

РЕШЕНИЕ  
по делу № 1 10/117-10  
о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена «09» декабря 2010 года  
В полном объеме решение изготовлено «20» декабря 2010 года г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: председателя Комиссии - Голомолзина А.Н., заместителя руководителя ФАС России; членов Комиссии: Рутенберга Д.А., начальника Управления контроля транспорта и связи; Зиновьевой С.А., заместителя начальника Управления контроля транспорта и связи; Голополосова Д.В., начальника отдела железнодорожного транспорта Управления контроля транспорта и связи; Филашиной Е.О., начальника отдела строительных материалов и легкой промышленности Управления контроля оборонной заказа и промышленности; Кот М.Ю., главного специалиста – эксперта отдела правовой экспертизы Правового управления; Яруллина Л.Н., главного специалиста - эксперта отдела железнодорожного транспорта Управления контроля транспорта и связи, в присутствии представителей ОАО «Российские железные дороги» (далее - ОАО «РЖД»): Аксакова П.А. (доверенность от 09.02.2010 № 70-ДП), в присутствии представителей ОАО «Свердловский завод гипсовых изделий» (далее – ОАО «СЗГИ»): Шамсутовой В.В. (доверенность от 11.10.2010 № 32), рассмотрев дело № 1 10/117-10, возбужденное в отношении ОАО «РЖД» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) в части создания дискриминационных условий для отдельных грузоотправителей (производителей) при перевозке груза «Строительные плиты для сухой штукатурки», в том числе путем отнесения груза «Строительные плиты для сухой штукатурки стен» в транспортных (перевозочных) документах при осуществлении перевозок груза «Строительные плиты для сухой штукатурки» к коду ЕТСНГ 261260, как груз «Листы гипсокартонные» (указанная позиция ЕТСНГ при осуществлении железнодорожных перевозок тарифицируется по 3 –му тарифному классу),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление ОАО «СЗГИ» (г. Екатеринбург, ул. Маневровая, д. 47) о наличии в действиях ОАО «РЖД» признаков нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в части создания дискриминационных условий для отдельных грузоотправителей (производителей) при перевозке груза «Строительные плиты для сухой штукатурки», в том числе путем отнесения груза «Строительные плиты для сухой штукатурки стен» в транспортных (перевозочных) документах при осуществлении перевозок груза «Строительные плиты для сухой штукатурки» к коду ЕТСНГ 261260, как груз «Листы гипсокартонные» (указанная позиция ЕТСНГ при осуществлении железнодорожных перевозок тарифицируется по 3 –му тарифному классу).

ОАО «РЖД», телеграммой от 24.08.2005 № СК-8912 (далее – Телеграмма), указало, что груз листы гипсокартонные (обычные – ГКЛ, влагостойкие – ГКЛВ, с повышенной сопротивляемостью воздействию открытого пламени – ГКЛО, влагостойкие с повышенной сопротивляемостью воздействию открытого пламени - ГКЛВО), соответствующие международному стандарту ГОСТ – 6266-97 и представляющие

собой листовые изделия, состоящие из негоряемого гипсового сердечника, все плоскости которого, кроме торцевых промок, облицованы картоном, прочно приклеенным к сердечнику, относятся к третьему тарифному классу и коду 261260 ЕТСНГ.

На основании Телеграммы, ОАО «РЖД» выставляет требование об оплате перевозки продукции (груза) «Строительные плиты для сухой штукатурки стен» производства ОАО «Свердловский завод гипсовых изделий», выпущенной в соответствии с ТУ 5742-005-05308607-2007, по 3-му тарифному классу.

Решением Арбитражного суда Волгоградской области от 14.06.2006 по делу № А12-31401/05-С43, по иску ОАО «РЖД» к ООО «ВГЗ - Сервис» о взыскании убытков и штрафа за несоответствие наименования груза в транспортных (перевозочных) документах, груз «Строительные плиты для сухой штукатурки стен», на основании проведенной судом экспертизы, признан аналогичным по свойствам грузам «Изделия гипсовые и гипсоволокнистые не поименованные в алфавите», отнесенным к первому тарифному классу и коду 264165 ЕТСНГ.

