

по делу № 017-10/04АЗ

17 августа 2010 года

г. Орел

Резолютивная часть решения оглашена 17 августа 2010 г.

Решение в полном объеме изготовлено 31 августа 2010 г.

Комиссия Орловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: Кирьянов А.Н, заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии: Дубинина Г.М., главный государственный инспектор отдела естественных монополий и рекламы управления,

Гришунова Е.Н., ведущий специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы управления,

Бочков С.А., специалист-эксперт отдела естественных монополий и рекламы управления,

рассмотрев дело № 017-10/04АЗ, возбужденное по заявлению ЗАО «Росгидромашмаркет» (302020, г.Орел, Наугорское шоссе,5) в отношении ОАО «РЖД» в лице Орловско-Курской механизированной Дистанции погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций Дирекции по управлению терминально-складским комплексом Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» (302006, г. Орел, ул. Старопривокзальная, д.14) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), в присутствии представителей от:

- **Заявителя** – ЗАО «Росгидромашмаркет»- Панков В.В.(по доверенности № 56/10 от 17.03.2010г.).

- **Ответчика** – Орловско-Курском механизированная Дистанция погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций Дирекция по управлению терминально-складским комплексом Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» (302006, г. Орел, ул. Старопривокзальная, д.14) – Бояркин В.В. (по доверенности № 3-14/284 от 27.07.2009г.), Хархардин Д.Н.(по доверенности НЮ- 3-15/488 от 12.08.2009г.), Жаданова И.Ю. (по доверенности НЮ-3-15/124 от 15.04.2010г.)

УСТАНОВИЛА:

08.02.2010г. в адрес Управления (исх. № 178 от 08.02.2010г) поступило заявление ЗАО «Росгидромашмаркет» (302020, г. Орел, Наугорское шоссе,5) (далее Заявитель, Общество) с информацией о том, что ОАО «Российские железные дороги» (юридический адрес: 107174, г. Москва, ул. Н. Басманная, д.2) в лице Орловско-Курской механизированной Дистанции погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций Дирекции по управлению терминально-складским комплексом Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» (далее Дистанция) (302006, г. Орел, ул. Старопривокзальная, д.14) отказывается осуществлять доставку железнодорожных контейнеров Общества для их загрузки, из-за отсутствия договора, заключенного с ОАО «РЖД» на транспортно-экспедиционные услуги и иные услуги, оказываемые по договорному тарифу.

Суть заявления ЗАО «Росгидромашмаркет» заключалась в следующем:

«... 27.01.2010г. ЗАО «Росгидромашмаркет» подало перевозчику ОАО «РЖД», Агентству фирменного транспортного обслуживания (АФТО) в г. Орле заявку на осуществление перевозки грузов (насосов) в 5-ти тонном ж.д. контейнере, которая в тот же день была принята и заверена представителем АФТО 27.01.2010г., после чего ей был присвоен № 0016839382. Предоплата за перевозку была сделана платежным поручением № 60 от 29.01.2010г. на сумму 43 480,64 руб. в полном объеме.

Однако, после устной заявки (по телефону) на доставку контейнера до склада Общества в г. Орле для его загрузки продукцией и на последующую его доставку и выгрузку на станции Орел, было отказано в связи с отсутствием у ЗАО «Росгидромашмаркет» договора с ОАО «РЖД».

При обращении к начальнику Дистанции (В.В.Бояркину) получено ультимативное требование по предоставлению подписанного со стороны ЗАО «Росгидромашмаркет» договора с ОАО «РЖД», только после чего Обществу будет привезен контейнер.

Согласно статьи 10 Устава железнодорожного транспорта: «Железные дороги и грузоотправители при систематическом осуществлении перевозок грузов могут заключать долгосрочные договоры об организации перевозок». То есть этой статьей подтверждается возможность, но не обязанность, грузоотправителя заключать договор с перевозчиком.

ЗАО «Росгидромашмаркет» зарегистрировано на ГТС Орел Московской ж.д. на протяжении более 15-ти лет и все это время без проблем работало без договоров, как и многие другие грузоотправители, на основании вышеуказанного Устава. После преобразования РАО «РЖД» в ОАО «РЖД» синхронно стали происходить следующие процессы:

-выросли размеры различных дополнительных сборов,

-усилился «нажим» на постоянных потребителей (на тех, кто дает подавляющий объем выручки, с целью подписания ими договора с ОАО «РЖД», закрепляющего согласие потребителя с этими сборами.

В проекте договора б/н, переданного ОАО «РЖД» в адрес ЗАО «Росгидромашмаркет» на транспортно-экспедиционные и иные услуги, оказываемые по договорному тарифу предметом договора определено: Дистанции оказывать услуги связанных с перевозкой грузов, оформлению перевозочных документов, документов для таможенных целей и других документов, необходимых для осуществления перевозок грузов (далее экспедиционные услуги) Общества. В приложениях к данному договору указан перечень оказываемых услуг Дистанции Обществу:

-услуги, относящиеся к транспортно-экспедиционным операциям,

-работы, связанные с проведением процедур таможенного контроля.

03.12.2009г. ЗАО «Росгидромашмаркет» передало начальнику Дистанции подписанные Обществом 2 экземпляра договора с ОАО «РЖД» со сроком действия до 01.12.2010г. с протоколом разногласий к нему. До настоящего времени, оба экземпляра договора с протоколом разногласий со стороны ОАО «РЖД» не подписаны, не заявлено ни согласия, ни возражений по протоколу разногласий в целом или по его отдельным пунктам и оба экземпляра договора ЗАО «Росгидромашмаркет» не переданы».

По мнению Заявителя, указанные действия представителей ОАО «РЖД» являются противоправными в части нарушения ими антимонопольного законодательства РФ, в части неисполнения своих обязательств по загрузке железнодорожного контейнера и по его перевозке.

В своем заявлении ЗАО «Росгидромашмаркет» просил:

1. Обязать Дистанцию исполнить свои обязательства по предоставлению ЗАО «Росгидромашмаркет» к загрузке ж.д. контейнера, вытекающие из заявки № 0016839382 и по перевозке этого контейнера до станции назначения.
2. Обязать Дистанцию в дальнейшем не чинить препятствий грузоотправителям работающим с ГТС Орел вообще, и ЗАО «Росгидромашмаркет» в частности, по принятым от них заявкам, из-за отсутствия у них договора с ОАО «РЖД».
3. Обязать Дистанцию подписать со своей стороны и передать Обществу один экземпляр имеющегося у него договора с протоколом разногласий в том же виде в случае отсутствия возражений по нему, либо со своим протоколом согласования разногласий к нему, в случае наличия таких возражений.

