

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 7 марта 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 21 марта 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:

Председатель  
Комиссии: Семенова Елена Григорьевна – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;

Члены  
Комиссии: Ветрова Татьяна Алексеевна – начальник отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России;

Ростовцева Юлия Геннадьевна – ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий, ЖКХ и транспорта Челябинского УФАС России,

в присутствии:

- представителя ЗАО «Шадринский комбинат хлебопродуктов»;

- представителя ОАО «РЖД»,

рассмотрев дело № 49-03/12 по признакам нарушения ОАО «РЖД» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России поступило заявление ЗАО «Шадринский комбинат хлебопродуктов» на действия Южно-Уральского ТЦФТО ОАО «РЖД», выразившиеся в необоснованном несогласовании заявок на перевозку груза (ячменя) на общих условиях и понуждении заключения дополнительного договора на оказание услуг по перевозке ячменя в вагонах-зерновозах на особых условиях.

Согласно заявлению между ОАО «РЖД» и ЗАО «Шадринский комбинат хлебопродуктов» заключен договор на оказание услуг, связанных с перевозкой грузов от 07.03.2012. В соответствии с п. 2.1.1 договора ОАО «РЖД» обязуется

оказывать услуги в соответствии с согласованными заявками клиента.

Направленные ЗАО «Шадринский комбинат хлебопродуктов» в ОАО «РЖД» заявки на перевозку груза-ячменя согласованы перевозчиком не были по причине необходимости заключения дополнительного договора на оказание услуг по перевозке ячменя в вагонах-зерновозах на особых условиях.

Из письменных пояснений ОАО «РЖД», представленных в антимонопольный орган, следует, что договор перевозки ячменя может быть заключен только на особых условиях, поскольку данный вид груза прямо не поименован в Перечне грузов, которые могут перевозиться железнодорожным транспортом насыпью и навалом (далее — Перечень).

Также ОАО «РЖД» указало, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или правовыми актами.

Протоколов разногласий при согласовании договора от 30.12.2011 № 59-ОУ на оказание услуг по перевозке ячменя на особых условиях в Южно-Уральский ТЦФТО не поступало. Включение пункта 4.7 в проект договора, предусматривающего обязанность при отправлении груза производить 100 % страхование груза по отдельному заключенному договору, согласовано с заявителем, что подтверждается отсутствием преддоговорного спора.

Страхование грузов во исполнение пункта 4.7 договора осуществляется в соответствии с техническим регламентом принятия страховых премий по страхованию грузов и проведению расчетов.

Агентские договоры на оказание услуг по организации процесса добровольного страхования грузов заключены с ОАО «ЖАСО», ООО «Росгосстрах», ЗАО «ЮЖУРАЛЖАСО».

Кроме того, ОАО «РЖД» указало, что перевозчик не принимает участия в отношениях по вопросу заключения договоров страхования между заказчиком и страховыми организациями. В случае включения в договор перевозки груза на особых условиях пункта о страховании, заказчик самостоятельно выбирает страховую компанию и обговаривает все условия заключаемого договора.

На доводы ответчика заявитель пояснил, что грузоотправители вынуждены заключить с ОАО «РЖД» договор на оказание услуг по перевозке ячменя в вагонах-зерновозах на особых условиях в связи с необходимостью скорой отправки груза.

Пункт 4 договора на оказание услуг по перевозке ячменя в вагонах-зерновозах на особых условиях содержит дополнительные обязанности для заказчика услуг, а именно:

- нести ответственность за планирование перевозок,
- принимать на себя риск утраты груза в полном объеме.

Кроме того, пункт 4.7 договора предусматривает 100 % страхование груза при его отправлении по отдельно заключенному договору.