Так, согласно вступившему в законную силу вышеуказанному судебному решению продукция (груз) «Строительные плиты для сухой штукатурки стен» производства ООО «ВОЛМА», выпущенная в соответствии с ТУ 5742-004-78667917-2005, принимается ОАО «РЖД» к перевозке и перевозится по первому тарифному классу.

Таким образом, разница в стоимости перевозки (в зависимости от расстояния перевозки) железнодорожным транспортом продукции (груза) «Строительные плиты для сухой штукатурки стен», которая имеет аналогичные технические характеристики (по условиям производства, потребления и транспортировки) и выпускается различными производителями (ОАО «Свердловский завод гипсовых изделий» и ООО «ВОЛМА»), составляет от 49% до 88 %.

По результатам рассмотрения обращения ОАО «СЗГИ» и материалов представленных ООО «ВОЛМА», ООО «ВГЗ - Сервис», ОАО «РЖД» ФАС России приказом от 19.08.2010 № 462 возбудил дело № 1 10/117-10 в отношении ОАО «РЖД» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

I. В соответствии со статьей 11 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее - Устав) для осуществления перевозки грузов железнодорожным транспортом грузоотправитель представляет перевозчику надлежащим образом оформленную заявку на перевозку грузов. Заявка представляется грузоотправителем с указанием сведений, предусмотренных правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом.

Грузоотправитель, согласно действующим «Правилам приема заявок грузов железнодорожным транспортом», утвержденным приказом МПС России от 16.06.2003 № 21, в графе 3 «Код и точное наименование груза» заявки (форма ГУ-12) указывает код груза и его точное наименование.

Согласно статье 27 Устава перевозчик имеет право проверять достоверность массы грузов, грузобагажа и других сведений, указанных грузоотправителями (отправителями) в транспортных железнодорожных накладных (заявлениях на перевозку грузобагажа).

За искажение наименований грузов, грузобагажа, особых отметок, сведений о грузах, грузобагаже, об их свойствах, в результате которого снижается стоимость перевозок или возможно возникновение обстоятельств, влияющих на безопасность движения и эксплуатацию железнодорожного транспорта, а также за отправление

запрещенных для перевозок железнодорожным транспортом грузов, грузобагажа грузоотправители (отправители) несут ответственность, предусмотренную статьями 98 и 111 Устава.

Так, в соответствии со статьей 98 Устава, за искажение в транспортной железнодорожной накладной наименований грузов, особых отметок, сведений о грузах, об их свойствах, в результате чего снижается стоимость перевозок грузов или возможно возникновение обстоятельств, влияющих на безопасность движения и эксплуатации железнодорожного транспорта, а также за отправление запрещенных для перевозок железнодорожным транспортом грузов грузоотправители уплачивают перевозчику штраф в размере пятикратной платы за перевозку таких грузов на все расстояние их перевозки независимо от возмещения вызванных данным обстоятельством убытков перевозчика.

В соответствии с Разделом 2 Прейскуранта 10-01 «Тарифы на перевозку грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые российскими железными дорогами» (далее - Прейскурант 10-01) наименование груза и код его при перевозке в прямом железнодорожном сообщении, в непрямом смешанном железнодорожном сообщении указывается грузоотправителем в перевозочных документах в соответствии с алфавитным списком Единой тарифно-статистической номенклатуры грузов (далее – ЕТСНГ), перечень позиций которого представлен в приложении 2 Прейскуранта 10-01, с указанием отличительных признаков груза (в твердом или жидком состоянии, в свежем или охлажденном виде), если такого наименования в алфавитном списке нет, то допускается наименование груза обобщающими названиями позиций ЕТСНГ, и груз должен обозначаться под тем наименованием, под которым он указан в соответствующей документации на данный груз с указанием кода того груза, поименованного в алфавитном списке ЕТСНГ, к которому груз можно отнести по его свойствам.

В соответствии с пунктом 2.2.1 Раздела 2 Прейскуранта 10-01 при невозможности отнесения перевозимого груза к одному из наименований позиции ЕТСНГ, решение об отнесении груза к соответствующему коду ЕТСНГ принимает федеральный орган исполнительной власти в области железнодорожного транспорта.

