

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 02-13-58-2018

о назначении административного наказания

13 сентября 2018 года

г.

Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол № 02-13-58-2018 от 31 июля 2018 г. и материалы административного дела, возбужденного в отношении юридического лица – Открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее - ОАО «РЖД») (ИНН 7708503727, ОГРН 1037739877295, КПП 770801001, дата регистрации 23.09.2003 г., юридический адрес: 107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 2) в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги (630004, г. Новосибирск, ул. Вокзальная магистраль, д. 14),

в присутствии представителя ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги - Журевича Владимира Николаевича, действующего на основании доверенности № 3-Сиб-159/Д от 22.05.2018 г.;

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства от 29 июня 2018 г. по результатам рассмотрения дела № 02-01-04-10-18 от 05.03.2018 г. ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги признано:

1. занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг перевозки грузов железнодорожным транспортом и услуг подачи и уборки вагонов, в границах объектов инфраструктуры железнодорожного транспорта Западно-Сибирской железной дороги ОАО «РЖД», в том числе находящихся на территории Новосибирской области, на основании ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции»;
2. нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем включения в пункты 2.1, 2.3 и 4.5 Распоряжения Западно-Сибирской железной дороги № 3-Сиб-1948/р от 29.11.2017 г., регулирующего порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

В целях обеспечения безопасности движения при выезде железнодорожного подвижного состава, не принадлежащего ОАО «РЖД», с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги, ОАО «РЖД» было разработано Положение о порядке подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, которое утверждено распоряжением железной дороги от 29 ноября 2017 г. № ЗСиб-1948/р (далее - Распоряжение № ЗСиб-1948/р).

1. Согласно п. 2.1 Распоряжения № ЗСиб-1948/р, для получения разрешения на обращение и выезд локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава, не принадлежащего ОАО «РЖД», на пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги в пределах закрепленного участка обращения владельцем локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава в ближайшее эксплуатационное локомотивное депо и начальнику железнодорожной станции заблаговременно предоставляются, в том числе, следующие документы:

- документы, подтверждающие право собственности или иное право, на котором владельцу принадлежит локомотив, моторвагонный железнодорожного подвижного состава – с момента постройки или с даты последнего исключения локомотива, моторвагонного железнодорожного подвижного состава из парка ОАО «РЖД»;

- копии договоров на проведение и периодичность технического обслуживания, ремонта и экипировки локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава и копию сертификата производственного процесса технического обслуживания и ремонта локомотивов, моторвагонного подвижного состава в Добровольной системе сертификации на федеральном железнодорожном транспорте, если техническое обслуживание или ремонт локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава производится на предприятии, не входящем в структуру ОАО «РЖД». Договор должен учитывать ответственность сторон в случае возникновения неисправностей и отказов локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава.

При этом Приложением № 8 «Порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования и с железнодорожных путей общего пользования на железнодорожные пути необщего пользования» к Правилам эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденным Приказом МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26, предоставление указанных документов не предусмотрено.

2. Согласно п. 2.3 Распоряжения № ЗСиб-1948/р, допуск локомотива сторонней организации по техническому состоянию (подтверждение технической готовности), в том числе подтверждение наличия и исправности приборов безопасности, радиосвязи, иного оборудования, осуществляется путем проведения осмотра локомотива представителем эксплуатационного локомотивного депо (приемщиком локомотивов) и проверки наличия Акта технического состояния локомотивов, составленного по форме согласно Приложению № 1 к Распоряжению.

При этом пп. 5 п. 1 Приложения № 8 Приказа МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26 устанавливает, что допуск локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава по техническому состоянию (подтверждение технической готовности), в том числе подтверждение наличия и исправности приборов безопасности, радиосвязи, иного оборудования, осуществляется путем проверки наличия акта технического состояния локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава, составленного по форме (приложение № 1 к настоящему Порядку), т.е., проведение осмотра локомотива Приказом МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26 не предусмотрено.

3. Согласно п. 4.5 Распоряжения № ЗСиб-1948/р свидетельство на право управления локомотивом (МВПС), выданное организацией, не входящей в систему ОАО «РЖД» и МПС России, независимо от ее ведомственной подчиненности и формы собственности, не дает машинисту права выезда на пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги, в соответствии с пунктом 19 Приказа МПС России от 11.11.1997 г. № 23Ц.

