



## **ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО АСТРАХАНСКОЙ  
ОБЛАСТИ

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267, тел./факс: (8512) 39-05-80

### **РЕШЕНИЕ**

17 апреля 2012 г.

г. Астрахань

Резолютивная часть решения оглашена 03.04.2012

В полном объеме решение изготовлено 17.04.2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Астраханской области (далее - Астраханское УФАС России, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе: председателя Комиссии — руководителя Астраханского УФАС России Н.С. Меркулова, членов Комиссии — заместителя руководителя - начальника отдела товарных рынков и естественных монополий Управления П.Л. Потылицына и ведущего специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий Управления Н.А. Гончаровой, рассмотрев дело № 02-К-03-12 по признакам нарушения Открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» (юр. адрес: 107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, 2; дата государственной регистрации в качестве юридического лица — 23.09.2003; ИНН 7708503727) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

при участии представителя ОАО «Российские железные дороги» «.....», «.....», «.....» (доверенность от 09.11.2011 № 210, срок действия полномочий по 15.09.2014) и «.....», «.....», «.....» (доверенность 17.02.2012 № 17, срок действия полномочий по 15.09.2014),

УСТАНОВИЛА:

В Астраханское УФАС России обратилось ЗАО «Деревообрабатывающий комбинат» (далее также — Комбинат) с заявлением от 12.10.2011 № 300 о нарушении ОАО «Российские железные дороги» (далее также — ОАО «РЖД», Общество) антимонопольного законодательства.

По мнению заявителя, ОАО «РЖД» при расчетах с ЗАО «Деревообрабатывающий комбинат» за оказанные Комбинату услуги по подаче и уборке вагонов необоснованно включает в сбор за подачу и уборку вагонов плату за пользование железнодорожным путем необщего пользования, нарушая тем самым установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования в сфере оказания услуг по подаче и уборке вагонов.

Усмотрев в действиях ОАО «РЖД» признаки нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также — Закон о защите конкуренции), Астраханское УФАС России в соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 39 названного закона приказом руководителя Управления от 31.01.2012 № 17-п возбудило в отношении Общества дело № 02-К-03-12 о нарушении антимонопольного законодательства.

Заявитель, надлежащим образом извещенный о времени и месте рассмотрения дела, на заседание Комиссии не явился.

Представители ответчика с наличием в действиях Общества нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования не согласились, пояснив, что плата за пользование железнодорожным путем необщего пользования государственному регулированию не подлежит, взимается с Комбината по его согласию и в размере, определенном заключенным между Обществом и Комбинатом договором.

Комиссия, исследовав материалы дела, оценив доказательства по делу в их совокупности и взаимосвязи, установила следующее.

Между ЗАО «Деревообрабатывающий комбинат» и ОАО «РЖД» заключен договор от 23.05.2011 № 1/5 на подачу и уборку вагонов по станции Трусово Приволжской железной дороги-филиала ОАО «РЖД» (далее — договор № 1/5). В соответствии с пунктами 1, 3 данного договора ОАО «РЖД» (перевозчик) обязалось осуществлять для ЗАО «Деревообрабатывающий комбинат» (пользователь) подачу, расстановку на места погрузки, выгрузки и уборку вагонов с принадлежащего ОАО «РЖД» и обслуживаемого локомотивом ОАО «РЖД» железнодорожного пути необщего пользования № 16, развернутая длина которого составляет 165 погонных метров.

Согласно пункту 17 договора № 1/5 пользователь, помимо сбора за подачу и уборку вагонов, определяемого по ставкам таблицы № 10 Тарифного руководства № 3 за суммарное количество подаваемых и убираемых вагонов за один выход локомотива (подпункт «а»), уплачивает перевозчику сбор за пользование железнодорожным путем необщего пользования протяженностью 165 погонных метров по ставкам части 2 таблицы № 11 Тарифного руководства № 3 ежедневно (подпункт «д»).

Соглашением от 29.08.2011 к договору № 1/5 в редакции протокола урегулирования разногласий от 25.10.2011 данные условия договора были изменены. Стороны договорились сбор за подачу и уборку вагонов определять по

ставкам части 1 таблицы 11 Тарифного руководства № 3 за суммарное количество подаваемых и убираемых вагонов за один выход локомотива, а сбор за пользование железнодорожным путем необщего пользования — по ставкам части 2 таблицы 11 Тарифного руководства № 3 за сутки фактического пользования.

Пунктом 19.3 договора № 1/5 определено, что в случае невнесения пользователем причитающихся перевозчику платежей и до их внесения перевозчик вправе применять меры, предусмотренные статьями 30, 35 Устава железнодорожного транспорта Российской Федерации, согласно которым перевозчик в указанном случае может требовать уплаты процентов на сумму просроченного платежа; ставить вагоны, контейнеры, не выданные грузополучателю (получателю), на его ответственный простой с взиманием с него платы за пользование вагонами, контейнерами; удерживать грузы.

