

РЕШЕНИЕ № 60

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей ОАО «Российские железные дороги», ООО «Востокморсервис», рассмотрев дело № 3-1/54 по признакам нарушения ОАО «Российские железные дороги» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

02 марта 2012 года в адрес Хабаровского УФАС России поступило заявление ООО «Востокморсервис». Основанием для заявления послужили неправомерные с точки зрения Заявителя действия ОАО «Российские железные дороги» в лице Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД»), выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением путем бездействия по обращению в Федеральное агентство железнодорожного транспорта для открытия станции Мыс Чуркин для выполнения грузовых операций с крупнотоннажными контейнерами на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих ООО «Востокморсервис».

Как следует из заявления и приложенных к нему документов ООО «Востокморсервис» не имеет возможности самостоятельно производить работы по погрузке и выгрузке контейнеров на собственной контейнерной площадке, расположенной на железнодорожном пути необщего пользования (станция Мыс Чуркин, Приморский край), поскольку станция не открыта по параграфам 8н и 10н Тарифного руководства № 4 (книга 2 часть 1) для осуществления грузовых операций с контейнерами.

ООО «Востокморсервис» неоднократно в 2009- 2011 годах обращалось в ОАО «РЖД» с заявлением об открытии станции Мыс Чуркин по параграфам 8н и 10н Тарифного руководства № 4 (книга 2 часть 1). Однако, ОАО «РЖД» было отказано ООО «Востокморсервис» в открытии станции Мыс Чуркин по указанным параграфам, предложение об открытии станции Мыс Чуркин по параграфам 8н, 10н Тарифного руководства № 4 не было передано ОАО «РЖД» в Федеральное агентство железнодорожного транспорта (Росжелдор).

Согласно доводам ООО «Востокморсервис» бездействие ОАО «РЖД» по направлению предложения об открытии станции Мыс Чуркин по параграфам 8н, 10н Тарифного руководства № 4 в Федеральное агентство железнодорожного транспорта (Росжелдор) является необоснованным и препятствует ООО «Востокморсервис» в осуществлении хозяйственной деятельности.

По мнению ООО «Востокморсервис», указанные действия ОАО «РЖД» являются нарушением части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Обращение ООО «Востокморсервис» явилось основанием для возбуждения 01 июня 2012 года Хабаровским УФАС России дела №3-1/54 о нарушении антимонопольного законодательства (приказ Хабаровского УФАС России №416).

Определением о привлечении лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах к рассмотрению дела №3-1/54 от 17.08.2012 №6/5246 к участию в рассмотрении дела №3-1/54 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах привлечено Дальневосточное территориальное управление Федерального агентства железнодорожного транспорта.

В ходе рассмотрения дела №3-1/54 о нарушении антимонопольного Комиссией Хабаровского УФАС России установлено следующее.

ООО «Востокморсервис» на праве собственности принадлежат следующие объекты недвижимости:

- земельные участки площадью 49241,00 кв.м. в районе бухты Диомид <...>;

- железнодорожные пути необщего пользования №1 длиной 1275м <...>, № 2 длиной 397м <...>, №3 длиной 153м <...>.

Пути необщего пользования ООО «Востокморсервис» примыкают к станции Мыс Чуркин, на земельном участке, принадлежащем ООО «Востокморсервис» имеется контейнерная площадка, оснащенная оборудованием для приема и отправки грузов в универсальных контейнерах.

В соответствии с технической характеристикой контейнерной площадки и средств механизации ООО «Востокморсервис» площадь контейнерной площадки составляет 19800 кв.м.

Согласно пункту 1.7. Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования (утверждены Приказом МПС России от 18.06.2003 г. № 26) (далее – Правила эксплуатации путей необщего пользования), ООО «Востокморсервис» утверждена и согласована с ОАО «РЖД» Инструкция о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования ООО «Востокморсервис», примыкающего к станции Мыс Чуркин Дальневосточной железной дороги от 25.06.2009.

В соответствии с пунктом 1.8. указанной инструкции пути необщего пользования ООО «Востокморсервис» оснащены устройствами для погрузки-выгрузки грузов. Основные виды грузов - металл, лес, стройматериалы, штучные грузы, автотехника, контейнеры.

