

РЕШЕНИЕ

по делу № 588-12-а

Резолютивная часть оглашена 18.09.2012г.

В полном объеме решение изготовлено 02.10.2012г.

г.

Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии - руководителя управления;

Членов комиссии: - начальника отдела контроля локальных и естественных монополий,

- специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков,

в присутствии:

- представителя ответчика ОАО «РЖД» (по доверенности):

- представителей заинтересованных лиц (по доверенности): ОАО «Уралкалий» ,
ОАО «Камтэкс-Химпром» ,

рассмотрев дело № 588-12-а по признакам нарушения ОАО «РЖД» (ул. Новая Басманная, 2, г. Москва, 107174) п.8, п.10 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Рассмотрев по собственной инициативе имеющиеся в распоряжении Пермского УФАС России документы, представленные ОАО «Камтэкс-Химпром» (ул.Соликамская, 293, г.Пермь, 614047), о создании ОАО «Российские железные дороги» в лице филиала ОАО «РЖД» Свердловская железная дорога Пермский регион (далее – ОАО «РЖД») дискриминационных условий, нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при взимании платы за осмотр грузовых вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих

восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) при проведении осмотра технического состояния вагонов с целью составления актов осмотра технического состояния вагонов, установила следующее.

Представители заинтересованных лиц считают, что необоснованным требованием оплаты оказания услуги по проведению осмотра технического состояния собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5», с составлением акта осмотра технического состояния вагонов работниками вагонного хозяйства на станциях приписки вагонов, находящихся на территории Пермского края, производимых при перерегистрации, смене владельца, смене станции приписки, при модернизации вагонов, а также понуждением к заключению договора, необходимость в котором отсутствует, ОАО «РЖД» ущемляет их права и законные интересы.

До августа 2009г. осмотр технического состояния вагонов с составлением актов осмотра проводился без взимания каких-либо платежей.

ОАО «РЖД» нарушение не признает. Считает, что ущемления интересов, нарушения антимонопольного законодательства не допускало.

Рассмотрев представленные и полученные в ходе проведения расследования документы и материалы, заслушав доводы ответчика, комиссия установила следующее.

ОАО «РЖД» - хозяйствующий субъект, основные виды деятельности которого – железнодорожный транспорт (код ОКВЭД – 60.10.) и организация перевозок грузов (код ОКВЭД – 63.40) – информационное письмо об учете в ЕГРПО от 23.09.2003г.

ОАО «Камтекс-Химпром» создано путем реорганизации в 2002 году, основным видом деятельности которого является производство прочих основных органических химических веществ (код ОКВЭД – 24.14).

ОАО «Камтэкс-Химпром» является собственником 118 вагонов-цистерн, а также арендует 2 вагона-цистерны (пояснения стороны).

21.01.2009г. ОАО «Камтэкс-Химпром» в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.), направило заявку в эксплуатационное депо Пермь-Сортировочная на составление акта осмотра технического состояния вагонов №№ 50144104, 50144286, 50144807, 57301442, являющихся собственностью ОАО «Камтэкс-Химпром», и №№ 57315640, 57315657, находящихся в аренде у ОАО «Камтэкс-Химпром». При этом в заявлении было указано, что проведение осмотра технического состояния вагонов вызвано необходимостью перерегистрации вагонов в связи с продлением сроков службы вагонов (№№ 50144104, 50144286, 50144807, 57301442) и в связи с оформлением договора аренды вагонов (№№ 57315640, 57315657).

09.09.2009г. ОАО «РЖД» выставило ОАО «Камтэкс-Химпром» счет №

010001618702/0596 для предоплаты за осмотр 6 вагонов на сумму 11 142 рубля 93 копейки.

15.09.2009г. ОАО «Камтэкс-Химпром» направило в адрес Пермского отделения Свердловской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» письмо (исх. № 55-2337) с просьбой дать разъяснения по поводу требования оплаты за подписание акта технического состояния вагонов - собственности предприятия, в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.), указывая при этом, что договор, регламентирующий порядок оказания услуг по осмотру вагонов сторонами не заключался.

