.2010г. Однако учитывая тот факт, что появление на данном товарном рынке нового продавца

возможно только путем передачи ему прав владения на железнодорожный путь необщего пользования ООО «Вираж», а по состоянию на 16 февраля 2011 года право собственности на железнодорожный путь необщего пользования принадлежит ООО «Вираж», следовательно и в настоящее время ООО «Вираж» осуществляет деятельность на рынке услуг предоставления в пользование железнодорожного подъездного пути при отсутствии какой-либо конкуренции со стороны других хозяйствующих субъектов.

По результатам проведенного анализа состояния конкурентной среды Комиссией был сделан вывод о том, что доля, занимаемая ООО «Вираж» на рынке услуг по предоставлению в пользование железнодорожного подъездного пути необщего пользования на территории Высокогорского района Республики Татарстан в пределах железнодорожных путей необщего пользования, соединенных с железнодорожными путями общего пользования посредством железнодорожного пути необщего пользования ООО «Вираж», составляет 100%.

По результатам анализа был составлен аналитический отчет о состоянии конкурентной среды на рынке услуг предоставления в пользование железнодорожного подъездного пути. Копия была направлена ООО «Вираж» (исх. №ИЩ-05/9500 от 30.07.2010г.).

В соответствии с частью 4 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект вправе представлять в антимонопольный орган доказательства того, что положение этого хозяйствующего субъекта на товарном рынке не может быть признано доминирующим, однако, ООО «Вираж» такие доказательства не были представлены, как не был представлен и отзыв на аналитический отчет.

По результатам рассмотрения материалов аналитического отчета о состоянии конкурентной среды на рынке услуг предоставления в пользование железнодорожного подъездного пути, Комиссией было установлено, что ООО «Вираж» занимает доминирующее положение на локальном рынке услуг предоставления в пользование железнодорожного подъездного пути необщего пользования на территории Высокогорского района Республики Татарстан в границах железнодорожных путей необщего пользования ООО «Вираж» (присоединенных железнодорожных путей необщего пользования к железнодорожному пути необщего пользования ООО «Вираж»), соединенных с железнодорожными путями общего пользования.

В соответствии с представленными ООО «Тантал Сервис» сведениями, является собственником земельного участка (общая площадь 8643 м2, кадастровый номер 16:16:08:05:06:0001, свидетельство о государственной регистрации права №ААХ 0156956

от 31.07.2006г.) расположенного по адресу: Республика Татарстан, Высокогорский район, с.Высокая Гора в 450 метрах юго-западнее.

На земельном участке ООО «Тантал Сервис» находится база общества, которая расположена вдоль железнодорожного пути необщего пользования ООО «Вираз» на расстоянии 830м от стрелочного перевода №35 - точки примыкания к железнодорожному пути общего пользования.

Кроме того, на земельном участке ООО «Тантал Сервис» расположен строящийся железнодорожный путь необщего пользования.

Согласно информации, представленной ООО «Тантал Сервис» (исх.№6 от 27.01.2011г.), железнодорожный путь ООО «Вираз» является единственно возможным путем, который может связать строящийся железнодорожный путь необщего пользования с железнодорожными путями общего пользования.

В соответствии с ч.3 ст. 16 Федерального закона от 10.01.2003г. №17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации», примыкание к железнодорожным путям необщего пользования строящихся железнодорожных путей необщего пользования осуществляется в порядке, определяемом федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта совместно с федеральным органом исполнительной власти в области транспорта.

Приказом Министерства транспорта Российской Федерации №125 от 6 августа 2008 года был утвержден Порядок примыкания к железнодорожным путям необщего пользования строящихся железнодорожных путей необщего пользования.

Согласно указанного Порядка, для примыкания к существующему железнодорожному пути необщего пользования (далее - существующий железнодорожный путь) владелец строящегося железнодорожного пути необщего пользования (далее - строящийся железнодорожный путь) обращается к владельцу существующего железнодорожного пути о возможности примыкания к железнодорожному пути необщего пользования. Обращение о возможности примыкания к существующему железнодорожному пути составляется в письменной форме и скрепляется печатью владельца строящегося железнодорожного пути.

В обращении указываются данные о владельце строящегося железнодорожного пути, а именно наименование, организационно-правовая форма, местонахождение.

К обращению владелец строящегося железнодорожного пути прилагает следующие документы:

- копии учредительных документов и документа, подтверждающего факт внесения записи о юридическом лице в Единый государственный реестр юридических лиц;

-иные документы, обосновывающие возможность примыкания к железнодорожному пути необщего пользования.

В соответствии с Порядком, владелец существующего железнодорожного пути рассматривает обращение владельца строящегося железнодорожного пути о возможности примыкания к существующему железнодорожному пути в течение 30 дней с момента получения такого обращения. До истечения срока рассмотрения обращения о возможности примыкания к существующему железнодорожному пути владелец существующего железнодорожного пути представляет в письменной форме владельцу строящегося железнодорожного пути согласие и проект условий на примыкание к железнодорожному пути необщего пользования или мотивированный отказ, содержащий указания на технические и технологические причины невозможности примыкания к железнодорожному пути необщего пользования, который может быть обжалован в судебном порядке.

В сентябре 2010 года обществом с ограниченной ответственностью «Тантал Сервис» в адрес ООО «Вираз» было направлено ценным письмом с описью вложения обращение (исх.№25 от 29.09.2010г.) о рассмотрении возможности примыкания строящегося железнодорожного пути необщего пользования к железнодорожному пути необщего пользования ООО «Вираз». К обращению были приложены следующие документы:

- копия устава ООО «Тантал Сервис»,
- копия свидетельства о регистрации юридического лица.
- копия кадастрового плана.

