

г. Владивосток Дело № 13

Резолютивная часть решения объявлена: 14.07.2009

Полный текст решения изготовлен: 28.07.2009

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: Трякин В.В. – заместитель руководителя Управления, члены Комиссии: Абросимов Д.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля, Москальцов А.Ю. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

рассмотрев в заседании 14.07.2009 дело № 13 от 03.06.2009, возбужденное по инициативе Управления

в отношении Владивостокского отделения Дальневосточной железной дороги ОАО «Российские железные дороги» (ул. Новая Басманная, д. 2, г. Москва)

по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части навязывания ЗАО «Ольгерд» невыгодных условий договора и удержания груза по причине отказа ЗАО «Ольгерд» внести плату за размещение груза в зоне таможенного контроля,

при участии:

от ОАО «Российские железные дороги»: ведущий юрисконсульт юридической службы Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» Д.А. Татаринов (дов. № 615 от 06.10.2008); начальник юридического отдела Владивостокского отделения Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» Е.И. Ковтун (дов. № 654 от 20.10.2008),

от ЗАО «Ольгерд»: представитель О.И. Немцева (дов. № 79/06 от 23.06.2009),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее также – Приморское УФАС России) из Приморской транспортной прокуратуры поступило обращение ЗАО «Ольгерд» по вопросу законности действий администрации железнодорожной станции Гродеково Владивостокского отделения Дальневосточной железной дороги - филиала ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД»).

До рассмотрения дела по существу от ОАО «РЖД» поступило ходатайство о передаче настоящего дела на рассмотрение в Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю – по месту нахождения Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД».

Рассмотрев указанное ходатайство Комиссия приняла решение отказать в его удовлетворении, поскольку частью 3 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что дело о нарушении антимонопольного законодательства может рассматриваться антимонопольным органом по месту совершения нарушения либо по месту нахождения или месту жительства лица, в отношении которого подаются заявление или материалы.

Поскольку местом совершения нарушения является станция Гродеково (Приморский край), обстоятельств исключающих возможность рассмотрения настоящего дела Приморским УФАС России не установлено.

По результатам рассмотрения обращения ЗАО «Ольгерд», а также дополнительно представленных в дело документов, установлено следующее.

ОАО «РЖД» включено приказом ФСТ России от 29.12.2004 г. № 435-т в Реестр субъектов естественной монополии на транспорте. Приказом ФАС России от 14.06.2005 № 121 ОАО «РЖД» включено в федеральный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определённого товара более чем 35%, по видам услуг: оказание услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

Исходя из отчёта аналитического отдела от 05.06.2009 ОАО «РЖД» занимает доминирующее положение на рынке железнодорожных перевозок в Приморском крае в пределах географических границ железнодорожной станции Гродеково с долей более 50%.

Согласно актам общей формы (форма ГУ-23) ОАО «РЖД» № 643208 и № 643209, вагоны № 24623282 и № 22446645, прибывшие на железнодорожную станцию Гродеково в адрес ЗАО «Ольгерд», были помещены в зону таможенного контроля (ЗТК) 11.03.2009 в 00.30 московского времени и находились в ЗТК до 09.40 московского времени 11.03.2009.

С этого же момента, то есть с 00.30 московского времени 11.03.2009 ОАО «РЖД» произведено начисление ЗАО «Ольгерд» оплаты сбора за хранение груза в ЗТК, о чем свидетельствуют расчеты, указанные в вышеперечисленных актах общей формы, а также накопительная ведомость № 110312.

ЗАО «Ольгерд» отказалось оплачивать сбор за хранение груза в ЗТК и 12.03.2009 после прохождения процедур таможенного контроля подало в ОАО «РЖД» заявку (вх. № 41 от 12.03.2009) на подачу вышеуказанных вагонов под выгрузку.

Без объяснения причин ОАО «РЖД» произвело удержание груза, поступившего в адрес ЗАО «Ольгерд», и выдало указанный груз только 19.03.2009.

В соответствии со ст. 785 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору перевозки груза перевозчик (ОАО «РЖД») обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату.

В силу ст. 36 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» по прибытии грузов на железнодорожную станцию назначения перевозчик обязан выдать грузы и транспортную железнодорожную накладную грузополучателю, который обязан оплатить причитающиеся перевозчику платежи и принять грузы.

Таможенное законодательство и иные правовые акты в области таможенного дела содержат специальные нормы, регламентирующие вопросы перевозки груза, находящегося под таможенным контролем. Эти нормы в частности устанавливают права и обязанности перевозчика, грузополучателя, определяют место доставки, порядок выдачи и хранения груза.