Согласно заявлению ОАО «Элеватор» между ОАО «РЖД» и грузоотправителем заключен договор на оказание услуг, связанных с перевозкой грузов от 10.01.2012. В соответствии с п. 2.1.1 договора ОАО «РЖД» обязуется оказывать услуги в соответствии с согласованными заявками клиента. В связи с тем, что ячмень прямо не указан в Перечне грузов, которые могут перевозиться железнодорожным транспортом насыпью и навалом, ОАО «РЖД» указало на необходимость заключения договора на оказание услуг по перевозке ячменя в вагонах на особых условиях. По мнению заявителя, перевозка ячменя с влажностью менее 16 % возможна в рамках заключенного договора перевозки. В заявлении отмечено, что физические свойства зерновых культур, к примеру, ячменя и овса, одинаковые. Перевозка овса осуществляется в рамках договора перевозки на общих условиях. Ячмень является стратегическим сырьем (корм для животных) и перевозится в больших объемах, в связи с чем предприятие несет значительные убытки, заключив договор с ОАО «РЖД» на оказание услуг по перевозке ячменя в вагонах-зерновозах на особых условиях.

Кроме того, заявителем в антимонопольный орган представлены документы, подтверждающие факты обращения ОАО «Элеватор» в ОАО «РЖД» для урегулирования возникшей ситуации.

31.03.2011 ОАО «Элеватор» направило в адрес ОАО «РЖД» обращение о необходимости включить зерно ячменя в Перечень грузов, которые могут перевозиться железнодорожным транспортом насыпью и навалом, по причине одинаковых свойств зерновых культур. Также в письме указано на несогласие грузоотправителей заключать договор на перевозку ячменя на особых условиях.

Ответ на данное обращение направлен не был.

05.04.2011 было направлено повторное обращение в адрес ОАО «РЖД» о том, что грузоотправители вынуждены заключать договоры о перевозке грузов на особых условиях.

Ответ на данное обращение направлен не был.

В рамках рассмотрения заявления Челябинским УФАС России запрошены письменные пояснения у крупнейших поставщиков зерна (ячменя) на территории Челябинской области по существу рассматриваемого спора, а именно: ООО «Колосагротранс», ООО «Элеваторзернопродукт», ООО «Сорочинский элеватор», ООО «Карталинский элеватор».

**ООО «Колосагротранс»** сообщило, что договор на оказание услуг по перевозке ячменя в вагонах-зерновозах на особых условиях заключен в редакции ОАО «РЖД». Перевозка ячменя на общих условиях невозможна, поскольку ОАО «РЖД» к перевозке груз не принимает при отсутствии договора перевозки на особых условиях.

Включение условия о 100 % страховании груза в договор произведено по инициативе ОАО «РЖД». Для заключения договора страхования перевозчиком была предложена единственная организация ЗАО «Южуралжасо».

**ОАО «Брединский элеватор»** указало, что между грузоотправителем и ОАО «РЖД» заключен договор на оказание услуг по перевозке ячменя на особых условиях в редакции перевозчика. Документов, подтверждающих факт навязывания со стороны ОАО «РЖД» данного договора организация представить не имеет возможности. Вместе с тем, ОАО «Брединский элеватор» обратило внимание на то, что в случае незаключения с перевозчиком указанного договора услуга по отгрузке ячменя не оказывается.

Во исполнение пункта 4.7 договора у ОАО «Брединский элеватор» заключен договор страхования грузов № ТСГ-1—2012 от 30 мая 2012 года с ОАО «Южуралжасо».

В материалы дела представлено удостоверение о качестве зерна, согласно которому влажность зерна составляет 13 процентов.

**ОАО «Сибайский элеватор»** пояснило, что в отсутствии заключенного с ОАО «РЖД» договора на перевозку ячменя на особых условиях, данный вид груза к отправке не принимается. Договор заключен в редакции перевозчика.

В материалы дела представлено удостоверение о качестве зерна, согласно которому влажность зерна составляет 12,5 процентов.

Во исполнение пункта 4.7 договора у ОАО «Сибайский элеватор» заключен договор страхования грузов № ТСГ-1—2012 от 30 мая 2012 года с ОАО «Южуралжасо». Альтернативы выбора другой страховой компании у грузоотправителя не было.

Из письменных пояснений **ОАО «Больше-Черниговский элеватор»** следует, что между грузоотправителем и ОАО «РЖД» заключен договор на оказание услуг по перевозке ячменя на особых условиях в редакции перевозчика. Во исполнение пункта 4.7 договора у ОАО «Больше-Черниговский элеватор» заключен договор страхования грузов с ОАО «Южуралжасо». Альтернативы выбора другой страховой компании у грузоотправителя не было.

