

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ №К10-62/14

Резолютивная часть решения оглашена 30 декабря 2014 г.
Санкт-Петербург

Санкт-Петербург

В полном объеме решение изготовлено 21 января 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело №К10-62/14 возбужденное по признакам нарушения ОАО «Российские железные дороги» (местонахождение: 107174, Москва, ул. Новая Басманная, дом 2) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в установлении в договоре на подачу-уборку вагонов дополнительной платы за пользование принадлежащим владельцу инфраструктуры (ОАО «РЖД») железнодорожным путем необщего пользования на основании «Временного порядка определения платы за пользование железнодорожными путями необщего пользования, принадлежащими ОАО «РЖД», при осуществлении операций по подаче и уборке вагонов», утвержденного распоряжением ОАО «РЖД» №1056р от 30.05.2012 (далее – Временный порядок)

в присутствии представителя от ОАО «РЖД» (ответчик),

в отсутствии представителей ОАО «Резервхлеб» (заявитель) и ООО «АТЭТ» (привлеченное лицо) при надлежащем уведомлении о рассмотрении дела.

установила:

1. В Санкт-Петербургское УФАС России (далее - Управление) поступило заявление ОАО «Резервхлеб» №3959 от 28.02.2014, (далее - Заявитель, Общество») о навязывании со стороны ОАО «РЖД» (в лице Октябрьской дирекции управления движением) невыгодных условий Договора № 61/13/33 от 14.10.2013 на подачу и уборку вагонов на железнодорожный путь необщего пользования (далее – Договор).

Из заявления ОАО «Резервхлеб» установлено, что между ОАО «РЖД» (далее - Перевозчик), ООО «АТЭТ» и ОАО «Резервхлеб» 14 октября 2013 года был подписан Договор с протоколом согласования разногласий от 25.12.2013.

Заявитель считает невыгодным для себя условия пар. 1, п.а пар.16 и пар.25 Договора, которые в соответствии с протоколом согласования разногласий Заявитель вынужден был подписать в редакции Перевозчика (копия прилагается),

поскольку указание в Договоре путь необщего пользования находится в пользовании Заявителя противоречит типовой форме Договора на подачу уборку вагонов, утвержденной Приказом МПС РФ от 18.06.2003 №2), а на услуги за пользование путями необщего пользования перевозчика (как субъекта естественной монополии) не могут применяться тарифы (сборы), которые перевозчик устанавливает самостоятельно (в соответствии с «Временным порядком определения платы за пользование железнодорожными путями необщего пользования, принадлежащими ОАО «РЖД», при осуществлении операций по подаче и уборке вагонов», утвержденным распоряжением ОАО «РЖД» №1056 от 30.05.2012).

Указанные Заявителем условия Договора связаны с использованием подъездными путями перевозчика в процессе выполнения операций по подаче-уборке вагонов.

2. Позиция ОАО «РЖД» по обстоятельствам, которые явились основанием для возбуждения дела №К10-205/12, изложена в том числе в письмах ОАО «РЖД» в адрес Управления (от 17.03.2014 № 36Ю/531 (вх. №7871 от 18.03.2014), от 03.07.2014 №9Ю/1120 (вх. №15014 от 04.07.2014).

Основания и порядок заключения договоров на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования и договоров на подачу и уборку вагонов регламентированы положением Главы 4 Устава железнодорожного транспорта Российской Федерации (далее - УЖТ РФ), а также Правилами эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных приказом МПС России от 18.06.2003 №26 (далее –Правила), которые в качестве приложений к таковым содержат примерные формы договоров.

В соответствии со статьей 56 УЖТ РФ, пунктом 2 Правил подача и уборка вагонов пользователю или контрагенту, который в пределах железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего Владельцу инфраструктуры или иному владельцу пути необщего пользования, имеет склады и погрузочно-разгрузочные площадки, регулируется договорами на подачу и уборку вагонов. Пунктом 2.1.2 Правил предусмотрен порядок заключения договоров, а именно если при подписании проекта договора у владельца, пользователя или контрагента железнодорожного пути необщего пользования возникнут возражения по его условиям, то наряду с подписанием проекта договора он составляет протокол разногласий и два его экземпляра вместе с подписанным проектом договора направляет перевозчику. Наличие разногласий оговаривается в договоре. При недостижении согласия по условиям договора споры рассматриваются в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Между ОАО «РЖД», ОАО «Резервхлеб» и ООО «АТЭТ» заключен договор №61/13/3 от 14.10.2013 на подачу и уборку вагонов на железнодорожный путь необщего пользования (далее – Договор). Согласно параграфу 1 Договора производится эксплуатация железнодорожного пути необщего пользования, находящегося в пользовании Пользователя, обслуживаемого локомотивом ООО «АТЭТ», примыкающего к железнодорожному пути №6 станции стрелочная переводом №10, при отсутствии локомотива Владельца подача, расстановка на места погрузки, выгрузки и уборка вагонов с мест погрузки, выгрузки производится локомотивом Перевозчика. Указанный договор заключен сторонами с использованием примерной формы, установленной правилами, с учетом технологии функционирования железнодорожного пути необщего пользования и фактических

обстоятельств, связанных с его эксплуатацией, в том числе при согласовании формулировок параграфов 1 и 25 договора в части указания на факт использования пути необщего пользования, принадлежащего ОАО «РЖД», ОАО «Резервхлеб».