11.02.2010г. в дополнение к заявлению исх. № 178 от 08.02.2010г. ЗАО «Росгидромашмаркет» в адрес Управления (вх. № 800) направило письменное пояснение (исх. № 207 от 11.02.2010г.), в котором сообщалось, что **«...из-за отсутствия договорных отношений Общества с ОАО «РЖД», Дистанция не может удовлетворить заявку Общества на доставку порожнего 5т. контейнера, тем самым тормозит осуществлению товарооборота Орловскими грузоотправителями с их партнерами по всей России и по этой причине снижается их конкурентноспособность».**

Общество дополнительно указало, что Дистанция не позволяет использовать грузоотправителям свой собственный или нанятый автотранспорт для доставки железнодорожных контейнеров на грузовую товарную станцию Орел (далее ГТС Орел) со склада грузоотправителя.

02.03.2010г. Орловским УФАС России в отношении ОАО «РЖД» в лице Орловско-Курской механизированной Дистанции погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций Дирекции по управлению терминально-складским комплексом Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» по признакам нарушения требований части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», было возбуждено дело № 017-10/04АЗ.

Дело № 017-10/04 АЗ рассматривалось на заседании Комиссии Орловского УФАС России 02.03.2010г., 31.03.2010г., 22.04.2010г., 31.05.2010г. (срок рассмотрения дела № 017-10/04АЗ продлен на 6 месяцев), 08.07.2010г., 10.08.2010г. был сделан перерыв до 17.08.2010г.

25.03.2010г. в адрес Управления от ОАО «РЖД» (вх. № 1621) поступило письменное объяснение по делу № 017-10/04АЗ, в котором сообщалось:

«1.Требования ЗАО «Росгидромашмаркет» о предоставлении контейнеров и их перевозке железнодорожным транспортом необоснованны по следующим причинам:

В соответствии с пунктом 5.7.1 ГОСТ Р 51133-98 «Экспедиторские услуги на железнодорожном транспорте» утвержденные Постановлением Госстандартра РФ от 23.01.1998г. № 14: *предоставление услуг транспортной экспедиции должно обеспечивать возможность получения потребителем не только экспедиторских услуг, относящихся к услугам транспортного комплекса (отрасли), но и сопутствующих*

услуг (выполнение таможенных и иных формальностей, предоставление в аренду подвижного состава и контейнеров, средств механизации погрузочно - разгрузочных работ, оказание различных консалтинговых услуг, страхование груза и др.), создающих условия для перевозки груза от грузоотправителя к грузополучателю без привлечения посредников и агентов и выполнения дополнительных формальностей грузополучателем.

В соответствии со статьей 609 ГК РФ договор аренды на срок более года, а если хотя бы одной стороной договора является юридическое лицо, независимо от срока, должен быть заключен в письменной форме.

Согласно Положения об Орловско-Курской механизированной Дистанции погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций Дирекции по управлению терминально-складским комплексом МЖД – филиала ОАО «РЖД», утвержденным распоряжением начальника Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 20.08.2007г. № 505р Дистанция не оказывает услуги по предоставлению в аренду контейнеров, а также не осуществляет перевозку грузов железнодорожным транспортом. Дистанция не имеет на балансе контейнеров.

2. ОАО «РЖД» в лице Орловско-Курской механизированной Дистанции погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций Дирекции по управлению терминально-складским комплексом Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД», не чинило препятствий ЗАО «Росгидромашмаркет», не нарушало права ни Заявителя, ни других грузоотправителей и грузополучателей.

3. Статьей 10 Устава Железнодорожного транспорта РФ предусмотрено, что договор об оказании перевозок заключается в письменной форме. В соответствии со статьей 802 Гражданского кодекса РФ договор транспортной экспедиции заключается в письменной форме. Заявителем был подписан договор на транспортно-экспедиционные и иные услуги без приложения № 4 (протокол согласования договорной цены). В соответствии с пунктом 2.1.1 договора ОАО «РЖД» обязано оказать услуги согласно требований настоящего договора и протоколом согласования договорной цены - приложение № 4, являющемся неотъемлемой частью договора, соответственно у ОАО «РЖД» не было оснований для оказания услуг. Несмотря на это, неподписанный договор на оказание транспортно-экспедиционных и иных услуг был зарегистрирован в Дистанции 20.12.2009г. за № Д-400МЧ».

26.03.2010г. в адрес Управления (вх.№ 1637) было представлено письменное пояснение ЗАО «Росгидромашмаркет» по уточнению своих требований, из которого следовало:

« 1 .Исполнение заявок ЗАО «Росгидромашмаркет» на перевозку грузов №№0016839382, 0016839545 от 27.10.2010г. было сорвано ОАО «РЖД» из-за отказа в оказании экспедиционных услуг Дистанцией. Данные действия являлись частью целенаправленной политики ОАО «РЖД» по заключению договоров на сопутствующие услуги со всеми без исключения грузоотправителями (грузополучателями), вне зависимости от их согласия. Вместе с тем, в связи с истечением установленного 45-дневного срока действия заявок №№ 0016839382, 0016839545, поданных ЗАО «Росгидромашмаркет» 27.01.2010г., требование об их исполнении снимается.

2. Законодательством не предусмотрено наличие договора на транспортно-экспедиционные и иные услуги между ОАО «РЖД» и Обществом и с учетом монопольного положения структурных

подразделений ОАО «РЖД», занимаемого ими на рынке оказания услуг на грузовую товарную станцию (далее- ГТС) (по установке и снятию порожних и груженых ж/д контейнеров в автотранспорт и из него, с использованием имеющихся на ГТС кранов), Дистанция обязана оказывать экспедиционные услуги вне зависимости от наличия договора на оказание данных услуг.

3. ЗАО «Росгидромашмаркет» требует обязать начальника Дистанции подписать со своей стороны и передать Обществу один экземпляр имеющегося у него договора с протоколом разногласий в том же виде в случае отсутствия возражений по нему, либо со своим протоколом согласования разногласий к нему, в случае наличия таких возражений».

