

## РЕШЕНИЕ

«08» октября 2009 г.

г. Смоленск

*Резолютивная часть решения оглашена 24 сентября 2009г.*

*Полный текст решения изготовлен 8 октября 2009г.*

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...>

рассмотрев дело № 04-01/23-2009 по признакам нарушения ОАО «РЖД», в лице Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД», части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в злоупотреблении своим доминирующим положением, путем экономически или технологически не обоснованном уклонении от заключения договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования, результатом чего является ущемление интересов ООО «АСПЭК-Смоленск»

УСТАНОВИЛА:

Смоленское УФАС России, рассматривая заявление ООО «АСПЭК-Смоленск» от 06.04.2009 №179 о возможном наличии в действиях ООО «Гнездово» признаков нарушения антимонопольного законодательства, проанализировало взаимоотношения Заявителя с перевозчиком (ОАО «Российские железные дороги») и владельцем участка железнодорожного пути необщего пользования (ООО «Гнездово»).

Смоленским УФАС России были выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях ОАО «РЖД», в лице Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» (далее – Перевозчик), в части необоснованного уклонения от заключения договора эксплуатации железнодорожного пути необщего пользования с Заявителем.

Из имеющихся в Смоленском УФАС России материалов следует, что железнодорожные пути необщего пользования, принадлежащие Заявителю

прилегают к путям необщего пользования железнодорожной станции «Гнездово» Смоленского отделения Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» через подъездные пути ООО «Гнездово» (далее – Владелец).

Заявитель, с целью осуществления доставки груза на свои подъездные железнодорожные пути локомотивом Перевозчика, письмом от 03.12.2008 №371 обратился в адрес ОАО «РЖД», в лице филиала Московской железной дороги, с инициативой заключить договор на организацию перевозок грузов локомотивом Перевозчика.

02.04.2009 Заявитель представил Перевозчику полный комплект документов, необходимый для заключения договора на эксплуатацию пути необщего пользования локомотивом Перевозчика. В настоящее время письменный договор на эксплуатацию железнодорожного пути между Перевозчиком и Заявителем до сих пор не заключен.

Перевозчик требовал от ООО «АСПЭК-Смоленск», чтобы тот самостоятельно согласовал прохождение груза своим локомотивом с Владельцем.

Для осуществления поставки вагонов на свои железнодорожные пути ООО «АСПЭК-Смоленск» было вынуждено заключить с Владельцем договор на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования б/н от 15.05.2009, который в последствии был продлен до 31.12.2009. В итоге, 18.08.2009 Перевозчик представил ООО «АСПЭК-Смоленск» проект договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования ООО «АСПЭК-Смоленск». В связи с тем, что действие данного договора ставилось в зависимость от действующего договора ООО «АСПЭК-Смоленск» с ООО «Гнездово» от 15.05.2009 б/н, а также на проекте договора отсутствовало согласие Владельца, ООО «АСПЭК-Смоленск» не посчитало предоставленный проект договора надлежащей офертой и вернуло его Перевозчику.

Частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе по экономически или технологически не обоснованному уклонению от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара.

На основании пункта 1 статьи 39 Федерального закона «О защите конкуренции» было возбуждено по инициативе Смоленского УФАС России производство по делу по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ОАО «РЖД», в лице Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД».

На заседании Комиссии 09.09.2009 Ответчик ходатайствовал об отложении дела по существу на другой срок для предоставления возможности более качественного изучения материалов дела в целях надлежащей подготовки к рассматриваемому делу.

По ходатайству лица участвующего в деле, рассмотрение дела №04-01/23-2009 было отложено на 24 сентября 2009 г. на 10 часов 00 минут.

На заседании Комиссии 24.09.2009 представители заинтересованного лица согласились с изложенными Смоленским УФАС России доводами и ходатайствовали об обязанности Перевозчика заключить договор на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования с ООО «АСПЭК-Смоленск».

Представители заинтересованного лица пояснили, что доставка грузов в адрес общества не осуществлялась с 08.04.2009 (письмо начальника станции Гнездово от 08.04.2009 №1) по 22.07.2009 г. и в настоящее время нет гарантии того, что дальнейшие поставки груза могут не прекратиться.

Из предоставленного Перевозчиком проекта договора №13/47 на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования ООО «АСПЭК-Смоленск» следует, что данный двухсторонний договор зависит от волеизъявления основного владельца пути необщего пользования (ООО «Гнездово»), который в любое время может прекратить взаимоотношения с ООО «АСПЭК-Смоленск». Вместе с тем, на представленном Перевозчиком договоре №13/47 отсутствовало согласие ООО «Гнездово», как того требуют Правила эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных приказом МПС России от 18.06.2003 №26.

Заинтересованным лицом было указано, что вышеуказанные действия Ответчика свидетельствуют о необоснованном уклонении заключения договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования с ООО «АСПЭК-Смоленск».

Представители Ответчика не согласились с доводами об уклонении заключения договора с Заинтересованным лицом.

Ответчик пояснил, что проект договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования по станции Гнездово был направлен ООО «АСПЭК-Смоленск». Однако, ООО «АСПЭК-Смоленск» не подписал договор №13/47 и не предоставил своих разногласий по его условиям.