Кроме того, на основании положений статьи 55 Федерального закона от 10.01.2003 г. № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее – Устав железнодорожного транспорта), между ОАО «РЖД» и ООО «Востокморсервис» заключен договор на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования № 345 от 21.05.2007. Пункты 8, 9 и 12 указанного договора (в редакции соглашения от 03.03.2010) предусматривают осуществление ООО «Востокморсервис» погрузочно-разгрузочных операций с контейнерами.

Приказом Федерального агентства железнодорожного транспорта РФ №194 от 21.05.2010 года ООО «Востокморсервис» включено в Алфавитный список морских портов и пунктов, включенных в прямое смешанное железнодорожно-водное сообщение, Алфавитного списка речных и морских портов и пунктов, включенных в прямое смешанное железнодорожно-водное сообщение, а также пунктов перевалки грузов с железных дорог на водные пути и обратно Тарифного руководства №4 по параграфам 1 (производит операции со всеми грузами, допускаемыми к морской перевозке), 7 (производит операции с грузами в универсальных контейнерах).

20 июля 2009 года ООО «Востокморсервис» обратилось в ОАО «РЖД» с запросом по открытию станции Мыс Чуркин по параграфам 8Н «Прием и выдача грузов в универсальных контейнерах массой брутто 20 и 24т на подъездных путях» и 10Н «Прием и выдача грузов в универсальных контейнерах массой брутто 24 (30) и 20 т на подъездных путях» Тарифного руководства №4.

В ответ на указанное письмо ОАО «РЖД» (письмо от 20.08.2009 исх. №4/2-55) сообщило, что на фронтах погрузки ООО «Востокморсервис» отсутствуют помещения, предназначенные для работников компании ОАО «РЖД» с необходимыми средствами компьютерной связи для осуществления приемо-сдаточных операций, открытие пути необщего пользования ООО «Востокморсервис» по параграфу 8Н, 10Н для работы с контейнерами приведет к увеличению расходов компании по фонду оплаты труда. На основании изложенного ОАО «РЖД» посчитало открытие на станции Мыс Чуркин пути необщего пользования ООО «Востокморсервис» по параграфам 8Н, 10Н нецелесообразным.

Письмами от 17 февраля 2010 года исх. №№ 39, 41 ООО «Востокморсервис» сообщило ОАО «РЖД» о том, что для открытия подъездных путей необщего пользования ООО «Востокморсервис» готово выделить требуемые помещения для работников ОАО «РЖД» с необходимыми средствам связи для осуществления приемо-сдаточных операций, а также принять расходы по фонду оплаты труда задействованных на ООО «Востокморсервис» сотрудников ОАО «РЖД». Порт осуществляет перевалку строительных грузов для объектов Саммита АТЭС 2012, в том числе в контейнерах, а также имеет договорные обязательства с линейными контейнерным перевозчиками по доставке грузов в контейнеры в порты Камчатки, Сахалина, Чукотки. На основании изложенного ООО «Востокморсервис» предложило ОАО «РЖД» повторно рассмотреть вопрос об открытии путей необщего пользования ООО «Востокморсервис». К указанным письмам также были приложены документы, предусмотренные Распоряжением ОАО «РЖД» от 01.04.2008 №655р для открытия железнодорожной станции.

В ответ на запрос ООО «Востокморсервис» (исх. №39 от 17.02.2010) ОАО «РЖД» сообщило, что открытие путей необщего пользования, принадлежащих ООО «Востокморсервис» по параграфам 8Н и 10Н Тарифного руководства №4 не представляется возможным. Причиной отказа послужило то, что во-первых для осуществления приема контейнеров к перевозке (загрузка которых производится в городе Владивосток) существует специализированная контейнерная площадка на станции Первая Речка, открытие железнодорожной станции Мыс Чуркин по параграфам 8Н и 10Н Тарифного руководства №4 приведет к перераспределению работы между станциями, и следовательно к уменьшению погрузки контейнеров по

дороге, во-вторых, железнодорожная станция мыс Чуркин не имеет достаточного путевого развития для осуществления приема и отправления вагонов с большегрузными контейнерами (письмо ОАО «РЖД» от 10.03.2010 №4/12-6).

Письмом от 18 марта 2010 года №91 ООО «Востокморсервис» представило в ОАО «РЖД» недостающие в соответствии с Распоряжением ОАО «РЖД» от 01.04.2008 №655р документы для открытия на станции Мыс Чуркин пути необщего пользования ООО «Востокморсервис» по параграфу 8Н, 10Н Тарифного руководства №4.

