

РЕШЕНИЕ
по делу № 26-05-4621-А/12 г. Санкт-Петербург

Дата оглашения резолютивной части решения - 17.04.2012 г.

Дата изготовления решения в полном объеме - 28.04.2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

- заместителя руководителя - начальника отдела естественных монополий, председателя Комиссии;

- старшего государственного инспектора отдела естественных монополий, члена Комиссии;

- специалист 2-го разряда отдела естественных монополий, члена Комиссии

в присутствии представителей:

ответчика - (по доверенности);

заявителя - (по доверенности);

рассмотрев материалы дела № 26-05-4621-А/12, возбужденного по признакам нарушения ОАО «РЖД» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

I. Основанием для возбуждения дела № 26-05-4621-А/12 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Российские железные дороги» послужило переданное из ФАС России по территориальной принадлежности в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области (далее – Ленинградское УФАС России) заявление б/н, б/д (вх. № 4641 от 21.10.2011) ООО «Петротранс-Приморск» (ИНН 47070017366, Ленинградская область, Выборгский район, г. Приморск, Спецморнефтепорт, здание «Транс-Флот», 188910, далее – также Общество, Заявитель) с жалобой на действия ОАО «Российские железные дороги» (ИНН 7708503727, ул. Новая Басманная, д. 2, Москва, 107174, далее – ОАО «РЖД», Ответчик), выразившиеся в создании препятствий в доступе к инфраструктуре железнодорожного транспорта общего пользования в результате выдачи технических условий на примыкание пути необщего пользования от терминала по перегрузке нефти и нефтепродуктов в СМНП «Приморск» к станции Ермилово Октябрьской железной дороги с непредусмотренным действующим законодательством требованиями к Заявителю, что также создает препятствие ООО «Петротранс-Приморск» доступу на рынок оказания услуг по перевалке нефти и нефтепродуктов.

Из представленных с заявлением документов установлено следующее.

1. Общество с 2003 года реализует проект «Строительство терминала по перегрузке нефти и нефтепродуктов и объектов инженерной инфраструктуры в районе нефтеналивного порта «Приморск» (далее по тексту - Проект). Составной частью Проекта является строительство железнодорожных путей необщего пользования и их примыкание к существующему железнодорожному

пути общего пользования на железнодорожной станции Ермилово Октябрьской железной дороги - филиала ОАО «РЖД».

2. В соответствии с п. 2 ст. 16 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации" (далее – Федеральный закон № 17-ФЗ) ООО «Петротранс-Приморск» обратилось в ОАО «РЖД» как к владельцу инфраструктуры, к которой примыкают железнодорожные пути необщего пользования за согласованием проекта строительства железнодорожных путей необщего пользования.

По запросу Общества филиалом ОАО «РЖД» - Октябрьской железной дорогой (далее по тексту - ОЖД) 28.04.2004 были выданы технические условия за номером НГ- 298/п на примыкание пути необщего пользования от проектируемого терминала по перегрузке нефти и нефтепродуктов в СМНП Приморск к станции Ермилово ОЖД на объем перевозок 3,3 млн. тонн в год.

В дальнейшем в адрес Заявителя были выданы новые технические условия от 21.04.2006 за номером НГ-479/п на тот же объем доставки грузов. С учетом этих условий был заказан, оплачен и разработан проект, который был согласован ОАО «РЖД» только в конце 2009 года (исх. № 21613 от 18.12.2009) и ОЖД в 2010 году (исх. НГ-210/п от 17.02.2010).

Далее в адрес ООО «Петротранс-Приморск» были выданы новые технические условия на тот же объем перевозок 3,3 млн. т. в год, но со значительными обременениями для Общества, связанными с развитием инфраструктуры ОАО «РЖД» по сравнению с ранее выданными техническими условиями 2006 года (письмо от 29.07.2010 исх. №13326).

3. По сведениям Заявителя, продолжительное согласование Ответчиком проектной документации, разработанной Обществом на основе технических условий от 2006 года, а также изменение технических условий и введение дополнительных обременений в 2010 году фактически создали препятствие строительству железнодорожной составляющей в морском порту Приморск, необходимой, в частности, для бесперебойного функционирования бункеровочного комплекса. Нехватка бункеровочного топлива в порту в связи с его вынужденной транспортировкой морским путем и сложной ледовой обстановкой - явилась причиной остановки работы всего морского порта Приморск в зимний период 2010-2011 гг.