В период с июля по сентябрь 2011 года ОАО «РЖД» начислило заявителю плату за пользование железнодорожным путем необщего пользования на общую сумму в 27 335, 4 руб., что подтверждается счетами-фактурами от 05.07.2011 № 0000010000000650/0700000719, от 05.08.2011 № 0000010000000650/0800000915, от 05.09.2011 № 0000010000000650/0900000782, актами оказанных услуг от 05.07.2011 № 1000801130/2011071, от 05.08.2011 № 1000801130/2011081, от 05.09.2011 № 1000801130/2011091, перечнями первичных документов к данным актам.

Указанная сумма была списана Обществом с единого лицевого счета Комбината № 1000801130 на основании накопительных ведомостей от 03.07.2011 № 030703, от 03.08.2011 № 030805, от 03.09.2011 № 030904.

По результатам рассмотрения претензии Комбината от 11.11.2011 № 313 о возврате списанных со счета в качестве платы за пользование железнодорожным путем необщего пользования денежных средств Общество восстановило на едином лицевом счете Комбината сумму в размере 27 335, 4 руб.

Проверив обоснованность действий ОАО «РЖД» по начислению и взиманию с ЗАО «Деревообрабатывающий комбинат» сбора за пользование железнодорожным путем необщего пользования в составе сбора за подачу и уборку вагонов, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно абзацу 3 статьи 58 Устава железнодорожного транспорта Российской Федерации за работу локомотивов, принадлежащих перевозчикам, по подаче и уборке вагонов перевозчиками взимается сбор с грузоотправителей, грузополучателей, владельцев железнодорожных путей необщего пользования по договору, если иное не установлено законодательством Российской Федерации.

В силу части 1 статьи 8 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» тарифы, сборы и плата, 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.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 4 Перечня работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируются государством, утвержденного

постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 № 643, услуги по подаче и уборке вагонов, оказываемые на железнодорожном транспорте в местах общего пользования и необщего пользования, отнесены к услугам, оказываемым субъектом естественной монополии в сфере железнодорожных перевозок.

Постановлением Федеральной энергетической комиссии от 19.06.2002 № 35/15 утверждены Правила применения сборов за дополнительные операции, связанные с перевозкой грузов на федеральном железнодорожном транспорте (Тарифное руководство № 3).

В соответствии с пунктом 2.7.1 Тарифного руководства № 3 сбор за подачу и уборку груженых и порожних вагонов локомотивом, принадлежащим организации федерального железнодорожного транспорта, взимается за расстояние подачи и уборки вагонов в оба конца по одному из двух вариантов:

- в зависимости от среднесуточного числа поданных и убранных вагонов по ставкам таблицы № 8 Тарифного руководства № 3, если железнодорожный подъездной путь не принадлежит железной дороге, и по ставкам таблицы № 9 Тарифного руководства № 3, если железнодорожный подъездной путь принадлежит железной дороге;

- за каждый выход локомотива по ставкам таблицы № 10 Тарифного руководства № 3, если железнодорожный подъездной путь не принадлежит железной дороге, и за каждый выход локомотива и пользование железнодорожным подъездным путем по ставкам таблицы № 11 Тарифного руководства № 3, если железнодорожный подъездной путь принадлежит железной дороге (применяется для 1 и 2 группы железнодорожных подъездных путей).

Пунктом 2.7.13 Тарифного руководства № 3 установлено, что при применении таблицы № 11 Тарифного руководства № 3 сбор за пользование железнодорожным подъездным путем начисляется ежедневно независимо от выхода локомотива, а за выход локомотива - по фактическому числу выходов.

01.07.2011 вступило в законную силу решение Высшего Арбитражного Суда РФ по делу № ВАС-5095/11, которым пункты 2.7.1, 2.7.6.1, 2.7.6.2, 2.7.13 Тарифного руководства № 3 в части, устанавливающей ежедневную уплату сбора за пользование железнодорожным путем необщего пользования, признаны недействующими как несоответствующие абзацу 3 статьи 58 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации», Положению о государственном регулировании и контроле тарифов, сборов и платы в отношении работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок и Перечню работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируется государством, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 № 643; подпунктам «б», «в» пункта 4 Указа Президента Российской Федерации от 09.03.2004 № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти».