В письме от 11.12.2012 **ОАО «Лебяжьевский агроэлеватор»** пояснило, что при заключении договора на перевозку ячменя сотрудники ОАО «РЖД» в устной форме указывают на отсутствие данного вида зерна в перечне грузов, перевозимых на общих условиях и, следовательно, вынуждают грузоотправителей заключать договор на перевозку ячменя на особых условиях. При неподписании данного договора груз к отправке не принимается. При попытках внесения изменений в договор ОАО «РЖД» затягивает сроки переговоров, что может привести к срыву отгрузки.

Также ОАО «Лебяжьевский агроэлеватор» обратило внимание, что все переговоры по вопросам заключения указанного договора производились в устной форме.

Во исполнение пункта 4.7 договора у ОАО «Лебяжьевский агроэлеватор» заключен договор страхования грузов № ТСГ-1—2012 от 30 мая 2012 года с ОАО «Южуралжасо». Альтернативы выбора другой страховой компании у грузоотправителя не было.

С данным пунктом договора ОАО «Лебяжьевский агроэлеватор» не согласно, поскольку не считает необходимым страховать при перевозке ячмень. По мнению грузоотправителя, ответственность за перевозку груза должно нести ОАО «РЖД» в рамках договора перевозки на общих условиях. Но поскольку без заключения договора на перевозку ячменя на особых условиях ОАО «РЖД» перевозку данного груза не осуществляет, ОАО «Лебяжьевский агроэлеватор» вынуждено было заключить договор груза.

**ОАО «Айдырлинский элеватор»** указало, что условие, предусматривающее 100 % страхование грузов при его отправке, содержится только в договоре на оказание услуг по перевозке ячменя в вагонах-зерновозах на особых условиях от 24.08.2011 № 88-ОУ. Грузоотправитель акцентировал внимание на факт навязывания заключения данного договора.

Во исполнение пункта 4.7 договора у ОАО «Айдырлинский элеватор» заключен договор страхования грузов с ОАО «Южуралжасо». Альтернативы выбора другой страховой компании у грузоотправителя не было.

Из письменных пояснений **ОАО «Бузулукский элеватор»** следует, что между грузоотправителем и перевозчиком 17.11.2011 заключен договор на оказание услуг по перевозке ячменя в вагонах-зерновозах на особых условиях. Без заключения данного договора заявки на перевозку ячменя не согласовываются.

С целью контроля за соблюдением антимонопольного законодательства Челябинское УФАС России запросило Министерство транспорта Российской Федерации информацию о том, возможна ли перевозка ОАО «РЖД» груза (ячменя) на общих условиях.

1. Согласно письму Министерства транспорта Российской Федерации от 12.11.2012 исх. № 04-02.4168 перевозка всех зерновых грузов влажностью до 16 % включительно осуществляется на общих условиях. В соответствии со статьей 8 Федерального закона «Устав железнодорожного транспорта в РФ» допускается перевозка указанных грузов с более высокой влажностью.

Изучив материалы дела, заслушав доводы и объяснения сторон, Комиссия пришла к выводу о наличии в действиях «РЖД» нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, по следующим основаниям.

1. Статьей 4 Федерального закона от 17.08.95 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) железнодорожные перевозки отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно статье 39 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее — Устав железнодорожного транспорта РФ) за время нахождения вагонов, контейнеров у грузополучателей, грузоотправителей, обслуживающих грузополучателей, грузоотправителей своими локомотивами владельцев железнодорожных путей необщего пользования либо за время ожидания их подачи или приема по причинам, зависящим от таких грузополучателей, грузоотправителей, владельцев, указанные лица вносят перевозчику плату за пользование вагонами, контейнерами.