4. Для обеспечения бесперебойной работы бункеровочного комплекса в порту Приморск, и в целях снятия содержащихся в технических условиях обременений, Общество запросило у ОАО «РЖД» новые технические условия на объем перевозок 1 млн. тонн в год. Письмом от 28.12.2010 № 24406 Ответчик предоставил запрошенные технические условия, в которые снова были включены мероприятия по развитию путей общего пользования ОАО «РЖД», что не предусмотрено действующим законодательством. Выполнение таких технических условий требует существенного дополнительного финансирования. При реализации предусмотренных данными техническими условиями мероприятий по развитию инфраструктуры общего пользования осуществление всего проекта потеряет какую-либо экономическую целесообразность.

5. В феврале 2011 г. Общество вновь обратилось к Ответчику с просьбой о снятии обременений, содержащихся в технических условиях. На указанное обращение ОАО «РЖД» ответило письмом от 22.03.2011 № 5325 за подписью Вице-президента ОАО «РЖД», в котором настаивало на необходимости выполнения работ, предусмотренных техническими условиями. ОАО «РЖД» также предложило разработать проектно-сметную документацию с целью определения инвестиционных затрат для последующего заключения договора на

присоединение к инфраструктуре ОАО «РЖД».

6. 11.07.2011 г. Общество повторно обратилось в ОАО «РЖД» (письмо № 30 вх. № ОАО «РЖД» от 14.07.2011 № 23057) с просьбой внести изменения в ранее выданные технические условия либо выдать новые, предусматривающие планируемый грузооборот на уровне 3,3 млн. тонн в год, исключив из них требования по развитию инфраструктуры общего пользования Ответчика. В связи с названным обращением, в ОАО «РЖД» было проведено совещание (протокол от 11.08.2011 № ВР-29/пр.), по результатам которого Обществу предложено обратиться за новыми техническими условиями после окончания строительства железнодорожной линии Лосево-Каменногорск и завершения второго этапа инвестиционного проекта ОАО «РЖД» «Вынос грузового движения». По причине отсутствия, как считает Ответчик, инвестиционных ресурсов у ОАО «РЖД» Заявителю также было предложено обратиться в причастные министерства и ведомства за господдержкой в части развития пропускных способностей железнодорожной инфраструктуры ОАО «РЖД».

По информации Заявителя, выданные ОАО «РЖД» технические условия возлагают на Общество обязательства по проведению значительных и дорогостоящих работ на путях общего пользования, что является невыгодным и ущемляет интересы ООО «Петротранс-Приморск». Указанные действия ОАО «РЖД» препятствуют выходу ООО «Петротранс-Приморск» на рынок по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, развитию железнодорожных подходов к порту Приморск, и, кроме того, противоречат поручениям руководства страны о перенаправлении значительных объемов экспортных и транзитных железнодорожных грузов из портов прибалтийских государств в российские порты.

7. В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» железнодорожные перевозки относятся к сфере деятельности естественных монополий.

ОАО «РЖД» является субъектом естественной монополии. Приказом ФСТ России от 29.12.2004 № 435-т ОАО «РЖД» включено в реестр субъектов естественных монополий на транспорте по осуществлению деятельности «в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования».

Согласно пункту 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» положение субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии признается доминирующим.

На территории Ленинградской области ОАО «РЖД» представлено Октябрьским филиалом железной дороги. Приказом СПб ТУ МАП России № 02-РР от 26.06.1996 СПб ГУП Октябрьская железная дорога МПС России включено в Реестр доминирующих хозяйствующих субъектов.

Частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на злоупотребление хозяйствующими субъектами своим доминирующим положением, результатом которого являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. В связи с указанными обстоятельствами Приказом руководителя Ленинградского УФАС России от 20.01.2012 № 16 в отношении ОАО «РЖД» было возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

II. На заседаниях Комиссии, а также в письменных объяснениях, представленных в материалах дела, представители сторон сообщили следующее. По сведениям представителя ОАО «РЖД», технические условия, выданные ОАО

«РЖД» в адрес ООО «Петротранс-Приморск» (исх. № 13326 от 29.07.2010), предусматривали транспортировку грузов с планируемым грузооборотом в 3,3 млн. тонн в год по участку Санкт-Петербург-Ручьи- Сосново, далее по строящейся линии Лосево-Каменногорск и по существующей линии Каменногорск-Выборг-Пихтовая (парк Попово) – Ермилово. Указанными техническими условиями предусмотрено выполнение ООО «Петротранс-Приморск» работ по электрификации вновь укладываемого второго главного пути участка Выборг – Пихтовая и однопутного участка Пихтовая – Приморск с удлинением приемоотправочных путей на станциях Советский, Прибылово, Приморск и Ермилово до 1050 метров для организации движения поездов унифицированной длины.