15.10.2009г. ОАО «РЖД» обосновало свои требования оплаты услуг по проведению комиссионного осмотра вагонов потребителя для перерегистрации в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) тем, что такой осмотр не входит в тариф по начально-конечным операциям (Прейскурант 10-01, тарифное руководство № 1) и является дополнительной услугой, оказываемой ОАО «РЖД» собственникам подвижного состава.

09.12.2009г. ОАО «Камтэкс-Химпром» направило в адрес департамента вагонного хозяйства ОАО «РЖД» письмо (исх. № 55-3079) с просьбой, подобной той, что была оформлена письмом от 15.09.2009г. № 55-2337 с указанием на то, что при осмотре технического состояния 12 вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) ОАО «РЖД» в августе и сентябре 2009г. выставило ОАО «Камтэкс-Химпром» счета за осмотр вагонов на сумму 17 353 рубля 36 копеек. К данному письму были приложены счета № 010001618702/0512 от 20.08.2009г. и 010001618702/0596 от 09.09.2009г. Доказательства направления ответа на данное письмо отсутствуют.

04.03.2010г. ОАО «Камтэкс-Химпром» направило в адрес Пермского отделения Свердловской железной дороги письмо (исх. № 55-458) с информацией о том, что на просьбу составить акты на 4 вагона-цистерны по случаю продления их срока службы в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) ОАО «РЖД» требует внесения платы за составление актов технического состояния вагонов. Без внесения платежей ОАО «РЖД» отказывается составлять акты технического состояния вагонов. В связи с этим ОАО «Камтэкс-Химпром» не имеет возможность осуществлять перевозку груза в указанных вагонах, подвижной состав простаивает. Данным письмом заявитель в очередной раз просит разобраться в возникшей ситуации.

20.04.2010г. ОАО «РЖД» выставило ОАО «Камтэкс-Химпром» счет № 0100010000006187/9300055427 для оплаты за осмотр 4 вагонов №№ 50144104, 50144286, 50144807, 57301442 на сумму 7 665 рублей 72 копейки (по 1 624 рубля 09 копеек плюс 292 рубля 34 копейки НДС за каждый вагон) (за осмотр этих же вагонов ОАО «РЖД» ранее уже выставило счет от 09.09.2009г.).

23.04.2010г. ОАО «Камтэкс-Химпром» платежным поручением № 1235 оплатило указанный счет.

Представитель ОАО «Камтэкс-Химпром» пояснил Комиссии, что столь длительный срок между выставлением счета и его оплатой объясняется тем, что ОАО «Камтэкс-Химпром» пытались урегулировать вопрос осмотра вагонов без оплаты, как это было ранее.

05.05.2010г. представителями ОАО «Камтэкс-Химпром» и ОАО «РЖД» в лице станции Балмошная и ВЧДЭ-17 подписали Акт осмотра технического состояния собственных грузовых вагонов собственности ОАО «Камтэкс-Химпром» приписанных и осмотренных на станции Балмошная Свердловской ж.д., имеющих право выхода на пути общего пользования. В нем отражен осмотр вагонов №№ 50144104, 50144286, 50144807, 57301442.

30.08.2010г. ОАО «РЖД» выставило ОАО «Камтэкс-Химпром» счет-фактуру № 0100630000006063 для оплаты за осмотр 7 вагонов №№ 57312019, 57311789, 57311946, 57311961, 57311755, 57311821, 57312555 на сумму 13 415 рублей 01 копейка (по 1 624 рубля 09 копеек плюс 292 рубля 34 копейки НДС за каждый вагон).

24.08.2010г. ОАО «Камтэкс-Химпром» платежным поручением № 2576 оплатило счет.

25.08.2010г. представителями ОАО «Камтэкс-Химпром» и ОАО «РЖД» в лице станции Балмошная и ВЧДЭ-17 подписали Акт осмотра технического состояния собственных грузовых вагонов собственности ОАО «Камтэкс-Химпром» приписанных и осмотренных на станции Балмошная Свердловской ж.д., имеющих право выхода на пути общего пользования. В нем отражен осмотр вагонов №№ 57312019, 57311789, 57311946, 57311961, 57311755, 57311821, 57312555.

