

## РЕШЕНИЕ № 94

г. Курган

18 апреля 2014 года

Резолютивная часть решения объявлена 08.04.2014 г.

Решение изготовлено в полном объеме 18.04.2014 г.

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

Председатель комиссии — Гагарина И.В. - руководитель Курганского УФАС России;

Члены комиссии:

Ефремова Е.А.- государственный инспектор Курганского УФАС России,

Климович К.В. - государственный инспектор Курганского УФАС России,

рассмотрев дело № 94 по признакам нарушения ОАО «Российские железные дороги» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, 2) пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

3 апреля 2013 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее- Курганское ФУАС России, антимонопольный орган)

поступило заявление ООО «Управляющая компания «Урал-Транс» (далее- ООО "УК "Урал-Транс", заявитель, общество) содержащее в себе жалобу на действия ОАО «Российские железные дороги» (далее по тексту - ОАО "РЖД", ответчик), выразившиеся в необоснованном одностороннем отказе от исполнения договора на оказание услуг связанных с перевозкой грузов от 17.04.2012 года № 03/0073-У, заключенного между заявителем и ОАО «РЖД».

Из письменных пояснений ООО «УК «Урал-Транс» следовало, что в соответствии с пунктом 2.1. Устава общества одним из видов деятельности ООО «УК «Урал-Транс» является деятельность железнодорожного транспорта и аренда железнодорожного транспорта. Для этих целей обществом были заключены:

- договор № 03/0073- У на оказание услуг связанных с перевозкой грузов от 17.04.2012 года;

- договор на организацию расчетов № 03/0073- Д/ЕЛС от 17.04.2012.

Предметом договора № 03/0073- У на оказание услуг связанных с перевозкой грузов от 17.04.2012 года являются услуги, определенные перечнем, приведенном в приложении № 1 к данному договору. Услуги и их стоимость, предусмотренные указанным перечнем, утверждены Распоряжением ОАО "РЖД" от 31.01.2005 N 119р (с изменениями и дополнениями) "О Едином перечне работ и услуг, оказываемых ОАО "РЖД" при организации перевозок грузов".

ООО «УК «Урал-Транс» в материалы дела представлены следующие договоры на выполнение обществом поручений заказчика по транспортно- экспедиторскому обслуживанию на железнодорожном транспорте:

- договор № ЖДЭ 56 от 30.08.2012 заключенного с ООО «Континент»;
- договор № ЖДЭ 64 от 14.02.2013 заключенного с ООО «Союзуголь»;
- договор № ЖДЭ 51 от 26.07.2012 заключенного с ТОО «Транс-Гарант»;
- договор № ЖДЭ 22/01 от 22.01.2013 заключенного с ООО «Дельфи»;
- договор № ЖДЭ 60 от 22.01.2013 заключенного с ООО «Аргента»;
- договор № ЖДЭ 41 от 02.05.2012 заключенного с ООО «Кузбас- магистраль»;
- договор № ЖДЭ 1806/1204-2012 от 12.04.2012 заключенного с ООО «Транспортная Компания ЛИК»;
- договор № 7-013-12 от 20.02.2012 заключенного с ООО «Группа Магнезит»;
- договор № ЖДЭ — 09-01/12 от 10.01.2012 заключенного с ООО «СК РудиССтрой»;
- договор № ЖДЭ 15/02 от 15.02.2013 заключенного с ЗАО «РейЛ»;
- договор № ЖДЭ 01/11 от 1.12.2011 заключенного с ООО «ЭгидаИНВЕСТ»;
- договор № ЖДЭ 14-01/12 от 31.01.2012 заключенного ИП Добрецов Михаил Юрьевич.

К материалам дела приобщено уведомление Южно-Уральского территориального центра фирменного транспортного обслуживания - структурного подразделения Центра фирменного транспортного обслуживания - филиала ОАО «РЖД», направленного в адрес ООО «УК «Урал-Транс» 18 января 2013 года, о прекращении действия договора № 03/0073-У с 20 марта 2013 года.

По мнению заявителя в связи с досрочным прекращением договора № 03/0073-У от 17.04.2012 года ООО «УК «Урал-Транс» понесло ущерб в размере 104 383 (Сто

четыре тысячи триста восемьдесят три) рубля 12 копеек, который заключается в затратах, понесенных на установку системы ЭТРАН и ЭЦП на рабочем месте клиента.

Письмом от 22.04.2013 года за исх. № ЮУТЦФТО-434 филиал ОАО «РЖД» была представлена письменная позиция по рассматриваемому комиссией вопросу. Согласно статье 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором.