31.03.2010г., на заседании Комиссии представитель ЗАО «Росгидромашмаркет» поддержал свои требования, изложенные в письме от 25.03.2010г. исх. № 375, в полном объеме и дополнительно пояснил, что в предыдущие годы договорные отношения между Заявителем и Ответчиком по каждой отдельной перевозке возникали после подачи заявки на перевозку грузов. ЗАО «Росгидромашмаркет» зарегистрировано на ГТС Орел Московской железной дороги на протяжении более 15-ти лет и все это время без проблем работало без договора, как и многие другие грузоотправители, на основании Устава железнодорожного транспорта. Для осуществления самой железнодорожной перевозки необходимо было произвести предварительную оплату за услуги и после поступления на счет Дистанции денежных средств, заключить соглашение между сторонами. После преобразования РАО «РЖД» в ОАО «РЖД» резко выросли размеры различных дополнительных сборов, взимаемых с потребителей услуг ОАО «РЖД», усилился «нажим» на постоянных клиентов с целью подписания ими договора, закрепляющее согласие потребителя с этими сборами.

Представитель Заявителя также сообщил, что Дистанция не позволяет использовать грузоотправителям свой собственный или нанятый ими автотранспорт для перевозки железнодорожного контейнера со склада Общества. Данный запрет реализуется путем закрытия въезда на территорию ГТС Орел шлагбаумом для всех не принадлежащих Дистанции машин. Заявитель считает, что данный факт не позволяет считать территорию ГТС Орел местом общего пользования, которое должно быть на каждом ГТС.

На заседании Комиссии представители ОАО «РЖД» не смогли пояснить является ли обязательным заключение договора между ОАО «РЖД» и грузоотправителями (грузополучателями) на оказание транспортно-экспедиционных и иных услуг, а именно оказание услуг по организации перевозок, оформление перевозочных документов, документов для таможенных целей и других документов, необходимых для осуществления перевозок грузов.

19.04.2010г. в адрес Управления представлена информация от ЗАО «Росгидромашмаркет», из которой следовало, что услуга ОАО «РЖД» по доставке железнодорожного контейнера на склад Общества не была оказана по причине отсутствия договора с ОАО «РЖД» на транспортно-экспедиционные и иные услуги.

20.04.2010г. в адрес Управления поступило письменное пояснение от ОАО «РЖД» и информация:

ОАО «РЖД» представило перечень грузоотправителей, осуществляющих железнодорожные перевозки с ГТС Орел, из которого следовало, что в 2009 году для доставки ж/д контейнера на ГТС Орел использовался автотранспорт:

- принадлежащий грузополучателям (собственный, наемный) - количество перевозок составило 825,

- принадлежащий ОАО «РЖД» - количество перевозок составило 1799;

С января-по март 2010 года для доставки ж/д контейнера на ГТС Орел использовался автотранспорт:

- принадлежащий грузополучателям (собственный, наемный), количество перевозок составило 22,

- принадлежащий ОАО «РЖД», количество перевозок составило 642;

Из пояснений ОАО «РЖД» следовало, что: «Законодательством не предусмотрена обязанность ОАО «РЖД» оказывать транспортно-экспедиционные услуги без договора.

В соответствии с главой 41 Гражданского кодекса РФ транспортно-экспедиционные услуги могут выполняться предприятиями федерального железнодорожного транспорта по договору транспортной экспедиции, который заключается в письменной форме согласно статьи 802 Гражданского кодекса РФ.

В соответствии со статьей 801 ГК РФ и пункта 2 ГОСТ Р 51133-98 «Экспедиторские услуги на железнодорожном транспорте. Общие требования» (далее ГОСТ Р 51133-98) перечень услуг, оказываемых в рамках договора транспортной экспедиции, не ограничен.

Погрузочно-разгрузочные работы относятся к услугам, предоставляемым грузоотправителям и грузополучателям экспедиторами на железнодорожном транспорте согласно пункта 4.1 ГОСТ Р 51133-98.

Погрузочно-разгрузочные работы не включены в тариф по перевозке грузов железнодорожным транспортом.

Согласно статьи 21 Устава Железнодорожного транспорта РФ погрузка (выгрузка) контейнеров на вагоны и обратно осуществляет только ОАО «РЖД», а погрузка груза в контейнеры и из них обеспечивается грузоотправителями (грузополучателями).

Статьей 1 Федерального закона № 18-ФЗ от 20.01.2003г. «Устав железнодорожного транспорта», определен действующий порядок железнодорожных перевозок грузов со станции Орел, из которого следует, что «...в случае погрузки груза в универсальный контейнер за пределами мест общего пользования доставка контейнера на склад грузоотправителя для погрузки груза, осуществляется автомобильным транспортом ОАО «РЖД» согласно заявки на выделение автотранспорта предоставленной диспетчеру по автоперевозкам, который распределяет автотранспорт по пунктам погрузки-выгрузки, выписывается наряд КЭУ-16.

Данный нормативный документ регулирует отношения, возникающие между перевозчиками, пассажирами, грузоотправителями, владельцами инфраструктур железнодорожного транспорта общего пользования, владельцами железнодорожных путей необщего пользования, другими физическими и юридическими лицами при пользовании услугами железнодорожного транспорта общего пользования и железнодорожного транспорта необщего пользования и устанавливает их права и ответственность.

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

ОАО «РЖД» представлена калькуляция на 2010 год стоимости пропуска транспорта на охраняемую территорию (ГТС Орел) в сумме 173,0 руб. (без НДС), утвержденная 24.12.2009г. начальником Дирекции по управлению терминально-складским комплексом.

На заседании Комиссии, 22.04.2010года, представитель ЗАО «Росгидромашмаркет» пояснил, что согласно статьи 10 Устава железнодорожного транспорта подтверждается возможность, но не обязанность, грузоотправителя при систематическом осуществлении перевозок грузов заключать долгосрочный договор с перевозчиком. ЗАО «Росгидромашмаркет» были поданы 2 заявки на осуществление перевозки грузов (насосов) в 5-ти тонных железнодорожных контейнерах, сделана предоплата по договору № 1448/08 от 06.04.2009г. на сумму 43 480,64 руб. за услуги ж/д транспорта по станции Орел (платежное поручение № 60 от 29.01.2010г.), предоплата за погрузочно-разгрузочные работы и автоуслуги по перевозке контейнеров в сумме 6000,0 руб.(платежное поручение № 91 от 09.02.2010г.) Заявки были приняты, зарегистрированы, присвоены номера. В связи с отсутствием договора Общества на транспортно-экспедиционные и иные услуги с ОАО «РЖД»,

последним было отказано в доставке ж/д контейнера на склад ЗАО «Росгидромашмаркет». Общество считает, что подача заявки на осуществление перевозки, можно считать направлением оферты в адрес ОАО «РЖД», т.е. считать договор заключенным. Представитель Заявителя поддержал в полном объеме свои требования о том, что Дистанция обязана оказывать экспедиционные услуги вне зависимости от наличия договора на оказание данных услуг.