Рассмотрев вопрос об открытии станции Мыс Чуркин о параграфам 8Н и 10Н Тарифного руководства №4 ОАО «РЖД» посчитало невозможным открытие станции в связи с тем, что с августа 2009 года на станцию Мыс Чуркин началось массовое поступление грузов, предназначенных для возведения объектов к саммиту АТЭС 2012, железнодорожная станция Мыс Чуркин не имеет достаточного путевого развития для осуществления приема и отправления вагонов с крупнотоннажными контейнерами, что приводит к возникновению сверхнормативного количества грузов на дороге, бросанию поездов со строительными грузами на подходах к станции назначения, нарушению срока доставки грузов. ООО «Востокморсервис» было предложено вернуться к рассмотрению данного вопроса после проведения саммита АТЭС в 2012 году (письмо ОАО «РЖД» от 15.05.2010 №1076/Щ-1).

14 октября 2011 года ООО «Востокморсервис» письмом №239 повторно обратилось в ОАО «РЖД» с просьбой предоставить ходатайство в Федеральное Агентство железнодорожного транспорта об открытии подъездного пути ООО «Востокморсервис» для работы с контейнерами по параграфам 8Н и 10Н тарифного руководства №4. Согласно представленной ООО «Востокморсервис» информации ответ на указанное письмо от ОАО «РЖД» получен не был.

В ответ на запрос Хабаровского УФАС России от 26.03.2012 №6/1849 ОАО «РЖД» пояснило, что на повторное обращение ООО «Востокморсервис» письмом №239 от 14.10.2011 ОАО «РЖД» в адрес ООО «Востокморсервис» был направлен ответ от 26.10.2011 №13, согласно которому ООО «Востокморсервис» предлагалось предоставить копию заключения органов Ростехнадзора России о возможности использования для погрузочно-разгрузочных работ технических средств механизации, так как по представленным ранее разрешению на применение крана стрелового и договору аренды автопогрузчиков истекли сроки действия. Однако, подтверждения направления/вручения указанного письма ООО «Востокморсервис» ОАО «РЖД» представлено не было.

Таким образом, материалами настоящего дела подтверждается факт бездействия ОАО «РЖД» по направлению в Росжелдор предложения об открытии станции Мыс Чуркин по параграфам 8н и 10н Тарифного руководства № 4 (книга 2 часть 1).

Доводы ОАО «РЖД» о правомерности действий, выразившихся в отказе ООО «Востокморсервис» в направлении в Росжелдор предложения об открытии станции Мыс Чуркин по параграфам 8н и 10н Тарифного руководства № 4 (книга 2 часть 1), не находят своего подтверждения при рассмотрении настоящего дела по следующим основаниям.

Правовые основы функционирования железнодорожного транспорта в Российской Федерации определены Федеральным законом от 10.01.2003 г. № 17-ФЗ «О

железнодорожном транспорте в Российской Федерации» (далее – Закон о железнодорожном транспорте).

В соответствии с положениями статьи 1 Закона о железнодорожном транспорте, железнодорожный транспорт во взаимодействии с организациями других видов транспорта призван способствовать созданию условий для развития экономики и обеспечения единства экономического пространства на территории Российской Федерации. Функционирование железнодорожного транспорта осуществляется, в том числе, исходя из принципов, развития конкуренции и становления развитого рынка услуг железнодорожного транспорта.

Приказом МПС России от 18.06.2003 г. № 30 утверждены Правила перевозок железнодорожным транспортом грузов в универсальных контейнерах (далее – Правила перевозок).

В соответствии с пунктом 10 Правил перевозок перевозка грузов в контейнерах производится между железнодорожными станциями, открытыми для операций с контейнерами соответствующей максимальной массы брутто, указанными в тарифном руководстве.

Согласно части 6 статьи 15 Закона о железнодорожном транспорте открытие железнодорожных станций для выполнения всех или некоторых операций, связанных с приемом и отправлением поездов, приемом, выдачей, погрузкой, выгрузкой, сортировкой, хранением грузов (в том числе в контейнерах), багажа и грузобагажа, осуществляется по решению федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта на основании предложений владельцев инфраструктур, которым принадлежат эти железнодорожные станции.