С целью проверки наличия (отсутствия) дискриминационных условий при проведении осмотра технического состояния вагонов для составления актов осмотра технического состояния вагонов, в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) Пермским УФАС России были направлены запросы на предприятия Пермского края, являющиеся крупными владельцами (арендаторами) железнодорожных вагонов: ОАО «Уралкалий», ОАО «Лукойл», ОАО «Сильвинит», о взимании платы за указанную услугу (исх. от 16.07.2010 № 6070-10, исх. от 19.07.2012 № 8372-12).

В результате реорганизации ОАО «Уралкалий» в форме присоединения к нему ОАО «Сильвинит», о чем 17.05.2011г. в ЕГРЮЛ были внесены соответствующие записи о прекращении деятельности ОАО «Сильвинит» (за государственным регистрационным номером 215911020938) и о реорганизации ОАО «Уралкалий» в форме присоединения к нему ОАО «Сильвинит» (за государственным регистрационным номером 2115911020949), что подтверждается свидетельством Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 2 по Пермскому краю серия <...> и свидетельством Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы № 2 по Пермскому краю серия 59 № 004340007, к ОАО «Уралкалий» в порядке универсального правопреемства перешли права и обязанности ОАО «Сильвинит».

По данным ОАО «Сильвинит» в 2010г. для перерегистрации вагонов ВЧДЭ Березники-Сортировочная был произведен осмотр 57 грузовых вагонов ОАО «Сильвинит», в том числе вагонов, указанных в Извещении о регистрации подвижного состава № РУ-848 от 12.04.2010г. Росжелдора и приложения к нему. Оплата за осмотр вагонов не производилась, оплата за составление актов не производилась. Договор между ОАО «Сильвинит» и ОАО «РЖД» на предмет осмотра технического состояния собственных грузовых вагонов с составлением акта при регистрации, перерегистрации, смене владельца, станции приписки, модернизации не заключался (исх. № 907/УРСТ/01-779 от 10.12.2010г. и исх. № 909-0036 от 27.07.2010г.).

В 2011г. ОАО «Сильвинит» осуществило перерегистрацию 306 вагонов, оплата за технический осмотр вагонов не осуществлялась.

По данным ОАО «Уралкалий» с 01.01.2010г. общество не обращалось с заявками на регистрацию собственных грузовых вагонов для осуществления перевозок грузов по путям общего пользования (исх. № б/н от 16.12.2010г.).

Однако 29.03.2010г. и 02.04.2010г. эксплуатационное вагонное депо Березники-Сортировочные (структурное подразделение ОАО «РЖД») довело до ОАО «Уралкалий» информацию о том, что осмотр вагонов собственности ОАО «Уралкалий» и составление актов не входит в начально-конечные операции. Осмотр вагонов по ст. Яйва Свердловской ж.д. будет произведен после 100% предоплаты за оказанные услуги. Стоимость осмотра одного вагона составляет 686 рублей 10 копеек (с НДС) (исх. № 69 и исх. № 76).

ОАО «РЖД», обосновывая свою позицию по взиманию платы при проведении осмотра технического состояния вагонов с целью составления актов осмотра технического состояния вагонов, в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5», ссылается на п. 32 Распоряжения ОАО «РЖД» № 119р от 31.01.2005г. «О едином перечне работ и услуг, оказываемых ОАО «РЖД» при организации перевозок грузов», согласно которому взвешивание и проверка состояния груза, а также проведение работниками ОАО «РЖД» других работ, в случаях не предусмотренных Уставом железнодорожного транспорта, должна производиться с оплатой по соглашению сторон.

Согласно информации представленной ОАО «Уралкалий» (исх. от 12.09.2012 № 01.04.1-19/12262, вх. от 13.09.2012 № 12927-12), всего за 2011-2012 г.г. ОАО «Уралкалий» осуществило перерегистрацию 6 918 вагонов. За выполнение технического осмотра собственных грузовых вагонов с целью их перерегистрации ОАО «Уралкалий» выплатило ОАО «РЖД» 2 707 217,14 рублей.

