

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена 12 мая 2015 года

Полный текст решения изготовлен 25 мая 2015 года
Краснодар

г.

Комиссия Краснодарского УФАС России (далее - Комиссия) по рассмотрению дела № 236/2014 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Дегтярева Р.В. –руководитель управления;

Члены Комиссии:

Тер-Осканов И.О. – начальник отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

Морданева А.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

Коробкина О.Р. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

Ивченкова Ю.Р. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ,

рассмотрев дело № 236/2014 по признакам нарушения ОАО «Российские железные дороги» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, 2) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА

В Краснодарское УФАС России поступила жалоба ООО «Южная нефтяная компания» (далее – ООО «ЮНК») на действия ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД», Общество) в лице филиала ОАО «РЖД» - Северо-Кавказской железной дороги по Краснодарскому территориальному управлению (СКЖД по КТУ) Туапсинского центра организации работ железнодорожных станций (далее по тексту – Туапсинский ЦОРЖДС) по отказу в согласовании Инструкции о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования и включения в технические условия от 21.01.2013 № 787 раздела 4 «Требования к развитию железнодорожной инфраструктуры общего пользования».

В ходе рассмотрения жалобы Краснодарским УФАС России установлено

следующее.

В период с октября по ноябрь 2013 ООО «ЮНК» велось проектирование и строительство ж/д путей необщего пользования по адресу: г. Армавир, Северная промзона, для присоединения их к существующим ж/д путям № 20 и № 99 станции Армавир-Туапсинский СКЖД.

В связи с этим, ОАО «РЖД» выдало ООО «ЮНК» технические условия от 21.01.2013 г. № 787 и изменения к ним от 28.05.2013 № 8580 на развитие инфраструктуры общего и необщего пользования станции Армавир-Туапсинский СКЖД в связи с планируемым увеличением грузооборота с 0,5 до 3,05 млн. тонн в год.

Разделом 4 технических условий установлены «Требования к развитию железнодорожной инфраструктуры общего пользования»:

- п. 4.1. по путевому хозяйству;
- п. 4.2. по хозяйству автоматики и телемеханики;
- п. 4.3. по хозяйству связи;
- п. 4.4. по хозяйству электрификации и электроснабжения;
- п. 4.5. по вагонному хозяйству.

ООО «ЮНК», посчитав включение условий Раздела 4 в Технические условия неправомерным, нарушающим распоряжение Правительства Российской Федерации от 17.06.2008 № 877-р, письмом от 14.04.2014 № 467 обратилось в ОАО «РЖД» об исключении из технических условий, выданных ООО «ЮНК» 21.03.2013 раздела 4, предусматривающего развитие железнодорожной инфраструктуры общего пользования.

В ответе от 30.04.2014 № исх. 6914 ОАО «РЖД» сообщило ООО «ЮНК», что Технические условия на примыкание новых железнодорожных путей необщего пользования для освоения дополнительного грузооборота выданы по обращению ООО «ЮНК» в соответствии с пунктом 5 приказа Минтранса России от 6 августа 2008 № 125 «Об утверждении порядка примыкания к железнодорожным путям необщего пользования строящихся железнодорожных путей необщего пользования», и что целесообразно рассмотреть возможность согласования новой Инструкции о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования ООО «ЮНК», с учетом нового путевого развития для освоения дополнительного грузооборота, после выполнения в полном объеме технических условий от 21.01.2013 № 787.

Данная позиция подтверждена и в ответе на запрос в Краснодарское УФАС России от 07.05.2014 № 5082/СКЖД.

Таким образом, ОАО «РЖД» отказало ООО «ЮНК» в исключении из Технические условия от 21.01.2013 № 787 раздела 4 «Требования к развитию железнодорожной инфраструктуры общего пользования», тем самым возложив бремя расходов по развитию железнодорожной инфраструктуры общего пользования на ООО «ЮНК».