Федеральный орган исполнительной власти в области железнодорожного транспорта не вправе отказать в открытии железнодорожных станций, если они отвечают установленным требованиям и при их проектировании, строительстве, приемке в эксплуатацию и эксплуатации не были нарушены требования настоящего Федерального закона, иных нормативных правовых актов, а также соответствующие нормы, правила и технические требования.

Таким образом, действующим законодательством установлено, что принятие решения об открытии железнодорожной станции по параграфам 8н и 10н Тарифного руководства № 4 (книга 2 часть 1) для осуществления грузовых операций с универсальными контейнерами является компетенцией Федерального агентства железнодорожного транспорта (Росжeldор).

Приказом Минтранса Российской Федерации от 27.12.2006 № 177 утвержден Административный регламент Федерального агентства железнодорожного транспорта по исполнению государственной функции по принятию решений об открытии железнодорожных станций для выполнения всех или некоторых операций на основании предложений владельцев инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования (далее - Административный регламент №177).

Пунктами 12, 13 Административного регламента №177 установлены требования к составу документов, необходимых для исполнения государственной функции, а также перечень документов, представляемых заявителями.

В соответствии с пунктом 24 Административного регламента №177 основанием для исполнения государственной функции является Обращение владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, составленное в произвольной форме с указанием данных и приложением документов в соответствии с пунктами 12, 13 регламента и скрепленное печатью владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

Как следует из пункта 27 Административного регламента №177, в случае отсутствия или неправильного оформления каких-либо документов должностное лицо, ответственное за рассмотрение Обращения, в течение двух рабочих дней с использованием средств факсимильной связи запрашивает их от владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

В соответствии с пунктами 29-31 Административного регламента №177 в случае представления полного комплекта документов должностное лицо, ответственное за рассмотрение Обращения, в течение трех рабочих дней готовит и направляет поручение начальника Управления инфраструктуры и перевозок Федерального агентства железнодорожного транспорта руководителю соответствующего территориального органа Федерального агентства железнодорожного транспорта (далее - территориальный орган) о проведении проверки на соответствие технических устройств станции, предназначенных для выполнения на ней операций, указанных в Обращении, установленным требованиям по проектированию, строительству и приемке в эксплуатацию. Руководитель территориального органа после поступления указанного поручения в течение одного рабочего дня назначает ответственных исполнителей для проведения проверки и подготовки заключения о возможности либо невозможности открытия железнодорожной станции для выполнения операций, указанных в Обращении. Ответственные исполнители в течение семи рабочих дней осуществляют обследование железнодорожной станции на предмет наличия (отсутствия) на железнодорожной станции:

объектов железнодорожного транспорта, необходимых для выполнения грузовых операций (крытые склады, контейнерные площадки, железнодорожные пути необщего пользования и др.);

объектов железнодорожного транспорта, необходимых для выполнения пассажирских операций (железнодорожные платформы, железнодорожные кассы, багажные отделения и др.);

погрузо-разгрузочных устройств (козловые, мостовые краны, автопогрузчики, спредеры и др.) и др.

Пунктом 37 Административного регламента №177 установлено, что в случае, если железнодорожная станция не отвечает установленным требованиям и при ее проектировании, строительстве, приемке в эксплуатацию и эксплуатации были нарушены требования законодательства Российской Федерации, соответствующие нормы, правила и технические требования, принимается решение об отказе в открытии железнодорожной станции для выполнения всех или некоторых операций с указанием конкретных пунктов нормативных правовых актов, соответствующих технических требований и правил, которые были нарушены заявителем.

Результатом принятия решения является издание приказа, в соответствии с которым осуществляется открытие железнодорожной станции для выполнения всех или некоторых операций.

Таким образом, Комиссией установлено, что в соответствии с действующим законодательством оценка соответствия представленных документов установленным требованиям возложена на Росжелдор, а не на ОАО «РЖД» как владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

Станция Мыс Чуркин открыта для выполнения грузовых операций по параграфам 8Н (прием и выдача грузов в универсальных контейнерах массой брутто 20 и 24 т на подъездных путях), 10Н (прием и выдача грузов в универсальных контейнерах массой брутто 24(30) и 30 т на подъездных путях) Тарифного руководства №4 телеграммой Министерства путей сообщения РФ от 08.08.1997 №В-6667.