Пунктом 7.2 Договора на организацию расчетов № 03/0073-Д/ЕЛС от 17.04.2012 между ОАО «РЖД» и ООО «УК «Урал-Транс» предусмотрено, расторжение настоящего договора досрочно любой из сторон путем направления письменного уведомления об отказе от исполнения договора за 60 календарных дней до предполагаемой даты расторжения договора.

Договор на организацию расчетов от 17.04.2012 расторгнут в соответствии с пунктом 7.2 Договора, на основании ст. 450 ГК РФ, в связи с ненадлежащим исполнением Клиентом своих обязательств, согласно уведомления от 18.01.2013 № ЮУТЦФТО/Д-163 с 20.03.2013 года.

Пунктом 8.2 Договора на оказание услуг, связанных с перевозкой грузов № 03/0073-У от 17.04.2012 предусмотрено, расторжение настоящего договора по письменному требованию одной из сторон, направленному заказным письмом с уведомлением другой стороне о намерении расторгнуть Договор не позднее, чем за 15 календарных дней до предполагаемой даты расторжения договора.

Договор на оказание услуг, связанных с перевозкой грузов № 03/0073-У от 17.04.2013 расторгнут в соответствии с п. 8.2 Договора, на основании ст. 450 ГК РФ, согласно уведомления от 18.01.2013 № ЮУТЦФТО/Д- 163 с 20.03.2013 года.

**Комиссия, выслушав доводы и возражения лиц, участвующих в деле, а также проанализировав материалы дела, пришла к следующим выводам.**

1. 18 сентября 2003 года в соответствии с Постановлением Правительства № 585 «О создании открытого акционерного общества «Российские железные дороги» создано ОАО «РЖД» и утвержден Устав ОАО «РЖД» (далее- Устав).

Согласно пункту 9 Устава главными целями деятельности ОАО «РЖД» являются обеспечение потребностей государства, юридических и физических лиц в железнодорожных перевозках, работах и услугах, осуществляемых (оказываемых) обществом, а также извлечение прибыли.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.1995 №147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее - Закон о естественных монополиях) к сфере деятельности субъекта естественной монополии относятся, в том числе, железнодорожные перевозки.

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.

Следовательно, ОАО «РЖД» является субъектом естественных монополий.

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии. Субъект естественной монополии занимает доминирующее положение в границах принадлежащих ему сетей.

В соответствии с п. 4.7. Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (далее - Порядок № 220), в сфере услуг субъектов естественных монополий, географические границы товарных рынков определяются с учетом особенностей предоставления этих услуг, в частности:

- наличия и расположения технологической инфраструктуры (сетей);
- возможностей приобретателей по доступу к инфраструктуре и ее использованию (использование путей).

Приказом ФАС России от 14.06.2005 № 121 ОАО «РЖД» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов: или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов. Доля этого хозяйствующего субъекта на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования в географических границах Российской Федерации превышает 65 процентов.

Согласно п. 3.11. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного Приказом ФАС России от 25.05.2012 N 345, определение признаков наличия доминирующего положения хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) не требуется, в случае если соблюдаются в совокупности следующие условия:

- хозяйствующий субъект включен в реестр хозяйствующих субъектов (за исключением финансовых организаций), имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов (далее - реестр);
- хозяйствующий субъект включен в реестр с долей более пятидесяти процентов;

- доминирующее положение включенного в реестр хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого он был включен в реестр.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о доминирующем положении ОАО «Российские железные дороги» на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

2. 17 апреля 2012 года между ООО «УК«Урал- Транс» и ОАО «РЖД» заключен договор на оказание услуг, связанных с перевозкой грузов № 03/0073-У (далее - Договор № 03/0073-У).

Согласно п. 1.1 Договора № 03/0073-У, предметом данного договора является оказание либо организация оказания услуг, связанных с перевозкой грузов.

Приложением № 1 к Договору № 03/0073-У является перечень и стоимость дополнительных услуг, связанных с перевозкой груза, оказываемых на ЮУЖД-филиале ОАО «РЖД», который включает в том числе следующие услуги:

- подача — уборка вагонов (п. 2 (12.1) и 7 (23) Приложения № 1);
- перевозка грузов на особых условиях грузоотправителя (пункт 4(21));
- подгруппировка вагонов (п. 10 (26) Приложения № 1);
- перевод стрелок, открытие и закрытие ворот, шлагбаумов на переездах (П. 11 (28));
- пробег локомотива (п. 15 (34.1) Приложения № 1);
- отстой на железнодорожных путях (п. 16 (35) Приложения № 1).

Указанный перечень утвержден Распоряжением ОАО "РЖД" от 31.01.2005 N 119р (с изменениями и дополнениями) "О Едином перечне работ и услуг, оказываемых ОАО "РЖД" при организации перевозок грузов".

