

РЕШЕНИЕ № 04/11 - 12

28 июня 2012 г.
г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Омского УФАС России) в составе:

В.А. Кабаненко – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

Г.П. Ситниковой – начальника отдела защиты конкуренции, члена Комиссии;

А.Х. Баймухамбетовой - главного специалиста - эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии;

при участии от заявителя по делу:

ООО «Сибирская транспортная компания» - <...> (паспорт);

при участии от ответчика по делу:

ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» - <...> (доверенность № Н11/2012/12 от 27.01.2012г.), <...> (доверенность № Ц/2012/ЦКП-45 от 23.01.2012 г.),

рассмотрев дело № 04/11-12 по признакам нарушения ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» (107228, г. Москва, ул. Новорязанская, д.12) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

1. Дело о нарушении антимонопольного законодательства № 04/11-12 возбуждено приказом Омского УФАС России от 29.02.2012 г. № 37 на основании заявления ООО «Сибирская транспортная компания» (далее по тексту – ООО «СТК», Заявитель) в отношении ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» (далее по тексту – ОАО «Транс-Контейнер», Ответчик) по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в совершении ОАО «ТрансКонтейнер» действий на товарном рынке по предоставлению специализированного подвижного состава для осуществления железнодорожных внутренних перевозок контейнеров /грузов в контейнерах, связанных с отказом Заявителю в предоставлении транспортно-экспедиционных услуг (далее по тексту – ТЭУ) путем непредоставления специализированного подвижного состава на

станции «Омск-Восточный» для осуществления железнодорожных перевозок контейнеров, результатом которых явилось ущемление интересов Заявителя.

При рассмотрении дела в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств Комиссией Омского УФАС России выносились определения об отложении рассмотрения дела от 16.04.2012 г. и от 16.05.2012 г.

Из заявления ООО «Сибирская транспортная компания» и приложенных к нему документов следует:

Между Ответчиком и Заявителем заключен договор транспортной экспедиции № НКП ЗСЖД – 366514 от 14.07.2011 г., предметом которого является организация выполнения комплекса транспортно-экспедиционных услуг (ТЭУ), связанных с перевозкой грузов железнодорожным, водным, автомобильным транспортом и/или предоставлением Клиенту вагонов и/или контейнеров, а также выполнение иных видов ТЭУ. Обязательства по данному договору со стороны Заявителя исполняются надлежащим образом. Между тем при прочих равных условиях работы ОАО «ТрансКонтейнер» с другими клиентами на территории Омской области Заявитель получает отказы в согласовании заказов на ТЭУ со ссылкой якобы на отсутствие подвижного состава.

В подтверждение Заявитель представил копии заказов, направленных в адрес Ответчика, где такие отказы заверены печатью Ответчика. Так, согласно представленным заказам Заявителя усматривается, что в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г. Заявитель получал от ОАО «ТрансКонтейнер» отказы в согласовании заказов на ТЭУ по основанию отсутствия подвижного состава.

Согласно условиям заключенного договора Заявитель надлежащим образом представлял заказы на ТЭУ, в связи с чем у Ответчика по условиям договора возникла обязанность по организации выполнения ТЭУ, связанных с перевозкой грузов железнодорожным транспортом и предоставлением клиенту вагонов экспедитора. Во исполнение пункта 3.1 Договора Заявитель вносило на расчетный счет Ответчика предоплату за ТЭУ.

Отправка грузов железнодорожным транспортом в универсальных контейнерах осуществляется ООО «СТК» со станций «Омск-Северный» и «Омск-Восточный» на основании договора с перевозчиком.

Условием отправки грузов в контейнерах со станции «Омск-Восточный» является получение ТЭУ, предоставляемых ОАО «ТрансКонтейнер» по Договору.

В период с 08.11.2011г. по 30.11.2011г. отправка грузов в контейнерах со станции «Омск-Северный» производилась ООО «СТК» в штатном режиме.

В связи с невозможностью в период с 08.11.2011 по 30.11.2011 получения услуг ОАО «ТрансКонтейнер» по Договору, деятельность ООО «СТК» по отправке грузов в контейнерах со станции «Омск-Восточный» была организована с привлечением в качестве агента другого хозяйствующего субъекта.

В связи с чем, между ООО «СТК» и ЗАО «Промышленно-коммерческий центр «Промжелдортранс» заключен договор от 14.11.2011 г. №111.С привлечением

агента отправки грузов выполнялись вплоть до возобновления оказания услуг ОАО «ТрансКонтейнер» по Договору с 16.01.2012. Заявитель пояснил, что данные действия ООО «СТК» были вынужденными.

Кроме того, Заявитель считает, что в результате действиями ОАО «ТрансКонтейнер» были ущемлены интересы ООО «СТК», нанесен ООО «СТК» экономический ущерб в связи с уменьшением объема перевозки грузов и т.п., созданы неравные условия для своих контрагентов.

ООО «СТК» до направления настоящего заявления в Омское УФАС России предпринимало попытки урегулирования возникшего спора, путем направления соответствующего письма в адрес ОАО «ТрансКонтейнер» в лице филиала ОАО «ТрансКонтейнер» на Западно-Сибирской железной дороге (от 10.11.2011 г. исх. № 211), в котором просило изыскать возможность предоставления Заявителю подвижного состава для перевозки грузов в контейнерах. В этом же письме Заявитель указал, что при отсутствии положительного решения со стороны Ответчика, Заявитель оставляет за собой право на обращение в антимонопольный орган и судебную защиту.

Указанное письменное обращение Заявителя оставлено Ответчиком без рассмотрения.