Согласно разделу IV «Основные принципы и направления координации развития

железнодорожного транспорта общего и необщего пользования» Стратегии развития железнодорожного транспорта в Российской Федерации до 2030 года, утвержденной распоряжением Правительства РФ от 17 июня 2008 г. № 877-р взаимодействие железнодорожного транспорта общего пользования и железнодорожного транспорта необщего пользования в точках примыкания осуществляется исходя из того, что технические условия на примыкание железнодорожных путей необщего пользования (путей промышленных предприятий, грузовых терминалов, логистических центров и других) к железнодорожным путям общего пользования осуществляются с учетом того, что развитие инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования в районе примыкания железнодорожного пути необщего пользования производится за счет владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, а строительство железнодорожных путей необщего пользования, в том числе оборудование точки примыкания (стрелочные переводы, средства сигнализации и связи и другое), - за счет владельца железнодорожных путей необщего пользования.

Владельцем инфраструктуры общего пользования является ОАО «РЖД».

Пунктом 1 приказа Федеральной службы по тарифам от 29.12.2004 N 435-т "О включении (исключении) организаций в (из) реестр (а) субъектов естественных монополий на транспорте" ОАО "РЖД" включено в раздел 1 "Железнодорожные перевозки и услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования" Реестра субъектов естественных монополий на транспорте, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль, под регистрационным номером 77/1/2.

ОАО "РЖД" является субъектом естественной монополии, в силу [ч. 5 ст. 5](#) Закона о защите конкуренции положение общества на товарном рынке является доминирующим, следовательно, на него распространяются требования [ст. 10](#) Закона о защите конкуренции, устанавливающей запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением.

В соответствии с п.3 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования);

На основании вышеизложенного, Краснодарское УФАС России в действиях ОАО «РЖД» усмотрело признаки нарушения п. 3 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 №135 - ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов ООО «ЮНК» путем навязывания условий раздела 4 Технических условий от 21.01.2013 № 787, содержащего требование к развитию железнодорожной инфраструктуры общего пользования.

Краснодарское УФАС России, руководствуясь ст.39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135 - ФЗ «О защите конкуренции» выдало ОАО «РЖД» предупреждение от 05.06.2014 № 9255/4 о необходимости прекращения действий, содержащих признаки нарушения п. 3 ч.1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135 - ФЗ «О защите конкуренции».

По мнению ОАО «РЖД», изложенном в ответе Управлению от 23.06.2014 № 6971/СКАВ, в действиях ОАО «РЖД» отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства. Технические условия не являются договором. Выдача технических условий не является навязыванием невыгодных условий договора, а является мерой по соблюдению безопасности, которую Общество обязано соблюдать. Указанный довод подкреплён арбитражной практикой: постановление ФАС Поволжского округа от 17.01.2013 по делу № А 65-8955/2012; постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 27.12.2010 по делу № А 53-4992/2010; определение ВАС РФ от 17.02.2010 по делу № А 82-3669/2009-35; постановление Президиума ВАС РФ от 06.09.2011 по делу № А 40-6002/10 и по делу № А 40-3957/10.

ОАО «РЖД» в установленный срок не исполнило предупреждение, в связи с чем, приказом руководителя Краснодарского УФАС России от 24.06.2014 № 291 возбуждено дело в отношении ОАО «Российские железные дороги» по признакам нарушения п. 3 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 №135 - ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 08.07.2014 № 11498/4 рассмотрение дела № 236/2014 назначено на 31.07.2014 в 15-00 ч.

В целях получения дополнительных доказательств 31.07.2014 Комиссия по рассмотрению дела № 236/2014 отложила рассмотрение дела на 25.08.2014 г.

25.08.2014 г. на рассмотрение дела ОАО «РЖД» представлены документы свидетельствующие, что Арбитражным судом города Москвы рассматривается иск ООО «ЮНК» к ОАО «РЖД» об обязанности ОАО «РЖД» в лице Северо-Кавказской дирекции управления движением – структурного подразделения Центральной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» заключить с заявителем договор на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования (Определение о принятии искового заявления к производству, подготовке и назначении предварительного судебного заседания от 31.07.2014 по делу № А 40-118560/14).