При этом п. 19 Приказа МПС России от 11.11.1997 г. № 23Ц запрещен выезд на железнодорожные пути общего пользования только в случае, если свидетельство на право управления локомотивом выдано предприятиями, не входящими в систему МПС России, независимо от их ведомственной подчиненности и форм собственности.

Таким образом, выявлено несоответствие положений Распоряжения Филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги № ЗСиб-1948/р положениям действующего законодательства.

Письмом исх. № исх-331/З-СибРБ от 27.02.2018 г. ОАО «РЖД» признало, что отдельные дополнительные требования, внесенные в пункты 2.1, 2.3 и 4.5 Распоряжения № ЗСиб-1948/р, не соответствуют нормативным актам МПС и Минтранса России, и подлежат соответствующему пересмотру.

Действия ОАО «РЖД» по включению в Распоряжение, регулирующее порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству, ущемляют

права хозяйствующих субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере железнодорожных перевозок, в том числе, ООО «ПЖТ СЛК» (согласно сведениям ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «ПЖТ СЛК» является деятельность железнодорожного транспорта: грузовые перевозки).

Так как в Распоряжении № ЗСиб-1948/р не указаны конкретные лица, которым адресовано Распоряжение, можно сделать вывод, что Распоряжение распространяется на всех лиц, осуществляющих подачу (выход) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования.

Таким образом, не соответствующее законодательству Распоряжение ОАО «РЖД» № ЗСиб-1948/р ущемляет интересы неопределенного круга потребителей.

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

При этом необходимо отметить, что в соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» железнодорожные перевозки отнесены к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии со ст. 6 Закона «О естественных монополиях» и в целях совершенствования государственного регулирования деятельности субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 №643 утвержден перечень работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируются государством (далее – Перечень). В Перечень, в том числе включены услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, перевозка грузов

железнодорожным транспортом общего пользования, в том числе перевозка порожнего железнодорожного подвижного состава в составе грузовых поездов, выполнение маневровой работы в пределах железнодорожных станций, подача и уборка вагонов.

В соответствии с Приказом ФСТ РФ от 29.12.2004 г. № 435-т ОАО «РЖД», осуществляющее деятельность в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, включено в раздел 1 «Железнодорожные перевозки и услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования» Реестра субъектов естественных монополий на транспорте, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль, под регистрационным номером 77/1/2.

В соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Аналитическим отчетом Отдела товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России установлен факт наличия у ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной доминирующего положения на рынке оказания услуг перевозки грузов железнодорожным транспортом и услуг подачи и уборки вагонов, в границах объектов инфраструктуры железнодорожного транспорта Западно-Сибирской железной дороги ОАО «РЖД», в том числе находящихся на территории Новосибирской области, на основании ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции».

Распоряжение Западно-Сибирской железной дороги-филиала ОАО «РЖД» № 3-Сиб-1948/р признано утратившим силу пунктом 2 распоряжения Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 02.04.2018 г. № 3-Сиб-505/р.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель ОАО «РЖД» признал факт несоответствия Распоряжения Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» № 3-Сиб-1948/р от 29.11.2017 г. действующему законодательству, отметив, что в апреле 2018 г. указанное нарушение было устранено.

Факт издания ОАО «РЖД» Распоряжения № 3-Сиб-1948/р от 29.11.2017 г., содержащего положения, не соответствующие действующему законодательству, подтверждается материалами дела № 02-01-04-10-18.

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства перечислены в ч. 1 ст. 48 Федерального закона «О защите конкуренции». Факт устранения ответчиком допущенного

нарушения антимонопольного законодательства в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции» не является основанием для прекращения рассмотрения дела.

Из содержания части ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ прямо следует, что нарушением антимонопольного законодательства являются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Действия ОАО «РЖД» по включению в Распоряжение № 3-Сиб-1948/р от 29.11.2017 г., регулирующее порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству, привели к ущемлению прав хозяйствующих субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере железнодорожных перевозок, в том числе, ООО «ППЖТ СЛК», являющегося собственником железнодорожного подвижного состава, основным видом деятельности которого, согласно сведениям ЕГРЮЛ, является деятельность железнодорожного транспорта: грузовые перевозки.