3. Позиция ООО «АТЭТ» по обстоятельствам, которые явились основанием для возбуждения дела №К10-62/14, изложена в письмах от исх. от 14.07.2014 №01-07 (вх. №15477 от 09.07.2014).

ООО «АТЭТ» работает с ОАО «Резервхлеб» с 2002 года.

Между ООО «АТЭТ» и ОАО «Резервхлеб» заключен договор на подачу и уборку вагонов от 01 января 2014 года и основным документом, регламентирующим ценообразование на услуги, оказываемые ОАО «Резервхлеб», являются Правила применения сборов за дополнительные операции, связанные с перевозкой грузов на федеральном железнодорожном транспорте (Тарифное руководство №3), утв. Постановлением ФЭК РФ от 19.06.2002 №35/15.

4. Комиссия, изучив материалы дела №К10-62/14, выслушав доводы участвующих в деле сторон, установила следующее.

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» железнодорожные перевозки относятся к естественной монополии.

Приказом ФСТ России от 29.12.2004 N 435-Т ОАО "РЖД" включено в реестр субъектов естественных монополий по осуществлению деятельности в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

В соответствии с подп. "а" п. 4 Перечня работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируются государством, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 N 643 (далее – Перечень работ (услуг) №643), работы (услуги) по подаче и уборке вагонов, выполняемые на железнодорожном транспорте в местах общего пользования и необщего пользования, отнесены к работам (услугам), выполняемым субъектом естественной монополии в сфере железнодорожных перевозок

Согласно ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Указанные обстоятельства определяют доминирующее положение ОАО «РЖД» в сфере железнодорожных перевозок при выполнении установленных Перечнем работ (услуг) №643.

Между ОАО «РЖД», ОАО «Резервхлеб» и ООО «АТЭТ» заключен Договор № 61/13/3

от 13.10.2013 на подачу и уборку вагонов на железнодорожный путь необщего пользования с условием долевой платы за пользование железнодорожным путем необщего пользования, принадлежащим ОАО «РЖД», рассчитанную в соответствии с Временным порядком определения платы за пользование железнодорожным путем необщего пользования, принадлежащим ОАО «РЖД», при осуществлении операций по подаче и уборке вагонов, утв. распоряжением ОАО «РЖД» №1056р от 30.05.2012 (далее – Временный порядок), за развернутую длину 5,2726 км в размере 4 053,73 рублей в сутки.

Согласно протоколу согласования разногласий от 25.12.2013 к Договору №61/13/3 от 14.10.2013 на подачу и уборку вагонов на железнодорожный путь необщего пользования, при станции Шувалово Октябрьской дороги, заключенного между ОАО «РЖД», ОАО «Резервхлеб» и ООО «АТЭТ» эксплуатация железнодорожного пути осуществляется локомотивом ООО «АТЭТ».

Отношения между ОАО «Резервхлеб» и ООО «АТЭТ» регулируются договором на подачу и уборку вагонов от 01 января 2014 года.

Согласно [ст. 2](#) УЖТ путями необщего пользования являются железнодорожные пути, примыкающие непосредственно или через другие железнодорожные пути к железнодорожным путям общего пользования и предназначенные для обслуживания определенных пользователей услугами железнодорожного транспорта на условиях договоров или выполнения работ для собственных нужд.

Согласно [части 3 статьи 60](#) УЖТ отношения между контрагентом и перевозчиком при обслуживании железнодорожного пути необщего пользования локомотивами, регулируются договором на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования или договором на подачу и уборку вагонов. Указанные договоры могут быть заключены только при согласии владельца железнодорожного пути необщего пользования.