Комиссии представлено платежное поручение от 06.06.2012г. № 11309 на сумму 276 049,20 руб. согласно которому ОАО «Уралкалий» уплатило указанную сумму ОАО «РЖД» в качестве предоплаты счета 6226/9000081024 от 31.05.2012 за технический осмотр 400 вагонов по договору № 4224/2012 и счет-фактура ОАО «РЖД» № 0102260000006226/0600000090 от 29.06.2012г. на сумму 276 049,20 руб. выставленная ОАО «Уралкалий» для оплаты за технический осмотр 400 вагонов.

В письме от 15.10.2009 № НОДВ-1073 ОАО «РЖД» также сообщает ОАО «Камтекс-Химпром», что в соответствии с приложением № 4 к указанию МПС РФ от 28.04.2001

№ 90у «Правила эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5», осмотр технического состояния вагонов на станции приписки вагонов или на любой другой станции с разрешения железнодорожной администрации станции приписки, для составления акта комиссионного осмотра собственных вагонов не входит в тарифы по начальным операциям (Прейскурант 10-01, тарифное руководство №1) и является дополнительной услугой, оказываемой работниками ОАО «РЖД» собственникам подвижного состава, гражданским законодательством установлена возмездность заключаемых сторонами договоров.

Между ОАО «РЖД» и ОАО «Камтэкс-Химпром» не заключено каких-либо договоров, регулирующих порядок проведения работ по осмотру технического состояния вагонов с целью составления актов осмотра, а также стоимость указанных услуг.

Согласно информации, представленной ОАО «Камтэкс-Химпром» (письмо исх. от 13.09.2012 № 55-1857), в период с 01.01.2011г. по 31.07.2012г. ОАО «РЖД» по обращению ОАО «Камтэкс-Химпром» произвело осмотр 66 (шестидесяти шести) собственных грузовых вагонов и составило Акты осмотра технического состояния вагонов без взимания платы.

Пермским УФАС России не установлено, что за осмотр технического состояния вагонов с целью составления актов осмотра технического состояния вагонов, в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5», взималась плата с таких предприятий, как ОАО «Сильвинит».

При принятии решения Комиссия руководствовалась следующим.

Принципы недопустимости использования своих прав в нарушение прав других лиц, а также недопущение экономической деятельности, направленной на монополизацию, установлены статьями 17, 34 Конституции Российской Федерации.

Злоупотребление правом и доминирующим положением на рынке запрещено статьей 10 ГК РФ. Организационные и правовые основы защиты конкуренции определены Федеральным законом от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

В соответствии со статьей 3 Закона о защите конкуренции, настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица.

Правила поведения на рынке хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение, определены статьей 10 Закона о защите конкуренции, согласно части 1 которой запрещаются такие 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: создание дискриминационных условий; нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Дискриминационные условия – условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами (п. 8 ст. 4 Федерального закона от 26.04.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Согласно ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», 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.

В соответствии с п. 5 ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Из содержания ст. 3, п. 1 ст. 4 Федерального Закона от 17.08.1995 N 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) следует, что - естественная монополия – состояние товарного рынка, при котором удовлетворение спроса на этом рынке эффективнее в отсутствие конкуренции в силу технологических особенностей производства (в связи с существенным понижением издержек производства на единицу товара по мере увеличения объема производства), а товары, производимые субъектами естественной монополии, не могут быть заменены в потреблении другими товарами, в связи с чем спрос на данном товарном рынке на товары, производимые субъектами естественных монополий, в меньшей степени зависят от изменения цены на этот товар, чем спрос на другие виды товаров;

-субъектом естественной монополии является хозяйствующий субъект (юридическое лицо), занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии. Железнодорожные перевозки отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии с ч.2 ст.1 Федерального закона от 10.01.2003 N 17-ФЗ (ред. от 28.04.2009) "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации", железнодорожный транспорт в Российской Федерации (далее - железнодорожный транспорт) состоит из железнодорожного транспорта общего пользования, железнодорожного транспорта необщего пользования, а также технологического

железнодорожного транспорта организаций, предназначенного для перемещения товаров на территориях указанных организаций и выполнения начально-конечных операций с железнодорожным подвижным составом для собственных нужд указанных организаций.