Перечень работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируются государством, утвержден Постановлением Правительства РФ от 05.08.2009 № 643"О государственном регулировании тарифов, сборов и платы в отношении работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок" (вместе с "Положением о государственном регулировании тарифов, сборов и платы в отношении работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок").

В соответствии с пунктом 4 Положения о государственном регулировании тарифов, сборов и платы в отношении работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок к дополнительным работам (услугам), выполняемым на железнодорожном транспорте в местах общего пользования и не общего пользования, в отношении которых осуществляется регулирование относятся:

а) выполнение маневровой работы в пределах железнодорожных станций, подача и уборка вагонов;

б) предоставление вагонов, контейнеров в пользование;

в) предоставление железнодорожных путей общего пользования для нахождения на них железнодорожного подвижного состава независимо от его принадлежности;

г) взвешивание грузов в местах общего пользования при обеспечении погрузки и выгрузки перевозчиками в местах общего пользования и обеспечении погрузки и выгрузки грузоотправителями, грузополучателями в местах общего пользования, необщего пользования и на путях необщего пользования.

Тарифы на регулируемые виды деятельности в сфере железнодорожного транспорта общего пользования установлены Постановлением ФЭК России от 17.06.2003 N 47-т/5 "Об утверждении Прейскуранта N 10-01 "Тарифы на перевозки грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые российскими железными дорогами" (Зарегистрировано в Минюсте России 09.07.2003 N 4882).

Определением об отложении дела № 94 от 27.08.2013 комиссия Курганского УФАС России обязала ОАО «РЖД» дать пояснения относятся ли услуги, предусмотренные приложением № 1 к Договору № 03/0073-У к сфере субъектов естественной монополии.

К материалам дела № 94 приобщено письмо ОАО «РЖД» № ЮУТЦФТОЮ-732 от 25.09.2013 года, в котором сообщается, что перечень услуг, указанных в приложении № 1 к Договору на оказание услуг, связанных с перевозкой грузов от 17.04.2012 № 03/0073-У, в отношении которых применяется государственное регулирование стоимости включает в себя:

- п. 2 (12.1) подача и уборка для грузоотправителей и грузополучателей, не имеющих складов и погрузочно-разгрузочных площадок на не принадлежащих им ж.д. путях необщего пользования;

- п. 7 (23) подача и уборка вагонов, контейнеров в места необщего пользования, специально выделенные на территории ж.д. станции и сданные ею в аренду и используемые грузоотправителями, грузополучателями для выполнения операций по погрузке, выгрузке грузов локомотивом, приписанным к станции примыкания мест необщего пользования;

- п. 9 (25) хранение грузов для личных (бытовых) нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью на СВХ и ЗТК, расположенных в местах общего пользования ж.д. путях общего пользования;

- п. 12 (32) взвешивание груза регулируется п. 2.4. Тарифного руководства № 3.

В отношении остальных пунктов Приложения № 1 применяется договорная ставка по среднесетевым ставкам ОАО «РЖД».

На основании изложенного выше Комиссия приходит к выводу, что Договором № 03/0073-У предусмотрено предоставление услуг, относящихся в том числе к сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, и, соответственно, к сфере субъекта естественной монополии.

3. К материалам дела приобщено уведомление Южно-Уральского территориального центра фирменного транспортного обслуживания - структурного подразделения Центра фирменного транспортного обслуживания - филиала ОАО «РЖД», направленного в адрес ООО «УК «Урал-Транс» 18 января 2013 года, о прекращении действия договора № 03/0073-У с 20 марта 2013 года (далее по тексту - Уведомление).

Комиссия приходит к выводу, что направление ответчиком Уведомления в адрес заявителя свидетельствует об отказе со стороны ОАО «РЖД» от исполнения договора № 03/0073-У, а следовательно - о прекращении оказания услуг, предусмотренных указанным договором.

Как следует из текста Уведомления, а также пояснений ответчика основанием для направления в адрес заявителя данного Уведомления явилось не отсутствие возможности у ОАО «РЖД» оказывать предусмотренные Договором № 03/0073-У услуги, а мнение ОАО «РЖД» о ненужности продолжать правоотношения с заявителем в рамках указанного договора.

Как следует из пояснений ОАО «РЖД», изложенных в письменных пояснениях от 20.08.2013 (исх.№ ЮУТЦФТО - 656) и 26.08.2013 года (исх.№ 11-1178-Ю), правоотношения ответчика и заявителя строятся исключительно на принципах диспозитивности. Поскольку пунктом 8.2. Договора № 03/0073 предусмотрено право ответчика расторгнуть договор в одностороннем порядке, следовательно, по мнению ОАО «РЖД», действия ответчика по направлению в адрес заявителя Уведомления без объяснения причин законны.