Согласно п 4 Перечны работ (услуг) №643 тарифному регулированию подлежат дополнительные работы (услуги) выполняемые на железнодорожном транспорте в местах общего пользования и необщего пользования, как:

а) выполнение маневровой работы в пределах железнодорожных станций, подача и уборка вагонов;

б) предоставление вагонов, контейнеров в пользование;

в) предоставление железнодорожных путей общего пользования для нахождения на них железнодорожного подвижного состава независимо от его принадлежности:

в течение времени ожидания его подачи или приема по причинам, зависящим от грузополучателей, грузоотправителей, владельцев железнодорожных путей необщего пользования, обслуживающих грузоотправителей, грузополучателей своими локомотивами;

в течение времени его задержки в пути следования, в том числе на промежуточных железнодорожных станциях, из-за неприема железнодорожной станцией назначения по причинам, зависящим от грузополучателей и владельцев железнодорожных путей необщего пользования, обслуживающих

грузополучателей своими локомотивами;

в течение времени его простоя, не связанного с перевозочным процессом;

г) взвешивание грузов в местах общего пользования при обеспечении погрузки и выгрузки перевозчиками в местах общего пользования и обеспечении погрузки и выгрузки грузоотправителями, грузополучателями в местах общего пользования, необщего пользования и на путях необщего пользования.

Исходя из нормы [абзаца 3 статьи 58](#) УЖТ по договору на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования сбор за подачу и уборку вагонов на железнодорожных путях необщего пользования в виде оплаты за работу локомотива и ежесуточной оплаты за пользование данными путями не предусматривается - перевозчиками взимается сбор только за работу локомотива, принадлежащего перевозчику.

[Пункты 2.7.1, 2.7.6.1, 2.7.6.2, 2.7.13](#) Тарифного руководства № 3 устанавливали ежесуточную уплату сбора за пользование железнодорожным путем необщего пользования.

[Решением](#) Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.2011 по делу № ВАС-5095/11 указанные пункты Тарифного [руководства](#) № 3 признаны недействующими как не соответствующие [абзацу 3 статьи 58](#) Устава железнодорожного транспорта, [Положению](#) о государственном регулировании и контроле тарифов, сборов и платы в отношении работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок и [Перечню](#) работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируется государством, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 № 643.

В связи с изложенным выше, услуги по предоставлению железнодорожных путей необщего пользования для нахождения на них железнодорожного подвижного состава, которые не включены в указанный Перечень работ (услуг) №643, не подлежат тарифному регулированию.

Следовательно, при транзитном проезде вагонов по железнодорожным путям необщего пользования контрагент и владелец части путей необщего пользования вправе урегулировать свои отношения путем заключения иного договора, не поименованного в [статье 60](#) УЖТ как договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования или договора на подачу-уборку вагонов.

В соответствии со [статьей 426](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Гражданский кодекс) данный договор на оказание транспортных услуг не относится к публичному договору, который заключается в обязательном порядке.

Согласно [статье 421](#) Гражданского кодекса понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим [Кодексом](#), законом или добровольно принятым обязательством.

Комиссия считает необходимым отметить, что на момент изготовления настоящего

решения Федеральным законом от 31.12.2014 N 503-ФЗ «О внесении изменений в федеральный закон "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации" и статью 2 Федерального закона "О железнодорожном транспорте в российской Федерации" внесены изменения в [статью 58](#):

б) [ДОПОЛНИТЬ](#) частями четвертой - шестой следующего содержания:

"Перевозчик за подачу и уборку вагонов, осуществляемые им на не принадлежащих ему железнодорожных путях необщего пользования, взимает с грузоотправителей (отправителей), грузополучателей (получателей) сбор, включающий в себя плату за работу локомотива, принадлежащего перевозчику.

Если подача и уборка вагонов на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих перевозчику, осуществляются локомотивом, принадлежащим владельцу другого железнодорожного пути необщего пользования или иному лицу, с грузоотправителей (отправителей), грузополучателей (получателей) и указанных владельца железнодорожных путей необщего пользования или иного лица перевозчиком взимается плата за использование железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего перевозчику.

Размеры указанных сбора и платы устанавливаются соглашением сторон, если иное не установлено законодательством Российской Федерации.

В связи с изложенным выше, заключение Договора № 61/13/3 от 13.10.2013 на подачу и уборку вагонов на железнодорожный путь не общего пользования с условием оплаты за пользование железнодорожным путем необщего пользования, принадлежащим ОАО «РЖД», рассчитанную в соответствии с Временным порядком определения платы за пользование железнодорожным путем необщего пользования, принадлежащим ОАО «РЖД», при осуществлении операций по подаче и уборке вагонов, утв. Распоряжением ОАО «РЖД» №1056р от 30.05.2012 не противоречит нормам действующего законодательства.

В соответствии со статьей 10 Закона 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 связи с изложенным выше, указанные обстоятельства свидетельствуют об отсутствии в рассматриваемых Комиссией действиях признаков нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Руководствуясь частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № К10-62/14 в связи с отсутствием в рассматриваемых Комиссией действиях ОАО «РЖД» нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

