

РЕШЕНИЕ

02 августа 2016 года

г. Петрозаводск

Резолютивная часть решения оглашена 19 июля 2016 года

В полном объеме решение изготовлено 02 августа 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (сокращенное наименование – Карельское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

рассмотрев дело №03-16/01-2016, возбужденное в отношении открытого акционерного общества «Российские железные дороги», (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 2, далее – ОАО «РЖД»), занимающего доминирующее положение на рынке оказания услуг в сфере железнодорожных перевозок, по признакам нарушения пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в установлении и взимании договорной платы за использование при подаче и уборке вагонов железнодорожного пути необщего пользования, не предусмотренной положениями действующего законодательства, в присутствии: представителя по доверенности ОАО «РЖД» <> (доверенность от 03 декабря 2015 года №78АА 9716220), в отсутствие представителя ООО «Ками-Опт» надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Карельского УФАС России поступило заявление ООО «Ками-Опт» от 21 октября 2015 года №6 (вх. от 22 октября 2015 года №5506) с жалобой на действия ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») по факту установления обществу платы за пользование железнодорожными путями необщего пользования, принадлежащих ОАО «РЖД» при подаче и уборке вагонов в договоре от 01 апреля 2015 года №607/15/4 (далее – договор №607/15/4) и повышения данной платы в октябре 2015 года.

По результатам рассмотрения заявления, в соответствии с частью 12 статьи 44 Закона о защите конкуренции приказом Карельского УФАС России от 22 января 2016 года №15 было возбуждено дело №03-16/01-2016 по признакам нарушения ОАО «РЖД» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

К участию в рассмотрении дела в качестве заявителя было привлечено ООО «Ками-Опт», в качестве ответчика – ОАО «РЖД».

Определением председателя комиссии Карельского УФАС России от 26 января 2016 года «О назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства №03-16/01-2016 к рассмотрению» настоящее дело было назначено к рассмотрению на 29 февраля 2016 года в 11 часов 00 минут.

В связи со служебной необходимостью телефонограммой от 08 февраля 2016 года рассмотрение настоящего дела было перенесено на 11 часов 00 минут 09 марта 2016 года.

Определениями от 09 марта, 19 апреля и 02 июня 2016 года рассмотрение настоящего дела неоднократно откладывалось в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

В ходе рассмотрения дела на заседании комиссии 09 марта 2016 года представитель заявителя поддержал доводы, изложенные в заявлении, пояснив, что основной причиной обращения в антимонопольный орган стало резкое увеличение в октябре 2015 года платы за использование при подаче и уборке вагонов железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего перевозчику, которая согласно договору от 01 апреля 2015 года №607/15/4 взимается ежедневно. Помимо указанной платы ООО «Ками-Опт» также оплачивает ОАО «РЖД» сбор за подачу, уборку вагонов на подъездной путь.

В свою очередь представитель ОАО «РЖД» поддержала доводы, изложенные в письмах от 18 ноября 2015 года №ТЦФТО/Ю-2-231 и от 16 февраля 2016 года №1-4/260, пояснив по представленным с последним письмом экономическим расчетам каким образом была сформирована ставка платы за пользование железнодорожными путями необщего пользования, принадлежащими ОАО «РЖД», при осуществлении операций по подаче и уборке вагонов, а также дала объяснения представителям заявителя о расчетах долевой платы за пользование путем необщего пользования, принадлежащим ОАО «РЖД» по ст. Онежской по состоянию на 01 апреля, 01 июля, 07 августа и 01 октября 2015 года.

Исследовав и оценив все имеющиеся в деле документы, заслушав пояснения представителей заявителя, ответчика, комиссия Карельского УФАС России приходит к следующему.

В соответствии с [пунктом 10 части 1 статьи 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 том числе нарушение установленными нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В силу положений части 1 статьи 4 Федерального закона от 17 августа 1995 года

№147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – Закон о естественных монополиях) услуги железнодорожных перевозок относятся к сфере деятельности, осуществляемой субъектами естественных монополий.

В соответствии с реализуемой по решению Правительства Российской Федерации демополизацией рынка железнодорожных перевозок осуществляется переход от регулирования деятельности субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок к регулированию деятельности субъектов естественных монополий в сфере предоставления услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования ([часть 2 статьи 4](#) Закона о естественных монополиях).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 05 августа 2009 года №643 «О государственном регулировании и контроле тарифов, сборов и платы в отношении работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок» утвержден Перечень работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируется государством (далее – перечень Постановления №643).

Согласно пункту 4 названного перечня Постановления №643 работы по подаче и уборке вагонов в пределах железнодорожных станций в местах общего пользования и необщего пользования включены в дополнительные работы (услуги), выполняемые на железнодорожном транспорте.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 29 декабря 2004 года №435-т ОАО «РЖД», осуществляющее деятельность в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, включено в Реестр субъектов естественных монополий на транспорте, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль.