После того, как 29.10.2010 ООО «Петротранс-Приморск» обратилось за новыми техническими условиями на объем перевозок в размере 1 млн. тонн в год, ОАО «РЖД» подготовило и выдало заявителю технические условия от 28.12.2010 № 24406, которые предусматривают транспортировку грузов с планируемым грузооборотом в 1 млн. тонн в год по единственно возможному альтернативному маршруту Волховстрой – Горы – Ручьи – Зеленогорск на электротяге, далее по участку Зеленогорск – Приветненское – Ермилово на тепловозной тяге. В данных технических условиях предусмотрено выполнение необходимых мероприятий на подходах к станции Ермилово и по реконструкции этой станции с удлинением приемоотправочных путей и оборудованием ее устройствами электрической централизации.

По мнению представителей ОАО «РЖД», в технические условия от 28.12.2010 были включены мероприятия, без выполнения которых невозможно примыкание железнодорожных путей необщего пользования ООО «Петротранс-Приморск» к железнодорожным путям общего пользования ОАО «РЖД», поскольку на железнодорожном пути между Санкт-Петербургом и Финляндией пропускная способность полностью исчерпана и необходимо проводить мероприятия по его развитию.

По мнению представителя ОАО «РЖД», возможно, в будущем будут производиться работы по развитию станции Ермилово за счет средств владельца инфраструктуры, но на сегодняшний день ОАО «РЖД» не располагает денежными средствами для развития данной инфраструктуры, в связи с чем, освоение заявленных ООО «Петротранс-Приморск» объемов перевозок будет возможно только после реализации выданных технических условий.

Представители заявителя сообщили следующее.

За период с начала реализации заявителем своего проекта ОАО «РЖД» выдавало в адрес ООО «Петротранс-Приморск» следующие технические условия.

1. технические условия (исх. № НГ-298/п от 28.04.2004) на объем перевозок 3, 3 млн. тонн.
2. технические условия (исх. № НГ-479/п от 21.04.2006) на объем перевозок 3, 3 млн. тонн.
3. технические условия (исх. № 13326 от 29.07.2010) на объем перевозок 3, 3 млн. тонн с возложением на заявителя обязанностей по развитию инфраструктуры общего пользования.
4. технические условия (исх. № 24406 от 28.12.2010) на объем перевозок 1 млн. тонн с возложением на заявителя обязанностей по развитию инфраструктуры общего пользования.

ООО «Петротранс-Приморск», получив технические условия ОАО «РЖД» от 28.12.2010 № 24406, содержащие не предусмотренные действующим

законодательством требования по развитию инфраструктуры железнодорожных путей общего пользования, направило протоколы разногласий в адрес ОАО «РЖД». На обращения ООО «Петротранс-Приморск» № 02 от 10.02.2011 и № 9 от 28.02.2011 ОАО «РЖД» отвечало отказом (№ 5325 от 22.03.2011), на повторный протокол разногласий № 22 от 28.04.2011 ответа от ОАО «РЖД» не последовало. На обращение ООО «Петротранс-Приморск» № 30 от 11.07.2011 с просьбой пересмотреть выданные технические условия с целью исключить обременения ОАО «РЖД» также отвечало отказом (№ 16491 от 29.08.2011).

После того, как в 2010 г. адрес ООО «Петротранс-Приморск» были выданы технические условия (письмо от 29.07.2010 исх. №13326) на объем перевозок 3,3 млн. т. в год, но со значительными обременениями для Общества, связанными с развитием инфраструктуры ОАО «РЖД», в целях уменьшения обременений Общество запросило новые технические условия с меньшим объемом перевозок в 1 млн. тонн. Однако после этого ОАО «РЖД» выдало технические условия на 1 млн. тонн, предусматривающие транспортировку грузов по другому пути, при этом также содержащие обременения по развитию инфраструктуры общего пользования. Данные действия свидетельствуют о систематической и последовательной позиции ОАО «РЖД» по навязыванию ООО «Петротранс-Приморск» невыгодных технических условий.