В соответствии с положением о Министерстве транспорта Российской Федерации (далее - Минтранс России), утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 30.07.2004 № 395, Минтранс России является федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта.

Таким образом, разъяснения Минтранса России по вопросу отнесения груза к соответствующему коду позиции ЕТСНГ являются обязательными для всех участников перевозочного процесса.

II. Свердловская железная дорога – филиал ОАО «РЖД» направила в адрес ОАО «СЗГИ» уведомление-претензию от 22.01.2010 № 3 (далее - Уведомление-претензия), в связи с указанием ОАО «СЗГИ» в транспортных (перевозочных) документах, при перевозке груза «Строительные плиты для сухой штукатурки», кода 251235 «Плиты и плитки гипсовые» (указанная позиция ЕТСНГ при осуществлении железнодорожных перевозок тарифицируется по 2 –му тарифному классу).

В связи с поступившим Уведомлением-претензией, письмом от 28.01.2010 № 12 ОАО «СЗГИ» сообщило Свердловской железной дороге – филиалу ОАО «РЖД», о том что осуществит оплату разницы в тарифах в течении пяти банковский дней с момента принятия решения уполномоченным судебным органом по вопросу отнесения груза «Строительные плиты для сухой штукатурки» к коду ЕТСНГ 261260.

Также, ОАО «СЗГИ», письмом от 08.10.2010 № 341 представило в ФАС России письмо Свердловской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 04.03.2010 № 09,

направленное в адрес ОАО «СЗГИ», согласно которому, при перевозках груза «Строительные гипсовые плиты для сухой штукатурки стен», в перевозных документах необходимо указывать код 261260 ЕТСНГ, как груз «Листы гипсокартонные».

В свою очередь, согласно письму Федерального государственного учреждения «Уральский центр стандартизации, метрологии и сертификации» от 24.02.2010 № 3100/638, направленному в адрес ОАО «СЗГИ», ТУ 5742-005-05308607-2007 распространяются на строительные плиты для сухой штукатурки стен, которые по своим характеристикам не соответствуют требованиям ГОСТ 6266-97 и, соответственно, не являются листами гипсокартонными.

ОАО «СЗГИ» направило в адрес Минтранса России письмо от 27.01.2010 № 3/1 с целью получения разъяснений по вопросу отнесения груза «Строительные плиты для сухой штукатурки стен», производимой ОАО «СЗГИ» в соответствии с ТУ 5742-005-05308607-2007.

Также, ФАС России направил в адрес Минтранса России письма от 12.04.2010 № ЦА/8605 и от 12.04.2010 № АГ/10289 по вопросу отнесения груза «Строительные плиты для сухой штукатурки стен» ТУ 5742-005-05308607-2007 к коду ЕТСНГ.

Минтранс России письмом от 14.05.2010 № АН-16/5102 сообщил ФАС России, что в части отнесения груза «Строительные плиты для сухой штукатурки стен» к коду ЕТСНГ, ранее также по поступило обращение ООО «Прикамская гипсовая компания» и Пермского линейного управления внутренних дел на железнодорожном, водном и воздушном транспорте Среднеуральского УВД на транспорте МВД России. Рассмотрев представленные материалы, Минтранс России отнес груз «Строительные плиты для сухой штукатурки стен» к позиции ЕТСНГ 251 «Материалы стеновые» и к коду ЕТСНГ 251235 «Плиты и плитки гипсовые» (указанная позиция ЕТСНГ при осуществлении железнодорожных перевозок тарифицируется по 2 –му тарифному классу), в соответствии с классификатором продукции и потребительскими свойствами.

Также, согласно разъяснениям Минтранса России от 02.07.2010 № АН-19/7077, направленным в адрес ОАО «РЖД» и опубликованным в газете «Транспорт России» от 11.07.2010 № 28, при перевозке груза «Строительные плиты для сухой штукатурки стен» следует указывать код 251235 ЕТСНГ «Плиты и плитки гипсовые» (указанная позиция ЕТСНГ при осуществлении железнодорожных перевозок тарифицируется по 2 –му тарифному классу).