Между тем, с такой позицией ОАО «РЖД» нельзя согласиться исходя из следующего.

Как указывалось выше, Договором № 03/0073-У предусмотрено предоставление услуг, относящихся в том числе к сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, и, соответственно, к сфере субъекта естественной монополии.

Согласно статье 2 Закона о естественных монополиях данный Федеральный закон распространяется на отношения, которые возникают на товарных рынках Российской Федерации и в которых участвуют субъекты естественных монополий, потребители, федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления.

Следовательно, правоотношения заявителя и ответчика подлежат регулированию не только нормами гражданского законодательства, но и нормами Закона о естественных монополиях, при этом, нормы Закона о естественных монополиях являются специальными по отношению к нормам Гражданского кодекса.

Поскольку положение ОАО «РЖД» на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования является доминирующим, на действия данного

хозяйствующего субъекта распространяются запреты, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции. Нормы Закона о защите конкуренции также являются специальными по отношению к нормам Гражданского кодекса.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Закона о естественных монополиях, субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с Законом о естественных монополиях, при наличии у субъекта естественной монополии возможности произвести (реализовать) такие товары.

При этом, частью 3 статьи 8 Закона о естественных монополиях предусмотрено, что субъекты естественных монополий обязаны предоставлять доступ на товарные рынки и (или) производить (реализовывать) товары и услуги, в отношении которых применяется регулирование в соответствии с Законом о естественных монополиях, на недискриминационных условиях согласно требованиям антимонопольного законодательства.

Пунктом 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции предусмотрен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц в результате экономически или технологически не обоснованного сокращения или прекращения производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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.

На основании изложенного выше, Комиссия приходит к выводу, что ОАО "РЖД" в результате направления в адрес заявителя Уведомления была не исполнена обязанность субъекта естественной монополии, предусмотренная ч.1, 3 ст.8 Закона о естественных монополиях и нарушен запрет, предусмотренный п.4 ч.1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

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»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать доминирующее положение ОАО «РЖД» на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.
2. Признать в действиях ОАО «РЖД» нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 — ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в экономически и технологически не обоснованном прекращении оказания услуг по договору № 03/0073- У на оказание услуг

связанных с перевозкой грузов от 17.04.2012 года, заключенному с ООО «Управляющая компания «Урал-Транс», в части услуг, относящихся к сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

3. Выдать ОАО «РЖД» предписание о прекращении нарушения пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в экономически и технологически не обоснованном прекращении оказания услуг по договору № 03/0073-У на оказание услуг связанных с перевозкой грузов от 17.04.2012 года, заключенному с ООО «Управляющая компания «Урал-Транс», в части услуг, относящихся к сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования путем совершения следующих действий:

в месячный срок со дня получения предписания отозвать уведомление от 18 января 2012 года исх. № ЮУТЦФТО ТО/Д-163, направленное в адрес ООО «Управляющая компания «Урал-Транс».

*Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.*

*Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.*

Председатель комиссии

\_\_\_\_\_ И.В. Гагарина

Члены комиссии:

\_\_\_\_\_ Е.А. Ефремова

\_\_\_\_\_ К.В. Климович

## ПРЕДПИСАНИЕ № 94

г. Курган

18 апреля 2014 года

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

Председатель комиссии — Гагарина И.В. - руководитель Курганского УФАС России;

Члены комиссии:

Ефремова Е.А.- государственный инспектор Курганского УФАС России,

Климович К.В. - государственный инспектор Курганского УФАС России,

рассмотрев дело № 94 по признакам нарушения ОАО «Российские железные дороги» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, 2) пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

руководствуясь ст. 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании решения от 18.04.2014 года № 94 о нарушении ОАО «Российские железные дороги» пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **Предписывает:**

1. ОАО «РЖД» прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в экономически и технологически не обоснованном прекращении оказания услуг по договору № 03/0073- У на оказание услуг связанных с перевозкой грузов от 17.04.2012 года, заключенному с ООО «Управляющая компания «Урал- Транс», в части услуг, относящихся к сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования

путём совершения следующих действий:

- в месячный срок со дня получения предписания отозвать уведомление от 18 января 2012 года исх. № ЮУТЦФТО ТО/Д-163, направленное в адрес ООО «Управляющая компания «Урал- Транс».

2. ОАО «РЖД» не позднее 10 июля 2014 года в письменной форме сообщить в Курганское УФАС России об его исполнении.

Председатель комиссии \_\_\_\_\_ И.В. Гагарина

Члены комиссии: \_\_\_\_\_ Е.А. Ефремова

\_\_\_\_\_ К.В. Климович