Затраты, произведенные ООО «Петротранс-Приморск» по проекту организации перевалки грузов с железнодорожного транспорта в порту Приморск, на декабрь 2011 г. превысили 2 млрд. руб. (лист 178, том дела 1). Обществом разработана проектная документация по проекту строительства терминала по перегрузке нефтепродуктов в порту Приморск, произведен землеотвод и заключен долгосрочный договор аренды соответствующего земельного участка 103,78 га. По проекту «Строительство терминала по перегрузке нефти и нефтепродуктов и объектов инженерной инфраструктуры в морском торговом порту «Приморск», портовый район «Ермиловский» в Выборгском районе Ленинградской области» получено положительное заключение Филиала Главгосэкспертизы России по Северо-Западному Федеральному округу» (№ 068 с/с – 06/ФГГЭ от 06.10.2006), а также согласования федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов и муниципальных образований (том дела IV). ООО «Петротранс-Приморск» также заключены соглашения с грузоотправителями по перевозке нефтепродуктов в порт Приморск до станции Ермилово ОЖД в 2012-2015 гг. (лист 177, том дела I).

Бостонской консалтинговой группой произведена оценка потенциального грузооборота морского порта Приморск, в том числе грузооборота терминала ООО «Петротранс-Приморск» по нефтепродуктам (лист 167-169, том дела I).

Согласно данной оценке, основные объемы должны быть переведены с прибалтийских направлений Газпромнефти и ТНК-ВР.

Стратегией развития железнодорожного транспорта в Российской Федерации до 2030 года, утвержденной Распоряжением Правительства Российской Федерации от 17.06.2008 № 877-р (далее - Стратегия), предусматривается, что технические условия на примыкание железнодорожных путей необщего пользования (путей промышленных предприятий, грузовых терминалов, логистических центров и других) к железнодорожным путям общего пользования осуществляются с учетом того, что развитие инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования в районе примыкания железнодорожного пути необщего пользования производится за счет владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

В соответствии со ст. 23 Федерального конституционного закона от 17.12.1997 № 2-

ФЗК (ред. от 28.12.2010) «О правительстве Российской Федерации», постановления и распоряжения Правительства Российской Федерации обязательны к исполнению в Российской Федерации.

III. По мнению ФАС России, признаками навязывания контрагенту условий договора, невыгодных для него, может являться, в том числе, такое поведение доминирующего хозяйствующего субъекта, которое выражается в уклонении от согласования спорных положений проекта договора на стадии его заключения, отклонение им протокола разногласий в рамках действующего договора и, тем самым, продление действия договора в прежней редакции, а также настаивание такой организации на включение в договор спорных условий, которые правомерно контрагентом оспариваются, однако данная организация отказывается или уклоняется от согласования и принятия предложений контрагента, протоколы разногласий также не принимаются.

По мнению комиссии Ленинградского УФАС России, включение в технические условия требований, не предусмотренных действующим законодательством, являющихся экономически невыгодными для заявителя, в совокупности с действиями по настаиванию на их принятии заявителем (направление отказов от исключения таких требований), содержат признаки нарушения положений пункта 3 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия Ленинградского УФАС России расценила указанные действия ОАО «РЖД как навязывание Заявителю невыгодных условий договора и, на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», направила в ОАО «РЖД» предупреждение исх. от 22.03.2012 № ПД/05/680-3 о необходимости прекращения указанных действий путем направления в адрес ООО «Петротранс-Приморск» технических условий на примыкание путей необщего пользования без содержания работ по развитию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования либо протоколов (писем) согласования по разногласиям заявителя об исключении указанных работ из технических условий в срок до 12.04.2012 года.

В установленный срок ОАО «РЖД» не представило доказательств исполнения указанного предупреждения, на заседание комиссии 17.04.2012 представителями ОАО «РЖД» было подано письменное ходатайство от 12.04.2012 исх. № 7170-15/1 о продлении срока исполнения предупреждения, однако Комиссии не был указан конкретный срок его исполнения, кроме того, в доказательство не было представлено никаких документов, обосновывающих необходимость продления срока, а также не приложены доказательства совершения каких-либо действий, направленных на исполнение предупреждения.