На заседании Комиссии, представители ОАО «РЖД» пояснили, что Заявителем не указаны нормы законодательства, которые нарушило ОАО «РЖД» при отказе доставки железнодорожного контейнера на склад ЗАО «Росгидромашмаркет», не указана норма права, которая предусматривает обязанность ОАО «РЖД» оказывать услуги без заключения договора.

Вместе с тем, 22.04.2010г. представители ОАО «РЖД» в присутствии Комиссии передали договор на транспортно-экспедиционные и иные услуги представителю ЗАО «Росгидромашмаркет» для подписания.

24.05.2010г. в адрес Управления (вх. № 2974) поступила письменная информация ОАО «РЖД», запрашиваемая определением об отложении дела от 22.04.2010г., из которой следовало, что:

Расчет стоимости сбора за пропуск транспорта на охраняемую территорию произведен в соответствии с Методическими рекомендациями по определению договорных тарифов на работы и услуги, выполняемые железными дорогами по просьбам грузоотправителей, грузополучателей, цены на которые не указаны в Тарифном руководстве (№И-1974 от 21.12.2000г., утвержденных решением Правления МАП России от 27.05.2000г. № 14/06-4-жд) и на основании фактических затрат по осуществлению соответствующих операций;

ОАО «РЖД» пояснило: «Договор на транспортно-экспедиционные услуги включает в себя перечень дополнительных услуг и должно заключаться со всеми клиентами в соответствии со статьей 10 Устава железнодорожного транспорта и статьей 8 Федерального закона от 10.01.2003г. № 17-ФЗ « О железнодорожном транспорте в РФ». Доставка собственных контейнеров силами владельца без заключения договора на услугу по доставке осуществлялась одним хозяйствующим субъектом (ЗАО «Рубин-2000»).

Документов, предусматривающих обязанность использования на ГТС Орел только автотранспорта ОАО «РЖД» для доставки контейнеров, представлено не было. В соответствии с пунктом 27 Правил перевозок грузов вывоз с мест общего пользования контейнеров, принадлежащих перевозчику, регулируются условиями договора между перевозчиком и грузоотправителем. Собственные контейнеры могут вывозиться автотранспортом владельца.

В соответствии со статьей 445 ГК РФ в случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течении тридцати дней со дня получения оферты.

Гражданским Кодексом РФ, законодательством, нормативно-правовым или ведомственным актом не предусмотрена обязанность заключения договора с грузоотправителями на транспортно-экспедиционные и иные услуги, оказываемые ОАО «РЖД». Таким образом, по мнению ОАО «РЖД», заключение договора на транспортно-экспедиционные услуги является правом, а не обязанностью ОАО «РЖД».

Из объяснений ОАО «РЖД» (исх. № МЧ-1-417407 от 02.07.2010г.) следовало, что в состав работ по железнодорожным перевозкам входит работа по самой перевозке груза по железной дороге (пункт 1.6 части 1 Тарифного руководства № 1, утвержденного Постановлением Федеральной энергетической комиссией РФ от 17.06.2003г. № 47-т/5), а также дополнительные услуги, определенные перечнем работ и услуг, оказываемые ОАО «РЖД» при организации перевозок

грузов. На основании статьи 14 пункта 5 Федерального Закона от 10.01.2003г. № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в РФ»: По требованию пользователей услугами железнодорожного транспорта владельцы инфраструктур и перевозчики обязаны предоставить перечень оказываемых ими услуг, информацию об их стоимости и условиях оказания этих услуг. В целях информирования пользователя об оказываемых ОАО «РЖД» услугах разработан Единый перечень работ и услуг, оказываемых ОАО «РЖД» при организации перевозок грузов (распоряжение ОАО «РЖД» от 31.01.2005г. № 119р).

На заседании Комиссии, 31.05.2010г. представитель ЗАО «Росгидромашмаркет» был не согласен с предоставленной ОАО «РЖД» калькуляцией стоимости пропуска транспорта на охраняемую территорию (ГТС Орел), считая завышенными и необоснованными составляющих статей. А также, представитель ЗАО «Росгидромашмаркет» считал нарушение антимонопольного законодательства ОАО «РЖД» длящимся, так как от ОАО «РЖД» письменно подтверждало отказ в предоставлении контейнеров для их вывоза автотранспорта с ГТС Орел из-за отсутствия с Орловско-Курской междистанцией договора на транспортно-экспедиционные и иные услуги.

В ходе рассмотрения дела, Управлением также были получены письменные объяснения от других хозяйствующих субъектов, осуществляющих железнодорожные грузовые перевозки с ГТС Орел, а именно: ООО «Восточно-европейская транспортная компания», ООО «Параллель», ООО ЦОБ «МетизКомплект» и др. Из объяснений следовало, что отказаться от заключения вышеуказанного договора с ОАО «РЖД» нельзя, так как незамедлительно прекращается допуск на контейнерную площадку товарной станции, следовательно, прекращается отгрузка товаров своим потребителям. Указанные хозяйствующие субъекты также пояснили, что большинство предприятий работает по ставкам сборов за работы и услуги, оказываемые ОАО «РЖД», так как на рынке транспортно-экспедиционных услуг нет другой альтернативы.

ОАО «РЖД» также пояснило, что расчеты между ОАО «РЖД» и грузоотправителями (грузополучателями) за пользование железнодорожными контейнерами осуществляются в размерах определенных Прейскурантом № 10-01 «Тарифы на перевозки грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые российскими железными дорогами, утвержденным Постановлением ФЭК России от 17.06.2003г. № 47-т/5 (зарегистрировано Минюстом России 09.07.2003г., рег. № 4882), Международным железнодорожным транзитным тарифом (МТТ), Единым транзитным тарифом (ЕТТ), Тарифной политикой железных дорог государств-участников Содружества Независимых Государств на перевозки грузов в международном сообщении (ТП СНГ), Правилами применения ставок платы за пользование вагонами и контейнерами федерального железнодорожного транспорта (Тарифное руководство № 2), утвержденными постановлением ФЭК России от 19.06.2002г. № 35/15 (зарегистрировано Минюстом России 12.08.2002г., рег. № 3681).