При этом согласно письму Министерства транспорта РФ от 18.09.2009 №07-04/2709-ис в случае открытия железнодорожной станции для выполнения грузовых операций на железнодорожных путях необщего пользования по параграфам 3, 6, 8Н, 10Н Тарифного руководства №4 приказ должен содержать сведения о конкретном владельце. На основании изложенного необходимо повторное открытие в установленном порядке железнодорожной станции для выполнения грузовых операций на новых железнодорожных путях необщего пользования, принятых в эксплуатацию в случае, если ранее (согласно Тарифному руководству №4) такая железнодорожная станция была открыта для выполнения операций, на других железнодорожных путях необщего пользования.

В рассматриваемый период в соответствии с приказом Федерального агентства железнодорожного транспорта от 26.07.2011 №369 «О железнодорожной станции Мыс Чуркин Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» на основании обращения владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования – ОАО «РЖД» от 28.06.2011 №исх-12306 железнодорожная станция Мыс Чуркин включена в перечень железнодорожных станций, открытых для выполнения грузовых операций по параграфам 8Н (прием и выдача грузов в универсальных контейнерах массой брутто 20 и 24 т на подъездных путях), 10Н (прием и выдача грузов в универсальных контейнерах массой брутто 24(30) и 30 т на подъездных путях) Тарифного руководства №4 на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих ООО Компания «Инко-Транс».

Порядок включения железнодорожных станций, открытых для соответствующих операций, и выполняемых ими операций в соответствующий перечень, установлен Административным регламентом Федерального агентства железнодорожного транспорта по исполнению государственной функции по составлению перечней железнодорожных станций, открытых для выполнения соответствующих операций, и выполняемых ими операций на основании заявок владельцев инфраструктур железнодорожного транспорта общего пользования, утвержденным приказом Минтранса Российской Федерации от 27.12.2006 г. № 172 (далее - Административный регламент №172).

В соответствии с пунктом 24 Административного регламента №172 основанием для исполнения государственной функции является обращение владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, составленное в произвольной форме с указанием данных и приложением

документов в соответствии с пунктами 12, 13 настоящего Административного регламента и скрепленное печатью владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

Согласно пунктов 29- 30 Административного регламента №172 в случае представления полного комплекта документов должностное лицо в течение трех рабочих дней готовит и направляет поручение начальника Управления инфраструктуры и перевозок Федерального агентства железнодорожного транспорта руководителю соответствующего территориального органа о проведении проверки на соответствии технических устройств станции, предназначенных для выполнения на ней операций, указанных в Обращении, установленным требованиям по проектированию, строительству и приемке в эксплуатацию. Руководитель территориального органа после поступления указанного поручения в течение одного рабочего дня назначает ответственного исполнителя для подготовки заключения о возможности включения (исключения) железнодорожной станции в (из) Перечень, указанной в Обращении.

Ответственный исполнитель в течение семи рабочих дней осуществляет обследование железнодорожной станции на предмет соответствия техническим и технологическим возможностям станции для выполнения на ней операций, указанных в Обращении.

Как следует из письма Дальневосточного территориального управления Федерального агентства железнодорожного транспорта от 20.07.2011 № 4837, в соответствии с требованиями пункта 30 Административного регламента №172 ответственным исполнителем Управления 14.07.2011 проведено обследование железнодорожной станции Мыс Чуркин на предмет соответствия техническим и технологическим возможностям станции для выполнения на ней грузовых операций с контейнерами на железнодорожном пути необщего пользования, принадлежащем ООО Компания «Инко-Транс» по параграфам 8Н, 10Н Тарифного руководства №4.

По результатам обследования установлено, что железнодорожная станция Мыс Чуркин имеет достаточное путевое развитие, технические и технологические возможности, к станции примыкают железнодорожные пути необщего пользования.

Как следует из вышеуказанного письма Дальневосточного территориального управления Федерального агентства железнодорожного транспорта от 20.07.2011, предметом обследования являлась, в том числе, железнодорожная инфраструктура ООО «Востокморсервис», переданная ООО Компания «Инко-Транс» по договору аренды от 10.01.2011 №37 на неопределенный срок. При этом установлено, что железнодорожные пути необщего пользования приняты в постоянную эксплуатацию в установленном законом порядке, соответствуют проектной и технической документации, согласно требованиям пункта 1.2. Правил эксплуатации путей необщего пользования и требованиям «Инструкции по текущему содержанию железнодорожного пути», утвержденной МПС РФ от 01.07.2000 №ЦП-774.