В ч.1 ст.2 вышеназванного Федерального закона используются следующие основные понятия:

железнодорожный транспорт общего пользования - производственно-технологический комплекс, включающий в себя инфраструктуры железнодорожного транспорта, железнодорожный подвижной состав, другое имущество и предназначенный для обеспечения потребностей физических лиц, юридических лиц и государства в перевозках железнодорожным транспортом на условиях публичного договора, а также в выполнении иных работ (услуг), связанных с такими перевозками;

инфраструктура железнодорожного транспорта общего пользования (далее - инфраструктура) - технологический комплекс, включающий в себя железнодорожные пути общего пользования и другие сооружения, железнодорожные станции, устройства электроснабжения, сети связи, системы сигнализации, централизации и блокировки, информационные комплексы и систему управления движением и иные обеспечивающие функционирование этого комплекса здания, строения, сооружения, устройства и оборудование;

железнодорожные пути общего пользования - железнодорожные пути на территориях железнодорожных станций, открытых для выполнения операций по приему и отправлению поездов, приему и выдаче грузов, багажа и грузобагажа, по обслуживанию пассажиров и выполнению сортировочной и маневровой работы, а также железнодорожные пути, соединяющие такие станции;

железнодорожный подвижной состав - локомотивы, грузовые вагоны, пассажирские вагоны локомотивной тяги и мотор-вагонный подвижной состав, а также иной предназначенный для обеспечения осуществления перевозок и функционирования инфраструктуры железнодорожный подвижной состав;

перевозочный процесс - совокупность организационно и технологически взаимосвязанных операций, выполняемых при подготовке, осуществлении и завершении перевозок пассажиров, грузов, багажа и грузобагажа железнодорожным транспортом;

пользователь услугами железнодорожного транспорта - пассажир, грузоотправитель (отправитель), грузополучатель (получатель) либо иное физическое или юридическое лицо, пользующиеся услугами (работами), оказываемыми организациями железнодорожного транспорта и индивидуальными предпринимателями на железнодорожном транспорте.

Согласно ст. 8 Федерального закона от 10.01.2003 N 17-ФЗ (ред. от 28.04.2009) "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации", тарифы, сборы и плата, связанные с выполнением в местах общего пользования работ (услуг), относящихся к сфере естественной монополии, устанавливаются в соответствии с Федеральным [законом](#) "О естественных монополиях" и иными нормативными правовыми [актами](#) Российской Федерации.

Перечнем работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируются государством, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009г. № 643 предусмотрен такой вид работ (услуг) как обеспечение пробега вагонов, не принадлежащих перевозчику, следующих в составе скорых, скоростных, пассажирских, почтово-багажных и грузо-пассажирских поездов во внутригосударственном сообщении.

В соответствии с [Постановлением](#) Правительства Российской Федерации от 13.08.1996 N 960 "Об утверждении Положения о Федеральной энергетической комиссии Российской Федерации" Федеральная энергетическая комиссия Российской Федерации Постановлением от 17.06.2003 № 47-т/5 утвердила [Прейскурант № 10-01](#) "Тарифы на перевозки грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые российскими железными дорогами" (Тарифное руководство N 1, [части 1 и 2](#)).

Настоящее Тарифное руководство определяет следующие тарифы:

- на перевозки грузов, выполняемые ОАО "Российские железные дороги" (далее - РЖД) по инфраструктуре железнодорожного транспорта общего пользования, принадлежащей РЖД (далее - инфраструктура РЖД);
- на услуги по использованию инфраструктуры РЖД.

Согласно п. 1.6. Прейскуранта № 10-01, тарифы включают, в том числе:

платы за пробег груженых и порожних вагонов, локомотивов и другого передвижного оборудования на железнодорожном ходу общего парка, а также собственных (арендованных) вагонов с локомотивом РЖД;

другие платы и сборы на перевозки грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые РЖД, обозначенные в настоящем Тарифном руководстве.