По вопросу подачи заказов в ОАО «ТрансКонтейнер» на транспортно-экспедиционные услуги Заявитель пояснил, что действующим договором транспортной экспедиции № НКП ЗСЖД-Э66514 от 14.07.2011 г. предусмотрена процедура подачи заказов на ТЭУ.

Форма заказа на транспортно-экспедиционные услуги при отправлении груза утверждена в качестве приложения к Договору с ОАО «ТрансКонтейнер».

Согласно пункту 2.2.2 Договора предоставление Экспедитору заказа не освобождает Клиента от подачи заявки на перевозку грузов (форма ГУ-12) в соответствии с правилами перевозки грузов железнодорожным транспортом, за исключением случаев, когда подача такой заявки поручается Экспедитору.

Форма заявки на перевозку грузов формы ГУ-12 является единой для всех участников перевозочного процесса на железнодорожном транспорте и приведена в приложении № 1 к Правилам приема заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом, утвержденных Приказом МПС России от 16 июня 2003 г. № 21.

В соответствии со статьей 11 Устава железнодорожного транспорта РФ, утвержденного Федеральным законом от 10.01.2003 № 18-ФЗ перевозка грузов железнодорожным транспортом осуществляется на основании принятой перевозчиком к исполнению (согласованной) заявки на перевозку грузов.

Заявки на перевозку грузов могут предоставляться перевозчику в электронном виде при наличии договора об обмене электронными данными между перевозчиком и грузоотправителем (пункт 7 Правил приема заявок на перевозку грузов).

Между перевозчиком ОАО «РЖД» и грузоотправителем ООО «СТК» заключен договор № Д-1752 ТЦФТОТ/ТЦФТО от 08.08.2011 об электронном обмене данными

при подготовке документов для организации перевозок грузов. В соответствии с п. 2.3 указанного договора стороны производят обмен электронными данными по заявкам на перевозку грузов (форма ГУ-12) и электронной транспортной железнодорожной накладной по системе ЭТРАН.

Согласно Приложению № 2 к приказу МПС России от 16.06.2003 № 21 «Об утверждении Правил приема заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом» строка Заявки ГУ-12 «На период с...по...» содержит информацию о периоде действия заявки (дата, месяц, год начала периода, дата, месяц, год окончания указанного периода). Срок действия заявки не может превышать пять дней (ст. 11 УЖТ РФ).

Поступившая по системе ЭТРАН на согласование электронная заявка на перевозку грузов рассматривается перевозчиком. Перевозчик обязан рассмотреть представленную заявку в течение двух дней и в случае возможности осуществления перевозки направить эту заявку для согласования владельцу инфраструктуры (соответствующее подразделение ОАО «РЖД») с отметкой о согласовании заявки. Владелец инфраструктуры рассматривает представленные перевозчиком заявки на перевозку грузов и в срок не более чем пять дней при перевозках грузов в прямом железнодорожном сообщении и не более чем десять дней при перевозках в прямом и не прямом международном сообщениях, прямом и не прямом смешанном сообщениях, а также если пунктами назначения указаны порты, возвращает заявку перевозчику с отметкой о результате согласования.

Грузоотправитель, получив от перевозчика по системе ЭТРАН согласованную электронную заявку на перевозку грузов, распечатывает ее на бумажный носитель, подписывает и заверяет печатью.

После этого распечатанная заявка и заполненный Заказ доставляются грузоотправителем в территориальное подразделение по работе с клиентами ОАО «ТрансКонтейнер».

Заказ заполняется грузоотправителем с указанием данных, необходимых Экспедитору. При этом указывается период перевозки в соответствии с периодом, указанным в согласованной заявке формы ГУ-12.

В силу пункта 2.1.2 Договора прием Заказа к исполнению подтверждается Экспедитором путем проставления на нем календарного штампа. В случае отклонения Заказа, он возвращается клиенту в течение 2 (двух) рабочих дней с указанием причин отказа на Заказе, заверенных печатью Экспедитора. Согласованные или отклоненные Заказы передаются Клиенту лично, по факсу, по электронной почте или иным согласованным способом.

В соответствии с пунктом 2.2.8 Договора Клиент обязан предъявлять к перевозке грузы, порожние вагоны и/или контейнеры в объемах и по маршрутам, согласованным Экспедитором в соответствии с заявленными сроками.

Таким образом, для осуществления перевозки грузов железнодорожным транспортом грузоотправитель оформляет заявку формы ГУ-12, согласовывает ее с перевозчиком. С учетом согласованных условий перевозки грузоотправитель как клиент ОАО «ТрансКонтейнер» оформляет Заказ на транспортно-экспедиционные услуги и передает его к исполнению.

По мнению ООО «СТК», ОАО «ТрансКонтейнер» в лице филиала ОАО «ТрансКонтейнер» на Западно-Сибирской железной дороге затрудняет работу Заявителя путем злоупотребления своим доминирующим положением и созданием дискриминационных условий на товарном рынке данного вида.

Заявитель просит принять меры по прекращению ОАО «ТрансКонтейнер» нарушения антимонопольного законодательства в отношении ООО «СТК» и устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства.

На заседаниях Комиссии Омского УФАС России представитель Заявителя поддержал доводы, изложенные в заявлении, дополнительно пояснил, что с 16.01.2012 г. ОАО «Транс-Контейнер» возобновило оказание полного спектра услуг по договору транспортной экспедиции в соответствии с заказами ООО «СТК».

2. Из письменных пояснений Ответчика (исх. № НКП-1/1432 от 05.12.2011 г., исх № НКП-1/617 от 15.05.2012 г.), а также из устных пояснений представителей Ответчика, озвученных на заседаниях Комиссии Омского УФАС России, получена следующая информация.