В соответствии с п. 4 ст. 92, ст. 116 Таможенного кодекса РФ обязанность по размещению прибывших железнодорожным транспортом грузов в ЗТК, представляющей собой специально отведенные места на железнодорожных путях общего пользования, до завершения таможенного оформления грузов является публичной обязанностью перевозчика, которую он обязан исполнять в силу закона. В соответствии со ст. 22 Устава железнодорожного транспорта РФ расходы перевозчиков, в том числе расходы, связанные с подачей и уборкой вагонов, контейнеров, погрузкой и выгрузкой грузов, грузобагажа, выдачей санитарных паспортов, хранением грузов и контейнеров, а также плата за пользование вагонами и контейнерами и другие возникшие в связи с выполнением этих работ по инициативе или указанию таможенных органов либо иных органов

государственного контроля (надзора) расходы возмещаются за счет грузоотправителей, грузополучателей.

Таким образом, обязанности по возмещению за счет грузополучателя такого вида расходов, как расходы по нахождению вагонов в ЗТК, данной статьей не предусмотрено.

Кроме того, как следует из толкования данной нормы, обязательным условием ее применения является наличие указания или инициативы таможенного органа, отраженной в ненормативном акте, изданном в установленной форме должностным лицом таможенного органа.

Однако, каких-либо специальных указаний или инициативы со стороны таможенного органа либо иных органов государственного контроля (надзора) по размещению товара, прибывшего в адрес ЗАО «Ольгерд», в ЗТК, отраженных в ненормативном акте, изданном в установленной форме должностным лицом государственного органа, не поступало.

В данном случае работы, связанные с помещением вагонов в зону таможенного контроля, связаны с исполнением перевозчиком обязанности именно в силу указания закона.

Кроме того, согласно телеграмме Управления Дальневосточной железной дороги - филиала ОАО «РЖД» от 21.12.2004 № 3837 следует, что: «в соответствии со ст. 10 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации», за хранение груза на станциях, СВХ и ЗТК взыскивается договорной тариф за фактическое количество вагонов, в том числе прибывших по досылке, с момента их подачи, при обязательном оформлении договора (протокола согласования), как это предусмотрено рекомендациями по установлению и применению договорных тарифов на работы и услуги, выполняемые железными дорогами по просьбам грузоотправителей, грузополучателей, утвержденными приказами МАП России от 27.06.2000 № 477, объявленным указанием МПС России от 11.06.2000 № Ш-1995У. В связи со вступлением в силу с 05.11.2004 приказа Федеральной службы по тарифам от 14.09.2004 № 71-Т/1 «О внесении изменений и дополнений в прейскурант № 10-01», согласно которому таблица 33 и примечания к ней исключены из прейскуранта № 10-01, а редакция подпункта 3.1.10 изменена, сбор за подачу и уборку вагонов на станционные СВХ и ЗТК, в соответствии с телеграммой ОАО «РЖД» от 29.10.2004, должен взиматься по действующим ставкам части 1 таблицы 11 Тарифного руководства 3».

В соответствии с ч. 5 ст. 10 Устава железнодорожного транспорта РФ работы и услуги, которые выполняются владельцами инфраструктур или перевозчиками по просьбам грузоотправителей (отправителей), грузополучателей (получателей), пассажиров и цены на которые не указаны в тарифном руководстве, а также работы, которые выполняются грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями) по просьбам владельцев инфраструктур или перевозчиков и цены на которые указаны в тарифном руководстве, оплачиваются по соглашению сторон.

При таких обстоятельствах, взыскание перевозчиком платы за хранение груза в ЗТК является законным только в том случае, если обязательство по внесению соответствующих платежей установлено договором между перевозчиком и грузополучателем на оказание дополнительных услуг.

На момент доставки вышеуказанного груза между ОАО «РЖД» и ЗАО «Ольгерд» действовал договор на оказание дополнительных услуг от 01.02.2006 № Р382.

Неотъемлемой частью указанного договора является дополнительное соглашение от 11.08.2008, установившее тариф на услуги по размещению грузов в ЗТК станции

Гродеково, которое распространяет свое действие на отношения сторон возникшие с 11.08.2008.

Вместе с тем, условия указанного договора и заключенное дополнительное соглашение между ОАО «РЖД» и ЗАО «Ольгерд» предусматривают оказание дополнительных услуг, в том числе и хранение груза в ЗТК, только по просьбе «Заказчика», т.е. по просьбе ЗАО «Ольгерд». Однако соответствующая заявка ЗАО «Ольгерд» на хранение прибывшего груза в ЗТК не подавалась.

Таким образом, у ЗАО «Ольгерд» не возникло обязательств перед ОАО «РЖД» по внесению платы за размещение и хранение прибывшего груза в ЗТК.