Пунктом 1.8. Прейскуранта № 10-01 установлено, что тариф на перевозку грузов в собственных вагонах применяется к вагонам, принадлежащим непосредственно грузоотправителю, грузополучателю, и к вагонам, принадлежащим на правах собственности другим юридическим или физическим лицам и организациям, параметры которых соответствуют стандартам и отвечают требованиям правил технической эксплуатации железных дорог Российской Федерации.

Согласно п.1.16 Прейскуранта 10-01 в тарифы, указанные в настоящем Тарифном руководстве, по начально-конечным операциям входят в том числе работы и услуги по осмотру вагонов общего парка в техническом и коммерческом отношении для подачи грузоотправителям под определенные грузы;

выполнение приемо-сдаточных операций (осмотр и передача вагонов в техническом и коммерческом отношении).

В соответствии с п. 1.2 Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) (далее также - Правила эксплуатации),, собственные грузовые вагоны, предъявляемые владельцами для осуществления перевозок грузов по путям общего пользования, подлежат регистрации в

Автоматизированном Банке Данных парка грузовых вагонов (АБД ПВ) Информационным вычислительным центром железнодорожных администраций (ИВЦ ЖА). Последний выделяет собственному вагону восьмизначный номер на цифру «5». Вагон, не зарегистрированный в АБД ПВ, считается с неправильным номером и не подлежит выпуску на пути общего пользования.

Регистрация вагонов производится на основании заявок собственников или владельцев вагонов (арендаторов).

В комплект документов, подаваемых вместе с заявкой, должен быть приложен, в том числе, Акт осмотра технического состояния вагонов. Указанный акт составляется работником вагонного хозяйства на станции приписки вагонов, подписывается начальником вагонного депо или ПТО, начальником станции и представителем владельца вагона по месту проведения осмотра технического состояния вагонов.

Указанный акт в обязательном порядке должен оформляться в случаях регистрации, перерегистрации, смены владельца, смены станции приписки или модернизации вагона.

Каких-либо указаний на то, что указанный акт в этом случае составляется на договорной основе, данный пункт Правил эксплуатации не содержит.

В то же время в соответствии с п. 2.2.6 Правил эксплуатации предусмотрено, что при покупке вагонов владельцем непосредственно на заводе-изготовителе владелец вагонов может обратиться в железнодорожную администрацию приписки с просьбой о выделении восьмизначных номеров на цифру «5» для нанесения их на вагоны в условиях завода. Акт осмотра технического состояния вагонов в этом случае может быть составлен на станции примыкания к заводу-изготовителю на договорной основе между владельцем и железнодорожной администрацией станции примыкания с разрешения железнодорожной администрации станции приписки.

На основании изложенного Комиссия сделала следующие выводы.

1. ОАО «РЖД» - хозяйствующий субъект, основные виды деятельности которого – железнодорожный транспорт (код ОКВЭД – 60.10.) и организация перевозок грузов (код ОКВЭД – 63.40), является субъектом естественной монополии. Его положение признается доминирующим в силу закона, как субъекта естественной монополии на рынке услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта.

2. Затраты на перевозку груза складываются из расходов на начально-конечные операции и расходов на его транспортировку. Осмотр вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) относится к начально-конечным операциям.

3. В соответствии с п. 1.16 Прейскуранта № 10-01 стоимость работ по осмотру

вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) входит в тарифы по начально-конечным операциям, указанная услуга фактически учтена в Прейскуранте № 10-01 как услуга по осмотру и передаче вагонов в техническом и коммерческом отношении. Соответственно, тарифы [Прейскуранта N 10-01](#) компенсируют затраты ОАО "РЖД" на проведение осмотра вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.), и взимание отдельно дополнительной платы за эти операции со стороны ОАО "РЖД" неправомерно, а потому дополнительная плата за оказание данной услуги не взимается.

Данный вывод подтверждается и тем, что п. 1.2 Правил эксплуатации, обязывающий станцию приписки вагонов (составляющая инфраструктуры железнодорожного транспорта) в случаях регистрации, перерегистрации, смены владельца, смены станции приписки или модернизации вагона составлять акт осмотра технического состояния вагонов и подписывать его, не содержит указаний на то, что указанный акт составляется на договорной основе, в то время как п. 2.2.6 Правил эксплуатации в предусмотренном данным пунктом случае такую возможность предусматривает.