Издав Распоряжение № 3-Сиб-1948/р от 29.11.2017 г., которое регулирует отношения между ОАО «РЖД» и его контрагентами, связанные с подачей (выходом) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, содержащее положения, не соответствующие действующему законодательству, и направив его в адрес контрагентов (лиц, участвующих в указанных правоотношениях), в том числе, ООО «ППЖТ СЛК», ОАО «РЖД» усложнило для заявителя и иных контрагентов процедуру подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, так как Распоряжением № 3-Сиб-1948/р от 29.11.2017 г. на указанных лиц (контрагентов) были возложены дополнительные (не предусмотренные законодательством) обязанности (по предоставлению ОАО «РЖД» документов, участию в процедурах, необходимость которых не

предусмотрена законом).

На основании изложенного, действия ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги по включению в Распоряжение Западно-Сибирской железной дороги № З-Сиб-1948/р от 29.11.2017 г., регулирующее порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству, являются нарушением ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Ответственность юридического лица, являющегося субъектом естественной монополии, за совершение действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Таким образом, ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги за нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» несет ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Время совершения административного правонарушения – 29.11.2017 г.

ОАО «РЖД» письмом вх. № 6865 от 14.08.2018 г. представило следующие пояснения.

Исходя из пункта 2 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 КоАП, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2-7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ.

Письмом от 27.02.2018г. № исх-331/З-Сиб РБ Западно-Сибирская железная дорога - филиал ОАО «РЖД» сообщил в Новосибирское УФАС о том, что пункты 2.1, 2.3, 4.5 Положения о порядке подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего

пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, утв. распоряжением железной дороги от 29 ноября 2017 г. № ЗСиб-1948/р, не соответствуют нормативным актам МПС и Минтранса России и подлежат пересмотру; проводится работа по внесению в данный распорядительный акт соответствующих изменений.

02.04.2018г. Западно-Сибирской железной дорогой филиала ОАО «РЖД» издано распоряжение № З-Сиб-505/р, которым признано утратившим силу распоряжение от 29.11.2017 г. № З-Сиб-1948/р, содержащее положения, не соответствующие действующему законодательству.

Письмом от 03.05.2018г. № исх-3221/З-СибНЮ в адрес Новосибирского УФАС была предоставлена заверенная копия данного распоряжения от 02.04.2018г. № З-Сиб-505/р. Кроме того, копия распоряжения от 02.04.2018г. № З-Сиб-505/р была предоставлена ООО «ППЖТ СЛК».

Более того, письмом от 01.06.2018г. № 12-НЮП-43 в адрес Новосибирского УФАС сообщено, что 04.05.2018 г. было проведено совещание у первого заместителя начальника Западно-Сибирской железной дороги, в рамках которого рассмотрены вопросы, касающиеся нарушений, допущенных при издании распоряжения от 29.11.2017 г. № ЗСиб-1948/р. На данном совещании были подробно рассмотрены причины включения в вышеуказанный распорядительный акт несоответствующих законодательству РФ требований, связанных с допуском сторонних организаций на железнодорожную инфраструктуру общего пользования; проанализированы факты выявленных нарушений и их устранение, в т.ч. путем издания распоряжения от 02.04.2018г. № З-Сиб-505/р; установлены виновные лица, а также приняты меры по соблюдению требований нормативных документов. Данным письмом антимонопольному органу была предоставлена копия вышеуказанного протокола от 04.05.2018г. № 83НЗ1-38/пр.

Кроме того, письмом от 02.08.2018г. № исх-5684/З-СибНЮ Новосибирскому УФАС сообщено о выполнении ОАО «РЖД» предписания Новосибирского УФАС от 29.06.2018 г. № 02-01-04-10-18. Распоряжение от 02.04.2018 г. № З-Сиб-505/р доведено до сведения всех контрагентов Западно-Сибирской железной дороги (лиц, осуществляющих подачу (выход) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования и с железнодорожных путей общего пользования на железнодорожные пути необщего пользования).

Копии соответствующих писем, уведомлений, листа ознакомления в Новосибирское УФАС предоставлены.