На основании ст. 35 Устава железнодорожного транспорта РФ грузы выдаются на железнодорожной станции назначения грузополучателю после внесения им перевозчику платы за перевозку грузов и иных, причитающихся перевозчику платежей, если таковые не были внесены грузоотправителем. Порядок оформления выдачи грузов устанавливается правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом. В случае уклонения грузополучателя от внесения платы за перевозку грузов и иных причитающихся платежей перевозчик, если иная форма уведомления не предусмотрена соглашением сторон, вправе удерживать грузы с уведомлением об этом в письменной форме грузоотправителя.

В случае если, у грузополучателя ЗАО «Ольгерд» не возникло обязательств перед ОАО «РЖД» по внесению платы за размещение и хранение прибывшего груза в ЗТК, а плата за перевозку груза и иные, причитающиеся перевозчику платежи по данной перевозке были уплачены в полном объеме, у перевозчика отсутствовали законные основания требовать денежные средства за помещение груза в ЗТК либо удерживать груз.

Кроме того, установлено, что 25.02.2009 в адрес ЗАО «Ольгерд» поступило уведомление № 16 за подписью заместителя НОДМ-3 начальника пограничного перехода Гродеково Кузнецова Д.В. о необходимости заключения договора на оказание дополнительных услуг с указанием на то, что до момента заключения указанного договора вагоны, прибывшие в адрес ЗАО «Ольгерд», будут находиться на ответственном простое грузополучателя и выдаваться не будут. Между тем, ст. 450 ГК РФ предусмотрено, что изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если другое не предусмотрено настоящим кодексом, другими законами или договором.

Действующим договором на оказание дополнительных услуг от 01.02.2006 № Р382 между ОАО «РЖД» и ЗАО «Ольгерд» предусмотрено, что все изменения, приложения и дополнения к договору должны быть совершены в виде дополнительных соглашений, подписаны уполномоченными лицами обеих сторон и скреплены печатями.

Таким образом, у ОАО «РЖД» отсутствовали законные основания требовать заключения нового договора на оказание дополнительных услуг под угрозой удержания вагонов, прибывших в адрес ЗАО «Ольгерд». Однако отказ общества от заключения нового договора мог иметь своим результатом удержание вагонов, прибывших в адрес ЗАО «Ольгерд», и как следствие ущемление интересов общества.

Представители ОАО «РЖД» считают, что нарушение антимонопольного законодательства со стороны общества отсутствует, поскольку общество поместило в ЗТК вагоны № 24623282 и № 22446645 во исполнение действующего между ним и ЗАО «Ольгерд» договором на оказание дополнительных услуг от 01.02.2006 № Р382. Поскольку указанным договором предусмотрена оплата дополнительно оказываемых ОАО «РЖД» услуг, общество считает, что правомерно потребовало от ЗАО «Ольгерд» оплаты оказанных услуг (размещение грузов в ЗТК).

В части удержания вышеуказанных вагонов ОАО «РЖД» сослалось на п. 4.2 договора от 01.02.2006 № Р382.

По поводу направления уведомления № 16 от 25.02.2009 о необходимости заключения договора на оказание дополнительных услуг, ОАО «РЖД» сослалось на п. 2.2 договора от 01.02.2006 № Р382.

Также ОАО «РЖД» указало, что спор ОАО «РЖД» и ЗАО «Ольгерд» возник в связи с исполнением договора от 01.02.2006 № Р382, поэтому у антимонопольного органа нет полномочий по рассмотрению заявления ЗАО «Ольгерд» по существу, а спор подлежит рассмотрению в суде.

Комиссия Приморского УФАС России считает указанные доводы несостоятельными по следующим причинам.

Как указано выше, п. 1.1. договора от 01.02.2006 № Р382 предусмотрено, что дополнительные услуги оказываются ОАО «РЖД» по просьбе заказчика.

Доказательств наличия просьбы ЗАО «Ольгерд» на помещение вагонов в ЗТК ОАО «РЖД» не представило. Штамп таможенных органов «Товар и транспортное средство размещены в ЗТК» на накладной свидетельствует исключительно о факте размещения груза в ЗТК и не подтверждает наличие просьбы ЗАО «Ольгерд» на помещение вагонов в ЗТК либо аналогичное требование государственных органов. Пункт 4.2. договора от 01.02.2006 № Р382 указывает на то, что в случае нарушения сроков поступления платежей ОАО «РЖД» вправе приостановить предоставление услуг Заказчику до полной оплаты услуг железной дороги и/или погашения дебиторской задолженности Заказчика перед ОАО «РЖД».

