

РЕШЕНИЕ
по делу № 510-05-2378-А/12

г. Санкт-Петербург

Дата оглашения резолютивной части решения - 27.11.2012 г.

Дата изготовления решения в полном объеме - 11.12.2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Г.Н. Коннова - заместителя руководителя - начальника отдела естественных монополий, председателя Комиссии;

Ф.Г. Белинского - государственного инспектора отдела естественных монополий, члена Комиссии;

А.В. Трифионовой - специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии.

в присутствии представителей:

ответчика -

заинтересованного лица ЗАО «Петрокерамика» -

рассмотрев материалы дела № 510-05-2378-А/12, возбужденного по признакам нарушения ОАО «РЖД» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

I. Основанием для возбуждения дела № 510-05-2378-А/12 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Российские железные дороги» послужило заявление (вх. № 2378 от 07.06.2012) Комитета по строительству Ленинградской области (далее – Комитет по строительству) с жалобой на действия ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД»), выразившиеся в изменении транспортного тарифа на перевозку продукции. По информации заявителя, в Ленинградской области 3 предприятия являются производителями строительного материала в соответствии с ГОСТом 530-2007 «Кирпич и камень керамические». Изменение ОАО «РЖД» тарифа на перевозку железнодорожным транспортом продукции повлекло прекращение отгрузки готовой продукции ЗАО «Петрокерамика», что ущемило его интересы, поскольку произошло прекращении реализации, и могло повлечь рост цен на данную продукцию. В связи с указанными обстоятельствами ЗАО «Петрокерамика» обратилось в Комитет по строительству с просьбой об урегулировании ситуации. Из представленных с заявлением документов и запрошенной у ОАО «РЖД» информации установлено следующее.

По сведениям заявителя, ОАО «РЖД» по договору с грузоотправителем ЗАО

«Петрокерамика» осуществляло перевозку одного из подвидов продукции ГОСТа 530-2007 «Кирпич и камень керамические» груза «камень керамический рядовой поризованный КР 2,1 НФ», используя для расчета платы за перевозку код Единой тарифно-статистической номенклатуры грузов (далее – ЕТСНГ) 232164 «камень строительный».

ОАО «РЖД» при осуществлении деятельности по перевозке и определении провозной платы руководствуется разъяснениями Министерства транспорта РФ (далее – Минтранс России).

16.03.2012 Разъяснительным письмом Минтранса России № АН-25/2601 груз «камень керамический рядовой поризованный КР 2,1 НФ» был отнесен к коду ЕТСНГ 251057 «блоки керамические». На основании данного акта ОАО «РЖД» указало ЗАО «Петрокерамика», что для груза «камень керамический рядовой поризованный КР 2,1 НФ» необходимо применять код ЕТСНГ 251057 «блоки керамические».

Присвоение грузу кода ЕТСНГ 251057 «блоки керамические», что означает отнесение данного груза ко 2-му классу тарификации, повлекло увеличение стоимости провозной платы для ЗАО «Петрокерамика».

По информации ЗАО «Петрокерамика» (Том дела 1, л.д. 197), в период с 06.04.2012 по 26.06.2012 общество вынуждено было прекратить отгрузки груза «камень керамический рядовой поризованный КР 2,1 НФ» вследствие существенного увеличения стоимости провозной платы по коду ЕТСНГ 251057 «блоки керамические».

ЗАО «Петрокерамика» обратилось в Минтранс России (от 10.05.2012 № 243) с вопросом отнесения груза «камень керамический рядовой поризованный КР 2,1 НФ» к конкретным кодам ЕТСНГ.

Разъяснением от 26.06.2012 № АЦ-25/628 Минтранс России отменило ранее установленные (Разъяснением Минтранса России от 16.03.2012 № АН-25/2601) коды, а грузу «камень керамический рядовой поризованный КР 2,1 НФ» присвоило новый код ЕТСНГ 253137 «Кирпич строительный, не поименованный в алфавите».

ЗАО «Петрокерамика» стало отправлять груз по установленному коду ЕТСНГ 253137.

В то же время, по информации ОАО «РЖД» (Том дела 2, л.д. 84-85), в июне 2012 г.

ОАО «РЖД» производило перевозку груза «камень керамический рядовой поризованный КР 2,1 НФ» грузоотправителю ООО «Газстрой» - по коду ЕТСНГ 251057 «блоки керамические».