Таким образом, предоставление услуги пользования вагонами относится к деятельности железнодорожного транспорта, что соответствует коду 60.10.12 Общероссийского классификатора видов экономической деятельности, утвержденного Постановлением Госстандарта РФ от 06.11.2001 № 454-ст «О принятии и введении в действие ОКВЭД», а также коду 60.10.12 Общероссийского классификатора видов экономической деятельности, утвержденного Приказом Ростехрегулирования от 22.11.2007 № 329-ст.

ОАО «РЖД» включено в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляются государственное регулирование.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции положение ОАО «РЖД» на рынке железнодорожных перевозок признается доминирующим.

В силу своего доминирующего положения на рынке железнодорожных перевозок ОАО «РЖД» обязано соблюдать запреты, установленные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

2. В силу статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольные органы уполномочены возбуждать и рассматривать дела о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе о нарушении интересов других лиц хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке.

Согласно ст. 784 Гражданского кодекса перевозка грузов осуществляется на основании договора перевозки. Общие условия перевозки определяются транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми в соответствии с ними правилами.

Договор перевозки согласно п. 2 ст. 789 Гражданского кодекса является публичным договором.

Уставом железнодорожного транспорта РФ регулируются отношения, возникающие между перевозчиками, пассажирами, грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями), владельцами инфраструктур железнодорожного транспорта общего пользования, владельцами железнодорожных путей необщего пользования, другими физическими и юридическими лицами при пользовании услугами железнодорожного транспорта общего пользования и железнодорожного транспорта необщего пользования, их права, обязанности и ответственность.

Устав железнодорожного транспорта РФ определяет условия организации и осуществления перевозок пассажиров, грузов, багажа, грузобагажа, оказания услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и иных связанных с перевозками услуг.

Из статей 3, 8 Устава железнодорожного транспорта Российской Федерации следует, что особые условия перевозки могут устанавливаться по соглашению между перевозчиком, грузоотправителем, экспедитором.

Правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом на особых условиях, утвержденными приказом Министерства путей сообщения Российской Федерации от 18.06.2003 № 41 (далее - Правила), разработанными в соответствии со статьей 8 Устава, определяются основные положения по перевозке грузов на особых

условиях и порядок заключения договоров на эти перевозки.

Пунктом 2 Правил установлено, что, если свойства груза или его состояние, либо предлагаемые грузоотправителем условия перевозок не предусмотрены правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом, в соответствующих договорах перевозчиков с грузоотправителями могут устанавливаться особые условия перевозок таких грузов и ответственность сторон за их перевозку и сохранность.

В соответствии с пунктом 4 Правил **перевозки грузов на особых условиях могут осуществляться перевозчиком в следующих случаях:**

4.1 при перевозке грузов, перевозка которых не предусмотрена правилами перевозки грузов железнодорожным транспортом;

4.2 при перевозке импортных скоропортящихся грузов, следующих через российские порты назначением на российские станции;

4.3 при перевозке грузов, перевозка которых осуществляется с несоответствием тары, упаковки и состояния груза требованиям стандартов, технических условий или при применении новых видов тары и упаковки;

4.4 при перевозке скоропортящихся грузов на срок выше предельного срока перевозки, установленного правилами перевозок железнодорожным транспортом скоропортящихся грузов;

4.5 при перевозке с использованием железнодорожного подвижного состава, контейнеров, в которых соответствующими правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом не предусматривается перевозка отдельных видов грузов;

4.6 других случаев, не предусмотренных правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом.

В соответствии с приказом МПС РФ от 16.06.2003 № 22 «Об утверждении Правил перевозок грузов железнодорожным транспортом насыпью и навалом» перевозка грузов насыпью и навалом осуществляется в зависимости от физических свойств и упаковки грузов.

**Перевозка зерновых грузов влажностью до 16% включительно**, в том числе зернобобовых культур до 17%, проса до 15%, семян масличных культур до 10%, семян подсолнечника до 8%, **производится на общих условиях.**

Под зерном понимается плоды злаковых, зернобобовых и масличных культур, используемые для пищевых и кормовых целей.

Классификация зерна осуществляется на основе совокупности биологических и технологических показателей зерна в соответствии с национальными и международными стандартами, техническими регламентами в сфере производства зерна.