Таким образом, станция Мыс Чуркин, 14.07.2011 года обследовалась Дальневосточным территориальным управлением Федерального агентства железнодорожного транспорта на предмет соответствия техническим и технологическим возможностям станции для выполнения на ней грузовых операций

с контейнерами на железнодорожном пути необщего пользования, фактически принадлежащем на праве собственности ООО «Востокморсервис».

Кроме того, в указанный период ОАО «РЖД» также издана телеграмма №18019 от 22.09.2011 согласно которой, в соответствии с обращением Дальневосточной железной дороги и в соответствии с телеграммами ОАО «РЖД» от 15.05.2007 №ВМ-5274, от 19.05.2011 №исх.-9526 согласовано сроком до 31.12.2012 включительно при наличии договора между Владивостокским филиалом «Владпром» ОАО «Челябинский электрометаллургический комбинат» и Дальневосточной железной дорогой проведение грузовых операций с универсальными 20-и 40-футовыми контейнерами на железнодорожном пути необщего пользования Владивостокского филиала «Владпром» ОАО «Челябинский электрометаллургический комбинат», примыкающим к станции Мыс Чуркин Дальневосточной железной дороги, не открытого для проведения операций с крупнотоннажными контейнерами по параграфам 8Н, 10Н Тарифного руководства №4 (книга 2), при условии погрузки комплектом на вагон, в адрес одного грузополучателя без сортировки в пути следования, на станции Мыс Чуркин Дальневосточной железной дороги.

Подобная телеграмма была издана ОАО «РЖД» от 11.01.2011 и в отношении железнодорожного пути необщего пользования ФГУП «Дирекция по строительству в Дальневосточном федеральном округе», примыкающего к станции Мыс Чуркин Дальневосточной железной дороги.

Таким образом, в течение 2011 года фактически через станцию Мыс Чуркин осуществлялась доставка/отправка грузов в 20-и 40-футовых контейнерах на пути необщего пользования ООО Компания «Инко-Транс», Владивостокского филиала «Владпром» ОАО «Челябинский электрометаллургический комбинат», ФГУП «Дирекция по строительству в Дальневосточном федеральном округе», примыкающие к железнодорожной станции Мыс Чуркин.

Комиссией установлено, что порядок взаимодействия владельцев инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и владельцев путей необщего пользования, примыкающих к объектам инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, по вопросу открытия и закрытия железнодорожных станций по Тарифному руководству №4 нормативными правовыми актами в сфере железнодорожного транспорта не урегулирован.

Вместе с тем, распоряжением ОАО «РЖД» от 01.04.2008 г. № 655р (в редакции распоряжения от 04.06.2010 г. № 1221р) утвержден Порядок взаимодействия ОАО «РЖД» с Федеральным агентством железнодорожного транспорта по вопросам открытия и закрытия железнодорожных станций по Тарифному руководству № 4 (далее – Порядок). Пунктом 4.1. указанного Порядка предусмотрено основание, по которому ОАО «РЖД» вправе отказать в направлении в Росжелдор предложения об открытии станции: отсутствие перечисленных в Порядке документов, в том числе, отсутствие заключения органов Ростехнадзора России о возможности использования для производства погрузочно-разгрузочных работ технических средств механизации.

При этом, Комиссией установлено, что нормы действующего федерального законодательства не содержат положений, устанавливающих основания, по которым владелец инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования вправе отказать в направлении в Росжелдор предложения об

открытии станции для выполнения всех или некоторых операций (в том числе, об открытии станции по параграфам 8н и 10н Тарифного руководства № 4).

Учитывая вышеизложенные положения законодательства, Комиссия пришла к выводу о том, что при поступлении обращения ООО «Востокморсервис» (с соответствующими документами) о направлении в Росжелдор предложения об открытии станции Мыс Чуркин по параграфам 8н и 10н Тарифного руководства № 4 (книга 2 часть 1) ОАО «РЖД» как владелец инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования не вправе было отказывать в направлении в Росжелдор соответствующего предложения.