Таким образом, несмотря на Разъяснение Минтранса России от 26.06.2012 № АЦ-25/628, ОАО «РЖД» продолжало перевозить груз по коду ЕТСНГ 251057 «блоки керамические», стоимость перевозки по которому выше.

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

ОАО «РЖД» является субъектом естественной монополии. Приказом ФСТ России от 29.12.2004 № 435-т ОАО «РЖД» включено в реестр субъектов естественных монополий на транспорте по осуществлению деятельности «в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования».

Согласно пункту 5 статьи 5 ФЗ «О защите конкуренции» положение субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии признается доминирующим.

На территории Ленинградской области ОАО «РЖД» представлено Октябрьским филиалом железной дороги. Приказом Территориального управления по Санкт-Петербургу Министерства по антимонопольной политике и поддержке

предпринимательства № 02-РР от 26.06.1996 СПб государственное унитарное предприятие Октябрьская железная дорога МПС России включено в Реестр доминирующих хозяйствующих субъектов.

Частью 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на злоупотребление хозяйствующими субъектами своим доминирующим положением, результатом которого являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе создание дискриминационных условий.

В связи с указанными обстоятельствами Приказом руководителя Ленинградского УФАС России от 10.09.2012 № 189 в отношении ОАО «РЖД» было возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

II. На заседаниях Комиссии, из письменных объяснений сторон по делу и представленной информации, содержащейся в материалах дела, установлено следующее.

ЗАО «Петрокерамика», ООО «Рябовский завод керамических изделий», ОАО «Победа ЛСР» являются производителями строительного материала в соответствии с ГОСТом 530-2007 «Кирпич и камень керамические». На протяжении 4-х месяцев (май, июнь, июль, август 2012 г.) ОАО «РЖД» перевозило данный строительный материал по договорам перевозки грузов, заключенным с указанными организациями.

1. 09.04.2012 ОАО «РЖД» указало ЗАО «Петрокерамика» перевозить груз «камень керамический рядовой поризованный КР 2,1 НФ» по коду ЕТСНГ 251057 «блоки керамические» (письмом ОАО «РЖД» от 09.04.2012, со ссылкой на телеграмму ОАО «РЖД» от 09.04.2012, в котором сообщалось, что приемка груза по коду ЕТСНГ 232164 «камень строительный» прекращена, с просьбой формировать заявку по новому коду ЕТСНГ 251057 – Том дела 1, л.д. 157).

По информации ОАО «РЖД», общество действовало в соответствии с Разъяснением Минтранса России от 16.03.2012 № АН-25/2601.

В то же время, действуя в противоречие с вышеуказанными Разъяснениями Минтранса, ОАО «РЖД» подписало протокол согласования договорной цены № 04-2012 от 23.05.2012 к договору об оказании услуг № 395 от 22.03.2012 (Том дела 1, л.д. 270) с ОАО «Победа ЛСР», в соответствии с которым перевозимому грузу присвоен код ЕТСНГ 253137 «кирпич строительный».

Постановлением ФЭК России от 17.06.2003 № 47-т/5 утвержден Прейскурант № 10-01 «Тарифы на перевозки грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые российскими железными дорогами» (Тарифное руководство № 1, части 1 и 2)» (далее – Тарифное руководство).

Согласно п. 1.10 Тарифного руководства, тарифы дифференцированы по условиям тарификации грузов на три тарифных класса: первый, второй, третий.

Код ЕТСНГ 251057 «блоки керамические» отнесен ко 2-му классу тарификации. Коды ЕТСНГ 232164 и 253137 отнесены к 1-му классу тарификации.

Таблица № 1.

Наименование груза по ЕТСНГ	Код по ЕТСНГ	Класс	Провозная плата при использовании вагонов МПС, в т.ч. НДС за 1 полувагон	Провозная плата при использовании арендованных вагонов ООО «РВД-сервис», в т.ч. ж/д тариф, в т.ч. НДС, за 1 полувагон	Провозная плата при использовании вагонов МПС, в т.ч. НДС, за 1 единицу груза	Провозная плата при использовании арендованных вагонов
-----------------------------	--------------	-------	--	---	---	--