Согласно п. 1.2. Договора ОАО «ТрансКонтейнер» (Экспедитор) оказывает услуги на основании письменных Заказов ООО «СТК», в которых указывается перечень и объем заказываемых услуг. Клиент в свою очередь обязан (для исполнения экспедитором своих обязанностей) своевременно представить экспедитору необходимые документы и информацию (основание статья 5 Федерального закона «О транспортно-экспедиционной деятельности»).

Процедура оказания Клиенту услуг предусмотрена разделом 2 Договора.

В соответствии с п. 2.2.1 Договора (в редакции дополнительного соглашения № 2 о внесении изменений в договор транспортной экспедиции от 14 июля 2011 г.) Клиент обязуется предоставлять Экспедитору Заказы в сроки, достаточные для согласования Экспедитором условий перевозок, но не менее следующих:

- 10 рабочих дней при внутрироссийских перевозках;

- 15 рабочих дней при прямом смешанном железнодорожно-водном сообщении, при экспортных, импортных и транзитных перевозках.

В указанный в заявлении период времени все Заказы, которые ООО «СТК» представило в ОАО «ТрансКонтейнер» были поданы несвоевременно с нарушением положений статьи 5 Федерального закона «О транспортно-экспедиционной деятельности» и п. 2.2.1 Договора. Утверждение Заявителя о том, что заказы представлены в ОАО «ТрансКонтейнер» в соответствии с условиями Договора, не соответствует действительности.

Именно нарушение Клиентом положений законодательства и условий Договора (несвоевременная подача клиентом заказов) не давало ОАО «ТрансКонтейнер» возможности своевременно планировать оказание услуг по Договору, а также технологически своевременно выделять заказанные клиентом вагоны.

В этой связи в указанных случаях Экспедитор был вынужден отказать в

согласовании принятых от Клиента Заказов.

В рассматриваемый период, в связи с нехваткой подвижного состава, в исключительных случаях в предоставлении подвижного состава было отказано не только ООО «Сибирская транспортная компания», но и другим клиентам ОАО «ТрансКонтейнер», предоставить исчерпывающий перечень которых не представляется возможным.

При этом необходимо отметить, что на филиале ОАО «ТрансКонтейнер» на Западно-Сибирской железной дороге сложилась практика оперативного предварительного получения постоянными клиентами информации о наличии/отсутствии подвижного состава. О наличии/отсутствии подвижного состава постоянные клиенты узнают по телефону. И только после получения информации о наличии подвижного состава на нужную дату Клиентом подается Экспедитору заказ в письменной форме, который в установленном порядке согласовывается ОАО «ТрансКонтейнер». Соответственно, при получении оперативной информации об отсутствии подвижного состава заказы подавляющим большинством клиентов не подаются в связи с отсутствием целесообразности такой подачи.

Письменные отказы в согласовании заказов в связи с отсутствием подвижного состава имеют место в единичных случаях в отношении отдельных Клиентов (в рассматриваемом случае - ООО «СТК»), поскольку Экспедитор не вправе отказать в принятии заказа. Такие отказы не хранятся в ОАО «ТрансКонтейнер».

Ответчик на доводы Заявителя пояснил, что порядок подачи заказа на ТЭУ и порядок подачи заявки на перевозку грузов вытекает из разных договорных правоотношений. Лицу, вступающему в данные правоотношения, необходимо самостоятельно определять, что подается первично, так как взаимосвязь данных процедур нормативными документами или договорами не установлена. Однако, по мнению ОАО «ТрансКонтейнер», первоначально необходимо согласовать предоставление подвижного состава и/или контейнеров с Экспедитором, поскольку при подаче перевозчику заявки ГУ-12 грузоотправителю необходимо указывать принадлежность подвижного состава и/или контейнеров.

Таким образом, если грузоотправитель в заявке формы ГУ-12 указал собственный подвижной состав, но не договорился с собственником о его предоставлении, обязанность по предоставлению подвижного состава у этого собственника отсутствует.

Согласование заявки формы ГУ-12 и периода перевозки с перевозчиком не влияет на согласование Экспедитором заказов на транспортно-экспедиционные услуги, поскольку данные процессы вытекают из разных договорных правоотношений. Указываемый в заказе на транспортно-экспедиционные услуги период перевозки может и не совпадать с периодом перевозки согласованной заявки формы ГУ-12, а смысловое значение графы заказа «период перевозки» выражается в обозначении Экспедитору временного периода, в течение которого Клиент планирует использовать подвижной состав и/или контейнер для осуществления соответствующей перевозки.

В конце 2011 года на железнодорожной станции Омск-Восточный сложилась неблагоприятная ситуация с наличием свободных (не запланированных к

перевозке) фитинговых платформ принадлежности ОАО «ТрансКонтейнер».

В ноябре 2011 года на контейнерной площадке ст.Омск-Восточный в среднем в сутки простаивало 32 груженых крупнотоннажных контейнера (далее - КТК) в ожидании отправления, 37 груженых КТК под сортировкой (транзитные), 7 неисправных КТК в ожидании отправления в ремонт. Для равномерного использования контейнерного и вагонного парков ОАО «ТрансКонтейнер» в целом по сети, формируется регулировочное задание на каждый месяц. В среднем

по ст. Омск-Восточный из наличия всех порожних контейнеров 50 % уходит в регулировку. В ноябре 2011 года среднесуточное наличие порожних КТК на ст. Омск-Восточный составляло 59 ед., следовательно, порядка 30 КТК в сутки отправлялось в регулировку, для чего было необходимо задействовать 13 вагонов (фитинговых платформ) при коэффициенте погрузки 2,3. Таким образом, на ст. Омск-Восточный в ноябре 2011г. среднесуточное количество КТК, ожидающих отправления (груженые, порожние в регулировку, порожние в ремонт, груженые под сортировкой) составило 106 ед.; для перевозки которых необходимо было задействовать 46 вагонов (фитинговых платформ). Тогда как среднесуточная выгрузка на данной станции в указанный период составила всего 27 вагонов.