Постановлением № Ф09-4300/12 Федерального арбитражного суда Уральского округа от 19.06.2012г. по делу № А50-17281/2011 вывод Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.02.2012 по делу № А50-17281/2011 об обоснованном взимании ОАО «РЖД» отдельной платы за выполнение осмотра собственных вагонов с целью их дальнейшей регистрации признан ошибочным, поскольку в данном случае имел место факт осмотра собственных вагонов с целью их дальнейшей перерегистрации, а не регистрации новых собственных вагонов.

4. Занимая доминирующее положение на рынке железнодорожных перевозок, выставив 09.09.2009г. ОАО «Камтекс-Химпром» счет № 010001618702/0596 для предоплаты за осмотр 6 вагонов на сумму 11 142 рубля 93 копейки на заявку ОАО «Камтекс-Химпром» от 21.01.2009г. в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) в эксплуатационное депо Пермь-Сортировочная на составление акта осмотра технического состояния вагонов №№ 50144104, 50144286, 50144807, 57301442, являющихся собственностью ОАО «Камтэкс-Химпром», и №№ 57315640, 57315657, находящихся в аренде у ОАО «Камтэкс-Химпром»;

не исполняя заявку ОАО «Камтекс-Химпром» от 21.01.2009г. в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) без оплаты;

выставив 23.04.2010г. счет № 0100010000006187/9300055427 для оплаты за осмотр тех же 4 вагонов №№ 50144104, 50144286, 50144807, 57301442, что и в счете № № 010001618702/0596 от 09.09.2009г. на сумму 7 665 рубля 72 копейки (по 1 624 рубля 09 копеек плюс 292 рубля 34 копейки НДС за каждый вагон) и получив 23.04.2010г. оплату по указанному счету от ОАО «Камтэкс-Химпром»;

выставляя 30.08.2010г. счет-фактуру № 0100630000006063 для оплаты за осмотр 7 вагонов №№ 57312019, 57311789, 57311946, 57311961, 57311755, 57311821, 57312555 на сумму 13 415 рублей 01 копейка (по 1 624 рубля 09 копеек плюс 292 рубля 34 копейки НДС за каждый вагон) и получив оплату по нему;

выставляя ОАО «Уралкалий» в 2011-2012г.г. счета-фактуры для оплаты за технический осмотр вагонов на сумму 2 707 217,14 руб. и получив по ним оплату;

не предъявляя ОАО «Сильвинит» в 2010г. и ОАО «Камтэкс-Химпром» в 2011-2012г.г. оплату за осмотр грузовых вагонов и составление акта осмотра технического состояния вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.)

ОАО «РЖД» допустило дискриминационные условия в отношении ОАО «Камтэкс-Химпром» по сравнению с ОАО «Сильвинит» в 2010г. и в отношении ОАО «Уралкалий» по сравнению с ОАО «Камтэкс-Химпром» в 2011-2012г.г., что запрещено п.8 ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции. Данное нарушение привело к ущемлению интересов как ОАО «Камтэкс-Химпром» в 2010г., так и ОАО «Уралкалий» в 2011-2012г.г..

5. Занимая доминирующее положение на рынке железнодорожных перевозок, предъявляя и получая в 2010г. оплату за осмотр грузовых вагонов и составление акта осмотра технического состояния вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) от ОАО «Камтэкс-Химпром» в размере по 1 624 рубля 09 копеек плюс 292 рубля 34 копейки НДС за каждый вагон и предлагая в 2010г. ОАО «Уралкалий» оплату за те же услуги, но в размере 686 рублей 10 копеек (с НДС) за осмотр одного вагона;

предъявляя и получая в 2011-2012г.г. оплату за осмотр грузовых вагонов и составление акта осмотра технического состояния вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) от ОАО «Уралкалий» в размере 2 707 217,14 рублей и не предлагая оплату ОАО «Камтэкс-Химпром»

ОАО «РЖД» допустило дискриминационные условия в отношении ОАО «Камтэкс-Химпром» по сравнению с ОАО «Уралкалий» в 2010г. и в отношении ОАО «Уралкалий» по сравнению с ОАО «Камтэкс-Химпром» в 2011-2012г.г., что запрещено п.8 ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции.