ЗАО «Росгидромашмаркет» пояснило, что с 01.07.2006г. пользуется экспедиторскими и логистическими услугами ОАО «Трансконтейнер», являющегося оператором подвижного состава. В 2006, 2007, 2008 и 2009 годах ЗАО «Росгидромашмаркет» отгружало через ОАО «Трансконтейнер» только 20-ти тонные железнодорожные контейнеры со станции Лужки-Орловские. Информация о возможности отгрузки груза ОАО «Трансконтейнер» в 3-х и 5-ти тонных железнодорожных контейнерах у Заявителя отсутствовала.

Расчеты между ОАО «РЖД» и ЗАО «Росгидромашмаркет» за пользование железнодорожными контейнерами осуществляются согласно договора на организацию расчетов № ДЦТФО-1448/08 от 06.04.2009г., на основании статьи 39 Федерального закона № 18-ФЗ от 10.01.2003г., а также Тарифного руководства № 2 с применением повышающих коэффициентов, действующих на данный момент. Заключение какой-либо отдельный договор на пользование контейнерами ОАО «РЖД» не предлагало.

По мнению ОАО «РЖД», договор на организацию расчетов № ДЦФТО-1448/08 от 06.04.2009г. между ОАО «РЖД» и ЗАО «Росгидромашмаркет» не влечет обязанности ОАО «РЖД» оказывать какие-либо услуги Обществу, а только устанавливает порядок расчетов за оказанные услуги.

Представитель ЗАО «Росгидромашмаркет» считает, что отказ ОАО «РЖД» в предоставлении ЗАО «Росгидромашмаркет» в пользование железнодорожных контейнеров и в их вывозе со станции Орел для загрузки на складе предприятия действует в настоящее время по надуманным основаниям, не имеющим правовой основы.

13.08.2010 в адрес Управления (вх. № 5454) поступили уточненные требования ЗАО «Росгидромашмаркет» (исх. № 840) о нарушении ОАО «РЖД» антимонопольного законодательства:

1. В 2007, 2008, 2009 годах и в январе 2010г. ОАО «РЖД» оказывало ЗАО «Росгидромашмаркет» без договора услуги, сопутствующей железнодорожной перевозке грузов, в том числе услуги по вывозу (завозу) железнодорожных контейнеров со станции Орел до склада Общества для их разгрузки (выгрузки) и обратно.

08.02.2010г. ОАО «РЖД» отказало ЗАО «Росгидромашмаркет» в доставке порожнего 5т. контейнера на склад ЗАО «Росгидромашмаркет» по причине отсутствия договора на транспортно-экспедиционные услуги и иные услуги.

ЗАО «Росгидромашмаркет» требовало признать данные действия (бездействия) ОАО «РЖД» экономически и (или) технологически не обоснованное сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами, запрещенные пунктом 4 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

2. В результате отказа ОАО «РЖД» в вывозе (завозе) железнодорожных контейнеров ЗАО «Росгидромашмаркет» со станции Орел с учетом того, что производить погрузку грузов (насосов, электродвигателей) в контейнеры возможна только на складе Общества, было лишено возможности пользоваться напрямую услугами ОАО «РЖД» по железнодорожной перевозке грузов в среднетоннажных контейнерах и по пользованию этими контейнерами, несмотря на действующий договор на организацию расчетов № ДЦФТО-1448/08 от 06.04.2009г. между ОАО «РЖД» и ЗАО «Росгидромашмаркет». При поступлении же грузов в свой адрес ЗАО «Росгидромашмаркет» было вынуждено производить крайне неудобную, опасную, затратную и долгую перегрузку вручную прибывших грузов сначала на станции Орел в автомобиль, а затем осуществлять выгрузку продукции у себя на складе.

ЗАО «Росгидромашмаркет» требовало признать действие (бездействие) ОАО «РЖД» по указанным двум аспектам, касающимся отгрузки и поступления грузов, как создание для Общества дискриминационных условий, так как действия (бездействия), запрещенные пунктом 8 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», а также действия, нарушившие требования части 3 статьи 8 Федерального закона от 17.08.1995г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях», так как услуги по железнодорожной перевозке грузов в среднетоннажных (3-х и 5-ти тонных) железнодорожных контейнерах и по пользованию этими контейнерами, относятся к сфере естественной монополии. Данные дискриминационные условия действуют для ЗАО «Росгидромашмаркет» на протяжении длительного периода времени (с 08.02.2010г. по август 2010г.), в течении которого ОАО «РЖД» могло по своей воле в любой момент дать согласие на вывоз железнодорожных контейнеров для Общества со станции Орел на основании заявок Общества, Устава железнодорожного транспорта, без договора на оказание транспортно-экспедиционные и иные услуги, тем самым возобновить работу между ОАО «РЖД» и ЗАО «Росгидромашмаркет».

3. С учетом того, что плата в размере 173 руб. за пропуск автотранспорта на территорию ОАО «РЖД», являющейся частью инфраструктуры станции Орел, ЗАО «Росгидромашмаркет» требует признать действия ОАО «РЖД» по установлению и взиманию платы за пропуск на охраняемую территорию ГТС Орел, как действия по установлению и поддержанию монополии

высокой цены товара, запрещенные пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции». А также, ЗАО «Росгидромашмаркет» требовало признать эти действия ОАО «РЖД», как действия, нарушающие установленный нормативными актами порядок ценообразования, запрещенные пунктом 10 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

4. ЗАО «Росгидромашмаркет» требовало также признать действия (бездействие) ОАО «РЖД» с ноября 2009г. по июль 2010г. по попыткам заключения договора с ЗАО «Росгидромашмаркет» в редакции ОАО «РЖД», содержащей невыгодные для Общества условия, как навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него, т.е. как действия, запрещенные пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 47.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», 18.08.2010г. Комиссия Орловского УФАС России приняла решение о выделении в отдельное производство дела № 125-10/04АЗ о нарушении ОАО «РЖД» пункта 3 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в навязывании контрагенту (ЗАО «Росгидромашмаркет») условий договора (договор на оказание транспортно-экспедиционных и иных услуг), невыгодных для него. Таким образом, доводы сторон по указанному выше вопросу не рассматривались в деле № 017-10/04АЗ.

ОАО «РЖД» было не согласно с предъявленными требованиями ЗАО «Росгидромашмаркет» и пояснило, что ОАО «РЖД» в своей деятельности руководствуется Уставом железнодорожного транспорта, Правилами перевозки грузов в контейнерах, ГК РФ. Отказ от оказания услуг связан с отсутствием заключенного договора, так как законодательство РФ не содержит обязанности для ОАО «РЖД» оказывать транспортно-экспедиционные услуги без договора. В соответствии со статьей 802 ГК РФ договор транспортной экспедиции заключается в письменной форме.