В связи с вышеизложенным ссылка на «отсутствие подвижного состава» при отказе в согласовании заказов является обоснованной и соответствующей действительности.

Что касается отказа в предоставлении подвижного состава (в условиях его отсутствия) с экономической точки зрения, то данный фактор для ОАО «ТрансКонтейнер», как коммерческой организации, имеющей основной целью извлечение прибыли из своей деятельности, является негативным, поскольку в данном случае ОАО «ТрансКонтейнер» недополучает доход от предоставления подвижного состава в пользование.

Учитывая изложенное, по мнению ОАО «ТрансКонтейнер», права и законные интересы Клиента (ООО «Сибирская Транспортная Компания») Экспедитором (ОАО «ТрансКонтейнер») при исполнении Договора не ущемляются, признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях ОАО «ТрансКонтейнер» отсутствуют.

3. Рассмотрев материалы дела № 04/11-12, выслушав объяснения представителей Ответчика и Заявителя, Комиссия Омского УФАС России установила следующие обстоятельства.

3.1. В соответствии с пунктом 3.8. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 17 января 2007 г. № 5 (зарегистрирован в Минюсте РФ 23.05.2007 № 9541), принятие решения об установлении доминирующего положения осуществляется комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в ходе

рассмотрения дела.

Пунктом 3.6.5. вышеназванного Административного регламента предусмотрено, что определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов (далее Реестр), с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

Приказом ФАС России № 120 от 23.04.2007 г. ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» (ИНН 7708591995, юридический адрес: 107228, г. Москва, ул. Новорязанская, д. 12, почтовый адрес: 107174, г. Москва, ул. Каланчевская, д. 6/2) включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке свыше 35процентов, по предоставлению специализированного подвижного состава для осуществления железнодорожных внутренних (в границах Российской Федерации) перевозок контейнеров/грузов в контейнерах на тарифные расстояния (согласно Прейскуранту № 10-01 свыше 1000 (тысячи) км. с долей более 50 процентов в географических границах Российской Федерации. При этом доля, установленная ФАС России в отношении юридического лица распространяется и на его филиалы, в том числе и на филиал ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» на Западно-Сибирской железной дороге.

На основании изложенного Комиссией УФАС России принято решение об установлении доминирующего положения ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» на товарном рынке по предоставлению специализированного подвижного состава для осуществления железнодорожных внутренних перевозок контейнеров /грузов в контейнерах в географических границах Российской Федерации с долей более 50 процентов.

3.2. Отношения между экспедитором и клиентом регулируются Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации, Федеральным [законом](#) от 30.06.2003 г. № 87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности», Правилами транспортно-экспедиционной деятельности, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 08.09.2006г. № 554 «Об утверждении Правил транспортно-экспедиционной деятельности» и договором транспортной экспедиции.

Из материалов дела 04/11-12 о нарушении антимонопольного законодательства следует, что между ОАО «Транс-Контейнер» (Экспедитор) и ООО «Сибирская транспортная компания» (Клиент) заключен договор транспортной экспедиции № НКП ЗСЖД – 366514 от 14.07.2011 г. (далее по тексту – Договор), в соответствии с которым Экспедитор обязуется за вознаграждение и за счет Клиента организовать выполнение и/или выполнить комплекс ТЭУ (ТЭО), связанных с перевозкой грузов железнодорожным, водным, автомобильным транспортом и/или предоставлением Клиенту вагонов и/или контейнеров, принадлежащих Экспедитору на правах собственности или ином законном праве, а также выполнение иных видов ТЭО по организации перемещению внутрироссийских, импортных, экспортных и транзитных грузов, и другие услуги в соответствии с

Прайс-листом (Приложение №1), утвержденным директором филиала ОАО «Транс-Контейнер» и являющимся неотъемлемой частью договора.

Процедура подачи в ОАО «ТрансКонтейнер» заказов на ТЭУ установлена договором транспортной экспедиции. Клиент предоставляет Экспедитору заказ в сроки (в редакции дополнительного соглашения № 2 от 14.07.2011 г., заключенного между ОАО «Транс-Контейнер» и ООО «СТК», достаточные для согласования условий перевозок, но не менее чем за 10 рабочих дней при внутрироссийских перевозках и не менее чем за 15 рабочих дней при прямом смешанном железнодорожно-водном сообщении, при экспортных, импортных и транзитных перевозках. Экспедитор, в свою очередь, подтверждает клиенту прием заказа, путем проставления на нем календарного штампа; рассматривает заказ в течение 10 рабочих дней и в случае отклонения Заказа он возвращается клиенту с указанием причин отказа, заверенных печатью экспедитора.

Договором транспортной экспедиции предусмотрено, что предоставление Экспедитору заказа не освобождает клиента от подачи заявки ГУ- 12 на перевозку грузов в соответствии с правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом (пункт 2.2.2 Договора).

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона «О транспортно-экспедиционной деятельности» клиент обязан своевременно представить экспедитору полную, точную и достоверную информацию о свойствах груза, об условиях его перевозки и иную информацию, необходимую для исполнения экспедитором обязанностей, предусмотренных договором транспортной экспедиции, и документы, необходимые для осуществления таможенного, санитарного контроля, других видов государственного контроля.