Принимая указанное решение, суд исходил из того, что абзацем 3 статьи 58 Устава железнодорожного транспорта сбор за подачу и уборку вагонов на железнодорожных путях необщего пользования в виде оплаты за работу

локомотива и ежедневной оплаты за пользование данными путями не предусматривается - перевозчиками взимается сбор только за работу локомотива, принадлежащего перевозчику. Взимание сбора за пользование железнодорожным путем необщего пользования (железнодорожным подъездным путем) не предусмотрено и иным действующим законодательством.

Согласно части 5 статьи 195 АПК РФ нормативный правовой акт или отдельные его положения, признанные арбитражным судом недействующими, не подлежат применению с момента вступления в законную силу решения суда и должны быть приведены органом или лицом, принявшими оспариваемый акт, в соответствие с законом или иным нормативным правовым актом, имеющими большую юридическую силу.

При таких обстоятельствах, действия ОАО «РЖД» по включению при расчетах с ЗАО «Деревообрабатывающий комбинат» за услуги по подаче и уборке вагонов с 01.07.2011 в сбор за подачу и уборку вагонов сбора за пользование железнодорожным путем необщего пользования и взиманию этого сбора совершены в нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в сфере оказания услуг по подаче и уборке вагонов, и являются действиями, ущемляющими интересы заявителя.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 29.12.2004 № 435-т ОАО «РЖД» включено в раздел 1 «Железнодорожные перевозки и услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования» Реестра субъектов естественных монополий на транспорте, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль, под регистрационным номером 77/1/2 и в силу части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции занимает доминирующее положение на рынке услуг по подаче и уборке вагонов в границах железнодорожного пути необщего пользования № 16, примыкающего к пути № 14 станции Трусово.

Пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или может являться ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Таким образом, ОАО «РЖД» совершены действия, прямо запрещенные пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Довод представителей ответчика о том, что ОАО «РЖД» оказывает Комбинату услуги по использованию железнодорожного пути необщего пользования, которые не отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий и тариф на которые не подлежит государственному регулированию, а взимается с Комбината по его согласию в размере, определенном заключенным между Обществом и Комбинатом договором, является несостоятельным и подлежит отклонению по следующим основаниям.

Из содержания договора № 1/5 следует, что Общество оказывает Комбинату услуги по подаче и уборке вагонов на железнодорожном пути необщего пользования № 16. Такие услуги постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 № 643 отнесены к сфере деятельности субъектов

естественных монополий. Цена на данные услуги подлежит государственному регулированию, установлена Тарифным руководством № 3 и не может быть изменена по соглашению сторон.

Факт согласия Комбината на взимание с него платы за пользование железнодорожным путем необщего пользования в составе сбора за подачу и уборку вагонов в рассмотренный Комиссией период (июль — сентябрь 2011 г.) не подтверждается материалами дела. Напротив, в материалах дела имеется направленная Комбинатом Обществу претензия о возврате списанной со счета Комбината суммы, начисленной Обществом за пользование железнодорожным путем необщего пользования, письмо от 13.09.2011 № 284, содержащее аналогичное требование, а в конечном итоге, и направленное в антимонопольный орган заявление о нарушении Обществом антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 3 статьи 41 Закона о защите конкуренции комиссия при вынесении решения устанавливает наличие либо отсутствие оснований для прекращения рассмотрения дела, поименованных в части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции.

Поскольку Общество восстановило на едином лицевом счете Комбината сумму в размере 27 335, 4 руб., списанную в качестве платы за пользование железнодорожным путем необщего пользования, Комиссия считает, что рассматриваемое дело подлежит прекращению на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, Общество на рассмотрении дела своей вины в совершении нарушения антимонопольного законодательства не признало, считает, что начисление и взимание с Комбината платы за пользование железнодорожным путем необщего пользования в составе сбора за подачу и уборку вагонов не нарушает установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования. В связи с этим Комиссия считает необходимым выдать Обществу предусмотренное подпунктом «д» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции обязательное для исполнения предписание о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Российские железные дороги» нарушившим пункт 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем злоупотребления доминирующим положением на рынке услуг по подаче и уборке вагонов в границах железнодорожного пути необщего пользования № 16, примыкающего к пути № 14 станции Трусово, в виде нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в сфере оказания

услуг по подаче и уборке вагонов.

2. В связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства рассмотрение дела прекратить.

3. Выдать ОАО «Российские железные дороги» предписание о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, с требованием не допускать с момента получения настоящего предписания нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в сфере оказания услуг по подаче и уборке вагонов при осуществлении с ЗАО «Деревообрабатывающий комбинат» расчетов за оказываемые услуги по подаче и уборке вагонов.

4. Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по обеспечению конкуренции отсутствуют.

Председатель комиссии

\_\_\_\_\_

Н.С. Меркулов

Члены комиссии

\_\_\_\_\_

П.А. Потылицын

\_\_\_\_\_

Н.А. Гончарова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.