В соответствии с договором №607/15/4 ОАО «РЖД» оказывает ООО «Ками-Опт» услуги по подаче, расстановке на места погрузки, выгрузки и уборке вагонов с железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего владельцу инфраструктуры, примыкающего нецентрализованным стрелочным переводом №72 к железнодорожному пути №4 парка Каменный бор, локомотивом ОАО «РЖД».

Таким образом, ОАО «РЖД» осуществляет естественно-монопольный вид деятельности по оказанию услуг в сфере железнодорожных перевозок, следовательно, занимает доминирующее положение на указанном рынке.

В соответствии с пунктом 4 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Согласно абзацу первому статьи 58 Устава железнодорожного транспорта договорами на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования и договорами на подачу и уборку вагонов устанавливаются порядок подачи и уборки вагонов, а также технологические сроки оборота вагонов, контейнеров на железнодорожных путях необщего пользования, технологическое время, связанное

с подачей вагонов к местам погрузки, выгрузки грузов и уборкой вагонов с этих мест, а также технологические нормы погрузки грузов в вагоны и выгрузки грузов из вагонов.

В силу части 3 статьи 58 Устава железнодорожного транспорта (в редакции Федерального закона от 31 декабря 2014 года №503-ФЗ) перевозчик за подачу и уборку вагонов, осуществляемые им на принадлежащих ему железнодорожных путях необщего пользования, взимает с грузоотправителей (отправителей), грузополучателей (получателей), владельцев других железнодорожных путей необщего пользования сбор, включающий в себя плату за работу локомотива, принадлежащего перевозчику, и плату за использование железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего перевозчику.

Положением части 6 статьи 58 Устава железнодорожного транспорта установлено, что размеры сбора и платы устанавливаются соглашением сторон, если иное не установлено законодательством Российской Федерации.

Из пункта 1 статьи 424 Гражданского кодекса Российской Федерации исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

Согласно подпункту «а» пункта 4 перечня Постановления №643, работы по подаче и уборке вагонов в пределах железнодорожных станций в местах общего и необщего пользования включены в дополнительные работы (услуги), выполняемые на железнодорожном транспорте и цены, на которые устанавливаются государством.

Абзац 3 части 1 статьи 8 ФЗ «О железнодорожном транспорте в РФ» предусматривает, что тарифы, связанные с выполнением в местах необщего пользования работ (услуг), относящихся к сфере естественной монополии, устанавливаются в соответствии с Законом о естественных монополиях и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации в статье 2 определяет тарифные руководства как сборники, в которых публикуются утвержденные в установленном законодательством Российской Федерации порядке тарифы, ставки платы и сборов за работы и услуги железнодорожного транспорта, правила применения таких тарифов, платы, сборов, а также утвержденные федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта перечни железнодорожных станций, расстояния между ними и выполняемые на территориях железнодорожных станций операции.

Таким образом, по смыслу приведенных норм права размер платы за работу локомотива и размер платы за использование железнодорожного пути необщего пользования, как составляющих сбора, взимаемого перевозчиком за подачу и уборку вагонов, осуществляемых им на принадлежащих ему железнодорожных путях необщего пользования, не являются договорными и должны регулироваться уполномоченным органом.

Подпунктом 17.4 договора №607/15/4 на основании статьи 58 Устава

железнодорожного транспорта РФ установлена обязанность заявителя по уплате договорной платы за использование при подаче и уборке вагонов железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ОАО «РЖД», длиной 1,19 км, определяемую договором №607/15/4. Указанная договорная плата взимается ежедневно независимо от осуществления операций по подаче и уборке вагонов, и рассчитывается, как произведение ставки платы за пользование железнодорожными путями необщего пользования, принадлежащими ОАО «РЖД», предусмотренной пунктом 68 Единого перечня работ и услуг, оказываемых ОАО «РЖД» при организации перевозок грузов, в размере 2812,0 руб./км в сутки с учетом вагоно-километровой работы и коэффициента использования железнодорожного пути, рассчитанного по итогам работы в предыдущем квартале.

Размер указанной ставки подлежит ежегодной индексации, которая осуществляется ОАО «РЖД» в одностороннем порядке, о чем ООО «Ками-Опт» уведомляется посредством вручения на подпись ведомости подачи и уборки вагонов. На 01 апреля 2015 года данная плата составила 3163,74 рубля без НДС в сутки.

ООО «Ками-Опт» представлены накопительные ведомости №709166 по состоянию на 27 сентября 2015 года и №101047 и по состоянию на 10 октября 2015 года, на основании которых заявителю предъявлялась к оплате договорная плата за пользование железнодорожными путями необщего пользования при подаче/уборке вагонов.