IV. Рассмотрев представленные материалы, выслушав доводы и объяснения сторон по делу, Комиссия пришла к следующим выводам.

Уставом ОАО «РЖД», утвержденным Постановлением Правительства РФ от 18.09.2003 № 585, определено, что главными целями деятельности общества являются обеспечение потребностей государства, юридических и физических лиц в железнодорожных перевозках, работах и услугах, осуществляемых (оказываемых) обществом; основными задачами общества являются, в том числе обеспечение недискриминационного доступа перевозчиков к инфраструктуре железнодорожного транспорта общего пользования, принадлежащей обществу (п.п. 5 п. 10 Устава).

Железнодорожная станция Ермилово Октябрьской железной дороги (код станции 02020) принадлежит ОАО «РЖД» на праве собственности (свидетельство о государственной регистрации права № АА 000422 от 09.02.2011) (инфраструктура железнодорожного транспорта общего пользования), является точкой примыкания

железнодорожного пути необщего пользования ООО «Петротранс-Приморск» к железнодорожному пути общего пользования ОАО «РЖД». Таким образом, ОАО «РЖД» является единственным хозяйствующим субъектом, оказывающим услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта в границах точки примыкания железнодорожного пути необщего пользования.

В соответствии с п. 2 ст. 16 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» строительство и реконструкция железнодорожных путей необщего пользования, устройств, предназначенных для погрузки и выгрузки грузов, очистки и промывки вагонов, контейнеров, определение мест примыкания железнодорожных путей необщего пользования к железнодорожным путям общего пользования осуществляются в порядке (Приказ Минтранса РФ от 06.08.2008 № 127 «Об утверждении Порядка определения мест примыкания строящихся, реконструируемых или восстановленных железнодорожных путей необщего пользования к железнодорожным путям общего пользования»), установленном федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта. В данном случае необходимо лишь согласование указанных мероприятий с владельцем инфраструктуры, к которой примыкают железнодорожные пути необщего пользования, и федеральным органом исполнительной власти в области транспорта. При строительстве новых железнодорожных путей необщего пользования (что предполагается проектом Общества) - названные выше мероприятия осуществляются по согласованию с органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, на территории которого будут находиться такие железнодорожные пути.

Так как, согласно ст. 2 ФЗ от 10.01.2003 № 17-ФЗ, владелец инфраструктуры - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, имеющие инфраструктуру на праве собственности или ином праве и оказывающие услуги по ее использованию на основании договора, а ОАО «РЖД» является владельцем железнодорожной станции Ермилово Октябрьской железной дороги, именно руководство ОАО «РЖД» согласовывает примыкание железнодорожных путей необщего пользования, в том числе выдает технические условия на примыкание пути необщего пользования на железнодорожной станции Ермилово. Порядок рассмотрения и согласования в ОАО «РЖД» проектов строительства, реконструкции и примыкания железнодорожных путей необщего пользования к железнодорожным путям общего пользования ОАО «РЖД» утвержден Распоряжением ОАО «РЖД» от 22.08.2005 № 1328р (ред. от 03.12.2007) "О Правилах рассмотрения и согласования в ОАО «РЖД» проектов строительства, реконструкции и примыкания железнодорожных путей необщего пользования" (далее – Правила ОАО «РЖД»).

Пункты 4 и 5 указанных Правил устанавливают, что согласование проектов осуществляется на основании представляемых юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями - владельцами строящихся, новых или восстановленных железнодорожных путей необщего пользования (далее - владельцы путей) заявок и документов, рекомендуемый перечень которых приведен в Приложении к Правилам. На основании предоставляемых владельцами путей необщего пользования документов ОАО «РЖД»:

- устанавливает возможность/невозможность освоения заявленного объема перевозок владельцем путей на расчетные сроки при существующей технической оснащенности и действующей технологии работы инфраструктуры ОАО «РЖД»;
- устанавливает возможность обслуживания железнодорожных путей необщего пользования маневровыми средствами и составительскими бригадами

железнодорожной станции примыкания;

- формирует предложения по развитию железнодорожной инфраструктуры для осуществления планируемых перевозок;

- подготавливает и выдает владельцу путей технические условия на развитие его инфраструктуры и путей общего пользования.