ОАО «РЖД» при рассмотрении дела № 02-01-04-10-18 о нарушении антимонопольного законодательства неоднократно заявляло об отсутствии фактов отказа железной дорогой в подаче (выходе) локомотивов, моторвагонного подвижного состава третьих лиц с железнодорожных путей

необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования и с железнодорожных путей общего пользования на железнодорожные пути необщего пользования по причине невыполнения распоряжения от 29.11.2017 г. № ЗСиб-1948/р. Более того, никто из собственников подвижного состава, кроме ООО «ППЖТ СЛК», не заявлял какие-либо претензии к ОАО «РЖД», касающиеся распоряжения от 29.11.2017 г. № ЗСиб-1948/р. Убытки ООО «ППЖТ СЛК» и иных лиц, государства от издания данного распоряжения отсутствуют.

Данные факты свидетельствуют о наличии в действиях ОАО «РЖД» смягчающих вину обстоятельств, предусмотренных пунктами 2, 3, 4, 5, 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ.

Исходя из пункта 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, при наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Таким образом, у Новосибирского УФАС имеются основания для привлечения ОАО «РЖД» к административной ответственности с наложением штрафа в размере 100 тыс. руб.

Между тем, в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Правовым последствием применения положений указанной нормы является вынесение постановления о прекращении производства по делу об административном правонарушении и объявление устного замечания (ч. 1 ст. 29.9 КоАП РФ).

Решение об освобождении от административной ответственности в связи с малозначительностью правонарушения может быть принято должностным лицом, уполномоченным рассматривать дела об административных правонарушениях - руководителем антимонопольного органа или его

заместителем по результатам рассмотрения дела об административном правонарушении, а также судьей или должностным лицом, который рассматривает жалобу на постановление об административном правонарушении.

Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоприменительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 02.06.2004г. № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания (пункт 18).

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Обстоятельства по настоящему делу свидетельствуют о малозначительности совершенного ОАО «РЖД» правонарушения.

На основании вышеизложенного, ОАО «РЖД» просит производство по делу прекратить по ст. 2.9 КоАП РФ. В случае непринятия доводов железной дороги о малозначительности совершенного правонарушения, ответчик просит назначить наказание в минимальном размере административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Письмом вх. № 7578 от 07.09.2018 г. ОАО «РЖД» сообщило следующее.

В период с апреля 2017 г. по апрель 2018 г. ОАО «РЖД» в лице Западно-

Сибирской железной дороги оказывались услуги по предоставлению доступа к инфраструктуре железнодорожного транспорта общего пользования (выхода локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава, не принадлежащих ОАО «РЖД», с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования).

В связи с тем, что законодательством РФ в сфере железнодорожного транспорта и Положением о допуске локомотивов и локомотивных бригад сторонних организаций с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования, утв. распоряжением ОАО «РЖД» от 11.09.2017 г № 1852р не предусмотрено оформление железной дорогой договора, в т.ч. в письменной форме, на вышеуказанные услуги, предоставить копии соответствующих договоров не представляется возможным (данные документы не составлялись).

При этом для учета факта допуска или отказа в допуске локомотива, моторвагонного подвижного состава, специального самоходного подвижного состава и локомотивной бригады (бригад специального подвижного состава) иных владельцев на инфраструктуру ОАО «РЖД», на железной дороге, в соответствии с распоряжением ОАО «РЖД» от 27.06.2016г № 1246р (копия прилагается), ведется и заполняется ответственными должностными лицами форма внутреннего первичного учета ТУ-69 «Журнал учета допуска железнодорожного подвижного состава и (или) локомотивной бригады (бригад специального подвижного состава) на пути общего пользования» (выписки из журналов формы ТУ-69 станций Юрта-1, Сужденка, Новосибирск-Восточный прилагаются).

При рассмотрении дела об административном правонарушении ОАО «РЖД» признало виновность в совершении вменяемого административного правонарушения, а также поддержало ранее представленные пояснения, указав, что Общество приняло все меры для устранения нарушения.

По поводу данных доводов ответчика необходимо отметить следующее.

Факт издания совершения ОАО «РЖД» нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», подтверждается материалами дела № 02-01-04-10-18.

Ответственность юридического лица, являющегося субъектом естественной монополии, за совершение действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), предусмотрена

частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2010 г. № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 указанного Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния. При этом применение судом положений о малозначительности должно быть мотивировано.

Согласно п. 6 Методических рекомендации по применению антимонопольными органами статьи 2.9 КоАП (в части прекращения дел об административных правонарушениях, связанных с нарушением антимонопольного законодательства, по малозначительности) (утв. ФАС России) при наличии доказательств совершения административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31 - 14.33, частей 2.1 - 2.6 статьи 19.5, частей 3 - 5 статьи 19.8 КоАП, должностные лица антимонопольного органа не вправе освобождать нарушителя от административной ответственности по основанию, предусмотренному статьей 2.9 КоАП.