Исходя из того, что рассмотрение данного дела Арбитражным судом города Москвы имеет значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 236/2014, в соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия приостановила рассмотрение дела № 236/2014 о нарушении антимонопольного законодательства до вступления в законную силу судебного акта по делу № А 40-118560/14.

Пунктом 2 определения от 25.08.2014 о приостановлении рассмотрения дела № 236/2014 Комиссия определила сторонам по делу по окончании судебного разбирательства по делу № А 40-118560/14 представить надлежащим образом заверенную копию вступившего в законную силу судебного акта по данному делу.

05.02.2015 г. ОАО «РЖД» письмом в адрес Управления (вх. от 05.02.2015 № 1189) сообщило Комиссии, что судебное разбирательство по делу № А 40-118560/2014 окончено, решение Арбитражного суда г. Москвы вступило в законную силу 20.11.2014 г. Указанным решением в иске ООО «ЮНК» об обязанности ОАО «РЖД» заключить договор на эксплуатацию ж/д пути необщего пользования отказано.

Комиссия определением от 05.03.2015 возобновила рассмотрение дела № 236/2014 и назначила очередное заседание на 31.03.2015.

31.03.2015 Комиссия на основании части 1 статьи 45 Закона о защите конкуренции продлила рассмотрение дела № 236/2014 до 30.06.2015 и определением от 31.03.2015 отложила рассмотрение дела № 236/2014 на 12.05.2015 в целях получения дополнительных доказательств.

12.05.2015 Комиссия по рассмотрению дела № 236/2015 в отсутствие надлежаще уведомленного заявителя, в присутствии от ответчика представителей по доверенности: М. (<....>), С. (<....>), рассмотрев представленные материалы, заслушав пояснения представителей ОАО «РЖД», пришла к следующим выводам.

В соответствии с требованиями п. 1.7 Правил эксплуатации и обслуживания ж/д путей необщего пользования, утвержденных Приказом МПС России от 18.06.2003 № 26 (далее – Правила № 26) на каждый железнодорожный путь необщего пользования по окончании строительства и приема такого пути в эксплуатацию составляется инструкция о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования (далее - инструкция).

В случаях, когда железнодорожный путь необщего пользования не принадлежит владельцу инфраструктуры, инструкция разрабатывается владельцем железнодорожного пути необщего пользования и утверждается им по согласованию с владельцем инфраструктуры, к которой примыкает этот путь.

ООО «ЮНК» обратилось в Туапсинский ЦОРЖДС по вопросу согласования Инструкции о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования, принадлежащих ООО «ЮНК», примыкающем к станции Армавир-Туапсинский Северо-Кавказской железной дороги (далее по тексту – Инструкция).

Туапсинский ЦОРЖДС неоднократно сообщал ООО «ЮНК» об отказе в согласовании Инструкции (письма № 67 от 07.03.2014, № 210 от 31.03.2014, № 538 от 22.04.2014), связывая невозможность согласования Инструкции с невыполнением ООО «ЮНК» раздела 4 технических условий от 21.01.2013 № 787.

В соответствии со ст. 16 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте» ж/д пути необщего пользования и расположенные на них сооружения и устройства должны обеспечивать маневровую и сортировочную работу в соответствии с объемом перевозок, ритмичную погрузку и выгрузку грузов, а также рациональное использование железнодорожного подвижного состава и его сохранность.

Строительство и реконструкция ж/д путей необщего пользования, устройств, предназначенных для погрузки и выгрузки грузов, очистки и промывки вагонов, контейнеров, определение мест примыкания ж/д путей необщего пользования к

ж/д путям общего пользования осуществляется в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти в области ж/д транспорта по согласованию с владельцем инфраструктуры, к которой примыкают ж/д необщего пользования, и федеральным органом исполнительной власти в области транспорта.

По заявке ООО «ЮНК» от 13.11.2012 г. № 37446, в соответствии с п. 5 приказа Минтранса России от 06.08.2008 № 125 «Об утверждении порядка примыкания к железнодорожным путям необщего пользования строящихся железнодорожных путей необщего пользования», выданы технические условия (ТУ) от 21.01.2013 № 787 на развитие инфраструктуры общего и необщего пользования станции Армавир-Туапсинский Северо-Кавказской железной дороги в связи с планируемым увеличением грузооборота с 0,5 до 3,05 млн. тонн в год.