Выделяет следующие виды зерна: овес, просо, гречиха, рис, горох, чечевица, фасоль, ячмень, подсолнечник.

В перечне грузов, которые могут перевозиться железнодорожным транспортом насыпью и навалом, зерно ячмень прямо не поименован. Вместе с тем, указанный Перечень содержит в себе, в том числе графу: зерновые, не поименованные в алфавите.

Согласно копиям удостоверений о качестве зерна, представленным грузоотправителями в адрес антимонопольного органа, влажность перевозимого груза-ячменя не превышает 16 %.

По мнению антимонопольного органа, перевозка ячменя может осуществляться в рамках заключенного между сторонами договора перевозки на общих условиях.

Заявка на перевозку груза считается офертой к заключению договора и ее согласование для ОАО РЖД обязательно.

Действия ОАО «РЖД» по несогласованию заявок грузоотправителей на перевозку груза (ячменя) на общих условиях нарушают требования, предъявленные к публичным договорам, и ущемляют интересы грузоотправителей, понуждая их заключать договор на оказание услуг по перевозке ячменя в вагонах-зерновозах на особых условиях.

Кроме того, Челябинским УФАС России установлено, что договоры на оказание услуг по перевозке ячменя в вагонах-зерновозах на особых условиях содержат в себе условие о 100 % страховании груза при его отправке. Договоры заключены в редакции, предложенной ОАО «РЖД».

Страхование грузов, согласно статьям 927, 935 Гражданского кодекса Российской Федерации не является обязательным и может предусматриваться соглашением сторон.

Согласно письменным пояснениям грузоотправителей, представленным в рамках рассмотрения настоящего дела, ОАО «РЖД» указывало на конкретную страховую организацию, с которой необходимо заключить договор страхования для перевозки ячменя, а именно: ЗАО «ЮЖУРАЛЖАСО».

Доказательств факта навязывания включения условия о 100 % страховании груза в ЗАО «ЮЖУРАЛЖАСО» при его отправке в антимонопольный орган грузоотправителями не представлено.

Таким образом, нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции не установлено.

Кроме того, Челябинское УФАС России пришло к выводу об отсутствии в действиях ОАО «РЖД» нарушения порядка ценообразования на услугу по перевозке ячменя.

Согласно телеграмме ОАО «РЖД» от 02.12.2008 № 20319 о заключении договоров с грузоотправителями на оказании услуг по перевозке ячменя насыпью в вагонах-зерновозах договорной тариф за предоставление вагонов под перевозку ячменя не взыскивать.

Представленные в антимонопольный орган договоры, заключенные между ОАО «РЖД» и грузоотправителями, на оказание услуг по перевозке ячменя в вагонах-зерновозах на особых условиях, подтверждают факт установления цены на услугу

по перевозке ячменя в соответствии с тарифом, установленным на услугу по перевозке грузов.

Вместе с тем, принимая во внимание позицию ОАО «РЖД» относительно невозможности перевозки ячменя на общих условиях, пояснения представителя перевозчика на заседании Комиссии, а также письменные и устные пояснения грузоотправителей, Челябинское УФАС России приходит к выводу о вынужденности для грузоотправителей заключения договора перевозки ячменя на особых условиях (затягивание сроков урегулирования преддоговорных споров, срыв отгрузки груза и т.д.).

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

### **РЕШИЛА:**

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

1. Признать действия ОАО «РЖД», выразившиеся в несогласовании заявок на перевозку ячменя на общих условиях, что приводит к обязательности заключения договора на оказание услуг по перевозке груза (ячменя) в вагонах-зерновозах на особых условиях, предусматривающего условие о 100 % страховании груза при его отправке, нарушающими часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции;
2. Дело № 49-03/12 о нарушении ОАО «РЖД» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции прекратить в связи с отсутствием в его действиях нарушения антимонопольного законодательства;
3. Выдать ОАО «РЖД» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции;
4. Передать материалы настоящего дела должностному лицу, уполномоченному составлять протоколы об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

Е.Г. Семенова

Члены Комиссии

Т.А. Ветрова

Ю.Г. Ростовцева

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.