Поскольку в соответствии с нормами действующего законодательства ООО «Востокморсервис» не может самостоятельно обратиться в Росжелдор, то в случае получения соответствующего ходатайства от названного хозяйствующего субъекта, ОАО «РЖД» как владелец инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования обязано было направить в Росжелдор предложение об открытии станции Мыс Чуркин по параграфам 8н и 10н Тарифного руководства № 4 (книга 2 часть 1) для операций с контейнерами.

В случае несогласия с таким ходатайством, ОАО «РЖД» вправе представить свое мотивированное заключение, свидетельствующее о невозможности открытия станции Мыс Чуркин.

При этом, несогласие ОАО «РЖД» с предложением ООО «Востокморсервис» как владельца железнодорожного пути необщего пользования об открытии станции Мыс Чуркин для выполнения грузовых операций с контейнерами, не может являться основанием для отказа ОАО «РЖД» в направлении документов в Росжелдор для принятия последним соответствующего решения.

В ходе рассмотрения дела ООО «Востокморсервис» представлены копии писем ООО «Камчатка Лайнс» (от 15.06.2010 №27/1, от 05.07.2010 №31/1, от 31.10.2012 №52), которое обращалось в ООО «Востокморсервис» для получения услуг по приему, обработке и хранению грузов в универсальных контейнерах. Однако, в связи с тем, что станция Мыс Чуркин не открыта для осуществления грузовых операций с контейнерами, ООО «Востокморсервис» не был заключен договор на организацию перевозок в 20 и , 40-футовых контейнерах.

ООО «Востокморсервис» письмом от 05.11.2012 №345 представлен расчет упущенной выгоды, которую могло бы получить ООО «Востокморсервис» в 2009-2011 гг. в результате работы с универсальными 20- и 40-футовыми контейнерами при условии открытия станции Мыс Чуркин по параграфам 8н и 10н Тарифного руководства № 4 (книга 2 часть 1). Как следует из данного расчета, упущенная выгода ООО «Востокморсервис» за указанный период составила более 129 млн. рублей в год.

На основании изложенного, Комиссия пришла к выводу, что бездействие ОАО «РЖД» по обращению в Федеральное агентство железнодорожного транспорта для открытия станции Мыс Чуркин для выполнения грузовых операций с крупнотоннажными контейнерами на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих ООО «Востокморсервис», ОАО «РЖД» препятствует ООО «Востокморсервис» доступу к использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования для осуществления грузовых

операций с контейнерами, что приводит к ущемлению интересов ООО «Востокморсервис» при осуществлении предпринимательской деятельности.

Кроме того, бездействие ОАО «РЖД» по обращению в Федеральное агентство железнодорожного транспорта для открытия станции Мыс Чуркин для выполнения грузовых операций с крупнотоннажными контейнерами на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих ООО «Востокморсервис», также влечет ограничение конкуренции, путем создания препятствий доступу на товарный рынок ООО «Востокморсервис» (клиенты ООО «Востокморсервис» лишены возможности отправлять грузы в контейнерах в адрес ООО «Востокморсервис»).

Довод ОАО «РЖД» о том, что ООО «Востокморсервис» нарушен установленный законодательством порядок действий при открытии подъездных путей необщего пользования ООО «Востокморсервис», примыкающих к железнодорожной станции Мыс Чуркин для работы с крупнотоннажными контейнерами по параграфам 8Н и 10Н Тарифного руководства №4, так как ООО «Востокморсервис» обращалось к начальнику Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД», а не к владельцу инфраструктуры – ОАО «РЖД» (юридическое лицо) Комиссия считает необоснованным по следующим основаниям.

В соответствии с пунктом 4.1. Порядка именно железные дороги направляют в ОАО «РЖД» на имя вице-президента ОАО «РЖД», в ведении которого находятся вопросы открытия (закрытия) станций для выполнения пассажирских и грузовых операций обоснованное предложение, составленное в произвольной форме, содержащее обоснованные технико-экономические предложения, с приложений сведений и документов. Таким образом, ООО «Востокморсервис» именно в целях соблюдения указанного Порядка направлял свои предложения и документы в адрес начальника Дальневосточной железной дороги.

В соответствии с частью 2 статьи 55 Гражданского кодекса РФ филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

Согласно Положению о Дальневосточной железной дороге, утвержденного Президентом ОАО «РЖД» от 16.11.2011 №325 Дальневосточная железная дорога не является юридическим лицом и осуществляет деятельность от имени ОАО «РЖД». Ответственность по обязательствам Дальневосточной железной дороги несет ОАО «РЖД» (пункт 3 Положения).