ОАО «РЖД» письмом от 07.10.2010 № ЦЮт-11/1032, сообщило ФАС России, что до разъяснений Минтранса России (письмо от 02.07.2010 № АН-19/7077), при перевозках груза «Строительные плиты для сухой штукатурки стен» в транспортных (перевозочных) документах должен был указываться код 261260 ЕТСНГ «Листы гипсокартонные» (указанная позиция ЕТСНГ при осуществлении железнодорожных перевозок тарифицируется по 3 –му тарифному классу), учитывая ранее данные разъяснения Минтранса России от 19.04.2006 №03/464-ис, разъяснения Минтранса России от 20.04.2006 № АМ-19/2271, экспертного заключения ВНИИАС МПС РФ от 23.03.2006.

ООО «ВГЗ - Сервис» письмом от 01.10.2010 б/н, представленному согласно запросу информации ФАС России от 15.09.2010 № АК/31033, сообщило, что в период с 02.06.2010 по 27.09.2010 при отправке груза «Строительные плиты для сухой штукатурки стен» в перевозочных документах указывало код 251235 ЕТСНГ «Плиты и плитки гипсовые» (указанная позиция ЕТСНГ при осуществлении железнодорожных перевозок тарифицируется по 2 –му тарифному классу).

Согласно письму ОАО «СЗГИ» от 23.11.2010 № 411, представленному в ФАС России согласно определению об отложении рассмотрения дела № 1 10/117-10 от

14.10.2010 № АГ/35195, отказа от принятия ОАО «РЖД» спорного груза ни до, ни после опубликования разъяснений Минтранса России от 02.07.2010 № АН-19/7077 в газете «Транспорт России» № 29 от 11.07.2010 не было. После опубликования указанных разъяснений Минтранса России в газете «Транспорт России» № 29 от 11.07.2010, ОАО «СЗГИ» стало самостоятельно указывать второй тарифный класс при перевозке спорного груза, ОАО «РЖД» принимало его к отправке без претензий.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела № 1 10/117-10 Комиссией было установлено, что ОАО «РЖД» при отнесении груза к тому или иному тарифному классу руководствовалось разъяснениями Минтранса России, действующими на момент подачи заявки на перевозку груза.

В соответствии с пунктом 5 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 06.10.2005 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган в ходе контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, установив факт злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением (в том числе навязывание цены при заключении договора, неверное применение регулируемых цен (тарифов), принимает меры по прекращению соответствующего нарушения и обеспечению условий конкуренции, а также по привлечению нарушителей к административной ответственности.

Однако необходимо учитывать, что, прекращая указанное нарушение антимонопольного законодательства, антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов. В частности, он не полномочен защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения путем вынесения предписания нарушителю об уплате контрагенту задолженности или о возмещении понесенных убытков.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу, что обстоятельства рассмотрения дела № 1 10/117-10 о нарушении антимонопольного законодательства носят гражданско-правовой характер и не затрагивают сферу антимонопольного законодательства.

Также, в соответствии с протоколом заседания Правительственной комиссии по проведению административной реформы по вопросам оптимизации структуры и функций федеральных органов исполнительной власти, руководство деятельностью которых осуществляет Правительство Российской Федерации, а также подведомственных им федеральных служб, федеральных агентств и иных служб от 17.11.2010 № 108 принято решение о необходимости издания Минтрансом России регламента исполнения функции по принятию решения об отнесении перевозимого груза к соответствующему коду позиции ЕТСНГ при невозможности отнесения перевозимого груза к одному из наименований позиции ЕТСНГ (с указанием порядка обращения, перечня документов, сроков рассмотрения, перечня экспертных организаций, порядка проведения повторной экспертизы в случае не согласия грузовладельца и (или) перевозчика с ее результатом).

Учитывая вышеизложенное, Комиссия по рассмотрению дела № 1 10/117-10 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 48, статьей 49 Закона о защите конкуренции

РЕШИЛА:

Производство по делу № 1 10/117-10 в отношении ОАО «РЖД» прекратить в связи с

отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

Председатель Комиссии А.Н. Голомолзин

Члены Комиссии: С.А. Зиновьева

Д.В. Голополов

Е.О. Филашина

М.Ю. Кот

Л.Н. Ярумин

Д.А. Рутенберг