В соответствии со статьей 11 Федерального Закона «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» для осуществления перевозки грузов железнодорожным транспортом грузоотправитель представляет перевозчику надлежащим образом оформленную и в необходимом количестве экземпляров заявку на перевозку грузов (далее - заявка). Заявка представляется грузоотправителем с указанием количества вагонов и тонн, железнодорожных станций назначения и других предусмотренных правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом сведений. В заявке грузоотправитель должен указать срок действия заявки, но не более чем сорок пять дней.

Между ООО «СТК» (Заказчик) и ОАО «Российские железные дороги» (далее по тексту – ОАО «РЖД», Перевозчик) (Исполнитель) заключен договор № ДУ-90/11-0 на оказание работ и услуг, выполняемых железной дорогой и оплачиваемых по договорным тарифам от 19.07.2011 г. Вышеуказанным договором регулируются взаимоотношения сторон по выполнению работ и оказанию услуг ОАО «РЖД» по просьбам Заказчика и оплачиваемым по договорным тарифам, указанным в Прайс-листе на дополнительные услуги, оказываемые на Западно-Сибирской железной дороге, в соответствии со статьей 10 Устава железнодорожного транспорта РФ.

ОАО «ТрансКонтейнер» по запросу Омского УФАС России от 16.01.2012 г. исх. № 04-164 о представлении реестра заказов на ТЭУ при отправлении груза со станции «Омск-Восточный», принятых ОАО «Транс-Контейнер» от клиентов (грузоотправителей) за период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г., представило реестр

заказов на ТЭУ за период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г., с приложением копий таких заказов.

Согласно представленному реестру Ответчиком от его клиентов в указанный период было принято 682 заказа.

При этом как пояснил представитель Ответчика, в представленном им реестре указаны сведения обо всех заказах, принятых ОАО «ТрансКонтейнер» от клиентов за период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г., независимо от того были ли в последующем такие заказы согласованы или не согласованы.

Вместе с тем, Заявителем представлен реестр заказов на ТЭУ при отправлении груза со станции «Омск-Восточный», направленных ООО «СТК» в Омский сектор филиала ОАО «ТрансКонтейнер» на ЗСЖД в период с 08.11.2011 по 30.11.2011 г. Так, согласно такому реестру Заявителем было направлено в адрес Ответчика 30 заказов на получение ТЭУ:

1. Заказ на отправку контейнера DNAU 2568044 от 08.11.2011;
2. Заказ на отправку контейнера FESU 2021897 от 08.11.2011;
3. Заказ на отправку контейнера FESU 2118845 от 10.11.2011;
4. Заказ на отправку контейнера FESU 2021897 от 10.11.2011;
5. Заказ на отправку контейнера TCLU 2791233 от 10.11.2011;
6. Заказ на отправку контейнера DNAU 2568044 от 10.11.2011;
7. Заказ на отправку контейнера FESU 2118845 от 15.11.2011;
8. Заказ на отправку контейнера DNAU 2568044 от 15.11.2011;
9. Заказ на отправку контейнера GESU 1258680 от 15.11.2011;
10. Заказ на отправку контейнера TCLU 2791233 от 15.11.2011;
11. Заказ на отправку контейнера FESU 2021897 от 15.11.2011;
12. Заказ на отправку контейнера TCLU 2791233 от 16.11.2011;
13. Заказ на отправку контейнера FESU 2021897 от 16.11.2011;
14. Заказ на отправку контейнера FESU 2118845 от 16.11.2011;
15. Заказ на отправку контейнера GESU 1258680 от 16.11.2011;
16. Заказ на отправку контейнера DNAU 2568044 от 16.11.2011;
17. Заказ на отправку контейнера FESU 2118845 от 17.11.2011;
18. Заказ на отправку контейнера DNAU 2568044 от 17.11.2011;
19. Заказ на отправку контейнера GESU 1258680 от 17.11.2011;
20. Заказ на отправку контейнера FESU 2021897 от 17.11.2011;
21. Заказ на отправку контейнера TCLU 2791233 от 17.11.2011;
22. Заказ на отправку контейнера DNAU 2568044 от 18.11.2011;
23. Заказ на отправку контейнера GESU 1258680 от 18.11.2011;
24. Заказ на отправку контейнера FESU 2021897 от 18.11.2011;
25. Заказ на отправку контейнера TCLU 2791233 от 18.11.2011;
26. Заказ на отправку контейнера FESU 2118845 от 18.11.2011;
27. Заказ на отправку контейнера TEBU 0424309 от 24.11.2011;
28. Заказ на отправку контейнера UETU 2071366 от 30.11.2011;
29. Заказ на отправку контейнера IRNU 1511924 от 30.11.2011;
30. Заказ на отправку контейнера FCIU 2930074 от 30.11.2011.

Кроме того, Заявителем представлены заказы на ТЭУ, в согласовании которых Ответчиком отказано в связи с отсутствием подвижного состава, а также представлены оригиналы заявок (ГУ-12), согласованные ОАО «РЖД» (перевозчиком).