В соответствии с пунктом 9 Правил ОАО «РЖД», проекты, поступившие на железную дорогу, рассматриваются службой перевозок железной дороги, которая привлекает в необходимых случаях другие причастные подразделения органа управления железной дороги. Согласование проектов осуществляется начальником или главным инженером железной дороги.

В рамках реализации названной выше Стратегии Координационный совет по развитию транспортной системы г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области под председательством Министра транспорта Российской Федерации одобрил в качестве первоочередного мероприятия предложение ОАО «РЖД» и Правительства Ленобласти о необходимости финансирования в рамках бюджетного процесса в 2012 году строительства двухпутного электрифицированного железнодорожного участка Выборг - Ермилово (пункт 3 раздел III Протокола от 28.05.2011 №1), требования по реконструкции которого входят во все выданные Ответчиком в адрес Общества технические условия. Таким образом, по мнению Комиссии, обременениями в технических условиях ОАО «РЖД» по сути, принуждает Заявителя инвестировать в развитие путей общего пользования - дополнительно к тем инвестициям, которые Общество должно осуществить в строительство железнодорожного терминала по перевалке нефтепродуктов, а также в подъездные пути общего пользования станции Ермилово (расчеты стоимости произведенных и планируемых Обществом работ, а также стоимости обременений представлены в материалах дела том 1, стр. 182-178).

Как установлено Комиссией, в главе IV Стратегии определяется, что взаимодействие железнодорожного транспорта общего пользования и железнодорожного транспорта необщего пользования в точках примыкания осуществляется исходя из того, что технические условия на примыкание железнодорожных путей необщего пользования (путей промышленных предприятий, грузовых терминалов, логистических центров и других) к железнодорожным путям общего пользования осуществляются с учетом того, что развитие инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования в районе примыкания железнодорожного пути необщего пользования производится за счет владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, а строительство железнодорожных путей необщего пользования, в том числе оборудование точки примыкания (стрелочные переводы, средства сигнализации и связи и другое), - за счет владельца железнодорожных путей необщего пользования. Таким образом, работы по электрификации участка Выборг – Пихтовая и однопутного участка Пихтовая – Приморск с удлинением приемоотправочных путей на станциях Советский, Прибылово, Приморск и Ермилово, а также выполнение необходимых мероприятий на подходах к станции Ермилово и по реконструкции этой станции являются развитием инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, и, соответственно, должны выполняться ОАО «РЖД» за свой счет.

Согласно п. 2 Правил ОАО «РЖД», руководством ОАО «РЖД» согласовываются следующие проекты:

- проекты при намечаемом объеме перевозок проектируемых железнодорожных путей необщего пользования 500 тыс. тонн в год и более, или с суточным объемом

маршрутной отправки 70 вагонов и более, или при увеличении до указанных объемов перевозок существующих железнодорожных путей необщего пользования;

- проекты при намечаемом долевом участии ОАО "РЖД" в строительстве железнодорожных путей необщего пользования или проекты, реализация которых повлечет возникновение финансовых обязательств ОАО "РЖД";
- проекты, планируемый объем перевозок в которых требует развития инфраструктуры ОАО "РЖД" в размерах больших, чем развитие железнодорожной станции примыкания подъездного железнодорожного пути.

В соответствии с п. 10 Правил ОАО «РЖД», проекты, указанные в пункте 2 Правил, должны быть согласованы не позднее чем в 60-дневный срок со дня представления заявки и документов, указанных в Приложении к настоящим Правилам. Остальные проекты должны быть согласованы не позднее чем в 30-дневный срок. Последняя заявка ООО «Петротранс-Приморск» (исх. № 40 от 02.12.2011) была подана 07.12.2011 (вх. № 42159 от 07.12.2011). Следовательно, установленный 60-дневный срок истек 03.02.2012. Таким образом, ОАО «РЖД» не соблюдает сроки, установленные своим внутренним документом, необоснованно затягивая процесс выдачи технических условий, что также ущемляет интересы Заявителя.