При рассмотрении дела № 017-10/04АЗ о нарушении ОАО «РЖД» антимонопольного законодательства, Комиссия не рассматривала порядок и процедуру заключения договора на транспортно-экспедиционные и иные услуги между ЗАО «Росгидромашмаркет» и ОАО «РЖД», а оценивала действия ОАО «РЖД» в сфере железнодорожных перевозок, а именно: оказание услуг по доставке железнодорожного контейнера Общества на склад предприятия.

08.07.2010г. представители ОАО «РЖД» сообщили, что на территории Орловской области услугу по предоставлению в пользование контейнерами оказывает ОАО «РЖД», ОАО «Трансконтейнер» и другие собственники контейнеров по прямым договорам с пользователями услуг (группа компаний «Перевозим все», транспортная компания «ТК РуссТЭК, «Райдеср и К», «Орловская транспортная компания»).

Из информации, представленной на официальных сайтах данных транспортных компаний следовало, что указанные ОАО «РЖД» перевозчики осуществляют деятельность в других регионах, а именно

- Группа компаний «Перевозим все», в которую входят: ЗАО «Транспортная компания «Марс» (г. Москва), ЗАО «Грузовое Агенство «АргоТранс» (г. Москва), ООО «Транспортно-Экспедиторская Компания «Марс» (г. Хабаровск), ООО «Грузовые линии «Марс» (г. Санкт-Петербург). Приоритетной областью Компании является авиаперевозки в регионы Дальнего Востока и Сибири. В разделе *контактная информация* указано: г. Москва, Дмитровское шоссе, д.157, стр. 4.

- ООО «ТК Русс ТЭК» В разделе *контактная информация* указано: г. Москва, шоссе Энтузиастов, д.5 стр. 1 офис 801.

- «Райдеср и К ТЭК» В разделе *контактная информация* указано: г. Москва, ул. Октябрьская, д.6.

Одновременно с этим, Управлением в рамках рассмотрения настоящего дела у хозяйствующих субъектов: ООО «Восточно-европейская транспортная компания», ООО «Параллель», ООО ЦОБ

«МетизКомплект» и др., осуществляющих железнодорожные грузовые перевозки с ГТС Орел была запрошена информация:

1. Имело ли место навязывания со стороны Дистанции договора на транспортно-экспедиционные и иные услуги? Если имело, необходимо было дать письменное пояснение: в чем оно выражалось?

2. Устраивало ли Вас, несмотря на подписание договора на транспортно-экспедиционные и иные услуги, закрепленные в приложениях к нему ставки сборов за работы и услуги, оказываемые Дистанцией?

3. Запрещала ли Дистанция использовать Вашей организацией Ваш автотранспорт для вывоза (завоза) порожних (груженых) ж.д. контейнеров на контейнерную площадку станции Орел. Если да, необходимо было указать: с какой даты действует данный запрет?

4. Где осуществляется погрузка грузов Вашего Общества в железнодорожные контейнеры:

- на Вашем складе или непосредственно на контейнерной площадке станции Орел? Если погрузка осуществляется двумя способами, необходимо было указать примерную долю каждого из них.

5. Использует ли Общество услуги по контейнерным железнодорожным перевозкам других хозяйствующих субъектов? Если использует, просим сообщить перечень хозяйствующих субъектов, предоставляющих в пользование железнодорожные контейнеры и осуществляющих перевозки объемом контейнеров: 3т, 5т, 20т или иными.

Вышеуказанные хозяйствующие субъекты пояснили, что «...отказаться от заключения договора на транспортно-экспедиционные и иные услуги с ОАО «РЖД» нельзя, так как незамедлительно прекращается допуск на контейнерную площадку товарной станции, следовательно, прекращается отгрузка товаров своим потребителям. Из представленных пояснений хозяйствующих субъектов также следовало, что большинство предприятий вынуждено работать по ставкам сборов за работы и услуги, оказываемые ОАО «РЖД», так как на рынке транспортно-экспедиционных услуг, услуг по перевозке грузов в 3-х и 5-ти тонных контейнерах нет другой альтернативы». Вместе с тем, некоторые хозяйствующие субъекты пользовались разовыми услугами ОАО «Трансконтейнер» (юридический адрес: г. Москва, ул. Новорязанская, д.12, адрес Орловского филиала: г. Орел, ул. Привокзальная,1) для перевозки груза в 20-ти тонном железнодорожном контейнере. Из вышеуказанной информации также следовало, что услугами транспортных компаний: «Перевозим все», «ТК РуссТЭК», «Райдеср и К» и др., осуществляющих доставку груза в 3-х и 5-ти тонных контейнерах, данные хозяйствующие субъекты не пользовались.

Изучив представленные в ходе рассмотрения дела документы и информацию, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия по рассмотрению дела № 017-10/04АЗ о нарушении ОАО «РЖД» антимонопольного законодательства выявила следующее:

1. ЗАО «Росгидромашмаркет» работало с перевозчиком – ОАО «РЖД» (РАО «РЖД») (ГТС Орел Московской железной дороги) - на основании Устава железнодорожного транспорта на протяжении более 15-ти лет. Ранее, при осуществлении грузовых перевозок договорные отношения между ОАО «РЖД» и ЗАО «Росгидромашмаркет» строились следующим образом:

- для осуществления железнодорожной перевозки Обществу необходимо было произвести предварительную оплату за услуги;

- после поступления на счет Дистанции денежных средств, заключалось соглашение между

сторонами.

Как следует из письменных объяснений ЗАО «Росгидромашмаркет» (исх. № 370 от 25.03.2010г.), данное соглашение естественным образом являлось следствием договорных отношений между Обществом и ОАО «РЖД» в лице Дистанции.

Далее, ОАО «РЖД», используя свой (или наемный) автотранспорт, оказывало услуги по вывозу (завозу) железнодорожных контейнеров ЗАО «Росгидромашмаркет» со станции Орел до склада Общества для их разгрузки (выгрузки) и обратно.

Таким образом, в 2007, 2008, 2009 годах и в январе 2010г. ОАО «РЖД» оказывало ЗАО «Росгидромашмаркет» услуги без договора на транспортно-экспедиционные и иные услуги, сопутствующие железнодорожной перевозке грузов, в том числе и услуги по вывозу (завозу) железнодорожных контейнеров со станции Орел до склада Общества для их разгрузки (выгрузки) и обратно.