Так, Заявителем в период с 08.11.2011 по 30.11.2011 г. были поданы следующие заказы в адрес Ответчика на получение ТЭУ:

1. 08.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки груза от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Первая Речка ДВЖД в контейнере DNAU 2568044 с датой погрузки 09.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

2. 08.11.2011 заказ на ТЭУ услуги по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2021897 с датой погрузки 09.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

3. 10.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Владивосток Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2118845 с датой погрузки 11.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

4. 10.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2021897 с датой погрузки 11.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

5. 10.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере TCLU 2791233 с датой погрузки 11.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

6. 10.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Первая Речка ДВЖД в контейнере DNAU 2568044 с датой погрузки 11.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

7. 14.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Владивосток Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2118845 с датой погрузки 15.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

8. 14.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Первая Речка ДВЖД в контейнере DNAU 2568044 с датой погрузки 15.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

9. 14.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Уссурийск ДВЖД в контейнере GESU 1258680 с датой погрузки 15.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

10. 14.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере TCLU 2791233 с датой погрузки 15.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

11. 14.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2021897 с датой погрузки 15.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

12. 15.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере TCLU 2791233 с датой погрузки 16.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

13. 15.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2021897 с датой

погрузки 16.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

14. 15.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Владивосток Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2118845 с датой погрузки 16.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

15. 15.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Уссурийск ДВЖД в контейнере GESU 1258680 с датой погрузки 16.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

16. 15.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Первая Речка ДВЖД в контейнере DNAU 2568044 с датой погрузки 16.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

17. 16.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Владивосток Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2118845 с датой погрузки 17.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

18. 16.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Первая Речка ДВЖД в контейнере DNAU 2568044 с датой погрузки 17.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

19. 16.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Уссурийск ДВЖД в контейнере GESU 1258680 с датой погрузки 17.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

20. 16.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2021897 с датой погрузки 17.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

21. 16.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере TCLU 2791233 с датой погрузки 17.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

22. 17.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Первая Речка ДВЖД в контейнере DNAU 2568044 с датой погрузки 18.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

23. 17.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Уссурийск ДВЖД в контейнере GESU 1258680 с датой погрузки 18.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

24. 17.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2021897 с датой погрузки 18.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

25. 17.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере TCLU 2791233 с датой погрузки 18.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

26. 17.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Владивосток Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2118845 с датой погрузки 18.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

27. 23.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Батарейная ВостСиб ЖД в контейнере TEBU 0424309 с датой погрузки 24.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

28. 28.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Первая Речка ДВЖД в контейнере UETU 2071366 с датой погрузки 30.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

29. 28.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Первая Речка ДВЖД в контейнере IRNU 1511924 с датой погрузки 30.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер»;

30. 28.11.2011 заказ на ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Первая Речка ДВЖД в контейнере FCIU 2930074 с датой погрузки 30.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер».

Комиссией Омского УФАС России был проведен анализ представленных Заявителем заказов (группы), в результате чего установлено следующее.

- заказы на ТЭУ по организации перевозки груза от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Первая Речка ДВЖД в контейнере DNAU 2568044 направлялись в ОАО «Транс-Контейнер» шесть раз в период с 08.11.2011 г. по 17.11.2011 г.;

- заказы на ТЭУ по организации перевозки груза от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2021897 направлялись в ОАО «Транс-Контейнер» шесть раз в период с 08.11.2011 г. по 17.11.2011 г.;

- заказ на ТЭУ по организации перевозки груза от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Владивосток Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2118845 направлялись в ОАО «Транс-Контейнер» пять раз в период с 10.11.2011 г. по 17.11.2011 г.;

- заказ на ТЭУ по организации перевозки груза от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере TCLU 2791233 направлялись в ОАО «Транс-Контейнер» пять раз в период с 10.11.2011 г. по 17.11.2011 г.;

- заказ на ТЭУ по организации перевозки груза от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Уссурийск ДВЖД в контейнере GESU 1258680 направлялись в ОАО «Транс-Контейнер» четыре раза в период с 14.11.2011 г. по 17.11.2011 г.

Кроме того в процессе рассмотрения дела № 04/11-12 Заявителем по каждой группе заказов представлены согласованные ОАО «РЖД» филиал Западно-Сибирская железная дорога (перевозчик) заявки ГУ-12 на перевозку грузов. Так, в результате их анализа установлено следующее:

- согласно заявке ГУ-12 от 06.11.2011 г., согласованной перевозчиком 07.11.2011 г., для ООО «СТК» установлен период с 07.11.2011 по 20.11.2011 для перевозки груза от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Первая Речка ДВЖД в контейнере DNAU 2568044;

- согласно заявке ГУ-12 от 06.11.2011 г., согласованной перевозчиком 07.11.2011 г., для ООО «СТК» установлен период с 07.11.2011 по 20.11.2011 для перевозки груза от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2021897;

- согласно заявке ГУ-12 от 08.11.2011 г., согласованной перевозчиком 08.11.2011 г., для ООО «СТК» установлен период с 09.11.2011 по 30.11.2011 для перевозки груза от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Владивосток Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2118845;

- согласно заявке ГУ-12 от 09.11.2011 г., согласованной перевозчиком 09.11.2011 г., для ООО «СТК» установлен период с 10.11.2011 по 20.11.2011 для перевозки груза от ст. Находка-Восточная Перевалка ДВЖД в контейнере TCLU 2791233;

- согласно заявке ГУ-12 от 10.11.2011 г., согласованной перевозчиком 10.11.2011 г., для ООО «СТК» установлен период с 11.11.2011 по 30.11.2011 для перевозки груза от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Уссурийск ДВЖД в контейнере GESU 1258680;

- согласно заявке ГУ-12 от 23.11.2011 г., согласованной перевозчиком 23.11.2011 г., для ООО «СТК» установлен период с 24.11.2011 по 05.12.2011 для перевозки груза от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Батарейная ВостСиб ЖД в контейнере TEBU 0424309;

- согласно заявке ГУ-12 от 22.11.2011 г., согласованной перевозчиком 22.11.2011 г., для ООО «СТК» установлен период с 23.11.2011 по 10.12.2011 для перевозки груза от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Первая Речка ДВЖД в контейнерах UETU 2071366, IRNU 1511924, FCIU 2930074.

Важно отметить, что период перевозки, установленный перевозчиком в заявке ГУ-12, указывается ООО «СТК» в заказах на ТЭУ в разделе «период перевозки».