Пунктом 11 Правил ОАО «РЖД» утверждено положение, согласно которому, если в процессе рассмотрения документов, представленных владельцем путей, будет выявлено, что для осуществления перевозок владельцем путей требуется развитие инфраструктуры ОАО «РЖД», необходимо заключение соответствующего соглашения между ОАО «РЖД» и владельцем путей. Проект такого соглашения был направлен ОАО «РЖД» (исх. № Н-185/п от 19.03.2010) в адрес ООО «Петротранс-Приморск». На данный проект ООО «Петротранс-Приморск» направило письмо (исх. № 26 от 22.03.2010) с разногласиями, касающимися неправомерного включения в соглашение мероприятий по электрификации перегона Выборг-Попово-Ермилово, однако ответа со стороны ОАО «РЖД» на данные разногласия не последовало.

Согласно п. 8 ч.1 ст. 11 Федерального закона от 30.11.2011 № 371-ФЗ "О федеральном бюджете на 2012 год и на плановый период 2013 и 2014 годов", федеральные органы исполнительной власти и Государственная корпорация по атомной энергии "Росатом", осуществляющие функции в соответствующей сфере деятельности, направляют в установленном порядке в пределах предусмотренных им бюджетных ассигнований средства федерального бюджета в уставный капитал открытого акционерного общества "Российские железные дороги" (город Москва) в 2012 году в сумме 7 500 000,0 тыс. рублей в целях комплексной реконструкции, строительства вторых железнодорожных путей и электрификации участка Выборг - Приморск – Ермилово. В соответствии с Федеральным законом от 30.11.2011 N 371-ФЗ "О федеральном бюджете на 2012 год и на плановый период 2013 и 2014 годов" издано Распоряжение Правительства РФ от 30.12.2011 N 2429-р «Об увеличении уставного капитала ОАО "РЖД", которым определено увеличить уставный капитал открытого акционерного общества "Российские железные дороги" на 7,5 млрд. рублей - в целях комплексной реконструкции, строительства вторых железнодорожных путей и электрификации участка Выборг - Приморск – Ермилово. Таким образом, у ОАО «РЖД» существует источник денежных средств, необходимых для выполнения законодательно установленной обязанности по развитию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования на участке Выборг-Приморск-Ермилово.

Письмом (исх. № исх-24519 от 20.12.2011) за подписью Президента ОАО «РЖД» к первому заместителю Председателя Правительства РФ ОАО «РЖД» обращается с

просьбой о перераспределении средств федерального бюджета, выделенных на строительство вторых железнодорожных путей и электрификацию участка Выборг-Попово-Ермилово, на электрификацию участка Гатчина-Лужская и строительство станции Лужская-Сортировочная. В обоснование Президент ОАО «РЖД» ссылается на неопределенность подтвержденных владельцем терминала объемов перевозок, отсутствие проектной документации, сроки, необходимые для ее разработки, а также на отсутствие инфраструктуры бункеровочного комплекса. Однако согласно материалам дела, на момент направления данного письма бункеровочный комплекс уже был построен и введен в эксплуатацию 17.11.2011. Вышеперечисленные действия являются навязыванием ОАО «РЖД» как субъектом, занимающим доминирующее положение, другому хозяйствующему субъекту условий строительства (примыкания) путей, экономически и технологически не обоснованных и не предусмотренных действующим законодательством. Осуществляя услуги по перевозке грузов, ОАО «РЖД» получает оплату по установленным тарифам. Из полученной за оказание услуг выручки Ответчик должен производить ремонт всех сооружений и устройств, строительство новых и электрификацию существующих путей, увеличение длины приемоотправочных путей на станции и т.д. Однако ОАО «РЖД» перекладывает собственные затраты по выполнению работ на будущего владельца путей необщего пользования через навязывание невыгодных и обременительных технических условий. Данный вывод подтверждается Постановлением ФАС Поволжского округа от 03.02.2011 по делу № А06-1071/2010, согласно которому Приволжской железной дорогой производилось навязывание условий о строительстве автодорожного путепровода за счет средств общества «ЛУКОЙЛ-Нижневолжскнефть».

Таким образом, при строительстве своих железнодорожных путей ООО «Петротранс-Приморск» требуется использование инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, то есть примыкание к железнодорожным путям ОАО «РЖД», а также использование железнодорожной станции Ермилово ОЖД. Готовность к реализации проекта подтверждается заключением Северо-Западного территориального управления Федерального агентства железнодорожного транспорта (далее – Росжелдор) об установлении места примыкания нового железнодорожного пути, Приказом Росжелдора (№ 238 от 17.06.2010) о разрешении примыкания пути, а также заключением соглашений с грузоотправителями по перевозке нефтепродуктов в порт Приморск. Таким образом, навязывание Ответчиком технических условий, содержащих обременения по развитию инфраструктуры общего пользования, ущемляет интересы Общества, препятствуя использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования для целей перевозки и перевалки нефти и нефтепродуктов.