Из письма филиала ОАО «РЖД» от 26 октября 2015 года №АФТОМ 4/7, адресованного ООО «Ками-Опт», следует, что указанная договорная плата взимается ежедневно независимо от осуществления операций по подаче и уборке вагонов, и рассчитывается, как проведение ставки платы за пользование ж/д путями необщего пользования, принадлежащими ОАО «РЖД», которая в свою очередь установлена в пункте 68 приложения №2 к Протоколу заседания Правления ОАО «РЖД» от 15 декабря 2014 года №42 «Об утверждении ставок договорных сборов за отдельные работы и услуги, предусмотренные Единым перечнем работ и услуг, оказываемых ОАО "РЖД" при организации перевозок грузов» в размере 2812 руб./км в сутки с учетом вагоно-километровой работы и коэффициента использования железнодорожного пути, рассчитанного по итогам работы в предыдущем квартале.

На 01 апреля 2015 года данная плата составила 3163,74 руб./сут. без НДС в сутки при вагонообороте 0,18 вагонов в сутки (расчеты произведены с учетом вагоно-километровой работы и коэффициента использования железнодорожного пути при работе на пути необщего пользования, находящегося на балансе ОАО «РЖД» трёх предприятий: ООО «Ками-Опт», АО «Петрозаводский хлебокомбинат-1» и ООО «Терминал-Сервис».

С 01 июня 2015 года согласно условиям договора плата пересчитана по итогам работы за 2 квартал 2015 года и составила 3241,44 руб./сут. без НДС при вагонообороте 0,31 вагонов в сутки. С 07 августа 2015 года ООО «Терминал-Сервис» расторгло договор с ОАО «РЖД», в связи с чем с 07 августа 2015 года плата за пользование путями пересчитана с учетом работы ООО «Ками – Опт» и АО «Петрозаводский хлебокомбинат-1» и составила 2626,5 руб./сут. при вагонообороте 0,31 вагонов в сутки.

С 01 октября 2015 года согласно условиям договора плата пересчитана по итогам работы за 3 квартал 2015 года и составила 3762,73 руб./сут. без НДС при вагонообороте 0,304 вагонов в сутки.

В письме от 18 ноября 2015 года №ТЦФТО/Ю-2-231 (вх. от 20 ноября 2015 года №6001) филиалом ОАО «РЖД» факт предъявления к оплате указанных плат не отрицается. Кроме того, из пояснений представленных филиалом ОАО «РЖД» с указанным письмом следует, что плата за использование при подаче и уборке вагонов железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ОАО «РЖД», длиной 1,19 км определенная в подпункте 17.4 договора №607/15/4 установлена по соглашению сторон согласно статье 58 Федерального закона от 10 января 2003 года №18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее – Устав железнодорожного транспорта) и в соответствии с пунктом 2 статьи 8 Федерального закона от 10 января 2003 года №17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» (далее – ФЗ «О железнодорожном транспорте в РФ»), статьей 10 Устава железнодорожного транспорта.

В пояснениях, представленных в письме от 16 февраля 2016 года (вх. 18 февраля 2016 года №679) ОАО «РЖД» указало, что отсутствие государственного тарифного регулирования размера платы за использование пути необщего пользования не влечет невозможность установления такого размера в договоре сославшись при этом на статью 58 Устава железнодорожного транспорта и письмо ФСТ России от 28 мая 2015 года №ТС-6279/10. Кроме того, ОАО «РЖД» представило экономический расчет определенного в пункте 17.4 договора тарифа за использование при подаче и уборке вагонов железнодорожного пути необщего пользования; копии документов, подтверждающих предъявление заявителю к оплате платы за использование при подаче и уборке вагонов железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ОАО РЖД», а также копии документов, подтверждающих факт внесения заявителем указанной платы за период действия вышеуказанного договора.

Следует отметить, что Карельским УФАС России в адрес ФАС России было направлено письмо от 25 февраля 2016 года о даче разъяснений по вопросу, рассматриваемому в рамках настоящего дела.

Из письма ФАС России от 11 апреля 2016 года №АР/23572/16 (вх. от 19.04.2016 №1758) следует, что до установления нового порядка исчисления ставок сбора за подачу и уборку вагонов, в том числе учитывающего необходимость компенсации его в рамках затрат ОАО «РЖД» за использование железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего перевозчику, ставки сбора за использование железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ОАО «РЖД» могут быть определены по соглашению сторон в рамках договорных отношений, в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации. При этом уровень взимаемых ОАО «РЖД» плат за оказанные работы (услуги) при подаче и уборке вагонов, осуществляемые им на принадлежащих ему железнодорожных путях необщего пользования по договорным ценам (тарифам) не должен превышать предельный уровень сбора за подачу и уборку вагонов, установленный Тарифным руководством №3 «Правила применения сборов за дополнительные операции, связанные с перевозкой грузов на железнодорожном транспорте» (утвержден постановлением Федеральной энергетической комиссии

от 16 июня 2002 года №35/15, далее – тарифное руководство №3).