Таким образом, в пределах установленного перевозчиком периода перевозки (реквизиты указываются в заявке ГУ-12 ООО «СТК» в адрес ОАО «ТрансКонтейнер» неоднократно подавались заказы на ТЭУ (предоставление подвижного состава) для отправления одного и того же груза в одном и том же контейнере.

Так, к примеру, по заявке № 0020146164-ИЗМ/1 от 08.11.2011 г., согласованной перевозчиком 08.11.2011 г. на перевозку грузов на период с 09.11.2011 г. по 30.11.2011 г., Заявителем 10.11.2011 г. подан первый заказ на ТЭУ в ОАО «ТрансКонтейнер» для перевозки груза от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Владивосток Перевалка ДВЖД в контейнере FESU 2118845 с датой погрузки 11.11.2011 г., который был отклонен 11.11.2011 г. в связи с отсутствием подвижного состава. В указанный в заявке № 0020146164-ИЗМ/1 от 08.11.2011 г. период перевозки (с 09.11.2011 г. по 30.11.2011 г.) ООО «СТК» такие аналогичные заказы на ТЭУ для отправки того же груза в таких же контейнерах FESU 2118845 подавались 14.11.2011 г., 15.11.2011 г., 16.11.2011 г., 17.11.2011 г., которые также были отклонены в связи с отсутствием подвижного состава.

Аналогичная ситуация складывается и по всем другим заказам, где в заявках, согласованных перевозчиком, установлен определенный период перевозки, в рамках которого подавались неоднократные заказы для отправки одного и того же груза, при этом все заказы были отклонены в связи с отсутствием подвижного состава.

Из вышеизложенного следует, что Заявителем по одному и тому же грузу в рамках одного периода перевозки ежедневно в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г. направлялись в адрес Ответчика заказы на получение ТЭУ при отпадении

грузов со станции «Омск-Восточный», в согласовании которых Ответчиком было отказано в полном объеме.

Ответчик в качестве аргумента обоснованности отказа Заявителю в согласовании заказов на предоставление подвижного состава приводит то, что такие заказы подавались не своевременно, с нарушением сроков, предусмотренных Договором.

Как уже отмечалось выше, ОАО «ТрансКонтейнер» по запросу Омского УФАС России были представлены все копии заказов на ТЭУ для отправки грузов со станции Омск-Восточный, поступивших в адрес Ответчика от его клиентов в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г.

Так, при проведении анализа всех заказов, согласно представленному Ответчиком реестру поступивших заказов на ТЭУ за период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г., Комиссией Омского УФАС России установлено, что в период 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г. все заказы на ТЭУ для отправки грузов со станции Омск-Восточный были Обществом согласованы.

При рассмотрении дела № 04/11-12 о нарушении антимонопольного законодательства представители Ответчика на заседании Комиссии пояснили, что договор транспортной экспедиции заключается с контрагентами (клиентами) по типовой форме. Таким договором для всех клиентов устанавливаются одинаковые сроки подачи заказов на предоставление ТЭУ, а именно заказы подаются экспедитору клиентами не менее чем за 10 рабочих дней при внутрироссийских перевозках и не менее чем за 15 рабочих дней при прямом смешанном железнодорожно-водном сообщении, при экспортных, импортных и транзитных перевозках.

Комиссией Омского УФАС России при рассмотрении представленных Ответчиком заказов на ТЭУ для отправки грузов со станции Омск-Восточный, которые были приняты им в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г., установлено, что большинство всех таких заказов на ТЭУ от клиентов поступали в ОАО «ТрансКонтейнер» с нарушением сроков подачи заказов на ТЭУ, а именно за один-три дня до заявленной даты погрузки, при этом все заказы на предоставление ТЭУ в указанный период были согласованы ОАО «ТрансКонтейнер».

Комиссия Омского УФАС России аргумент Ответчика, обосновывающий отказы Заявителю в согласовании заказов на ТЭУ в связи с тем, что такие заказы от Заявителя поступали несвоевременно, считает необоснованным, поскольку другим своим клиентам (перечень указан в реестре) ОАО «Транс-Контейнер» согласовывало заказы на предоставление ТЭУ при отправлении грузов со станции Омск-Восточный в полном объеме, несмотря на их несвоевременное поступление, тогда как Заявителю в полном объеме было отказано в согласовании всех заказов. Такие действия Ответчика расцениваются Комиссией, как нарушающие антимонопольное законодательство.

В Законе о защите конкуренции установлено понятие дискриминационных условий, под которыми понимаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим

хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами ([пункт 8 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции).

Частью 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе создание дискриминационных условий.

Создание ОАО «ТрансКонтейнер» условий, при которых отдельный его клиент поставлен в неравное положение по сравнению с другими клиентами, влечет за собой последствия, предусмотренные частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, а именно приводит к ущемлению его интересов.

Поскольку Ответчик является субъектом, занимающим доминирующее положение на товарных рынках по предоставлению специализированного подвижного состава для осуществления железнодорожных внутренних перевозок контейнеров /грузов в контейнерах в географических границах Российской Федерации, то он способен оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на рынке, в связи с чем на него распространяется запрет, установленный пунктом 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В частности, ему запрещен необоснованный отказ от предоставления услуг потенциальным покупателям или создание препятствий доступу на товарный рынок потенциальным конкурентам. Помимо этих очевидных случаев, доминирующему субъекту также запрещено устанавливать различный режим в отношении своих контрагентов (иными словами, относиться к ним по-разному). Такое поведение доминирующего субъекта приводит к созданию дискриминационных условий.