Как следствие, ОАО «РЖД» препятствует Обществу осуществлению им деятельности на терминале ООО «Петротранс-Приморск» по перегрузке нефти и нефтепродуктов и использованию объектов инженерной инфраструктуры в районе порта Приморск. Намерения, готовность Общества к совершению действий на рынке перевалки нефти и нефтепродуктов подтверждаются строительством и вводом в эксплуатацию бункеровочного комплекса в порту Приморск, получением согласований по проекту «Строительство терминала по перегрузке нефти и нефтепродуктов» Филиала Главгосэкспертизы России по Северо-Западному Федеральному округу», федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов и муниципальных образований. Однако действиями ОАО «РЖД» ограничивается возможность ООО «Петротранс-Приморск» заниматься планируемым видом деятельности. Таким образом, ОАО

«РЖД» препятствует ООО «Петротранс-Приморск» доступу на рынок по перевалке нефти и нефтепродуктов.

Часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещает 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 навязывание невыгодных условий договора (пункт 3), создание препятствий доступу на товарный рынок (пункт 9).

На основании изложенного, Комиссия Ленинградского УФАС России, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ОАО «РЖД», выразившихся в навязывании ООО «Петротранс-Приморск» невыгодных технических условий на примыкание путей необщего пользования с включением в них непредусмотренных действующим законодательством обязательств по развитию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, что препятствует ООО «Петротранс-Приморск» доступу на рынок использования инфраструктуры ж.д. транспорта общего пользования, а также рынок перевалки нефти и нефтепродуктов, нарушение пунктов 3, 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
2. Выдать ОАО «РЖД» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и совершении действий, направленных на устранение последствий нарушения.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ленинградского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ОАО «РЖД» дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Примечание:

За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания 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.

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

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу № 26-05-4621-А/12

«17» апреля 2012 г.

г. Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

- заместителя руководителя-начальника отдела естественных монополий, председателя Комиссии;
- старшего государственного инспектора отдела естественных монополий, члена Комиссии;
- специалиста 2-го разряда отдела естественных монополий, члена Комиссии,

в присутствии представителей:

ответчика - (по доверенности);

заявителя - (по доверенности),

рассмотрев материалы дела № 26-05-4621-А/12, возбужденного по признакам нарушения ОАО «РЖД» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», 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 по делу № 26-05-4621-А/12,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «РЖД» прекратить нарушение пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в препятствовании доступу ООО «Петротранс-Приморск» на рынок использования инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и рынок перевалки нефти и нефтепродуктов, для чего принять меры по совершенствованию действующей в ОАО «РЖД» процедуры рассмотрения и согласования проектов присоединения к железнодорожным путям общего пользования, в целях исключения нарушений положений Распоряжения Правительства РФ от 17.06.2008 № 877-р «О Стратегии развития железнодорожного транспорта в Российской Федерации до 2030 года».

2. ОАО «РЖД» прекратить нарушение пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в навязывании ООО «Петротранс-Приморск» невыгодных технических условий на примыкание путей необщего пользования ООО «Петротранс-Приморск» к железнодорожным путям общего пользования ОАО «РЖД», которые содержат непредусмотренное действующим законодательством возложение на заявителя обязательств по развитию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, для чего:

2.1. в тридцатидневный срок со дня получения настоящего Предписания направить в адрес ООО «Петротранс-Приморск» технические условия на объем перевозок 3,3 млн. тонн на примыкание путей необщего пользования ООО «Петротранс-Приморск» к станции Ермилово Октябрьской железной дороги без содержания работ по развитию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

2.2. в случае получения ОАО «РЖД» от ООО «Петротранс-Приморск» разногласий по пунктам технических условий, содержащих требования по развитию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования за счет

заявителя, не включать указанные требования в новые технические условия при последующем направлении их заявителю.

3. Представить в Ленинградское УФАС России доказательства исполнения пунктов 1, 2 настоящего Предписания в пятидневный срок со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: