|  |  |
| --- | --- |
| ***Исх. № \_\_\_\_***  ***от*** | ***В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю***  ***----------------------------------------------------------------***  ***680000, г. Хабаровск, ул. Запарина, 67*** |

***Заявление о нарушении антимонопольного законодательства***

*Между ОАО «Российские железные дороги» и ОАО «Корфовский каменный карьер» (изменение организационно-правовой формы на АО «Корфовский каменный карьер») заключен «Договор на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования по станции Корфовская от 01.01.2014г.» (далее по тексту - Договор), а также Дополнительное соглашение к Договору от 17.08.2015г.*

*Согласно подп. б. п. 18 Договора, «Владелец уплачивает Перевозчику с учетом повышающих коэффициентов: ежемесячную плату за пользование железнодорожным путем необщего пользования, принадлежащим Перевозчику протяженностью* ***3 556 метров, используемым при подаче и уборке вагонов для*** *Владельца локомотивом Перевозчика,* ***в размере расчетной ставки 2 411,0 рублей за 1 км в сутки.*** *Плата взыскивается по накопительным ведомостям. В случае изменения ставки платы за пользование железнодорожным путем необщего пользования, плата начисляется по новым ставкам с момента ввода их в действие, без оформления дополнительного соглашения к договору. Информация об изменении ставки платы доводиться до Пользователя на информационных стендах ЛАФТО станций».*

*Дополнительным соглашением от 17.08.2015г. к Договору, стороны внесли изменения в подп. б п. 18 и изложили его в следующей редакции: «Владелец уплачивает Перевозчику с учетом повышающих коэффициентов: Ежесуточную плату за пользование железнодорожным путем необщего пользования, принадлежащим Перевозчику, протяженностью 2610 метров, в размере ставки 2812 рублей за 1 км в сутки. ….».*

*Предметом вышеуказанного договора является подача, расстановка на места погрузки, выгрузки и уборка вагонов с железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего Владельцу, примыкающего стрелочным переводам № 46 к пути № 8 станции Корфовская, локомотивом перевозчика.*

*В период с 09.07.2016г.-18.12.2017г. ОАО «РЖД» начислило АО «Корфовский каменный карьер» плату за пользование железнодорожным путем необщего пользования на общую сумму* ***5 182 363,87 руб.,*** *что подтверждается счетами-фактурами от ….. №….., актами оказанных услуг от …. №*

*Указанная сумма была списана Обществом с единого лицевого счета АО «Корфовский каменный карьер» № ……на основании накопительных ведомостей от ….. №……№ ….№….*

*Согласно ст. 58 Федерального закона от 10.01.2003 N 18-ФЗ (ред. от 18.07.2017) "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации", «****Перевозчик******за подачу и уборку вагонов****, осуществляемые им на принадлежащих ему железнодорожных путях необщего пользования, взимает с грузоотправителей (отправителей), грузополучателей (получателей),* ***владельцев других железнодорожных путей необщего пользования сбор****, включающий в себя плату за работу локомотива, принадлежащего перевозчику, и плату за использование железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего перевозчику».*

*«Если подача и уборка вагонов на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих перевозчику, осуществляются локомотивом, принадлежащим владельцу другого железнодорожного пути необщего пользования или иному лицу, с грузоотправителей (отправителей), грузополучателей (получателей) и указанных владельца железнодорожных путей необщего пользования или иного лица перевозчиком взимается плата за использование железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего перевозчику».*

*Размеры* ***указанных сбора и платы*** *устанавливаются соглашением сторон, если иное не установлено законодательством Российской Федерации.*

*Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 N 643 утвержден Перечень работ (услуг)* ***субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируются государством.***

*Согласно пункту 4 указанного Перечня, работы по подаче и уборке вагонов в пределах железнодорожных станций в местах общего и необщего пользования включены в дополнительные работы (услуги), выполняемые на железнодорожном транспорте.*

*В соответствии со статьей 8 Федерального закона от 10.01.2003 N 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации", статей 4 и 6 Федерального закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях"* ***ОАО "РЖД" относится к субъектам естественных монополий на транспорте.***

*Абзац 3 части 1 статьи 8 Федерального закона от 10.01.2003 N 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации" предусматривает, что тарифы, связанные с выполнением в местах необщего пользования работ (услуг), относящихся к сфере естественной монополии, устанавливаются в соответствии с Федеральным законом "О естественных монополиях" и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.*

*Федеральный закон от 10.01.2003 N 18-ФЗ (ред. от 18.07.2017) "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации" в статье 2 определяет тарифные руководства как сборники, в которых публикуются утвержденные в установленном законодательством Российской Федерации порядке тарифы, ставки платы и сборов за работы и услуги железнодорожного транспорта, правила применения таких тарифов, платы, сборов, а также утвержденные федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта перечни железнодорожных станций, расстояния между ними и выполняемые на территориях железнодорожных станций операции.*

*Согласно подпункту "а" пункта 4 Перечня работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируется государством, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 N 643 "О государственном регулировании тарифов, сборов и платы в отношении работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок", к работам (услугам), цены на которые устанавливаются государством, отнесены дополнительные работы (услуги), выполняемые на железнодорожном транспорте в местах общего и необщего пользования, в частности подача и уборка вагонов.*

*В связи с чем, по смыслу приведенных норм права размер платы за работу локомотива и размер платы за использование железнодорожного пути необщего пользования, как составляющих сбора, взимаемого перевозчиком за подачу и уборку вагонов, осуществляемых им на принадлежащих ему железнодорожных путях необщего пользования, не являются договорными и должны регулироваться уполномоченным органом.*

*Аналогичная правовая позиция изложена Высшим Арбитражным Судом РФ в решении от 01.07.2011 по делу N ВАС-5095/11 и Верховным Судом РФ в определении от 04.02.2015 по делу N 308-ЭС14-1778.*

*Пункты 2.7.1, 2.7.6.1, 2.7.6.2 и 2.7.13 Тарифного руководства №3, устанавливающие ежесуточную уплату сбора за пользование железнодорожным путем необщего пользования, решением Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.2011 по делу № ВАС- 5095/11 признаны недействующими.*

*Кроме того, как следует из письма ФСТ от 28.05.2015 г., государственное тарифное регулирование услуги – использование пути необщего пользования, принадлежащего перевозчику, должно осуществлять на основании пп. «а» п.4 Перечня работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируется государством, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 N 643.*

*До установления ФСТ нового порядка исчисления ставок сбора за подачу и уборку вагонов, в том числе, за использование пути необщего пользования, принадлежащего перевозчику, ставки тарифного руководства могут быть использованы в качестве экономического ориентира.*

*В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006№ 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей».*

***Приведенные выше доводы Акционерного общества «Корфовсикй каменный карьер» основаны на правовых позициях Арбитражного суда Хабаровского края по делу № А73-16805/2015 от 24.03.2016г., Шестого арбитражного апелляционного суда по делу № 06АП-2638/2016 от 17.06.2016г., Арбитражного суда Дальневосточного округа по делу № Ф03-3900/2016 от 06.09.2016г.***

*На основании изложенного, руководствуясь ст. ст. 10, 22, 23 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "О защите конкуренции", ввиду необоснованного начисления ежесуточной платы за пользование железнодорожным путем необщего пользования, при явном нарушении норм Федерального закона «О защите конкуренции», Акционерное общество «Корфовский каменный карьер» просит Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю:*

1. *Признать Открытое акционерное общество «Российские железные дороги» лицом, нарушившим положения ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном взимании ежесуточной платы за пользование железнодорожным путем необщего пользования и ущемлении интересов Акционерного общества «Корфовский каменный карьер», как хозяйствующего субъекта в сфере предпринимательской деятельности.*
2. *Внести Открытому акционерному обществу «Российские железные дороги» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.*
3. *О результатах рассмотрения настоящего обращения, Акционерное общество «Корфовский каменный карьер» просит уведомить письменно.*

***Приложение:***

1. *Договор на эксплуатации. Железнодорожного пути необщего пользования по станции Корфовская № 67 от 01.01.2014г. (копия)*
2. *Дополнительное соглашение от 17.08.2015г. к договору № 67 от 01.01.2014г. (копия)*
3. *Технический паспорт Железнодорожного пути необщего пользования (копия)*
4. *Инструкция о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования …. (копия)*
5. *Накопительные ведомости за период с ……*