ООО «РВД-Сервис», в т.ч. ж/д тариф, в т.ч. НДС, 1 единицу груза
Камень строительный, не поименованный в алфавите 232164 1 39463,92 руб./вагон
47 356,94 руб./вагон 3,26 руб. 3,92 руб.
Блоки керамические 251057 2 56120,80 руб./вагон 61516,94 руб./вагон 4,64 руб. 5,09
руб.
Разница стоимости провозной платы
42,2 % 30 % 42,2 % 30 %

Согласно таблице № 1, перевозка груза по коду ЕТСНГ 251057 имеет более высокую стоимость по сравнению с перевозкой по кодам ЕТСНГ 232164 и 253137. В период с апреля по июнь 2012 г., вследствие повышенного тарифа на перевозку груза по коду ЕТСНГ 251057, ЗАО «Петрокерамика» вынуждено было прекратить отправку груза по договорам поставки груза другим организациям и по заявкам отгрузки продукции (Том дела 1, л.д. 160-162, 154, 155), что отразилось на финансовом результате хозяйственной деятельности ЗАО «Петрокерамика» (сумма недополученной выручки составила 11 055 260 руб. – Том дела 1, л.д. 157). Таким образом, в период с мая по июнь 2012 г. ОАО «РЖД» создавало неравные условия при отправке грузов для одного предприятия (направляя ЗАО «Петрокерамика» письмо о прекращении погрузки груза) по отношению к другому (подписывая протокол согласования цены с ОАО «Победа ЛСР»).

2. После получения Разъяснений Минтранса России от 26.06.2012 № АЦ-25/628 об изменении кода груза с ЕТСНГ 251057 «блоки керамические» на код ЕТСНГ 253137 «Кирпич строительный, не поименованный в алфавите», ОАО «РЖД» стало применять к грузу, отправляемому ЗАО «Петрокерамика», код ЕТСНГ 253137. Однако, в период с июня по август 2012 г., ООО «Газстрой», которое является грузоотправителем завода ООО «Рябовский завод керамических изделий», отправляло груз по коду ЕТСНГ 251057 «блоки керамические», действуя в соответствии с телеграммой ОАО «РЖД» б/н от 09.04.2012 (Том дела 2, л.д. 181). Так как перевозка груза по коду ЕТСНГ 251057 имеет более высокую стоимость по сравнению с перевозкой по коду ЕТСНГ 253137, ОАО «РЖД», не направляя соответствующее письмо об изменении кода в адрес ООО «Рябовский завод керамических изделий», получало провозную плату в большем размере при перевозке груза данного завода по коду ЕТСНГ 251057.

3. ЗАО «Петрокерамика», ООО «Рябовский завод керамических изделий», ОАО «Победа ЛСР» отправляли продукцию, относящуюся к одному ГОСТу, имеющую единые условия перевозки и, соответственно, подпадающую под один и тот же код ЕТСНГ, однако ОАО «РЖД» перевозило груз по разным кодам ЕТСНГ. Материалами дела подтверждается (Том дела 2, л.д. 192, 206, 209), что в октябре и ноябре 2012 г. у указанных трех предприятий к перевозке продукции применяется код ЕТСНГ 253137. ОАО «РЖД» в эти месяцы не отказало им в перевозке по данному коду, следовательно, признавало, что организации отправляют продукцию, подпадающую под один и тот же код.

ЗАО «Петрокерамика», ООО «Рябовский завод керамических изделий», ОАО «Победа ЛСР» подтверждали, что отправляют продукцию, подпадающую под один и тот же код (Том дела 1, л.д. 255, 306).

Также данные организации не предоставляли сведений об изменениях в производстве продукции в период с апреля по ноябрь 2012 г. и об отправлении какой-либо другой продукции в период с мая по август 2012 г. Следовательно, в период с мая по август 2012 г. указанные организации также отправляли продукцию, подпадающую под один и тот же код ЕТСНГ, однако ОАО «РЖД» перевозило груз по разным кодам ЕТСНГ.

III. В соответствии с п. 2.2.1 Тарифного руководства, наименование груза и его код при перевозке грузов в прямом железнодорожном сообщении, в прямом смешанном сообщении, в непрямом смешанном сообщении указывается грузоотправителем в перевозочных документах в соответствии с алфавитным списком ЕТСНГ, перечень позиций которой представлен в приложении 2 Тарифного руководства, с указанием отличительных признаков груза (в твердом или жидком состоянии, в свежем или охлажденном виде и другие сведения о грузе и его свойствах), если эти признаки оказывают влияние на уровень тарифа.