Кроме того, Заинтересованным лицом не было представлено документов, подтверждающих нахождение железнодорожных путей необщего пользования у ООО «АСПЭК-Смоленск» на праве собственности, а именно свидетельство о государственной регистрации. ООО «АСПЭК-Смоленск» своевременно не представил согласие Владельца при заключении договора на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования между контрагентом (ООО «АСПЭК-Смоленск») и Перевозчиком, так как это является обязанностью собственника железнодорожного пути необщего пользования, а не Перевозчика.

В настоящее время вагоны поступающие в адрес ООО «АСПЭК-Смоленск» подаются на пути общества, несмотря на отсутствие договорных отношений и письменного договора на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования.

Таким образом, у Комиссии Смоленского УФАС России отсутствуют основания для признания Ответчика, нарушившим требования антимонопольного законодательства, в части уклонения от заключения договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования с ООО «АСПЭК-Смоленск».

Комиссия Смоленского УФАС России, исследовав имеющиеся в деле материалы, выслушав изложенные позиции лиц, участвующих в деле, пришла к следующему выводу.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» железнодорожные перевозки отнесены к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

Согласно статье 2 Федерального закона от 10.01.2003 №18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее – Устав железнодорожного транспорта) железнодорожные пути необщего пользования - это железнодорожные подъездные пути, примыкающие непосредственно или через другие железнодорожные подъездные пути к железнодорожным путям общего пользования и предназначенные для обслуживания определенных пользователей услугами железнодорожного транспорта на условиях договоров или выполнения работ для собственных нужд.

Особенности отношений между Перевозчиками и грузовладельцами при осуществлении перевозок грузов через пути необщего пользования регламентируется главой IV Устава железнодорожного транспорта, Правилами эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных приказом МПС России от 18.06.2003 №26 (далее – Правила).

Согласно статье 55 Устава железнодорожного транспорта отношения между перевозчиком и владельцем железнодорожного пути необщего пользования, не принадлежащего владельцу инфраструктуры, по поводу эксплуатации такого железнодорожного пути регулируются договором на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования. При отсутствии у владельца железнодорожного пути необщего пользования локомотива подача и уборка вагонов, маневровая работа на таком железнодорожном пути осуществляются локомотивом, принадлежащим перевозчику.

Статьей 56 Устава железнодорожного транспорта установлено, что подача и уборка вагонов, маневровая работа для грузоотправителей, грузополучателей, имеющих склады и погрузочно-разгрузочные площадки на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих владельцу инфраструктуры, регулируются договорами на подачу и уборку вагонов, заключаемыми перевозчиками с грузоотправителями, грузополучателями.

Подача и уборка вагонов для грузоотправителей, грузополучателей, не имеющих складов и погрузочно-разгрузочных площадок на не принадлежащих им железнодорожных путях необщего пользования, осуществляются по договору соответственно между грузоотправителями, грузополучателями, перевозчиком и владельцем такого железнодорожного пути необщего пользования. Данный договор устанавливает порядок подачи и уборки вагонов, плату за пользование вагонами, взаимную ответственность сторон.

Согласно статье 60 Устава железнодорожного транспорта отношения между контрагентом и перевозчиком при обслуживании железнодорожного пути необщего пользования локомотивами, принадлежащими перевозчику, регулируются договором на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования или договором на подачу и уборку вагонов. Указанные договоры могут быть заключены только при согласии владельца железнодорожного пути необщего пользования.

Как следует из пункта 2 постановления Пленума ВАС от 06.10.2005 №30 заключение названных договоров обязательно как для перевозчика, который является владельцем инфраструктуры, так и для владельца железнодорожного пути необщего пользования, грузоотправителя (грузополучателя). При неосновательном уклонении одной из сторон от заключения этих договоров другая сторона вправе в соответствии с пунктом 4 статьи 445 ГК РФ и пунктом 2.12 Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования обратиться в арбитражный суд с заявлением об обязанности заключить договор.

Пунктом 2.1 Правил установлено, что формы договора (на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования или на подачу и уборку вагонов) определяются в зависимости от принадлежности

железнодорожного пути необщего пользования и локомотива, обслуживающего данный железнодорожный путь.

Отношения между перевозчиком и владельцем железнодорожного пути необщего пользования, имеющим на праве собственности железнодорожный путь необщего пользования, примыкающий к железнодорожному пути необщего пользования основного владельца, по поводу эксплуатации такого железнодорожного пути регулируются договором на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования.

Договор на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования заключаются между перевозчиком и владельцем железнодорожного пути необщего пользования при обслуживании такого пути локомотивом владельца железнодорожного пути необщего пользования;

между перевозчиком и владельцем железнодорожного пути необщего пользования при обслуживании такого пути локомотивом перевозчика;

между перевозчиком и контрагентом при обслуживании его локомотивом перевозчика. В этом случае договор может быть заключен только при согласии основного владельца железнодорожного пути необщего пользования на пропуск вагонов для перевозок контрагента по своей территории. Данное согласие удостоверяется подписью и печатью указанного владельца железнодорожного пути необщего пользования в договоре на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования.