Данное обращение было получено ООО «Вираз» 6 октября 2010 года, что подтверждает почтовое уведомление о вручении.

Таким образом, в соответствии с Порядком, до истечения 30-дневного срока рассмотрения обращения, а именно до 6 ноября 2010 года, ООО «Вираз» должно было представить ООО «Тантал Сервис» в письменной форме согласие и проект условий на примыкание к железнодорожному пути необщего пользования или мотивированный отказ, содержащий указания на технические и технологические причины невозможности примыкания к железнодорожному пути необщего пользования.

Однако, по состоянию на 6 ноября 2010 года, а также по состоянию на 16 февраля 2011 года (дату рассмотрения настоящего дела) от ООО «Вираз» не поступило ни согласие на примыкание к железнодорожному пути необщего пользования, ни мотивированный отказ, содержащий указания на технические и технологические причины невозможности примыкания к железнодорожному пути необщего пользования.

В рамках рассмотрения настоящего дела ООО «Виразж» были представлены объяснения (исх.№023/ю от 02.02.2011г.) согласно которых обществом не был дан ответ на поступившее от ООО «Тантал Сервис» обращение, в связи с отсутствием у ООО «Тантал Сервис» документов, подтверждающих право собственности на строящийся железнодорожный путь необщего пользования. Однако, Порядком не предусмотрено предоставление владельцем строящегося железнодорожного пути документов о праве собственности на этот путь. ООО «Тантал Сервис» к направленному в адрес ООО «Виразж» обращению были приложены все необходимые документы. Кроме того, установленным Порядком не предусмотрен отказ от рассмотрения поступившего обращения и приведен исчерпывающий перечень действий владельца существующего железнодорожного пути (ООО «Виразж»), а именно представление в письменной форме владельцу строящегося железнодорожного пути (ООО «Тантал Сервис») согласия и проекта условий на примыкание к железнодорожному пути необщего пользования или мотивированного отказа, содержащего указания на технические и технологические причины невозможности примыкания к железнодорожному пути необщего пользования.

Следовательно, ООО «Виразж» не исполнило установленные нормативными правовыми актами требования действующего законодательства Российской Федерации.

Таким образом, учитывая доминирующее положение ООО «Виразж» на локальном рынке услуг предоставления в пользование железнодорожного подъездного пути необщего пользования на территории Высокогорского района Республики Татарстан в границах железнодорожных путей необщего пользования ООО «Виразж» (присоединенных железнодорожных путей необщего пользования к железнодорожному пути необщего пользования ООО «Виразж»), соединенных с железнодорожными путями общего пользования, действия ООО «Виразж», выразившиеся в неисполнении требований Порядка, являются нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», в части уклонения от рассмотрения обращения о возможности примыкания к железнодорожным путям необщего пользования, принадлежащим ООО «Виразж», строящегося железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ООО «Тантал Сервис».

Доводы заявителя отклонены судом по следующим основаниям.

Доводы заявителя о том, что ООО «Виразж» правомерно не исполнило требования Порядка примыкания к железнодорожным путям необщего пользования строящихся железнодорожных путей необщего пользования, утвержденного приказом Министерства транспорта РФ №125 от 06.08.2008г., в связи с тем, что ООО «Тантал Сервис» не приложило к определенному указанным Порядком перечню документов иные документы,

которые заявителю не известны, 2. Довод заявителя о том, что ООО «Вираз» правомерно уклоняется от предоставления ответа ООО «Тантал Сервис», поскольку железнодорожный путь необщего пользования ООО «Вираз» не является единственно возможным железнодорожным путем необщего пользования к которому может быть присоединен строящийся железнодорожный путь ООО «Тантал сервис», не основаны на нормах действующего законодательства.

Законодатель не отнес к усмотрению предприятий и учреждений вопрос о целесообразности направления ответа. Уклонение от исполнения этой обязанности рассматривается как создание препятствий органа государственного управления, что существенно нарушает баланс публичного и частного интереса в экономической деятельности.

В связи с этим оспариваемое решение и предписание Управления ФАС РФ по РТ, вынесенные в рамках предоставленных ему полномочий, являются правомерными. В соответствии с п.4,5. ст.200 АПК РФ при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов, государственных органов, арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта или его отдельных положений, оспариваемых решений и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, устанавливает наличие полномочий у органа или лица, которые приняли оспариваемый акт, а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт, решение и действия (бездействие) права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Исследовав материалы административного дела, истребованного в судебное заседание, суд пришел к выводу, что Решение Административного органа является законным и обоснованным, принятым в соответствии с его компетенцией.

В соответствии с п. 3 ст. 201 АПК РФ в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и не нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об отказе в удовлетворении заявленного требования.

Указанное заявителем несоответствие актов ст.52 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» не подтверждается материалами дела. Кроме того, заявителем не указано, какие его охраняемые права и законные интересы нарушены оспариваемыми Решением и предписанием.

Руководствуясь ст.ст. 167-170, 201 Арбитражного процессуального кодекса РФ,
Арбитражный суд Республики Татарстан,

Р Е Ш И Л:

В удовлетворении заявления отказать.

Решение может быть обжаловано в месячный срок в Одиннадцатый арбитражный
апелляционный суд через Арбитражный суд РТ.

Судья

А.Е. Кириллов