ТУ на примыкание новых ж/д путей необщего пользования для освоения дополнительного грузооборота разработаны на основании Правил рассмотрения в ОАО «РЖД» проектов строительства, реконструкции и примыкания ж/д путей необщего пользования, утвержденных распоряжением ОАО «РЖД» от 22.08.2005 № 1328р.

В заявке на выдачу ТУ ООО «ЮНК» указало, что перевозка дополнительных объемов грузов планируется организованными маршрутами и групповыми отправлениями, а также гарантировало СКЖД подписание договора технологического присоединения до начала строительства.

В выданных ТУ определена перспективная технология работы, предусматривающая прием (отправление) маршрутов с грузами в адрес ООО «ЮНК» на пути приемо-отправочного «З» станции Армавир-Туапсинский, к которому примыкает ж/д путь необщего пользования ООО «ЮНК». С учетом унифицированной длины грузового поезда на прилегающем железнодорожном направлении (57 условных вагонов) в ТУ определена необходимость удлинения путей №№ 105, 106, 107 приемо-отправочного парка «З» до полезной длины 850 метров и соответствующего развития инфраструктуры по хозяйствам автоматики и телемеханики, связи, электрификации и электроснабжения.

15.07.2014 ООО «ЮНК» направило письмо (исх. № 973) старшему вице президенту ОАО «РЖД» по организации железнодорожных перевозок Краснощеку А.А. о корректировке ранее выданных ТУ № 787, исходя из объема грузооборота не более 0,495 млн. тонн в год.

28.07.2014 ОАО «РЖД» направило в адрес ООО «ЮНК» ТУ НТП-А-14/33.2 на указанный в заявлении объем грузооборота, где в разделе 4 ТУ предусмотрено лишь одно условие: произвести укладку нецентрализованных стрелочных переводов типа Р-65 марки не круче 1/9 на железобетонном подрельсовом основании, которое не обжаловалось заявителем и не уточнялось в заявленных требованиях согласно определению об отложении рассмотрения дела № 236/2014 от 01.04.2015 № 5874/4.

В письме от 07.08.2014 исх. № 12009 ОАО «РЖД» сообщило о том, что технические условия ОАО «РЖД» от 21.01.2013 № 787 считаются недействительными.

Комиссии представлена копия договора № 167/7т от 23.09.2014 на эксплуатацию

железнодорожного пути необщего пользования общества с ограниченной ответственностью «Южная нефтяная компания» при станции Армавир-Туапсинский Северо-Кавказской железной дороги. Договор подписан сторонами без протокола разногласий.

Кроме этого, Комиссии представлена копия Инструкции о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования, принадлежащие ООО «ЮНК», примыкающие к станции Армавир-Туапсинский Северо-Кавказской железной дороги, подписанная заместителем начальника Северо-Кавказской ж.д. по Краснодарскому территориальному управлению филиала «Северо-Кавказская железная дорога» ОАО «Российские железные дороги» Ю. и генеральным директором ООО «Южная нефтяная компания» М.

Таким образом, Комиссия считает, что вопрос утверждения Инструкции о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования, принадлежащих ООО «ЮНК», примыкающем к станции Армавир-Туапсинский Северо-Кавказской железной дороги между ООО «Южная нефтяная компания» и ОАО «Российские железные дороги» урегулирован сторонами в рамках гражданско-правовых отношений.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 23, частями 1, 2 статьи 39, пунктом 1 части 3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, пунктом 1

части 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 236/2014 ввиду отсутствия нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях ОАО «Российские железные дороги».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи (дата изготовления) в Арбитражный суд.

Председатель Комиссии

Р.В. Дегтярева

Члены Комиссии:

И.О. Тер-Осканов

А.С. Морданева

О.Р. Коробкина

Ю.Р. Ивченкова