Учитывая изложенное, освобождение нарушителя от административной ответственности по основанию, предусмотренному статьей 2.9 КоАП, при рассмотрении дел об административных правонарушениях, ответственность за которые предусмотрена статьями 14.31 - 14.33 КоАП, является недопустимым (Письмо ФАС России от 21.03.2012 г. № ИА/8457 «О практике применения статьи 2.9 КоАП»).

Таким образом, ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги за нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» несет ответственность в

соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Согласно ч. 2 ст. 2.1. КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты меры по их соблюдению. Правовая возможность исполнения существующей обязанности определяется отсутствием объективных препятствий для выполнения указанных обязанностей то есть обстоятельств, не зависящих от воли обязанного лица.

У ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги имелась возможность для соблюдения норм антимонопольного законодательства, а именно – соблюдать действующее законодательство при издании Распоряжения Западно-Сибирской железной дороги, регулирующего порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей общего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути общего пользования.

Таким образом, ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги не предприняло всех зависящих от него мер, необходимых и достаточных для соблюдения требований антимонопольного законодательства, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, что подтверждает наличие вины в действиях ответчика.

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от

реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Согласно справке, представленной Западно-Сибирской железной дорогой – филиалом ОАО «РЖД», сумма выручки, полученной ОАО «РЖД» в лице Западно-Сибирского территориального центра фирменного транспортного обслуживания в 2017 г. на рынке оказания услуг перевозки грузов в границах г. Новосибирска составляет 547 059 руб., на рынке услуг по подаче и уборке вагонов в границах г. Новосибирска – 60 168 444 руб.

Выручка ОАО «РЖД» за 2017 г. за предоставление доступа к инфраструктуре железнодорожного транспорта общего пользования (выхода локомотива, не принадлежащего ОАО «РЖД», с железнодорожного пути необщего пользования на железнодорожный путь общего пользования и обратно) отсутствует.

Совокупная сумма выручки Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» за 2017 г. согласно представленной информации составила 1 560 500 000 руб.

Согласно п. 7 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность, признается добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Письмом вх. № 6593 от 02.08.2018 г. ОАО «РЖД» уведомило Новосибирское УФАС России об исполнении выданного Перевозчику антимонопольным органом Предписания № 02-01-04-10-18 от 29.06.2018 г.

Таким образом, в данном случае подлежит применению смягчающее обстоятельство, предусмотренное п. 7 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Руководствуясь статьей 23.48 и частью 2 статьи 14.31 Кодекса РФ об

административных правонарушениях, учитывая наличие смягчающих и отсутствие отягчающих обстоятельств,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Открытое акционерное общество «Российские железные дороги» (ИНН 7708503727, ОГРН 1037739877295, КПП 770801001, дата регистрации 23.09.2003 г., юридический адрес: 107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 2) в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги (630004, г. Новосибирск, ул. Вокзальная магистраль, д. 14), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

2. Применить к Открытому акционерному обществу «Российские железные дороги» (далее - ОАО «РЖД») (ИНН 7708503727, ОГРН 1037739877295, КПП 770801001, дата регистрации 23.09.2003 г., юридический адрес: 107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 2) в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги (630004, г. Новосибирск, ул. Вокзальная магистраль, д. 14), меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2. Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления в законную силу постановления о наложении административного штрафа либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5. Кодекса РФ об административных правонарушениях на р/с 40 101 810 900 000 010 001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России г. Новосибирска, БИК 045004001.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Получатель: Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России), дата государственной регистрации в качестве юридического лица: 21.01.1998, ИНН 5405116098/КПП 540501001, код БК 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 50701000, УИН 16100500000000003419.

Назначение платежа: административные штрафы, зачисляемые в федеральный бюджет.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, постановление в соответствии с действующим законодательством направляется судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со ст. 30.1-30.3 Кодекса Российской Федерации

об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.(1)

Согласно требованиям ст. 29.11 КоАП РФ резолютивная часть данного постановления по делу об административном правонарушении оглашена в полном объёме немедленно по окончании рассмотрения дела.

(1) В соответствии со ст. 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу. В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.