27.01.2010г. ЗАО «Росгидромашмаркет» были поданы в ОАО «РЖД» в лице Орловско-Курской мехДистанции 2 заявки на осуществление перевозки грузов (насосов) в 5-ти тонном железнодорожном контейнере.

29.01.2010г. Обществом сделана предоплата по договору № 1448/08 от 06.04.2009г. на сумму 43 480,64 руб. за услуги ж/д транспорта по станции Орел (платежное поручение № 60 от 29.01.2010г.).

09.02.2010г. Обществом сделана предоплата за погрузочно-разгрузочные работы и автоуслуги по перевозке железнодорожных контейнеров в сумме 6000,0 руб. (платежное поручение № 91 от 09.02.2010г.)

ОАО «РЖД» в лице Дистанции указанные заявки Общества приняло, зарегистрировало, присвоило номера № 0016839382 и № 0016839545.

08.02.2010г. ЗАО «Росгидромашмаркет» (исх. № 180) в адрес ОАО «РЖД» была сделана письменная заявка с просьбой произвести доставку 09.02.2010г. автотранспортом 5-ти тонного контейнера по заявке № 0016839382 от 27.01.2010г. под погрузку груза (насосы, не поименованные в алфавите, код 351062) по адресу: г. Орел, ул. Автогрейдерная, д.2, склад ЗАО «Росгидромашмаркет», с последующей доставкой той же машиной загруженного контейнера на ГТС Орел.

08.02.2010г. Дистанция (исх. № МЧ-9-1-4/84) отказала в удовлетворении заявок на доставку 5-ти тонных железнодорожных контейнеров на склад Общества, мотивируя при этом отсутствием заключенного договора на транспортно-экспедиционные и иные услуги между Обществом и ОАО «РЖД».

ЗАО «Росгидромашмаркет» считает, что ОАО «РЖД» обязано оказывать услуги по доставке железнодорожных контейнеров вне зависимости от наличия договора на оказание данных услуг, так как статьей 10 Федерального закона от 10.01.2003г. № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта» предусмотрено, что грузоотправители, грузополучатели при систематическом осуществлении перевозок грузов *могут* заключать с перевозчиками долгосрочные договоры об организации перевозок. Данной нормой предусмотрена возможность, но не обязанность, грузоотправителя заключать договор с перевозчиком. Факт отсутствия обязанности по заключению договора подтверждается письменной информацией ОАО «РЖД» (исх. № 251 от 20.04.2010г.), где указано, что «...Гражданским Кодексом РФ, законодательством, нормативно-правовым или ведомственным актом не предусмотрена обязанность ОАО «РЖД» заключения договора с грузоотправителями на транспортно-экспедиционные и иные услуги».

Одновременно с этим, ОАО «РЖД» полагало, что предоставление железнодорожного контейнера

ЗАО «Росгидромашмаркет» допустимо только при наличии надлежащим образом оформленного договора на транспортно-экспедиционные и иные услуги.

Согласно статьи 21 Устава Железнодорожного транспорта РФ погрузка (выгрузка) контейнеров на вагоны и обратно осуществляет только ОАО «РЖД», а погрузка груза в контейнеры и из них обеспечивается грузоотправителями (грузополучателями):

«Погрузка грузов, грузобагажа в вагоны, а также выгрузка из них в местах общего и необщего пользования обеспечивается грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями). Погрузка порожних или груженых контейнеров в вагоны, а также выгрузка из них таких контейнеров в местах общего пользования обеспечивается перевозчиками за счет грузополучателей с ее оплатой по соглашению сторон, если иное не установлено законодательством Российской Федерации.

Перевозчики, владельцы инфраструктур, иные юридические лица и индивидуальные предприниматели при наличии соответствующих погрузочно-разгрузочных машин и приспособлений могут принимать на себя по договору с грузоотправителями, грузополучателями выполнение погрузочно-разгрузочных работ.

Перечень опасных грузов, погрузка и выгрузка которых в местах общего и необщего пользования не допускаются, устанавливается правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом.

Погрузка грузов в контейнеры и выгрузка грузов из контейнеров в местах общего и необщего пользования обеспечиваются грузоотправителями, грузополучателями».

Таким образом, ОАО «РЖД» ставит в зависимость друг от друга: услугу по доставке железнодорожного контейнера ЗАО «Росгидромашмаркет» и заключение договора на транспортно-экспедиционные и иные услуги между Обществом и ОАО «РЖД».

Из информации хозяйствующих субъектов: ООО «Восточно-европейская транспортная компания», ООО «Параллель», ООО ЦОБ «МетизКомплект» и др., осуществляющих отправку грузов железнодорожными контейнерами с ГТС Орел, также следовало, что отказаться от заключения договора на транспортно-экспедиционные и иные услуги с ОАО «РЖД» нельзя, так как незамедлительно прекращается допуск на контейнерную площадку товарной станции, следовательно, *прекращается отгрузка товаров своим потребителям*. Из представленных пояснений хозяйствующих субъектов также следовало, что большинство предприятий вынуждено работать по ставкам сборов за работы и услуги, оказываемые ОАО «РЖД», так как на территории Орловской области на рынке транспортно-экспедиционных услуг, услуг по перевозке грузов в 3-х и 5-ти тонных контейнерах нет другой альтернативы. Вместе с тем, некоторые хозяйствующие субъекты, в том числе и ЗАО «Росгидромашмаркет», пользовались разовыми услугами ОАО «Трансконтейнер» (дочернее Общество ОАО «РЖД») для перевозки груза в 20-ти тонном железнодорожном контейнере.

2. В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 08.09.2006г. № 554 «Об утверждении Правил транспортно-экспедиционной деятельности» «транспортно-экспедиционные услуги» - это услуги по организации перевозки груза, заключению договоров перевозки груза, обеспечению отправки и получения груза, а также иные услуги, связанные с перевозкой груза»

Согласно понятий и определений Устава железнодорожного транспорта: «перевозчик -

юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, принявшие на себя по договору перевозки железнодорожным транспортом общего пользования обязанность доставить пассажира, вверенный им отправителем груз, багаж, грузобагаж из пункта отправления в пункт назначения, а также выдать груз, багаж, грузобагаж управомоченному на его получение лицу (получателю);

грузоотправитель (отправитель) - физическое или юридическое лицо, которое по договору перевозки выступает от своего имени или от имени владельца груза, багажа, грузобагажа и указано в перевозочном документе;

грузополучатель (получатель) - физическое или юридическое лицо, управомоченное на получение груза, багажа, грузобагажа;

груз - объект (в том числе изделия, предметы, полезные ископаемые, материалы, сырье, отходы производства и потребления), принятый в установленном порядке для перевозки в грузовых вагонах, контейнерах».