Вместе с тем, представленные ОАО «РЖД» с письмом № 16/3-1940 от 10.07.2009 счета и акты сверки подписаны только ОАО «РЖД» и не могут служить доказательством наличия задолженности со стороны ЗАО «Ольгерд». А согласно пояснениям ЗАО «Ольгерд» на счету общества, используемом для расчетов с ОАО «РЖД» имеются денежные средства, которые могут быть списаны ОАО «РЖД» в безакцептном порядке.

Кроме того, представители ОАО «РЖД» не смогли представить каких-либо документов, подтверждающих, что непосредственно удержание вагонов № 643208 и № 643209 в период с 12.03.2009 по 19.03.2009 произошло вследствие задолженности ЗАО «Ольгерд» и выдача указанных вагонов 19.03.2009 оказалась осуществлена в связи с погашением ЗАО «Ольгерд» данной задолженности. Также Комиссия отмечает, что подача вагонов под выдачу грузов не предусмотрена договором от 01.02.2006 № Р382. Взаимоотношения ЗАО «Ольгерд» и ОАО «РЖД» в части перевозки грузов регулируются иным договором (№ НЮ2351 от 19.09.2005).

Пункт 2.2 договора от 01.02.2006 № Р382 говорит о том, что ОАО «РЖД» вправе пересматривать калькуляции и предоставлять Заказчику на рассмотрение Протокол согласования договорного тарифа. Уведомление № 16 от 25.02.2009 таковым Протоколом не является, следовательно ссылка ОАО «РЖД» на указанный пункт несостоятельна.

Согласно п. 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 30 от 30 июня 2008 г. «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» требования антимонопольного законодательства применяются к гражданско-правовым отношениям. Кроме того, Комиссия считает, что согласно вышеназванным причинам действия ОАО «РЖД» не основаны на положениях договора от 01.02.2006 № Р382, поскольку нормы договора, на которые ссылается ОАО «РЖД» не объясняют и не обосновывают действия общества.

С учетом изложенного в действиях ОАО «РЖД» по истребованию от ЗАО «Ольгерд»

платы за помещение груза в зону таможенного контроля без соответствующей просьбы общества либо требования государственного органа, по удержанию груза, поступившего в адрес ЗАО «Ольгерд», по направлению письма-уведомления в адрес ЗАО «Ольгерд» о заключении договора под угрозой удержания грузов Комиссией установлено нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части ущемления интересов ЗАО «Ольгерд».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ОАО «Российские железные дороги» (ул. Новая Басманная, д. 2, г. Москва) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части ущемления интересов ЗАО «Ольгерд» путем истребования платы за помещение груза (вагонов № 24623282 и № 22446645), поступившего в адрес ЗАО «Ольгерд», в зону таможенного контроля без соответствующей просьбы общества (согласно договору от 01.02.2006 № Р382) либо требования государственного органа.
2. Признать факт нарушения ОАО «Российские железные дороги» (ул. Новая Басманная, д. 2, г. Москва) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части ущемления интересов ЗАО «Ольгерд» путем безосновательного удержания груза (вагонов № 24623282 и № 22446645), поступившего в адрес ЗАО «Ольгерд», в период с 12.03.2009 по 19.03.2009.
3. Признать факт нарушения ОАО «Российские железные дороги» (ул. Новая Басманная, д. 2, г. Москва) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части ущемления интересов ЗАО «Ольгерд» путем направления письма-уведомления № 16 от 25.02.2009 в адрес ЗАО «Ольгерд» о необходимости заключении договора под угрозой удержания грузов.
4. Выдать ОАО «Российские железные дороги» обязательное к исполнению предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Предписание по делу №13

28 июля 2009 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии: Трякин В.В. – заместитель руководителя Управления,
члены Комиссии: Абросимов Д.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля,
Москальцов А.Ю. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

на основании своего решения от 28 июля 2009 года по делу № 13 о нарушении ОАО «Российские железные дороги» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «Российские железные дороги» (ул. Новая Басманная, д. 2, г. Москва):

1. Устранить последствия нарушения антимонопольного законодательства, а именно:

1.1. в срок до 12 августа 2009 года отозвать счета за помещение груза (вагонов № 24623282 и № 22446645), поступившего в адрес ЗАО «Ольгерд», в зону таможенного контроля;

1.2. в срок до 12 августа 2009 года отозвать письмо-уведомление № 16 от 25.02.2009, направленное в адрес ЗАО «Ольгерд» за подписью заместителя НОДМ-3 начальника пограничного перехода Гродеково Кузнецова Д.В.

2. В срок до 14 августа 2009 года письменно сообщить в Приморское УФАС России об исполнении п. 1.1. и п. 1.2. настоящего предписания с приложением копий документов, подтверждающих факт исполнения предписания.

Контроль за исполнением настоящего предписания возлагается на начальника отдела антимонопольного контроля Абросимова Д.Е.