Основными задачами Дальневосточной железной дороги являются своевременное и качественное обеспечение во взаимодействии с другими организациями потребностей государства, юридических и физических лиц в железнодорожных перевозках и связанных с ними работах и услугах, предоставление услуг пользователям инфраструктуры железнодорожного транспорта (пункт 11. Положения).

Согласно положениям частей 1, 2 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» деятельность в сфере железнодорожных перевозок отнесена к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

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.

Кроме того, приказом ФАС России от 14.06.2005 № 121 ОАО «РЖД» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35 %. Доля ОАО «РЖД» на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования составляет более 65 %.

Письмом ФАС России от 11.10.2012 № АК/33137 Хабаровское УФАС России наделено полномочиями по рассмотрению настоящего дела.

В силу части 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» положение ОАО «РЖД» на вышеназванных рынках признается доминирующим.

Согласно 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.

При этом, согласно пункту 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона «О защите конкуренции», и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

В ходе рассмотрения дела №3-1/54 о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «РЖД» не были представлены доказательства того, что его бездействие может быть признано допустимым в соответствии с требованиями части 1 статьи 13 Закона «О защите конкуренции», Комиссией обстоятельств, свидетельствующих о допустимости вышеуказанного бездействия ОАО «РЖД» также установлено не было.

В связи с изложенным, Комиссией установлено, что бездействие ОАО «РЖД» по обращению в Федеральное агентство железнодорожного транспорта для открытия станции Мыс Чуркин для выполнения грузовых операций с крупнотоннажными контейнерами на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих ООО «Востокморсервис», являются нарушением части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» и приводят к ущемлению интересов ООО «Востокморсервис» при осуществлении предпринимательской деятельности и влекут ограничение конкуренции.

Всестороннее, полное и объективное исследование всех обстоятельств дела в их совокупности свидетельствует о пренебрежительном отношении субъекта естественной монополии – ОАО «РЖД» в лице Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД», к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям публичного права, свидетельствуют о том, что хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на товарном рынке по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования - имел возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых действующим законодательством предусмотрена ответственность, но не принял все зависящие от него меры по их соблюдению.

На основании изложенного, Комиссией Хабаровского УФАС России установлено наличие вины в вышеуказанных действиях ОАО «РЖД».

В связи с тем, что на момент вынесения решения Комиссией Хабаровского УФАС России ОАО «РЖД» продолжает нарушение антимонопольного законодательства путем бездействия по обращению в Федеральное агентство железнодорожного транспорта для открытия станции Мыс Чуркин для выполнения грузовых операций с крупнотоннажными контейнерами на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих ООО «Востокморсервис», руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 1, статьей 23 Закона «О защите конкуренции», в целях предупреждения и пресечения монополистической деятельности, Комиссия считает необходимым выдать ОАО «РЖД» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Российские железные дороги» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в бездействии по обращению в Федеральное агентство железнодорожного транспорта для открытия станции Мыс Чуркин для выполнения грузовых операций с крупнотоннажными контейнерами на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих ООО «Востокморсервис».

2. Выдать ОАО «Российские железные дороги» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

ПРЕДПИСАНИЕ № 27

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального Закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего Решения № 60 от 27.11.2012 г. по делу № 3-1/54 о нарушении ОАО «Российские железные дороги» <...> части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Российские железные дороги» в срок до 20 декабря 2012 года прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в бездействии по обращению в Федеральное агентство железнодорожного транспорта для открытия станции Мыс Чуркин для выполнения грузовых операций с крупнотоннажными контейнерами на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих ООО «Востокморсервис».

2. С целью исполнения пункта 1 настоящего предписания ОАО «Российские железные дороги» направить в Федеральное агентство железнодорожного транспорта (Росжелдор) в порядке, установленном законодательством и нормативными правовыми актами в сфере железнодорожного транспорта, предложение об открытии станции Мыс Чуркин по параграфам 8н и 10н Тарифного руководства № 4 (книга 2 часть 1) для осуществления грузовых операций на железнодорожном пути необщего пользования ООО «Востокморсервис».

3. ОАО «Российские железные дороги» в срок до 28 декабря 2012 года сообщить об исполнении настоящего предписания с приложением соответствующих подтверждающих документов.