Если такого наименования в алфавитном списке нет, то не 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, или к грузу этой позиции под обобщающим наименованием «не поименованные в алфавите».

При невозможности отнесения перевозимого груза к одному из наименований позиции ЕТСНГ решение об отнесении груза к соответствующему коду позиции ЕТСНГ принимает федеральный орган исполнительной власти в области железнодорожного транспорта при представлении грузоотправителем соответствующей документации на указанный груз.

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон 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 создание дискриминационных условий (п. 8).

В соответствии с п. 8 ст. 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия - это условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при котором один или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами. В период с мая по июнь 2012 г. ОАО «РЖД», направляя в ЗАО «Петрокерамика» письмо о прекращении погрузки груза по коду ЕТСНГ 232164 и изменению кода на ЕТСНГ 251057, но в то же время подписывая протокол согласования цены к договору перевозки с ОАО «Победа АСР» по коду ЕТСНГ 253137, ставило в неравное положение ЗАО «Петрокерамика» по отношению к ОАО «Победа АСР». Также, ОАО «РЖД», применяя меры по изменению кода груза для ЗАО «Петрокерамика» на ЕТСНГ 253137 (в соответствии с Разъяснениями Минтранса России от 26.06.2012), а также осуществляя перевозку груза ОАО «Победа АСР» по коду ЕТСНГ 253137, но не направляя соответствующее письмо об изменении кода в адрес ООО «Рябовский завод керамических изделий», действовало в противоречии с Разъяснениями Минтранса России от 26.06.2012, чем создало дискриминационные условия для ООО «Рябовский завод керамических изделий». На заседаниях Комиссии представитель ОАО «РЖД» (Том дела 2, л.д. 237, 238) сообщил об отсутствии в ОАО «РЖД» порядка, в соответствии с которым перевозчик в определенный срок извещает грузоотправителей об изменениях кодов ЕТСНГ для перевозимой продукции.

Таким образом, отсутствие у ОАО «РЖД» порядка, предусматривающего обязательное информирование грузоотправителей об изменении кода ЕТСНГ, может и в дальнейшем создавать ситуацию, в которой грузоотправители при заполнении перевозочных документов применяют неактуальные и неверные коды,

что может приводить к искажению в транспортной железнодорожной накладной наименований грузов и ставить в неравные условия при перевозке грузов.

На основании изложенного, Комиссия Ленинградского УФАС России, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ОАО «РЖД», выразившихся в создании дискриминационных условий для ЗАО «Петрокерамика» и ООО «Рябовский завод керамических изделий» при приобретении ими услуг перевозки железнодорожным транспортом грузов, нарушение пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ОАО «РЖД» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ленинградского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении ОАО «РЖД» дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии Г.Н. Коннов

Члены Комиссии: Ф.Г. Белинский

А.В. Трифонова

Примечание:

За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа, частью 2.2. 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.

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

№ П/05/3885-338

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу № 510-05-2378-А/12

«11» декабря 2012 г.

г. Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Коннова Г.Н. – заместителя руководителя-начальника отдела естественных монополий, председателя Комиссии;

Белинского Ф.Г. – государственного инспектора отдела естественных монополий, члена Комиссии;

Трифоновой А.В. – специалиста-эксперта отдела контроля размещения государственного заказа, члена Комиссии,

в присутствии представителей:

ответчика -

заинтересованного лица ЗАО «Петрокерамика» -

рассмотрев материалы дела № 510-05-2378-А/12, возбужденного по признакам нарушения ОАО «РЖД» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего Решения по делу № 510-05-2378-А/12,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «РЖД» прекратить нарушение пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в создании дискриминационных условий ЗАО «Петрокерамика» и ООО «Рябовский завод керамических изделий» при приобретении ими услуг перевозки железнодорожным транспортом грузов, для чего в 30-дневный срок со дня получения настоящего Предписания принять меры по созданию и утверждению порядка, предусматривающего обязательное информирование грузоотправителей об изменении кода ЕТСНГ перевозимого груза.

2. Представить в Ленинградское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего Предписания в пятидневный срок со дня его выполнения.

Председатель Комиссии Г.Н. Коннов

Члены Комиссии: Ф.Г. Белинский

А.В. Трифонова

Примечание:

За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа, частью 2.2. 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.