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

владелец инфраструктуры - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, имеющие инфраструктуру на праве собственности или на ином праве и оказывающие услуги по ее использованию на основании соответствующего договора.

В соответствии со статьей 10 Устава Железнодорожного транспорта РФ: «...грузоотправители, грузополучатели при систематическом осуществлении перевозок грузов могут заключать с перевозчиками долгосрочные договоры об организации перевозок. Договор об организации перевозок заключается в письменной форме.

В договорах об организации перевозок определяются предполагаемые объем перевозок грузов, сроки и условия предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозок, порядок расчетов, ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, а также иные условия организации перевозок.

В соответствии с указанными договорами перевозчики обязуются в установленные сроки принимать грузы в согласованном объеме, грузоотправители обязуются предъявлять их для перевозок.

Перевозки грузов, предусмотренных указанными договорами, осуществляются на основании принятых заявок на их перевозки.

Работы и услуги, которые выполняются владельцами инфраструктур или перевозчиками по просьбам грузоотправителей (отправителей), грузополучателей (получателей), пассажиров и цены на которые не указаны в тарифном руководстве, а также работы, которые выполняются грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями) по просьбам владельцев инфраструктур или перевозчиков и цены на которые указаны в тарифном руководстве, оплачиваются по соглашению сторон».

В соответствии со статьей 802 Гражданского кодекса РФ договор транспортной экспедиции заключается в письменной форме.

В соответствии с пунктом 27 Приказа Министерства путей сообщения РФ № 30 от 18.06.2003г. «Об утверждении Правил перевозок железнодорожным транспортом грузов в универсальных контейнерах»: вывоз контейнеров с мест общего пользования прибывших в адрес грузополучателя либо предназначенных для загрузки отправителем контейнеров, принадлежащих перевозчику, регулируется условиями договора между перевозчиком и соответственно грузополучателем,

грузоотправителем либо уполномоченными лицами.

3. ОАО «РЖД» создано в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 18.09.2003г. № 585 «О создании открытого акционерного общества «Российские железные дороги», является субъектом естественной монополии в сфере грузовых железнодорожных перевозок. ОАО «РЖД» приняло от Министерства путей сообщения РФ функции хозяйственного управления на железнодорожном транспорте с правом заниматься хозяйственной деятельностью.

В соответствии с указанным Постановлением, ОАО «РЖД» является собственником инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и генеральным перевозчиком железнодорожным транспортом общего пользования.

Согласно пункту 1 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Комиссия установила, что ОАО «РЖД» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта по следующим основаниям.

Сведения об ОАО «РЖД» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д.2) по осуществлению деятельности «в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования» включены Приказом ФСТ России от 29.12.2004г. № 435-Т в Реестр субъектов естественных монополий на транспорте.

В соответствии со статьей 4 Федерального Закона от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» железнодорожные перевозки, осуществляемые ОАО «РЖД», относятся к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно пункту 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящимся в состоянии естественной монополии.

ОАО «РЖД» согласно приказу ФАС России от 14.06.2005г. № 121 включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35%. Доля этого хозяйствующего субъекта на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования превышает 65%.

Таким образом, ОАО «РЖД» занимает доминирующее положение на рынке железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и на него распространяются обязательные требования положений статьи 10 Закона «О защите конкуренции». Данный факт ОАО «РЖД» не оспаривается.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 года № 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 следующие действия (бездействие):

4) экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

ОАО «РЖД», как субъект естественной монополии, по причине отсутствия договорных отношений с ЗАО «Росгидромашмаркет», отказало Обществу в оказание услуги железнодорожной перевозки, а именно отказало в вывозе (завозе) железнодорожных контейнеров со станции Орел.

Отказ ОАО «РЖД» на оказание ЗАО «Росгидромашмаркет» данной услуги действовал на всем протяжении рассматриваемого настоящего дела.

Действия по заключению договоров на сопутствующие услуги являлись частью целенаправленной политики ОАО «РЖД» со всеми без исключения грузоотправителями (грузополучателями), вне зависимости от их согласия.

Согласно статьи 10 Устава железнодорожного транспорта: грузоотправители, грузополучатели при систематическом осуществлении перевозок грузов могут заключать с перевозчиками долгосрочные договоры об организации перевозок. Данной нормой грузоотправителю предоставлено право заключения договора на транспортно-экспедиционные и иные услуги.

ОАО «РЖД», пользуясь своим монопольным положением, отказало ЗАО «Росгидромашмаркет» в предоставлении железнодорожного контейнера для его загрузки на складе Общества, обусловив предоставление данной услуги необходимостью заключения договора на транспортно-экспедиционные и иные услуги, тем самым, нарушив установленный ранее порядок предоставления железнодорожных контейнеров для их загрузки вне ГТС Орел.

Таким образом, в нарушение запретов, установленных пунктом 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», ОАО «РЖД» злоупотребило своим доминирующим положением, что выразилось в не обоснованном прекращении производства для ЗАО «Росгидромашмаркет» товара (услуги по вывозу (завозу) железнодорожных контейнеров со станции Орел – посредством которой осуществляется процедура железнодорожной перевозки) при наличии спроса на данный товар и при наличии его рентабельного производства.

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»,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «РЖД» (107174, г. Москва, ул. Н.Басманная, д.2) в лице Орловско-Курской механизированной Дистанции погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций Дирекции

по управлению терминально-складским комплексом Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» (302006, г. Орел, ул. Старопривокзальная, д.14), нарушившей пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в:

- не обоснованном прекращении производства для ЗАО «Росгидромашмаркет» товара (услуги по вывозу (завозу) железнодорожных контейнеров со станции Орел – посредством которой осуществляется процедура железнодорожной перевозки) при наличии спроса на данный товар и при наличии его рентабельного производства.

2. Выдать ОАО «РЖД» в лице Орловско-Курской механизированной Дистанции погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций Дирекции по управлению терминально-складским комплексом Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Вопрос об административной ответственности ОАО «РЖД» за нарушение антимонопольного законодательства рассмотреть в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Возбуждение дела по выявленным признакам нарушения ОАО «РЖД» пункта 3 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», выразившееся в навязывании контрагенту (ЗАО «Росгидромашмаркет») условий договора, невыгодных для него, осуществить в установленном порядке.

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

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