В связи с чем комиссия Карельского УФАС России предложила ОАО «РЖД» представить дополнительную письменную позицию, представив расчет платы за использование при подаче и уборке вагонов с железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего ОАО «РЖД» в соответствии с Тарифным руководством №3, в том числе с учетом сведений о суточном вагонообороте на железнодорожном пути необщего пользования, используемом ОАО «РЖД» при подаче и уборке вагонов, поступающих в адрес ООО «Ками-Опт» за период с 01 апреля 2015 года по 31 мая 2016 года.

С письмами от 19 мая 2016 года №1-4/789 (вх. от 20 мая 2016 года №2350) и от 20 июня 2016 года №1-4/924 (вх. от 21 июня 2016 года №2821) ОАО «РЖД» представило следующие пояснения и расчеты.

В соответствии с пунктом 2.7 Тарифного руководства №3 сбор за подачу и уборку груженых и порожних вагонов локомотивом, принадлежащим организации федерального железнодорожного транспорта, взимается за расстояние подачи и уборки вагонов в оба конца по одному из двух вариантов:

- в зависимости от среднесуточного числа поданных и убранных вагонов по ставкам таблицы №8 настоящего Тарифного руководства, если железнодорожный подъездной путь не принадлежит железной дороге, и по ставкам таблицы №9 настоящего Тарифного руководства, если железнодорожный подъездной путь принадлежит железной дороге;

- за каждый выход локомотива по ставкам таблицы №10 настоящего Тарифного руководства, если железнодорожный подъездной путь не принадлежит железной дороге, и за каждый выход локомотива и пользование железнодорожным подъездным путем по ставкам таблицы №11 настоящего Тарифного руководства, если железнодорожный подъездной путь принадлежит железной дороге (применяется для 1 и 2 группы железнодорожных подъездных путей).

При применении Тарифного руководства №3 плата взимается за расстояние железнодорожного пути, которым клиент фактически пользуется.

В силу абзацев 2 и 3 подпункта 2.7.1 пункта 2.7 Тарифного руководства №3 сбор за подачу и уборку вагонов на путь, принадлежащий ОАО «РЖД», локомотивом, принадлежащим ОАО «РЖД», взимается по выбору клиента по ставкам таблицы №9 или №11 Тарифного руководства №3.

Исходя из таблицы №9 при суточном вагонообороте менее 0,5 вагонов в сутки, а также расстоянии подачи от 2 до 3 км., ставка сбора составила бы 1291,3 руб. в сутки.

С учетом изложенного, согласно представленным расчетам по таблице №9 Тарифного руководства стоимость использования пути необщего пользования для ООО «Ками-Опт» составила бы 4905 руб. в сутки в 2015 году (без НДС) и 5346 руб. в сутки в 2016 году (без НДС).

В случае выбора заявителем способа оплаты на основании таблицы №11 Тарифного руководства №3, применялась бы ставка 721,1 руб. в сутки и с учетом всех коэффициентов размер платы за использование железнодорожного пути

составлял бы 2943,1 руб. в сутки в 2015 году (без НДС) и 3208 руб. в сутки в 2016 году (без НДС). При этом в части 2 таблицы №11 Тарифного руководства локомотивная составляющая отсутствует.

Следует отметить, что согласно представленным ОАО «РЖД» сведениям о размерах, уплаченных ООО «Ками-Опт» денежных средств по договору №607 общество с 01 мая по 31 декабря 2015 года за пользование железнодорожным путем необщего пользования оплатило 849 111,54 руб.; 01 января по 11 февраля 2016 года – 100 711,82 руб.

При применении Тарифного руководства №3 за указанные периоды размер платы общества составил бы: 850 8850,21 руб. в 2015 году и 134 736 руб. в 2016 году.

Таким образом, согласно позиции ФАС России, с учетом вышеизложенного договорная плата за использование при подаче и уборке вагонов железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего перевозчику, установленная ОАО «РЖД» в размере 2812 руб. в сутки и используемая при расчете с согласно договору №607, заключенному с ООО «Ками-Опт» не превышает предельный уровень сбора за подачу и уборку вагонов, установленный Тарифным руководством №3.

На основании статьи 23, части 1 статьи 39, частей 1-4 статьи 41, части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции комиссия Карельского УФАС России

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела №03-16/01-2016, возбужденного в отношении ОАО «Российские железные дороги», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.