Пунктом 2.12 Правил определено, что разработка договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования или договора на подачу и уборку вагонов производится в следующем порядке.

Проекты договоров на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования и договоров на подачу и уборку вагонов разрабатываются и подписываются уполномоченным представителем перевозчика.

Перечень уполномоченных представителей перевозчика, в функциональные обязанности которого входит подготовка и заключение договоров на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования и договоров на подачу и уборку вагонов, а также проведение обследования железнодорожного пути необщего пользования, устанавливает перевозчик.

Два экземпляра подписанного проекта договора перевозчик направляет на подпись владельцу, пользователю или контрагенту железнодорожного пути необщего пользования. Указанное лицо подписывает проект полученного договора и возвращает его перевозчику в месячный срок.

Как следует из материалов имеющихся в деле взаимоотношения

Ответчика (ОАО «РЖД») и Владельца, к необщему пути последнего примыкает путь необщего пользования контрагента (ООО «АСПЭК-Смоленск») урегулированы договором на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования ООО «Гнездово» от 01.01.2007 №13/46. Владельцем и Ответчиком было произведено обследование железнодорожного пути необщего пользования, по результатам которого был составлен акт обследования железнодорожного пути необщего пользования от 19.12.2006.

02.04.2009 ООО «АСПЭК-Смоленск» предоставил Ответчику комплект документов для заключения договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования локомотивом Ответчика.

На запрос Смоленского УФАС России Перевозчиком было сообщено, что заключить указанный договор не представляется возможным в связи с отсутствием согласия на это Владельца (письмо Московской железной дороги – филиала ОАО«РЖД» от 23.07.2009 №М7/2-607). Дополнительно Смоленское отделение Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» письмом от 04.08.2009 №143 сообщило Смоленскому УФАС России, что договор между ООО «АСПЭК-Смоленск» и Перевозчиком находится в стадии подписания и будет действовать с 15.06.2009.

Из ответа Ответчика не следует, что для заключения данного договора надо свидетельство о праве собственности. Ответчик не представил Комиссии доказательства того, что в необходимый пакет документов для заключения договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования включается свидетельство о праве собственности путей необщего пользования со ссылкой на нормативно-правовые акты.

Таким образом, Ответчик не указал Смоленскому УФАС России, что отсутствие у Заинтересованного лица свидетельства о праве собственности является основанием для отказа в заключении договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования с ООО «АСПЭК-Смоленск» или является препятствием для его заключения.

18.08.2009 Ответчик направил ООО «АСПЭК-Смоленск» проект договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования №13/47. Как следует, из имеющихся в деле материалов на данном договоре отсутствует согласие ООО «Гнездово», а также включены условия не предусмотренные Правилами и Уставом железнодорожного транспорта и делают неопределенными существенные условия договора (т.е. срок действия договора).

Частью 1 статьи 438 ГК РФ установлено, что акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

Согласно пункту 2.1 Правил согласие удостоверяется подписью и печатью указанного владельца железнодорожного пути необщего

пользования в договоре на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования.

В соответствии с пунктом 2.12 установлен месячный срок для акцепта договора на эксплуатацию железнодорожного пути.

Комиссия не может расценивать направление проекта договора №13/47 в такой форме как оферту, то есть ООО «АСПЭК-Смоленск» не может осуществить по своему усмотрению действия, связанные с акцептом.

Таким образом, Ответчик должен был представить ООО «АСПЭК-Смоленск» проект договора №13/47 с надлежаще оформленным согласием Владельца, то есть подписью и печатью ООО «Гнездово».

При рассмотрении дела Комиссией Смоленского УФАС России было установлено, что Ответчик не обращался в адрес ООО «Гнездово» о согласовании договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования ООО «АСПЭК-Смоленск» своим локомотивом.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Смоленского УФАС России отклоняет доводы Ответчика об отсутствии в его действиях признаков нарушения антимонопольного законодательства, в части уклонения от заключения договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования ООО «АСПЭК-Смоленск».

В силу статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» Перевозчик относится к субъектам естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок.

В соответствии с пунктом 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, в действия Перевозчика по необоснованному уклонению от заключения договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования ООО «АСПЭК-Смоленск» ущемляются интересы ООО «АСПЭК-Смоленск» и нарушаются требования части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Российские железные дороги», в лице Московской железной дороги – филиала ОАО «Российские железные дороги» нарушающими часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в злоупотреблении своим доминирующим положением, путем экономически или технологически не обоснованном уклонении от заключения договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования, результатом чего является ущемление интересов ООО «АСПЭК-Смоленск».

2. Выдать ОАО «Российские железные дороги», в лице Московской железной дороги филиала – ОАО «Российские железные дороги» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, путем направления ОАО «АСПЭК-Смоленск» надлежаще оформленного проекта договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования, условия которого должны соответствовать Правилам, утвержденным приказом Министерства путей сообщения Российской Федерации от 18.06.2003 № 26.

3. Передать материалы дела №04-01/23-2009 для решения вопроса о возбуждении административного производства уполномоченному должностному лицу Смоленского УФАС России

Подписи членов комиссии