Данное нарушение привело к ущемлению интересов как ОАО «Камтэкс-Химпром» в 2010г., так и ОАО «Уралкалий» в 2011-2012г.г..

6. Занимая доминирующее положение на рынке железнодорожных перевозок, взимая в 2010г. с ОАО «Камтэкс-Химпром», а в 2011-2012г.г. с ОАО «Уралкалий» дополнительную к Прейскуранту № 10-01 плату за осмотр грузовых вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.), ОАО «РЖД» нарушило установленный

порядок ценообразования, что запрещено п. 10 ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции. Данное нарушение привело к ущемлению интересов ОАО «Камтекс-Химпром» и ОАО «Уралкалий».

Комиссией установлено, что у Ответчика имелась возможность для соблюдения требований п.п.8, 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», но данным юридическим лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. ОАО «РЖД», не проявив должной осмотрительности, не выполнило надлежащим образом обязательства, предусмотренные в этом случае законодательством, тем самым допустило злоупотребление своим доминирующим положением.

На день рассмотрения дела доказательства устранения ОАО «РЖД» нарушений п.п. 8, 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции» отсутствуют. В связи с тем, что нарушение антимонопольного законодательства со стороны ОАО «РЖД» ущемило интересы заявителя, оно не устранено, Комиссией принято решение о выдаче предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Основания для принятия антимонопольным органом других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, обеспечению конкуренции отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Открытого акционерного общества «Российские железные дороги» в 2010-2012г.г. в границах Пермского края на рынке железнодорожных перевозок грузов нарушения пунктов 8 и 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в:

- создании дискриминационных условий для хозяйствующих субъектов при взимании платы за осмотр грузовых вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.);

- нарушении установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при взимании платы за осмотр грузовых вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.)

2. Выдать Открытому акционерному обществу «Российские железные дороги» предписание:

а) в срок до 15.10.2012г. прекратить нарушение пунктов 8, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части создания дискриминационных условий для хозяйствующих субъектов и нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при взимании платы за осмотр грузовых вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.;

б) в срок до 15.10.2012г. перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства, в размере 2 415 067,87 руб.;

в) осуществлять осмотр грузовых вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) без взимания платы;

г) в срок до 25.10.2012г. уведомить Пермское УФАС России об исполнении предписания с приложением документов, подтверждающих его исполнение;

д) в случае обжалования предписания исполнить его в течение 30 дней со дня вступления в законную силу соответствующего судебного акта по данному предписанию. Уведомить Пермское УФАС России об исполнении предписания в течение 10 дней со дня его исполнения.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 588-12-а

02 октября 2012 г.

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии: - руководителя Управления;

Членов Комиссии: - начальника отдела контроля локальных и естественных монополий,

- специалиста-эксперта отдела контроля финансовых рынков,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50

Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 02.10.2012г. по делу № 588-12-а о нарушении ОАО «РЖД» (ул. Новая Басманная, 2, г.Москва, 107174) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в том числе п.8 и п.10 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

а) ОАО «РЖД» в срок до 15.10.2012г. прекратить нарушение пунктов 8, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части создания дискриминационных условий для хозяйствующих субъектов и нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования при взимании платы за осмотр грузовых вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.);

б) в срок до 15.10.2012г. перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства, в размере 2 415 067,87 руб.;

в) осуществлять осмотр грузовых вагонов в рамках требований Правил эксплуатации и пономерного учета собственных грузовых вагонов, имеющих восьмизначную нумерацию на цифру «5» (приложение № 4 к Указанию МПС РФ 90у от 28.04.2001г.) без взимания платы;

г) в срок до 25.10.2012г. уведомить Пермское УФАС России об исполнении предписания с приложением документов, подтверждающих его исполнение;

д) в случае обжалования предписания исполнить его в течение 30 дней со дня вступления в законную силу соответствующего судебного акта по данному предписанию. Уведомить Пермское УФАС России об исполнении предписания в течение 10 дней со дня его исполнения.

Председатель комиссии

Члены комиссии

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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