При прочих равных условиях предоставление доминирующей стороной услуг одним клиентам, при этом отказывая в полном объеме в предоставлении услуг другим клиентам, свидетельствует о создании дискриминационных условий, при которых хозяйствующие субъекты поставлены в неравное положение.

В соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе создание дискриминационных условий.

Таким образом, указанные действия ОАО «ТрансКонтейнер» направлены на создание дискриминационных условий, которые при доступе к объектам инфраструктуры ОАО «ТрансКонтейнер» и к его услугам, ставят ООО «Сибирская Транспортная Компания» в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами – клиентами ОАО «ТрансКонтейнер», заказы которых, несмотря на их несвоевременное поступление, были согласованы.

На основании вышеизложенного антимонопольный орган пришел к выводу, что в период с 08 ноября 2011 г. по 30 ноября 2011 г. ОАО «ТрансКонтейнер» необоснованно не обеспечило предоставление ТЭУ при отправлении грузов со станции Омск-Восточный своему контрагенту (ООО «СТК»), совершило действия по дискриминации ООО «СТК» по отношению к другим хозяйствующим субъектам -

клиентам ОАО «ТрансКонтейнер» (к примеру, ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс»).

Кроме того, Комиссия считает важным изложить следующие обстоятельства.

Как указывалось в настоящем решении в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г. ООО «СТК» неоднократно обращалось в адрес ОАО «ТрансКонтейнер» с заказами на предоставление последним ТЭУ, в согласовании которых Ответчиком было отказано.

В силу невозможности в указанный период времени получения Заявителем услуг Ответчика по Договору, деятельность ООО «СТК» по отправке грузов со станции Омск-Восточный была организована с привлечением в качестве агента другого хозяйствующего субъекта.

Так, между ООО «СТК» (Заказчик) и ЗАО «Промышленно-коммерческий центр «Промжелдортранс» (Экспедитор) (далее по тексту – ЗАО ПКЦ «Промжелдортранс») заключен 14.11.2011 г. договор № 111.

В соответствии с указанным договором ЗАО ПКЦ «Промжелдортранс» обязуется за вознаграждение и за счет ООО «СТК» выполнить или организовать выполнение определенных настоящим договором услуг, связанных с перевозкой груза в контейнерах.

Согласно пояснениям Заявителя от 12.05.2012 г. исх. № 285 отправка грузов в контейнерах со станции Омск-Восточный производилась с привлечением агента вплоть до возобновления оказаний услуг ОАО «ТрансКонтейнер» по договору, до 16.01.2012 г.

В подтверждение Заявителем представлен договор № 111, заключенный с ЗАО ПКЦ «Промжелдортранс», а также акт выполненных работ № 434 от 30.11.2011 г., из которых следует, что последним были оказаны услуги по отправке контейнеров по договору № 111 от 14.11.2011 г.

ЗАО ПКЦ «Промжелдортранс» по запросу Омского УФАС России были представлены письменные пояснения от 07.06.2012 г. № 78/4, из которых следует, что между ним и ОАО «ТрансКонтейнер» 06.04.2007 г. был заключен договор транспортной экспедиции № НКП-1349/ом, в рамках которого ОАО «ТрансКонтейнер» оказывает ЗАО ПКЦ «Промжелдортранс» ТУЭ, связанные с перевозкой, перемещением грузов. Пункт 1.2 данного договора предусматривает, что экспедитор оказывает услуги на основании письменных заявок клиента, в которых указывается перечень и объем заказываемых услуг.

ЗАО ПКЦ «Промжелдортранс» также подтвердил, что между ним и ООО «СТК» заключен договор по организации перевозок грузов и оказанию иных сопутствующих услуг. ЗАО ПКЦ «Промжелдортранс» пояснило, что в соответствии с условиями данного договора выступало агентом по отношению ООО «СТК», и в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г. им в адрес Ответчика были направлены ряд заявок на ТЭУ для отправки грузов со станции «Омск-Восточный».

В процессе рассмотрения дела № 04/11-12 Комиссией Омского УФАС России установлено, что в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г. ЗАО ПКЦ «Промжелдортранс» подавались заказы на ТЭУ при отправлении груза в адрес Ответчика, что подтверждается копиями таких заказов, имеющимися в материалах

настоящего дела.

Так, Комиссией Омского УФАС России при анализе направленных ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс» заказов установлено следующее.

ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс» направлялись заказы на ТЭУ для отправки грузов со станции «Омск-Восточный» 21.11.2011 г., 22.11.2011 г., 23.11.2011 г., 26.11.2011 г., 28.11.2011 г., 29.11.2011 г.

Так, ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс» был направлен заказ от 29.11.2012 г. на предоставление ему ТЭУ по организации перевозки от ст. Омск-Восточный ЗСЖД до ст. Первая Речка ДВЖД в контейнере UETU 2071366 с датой погрузки 30.11.2011 на вагон ОАО «ТрансКонтейнер». Указанный заказ был согласован Ответчиком на 30.11.2011 г.

При этом со стороны ООО «СТК» 28.11.2011 г. был направлен аналогичный заказ на перевозку груза в контейнере UETU 2071366 с датой погрузки 30.11.2011 г., в согласовании которого Ответчиком было отказано в связи с отсутствием подвижного состава.

Комиссией Омского УФАС России установлено и подтверждено материалами настоящего дела, что при направлении ООО «СТК» заказа на отправку определенного груза в контейнере за два дня (28.11.2011 г.) до даты погрузки (30.11.2011 г.), Заявителю отказывали в согласовании данного заказа, тогда как при направлении ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс» аналогичного заказа, на отправку того же груза в том же контейнере (UETU 2071366) за один день (29.11.2011 г.) до даты погрузки (30.11.2011 г.), который пытался отправить Заявитель, ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс» получило согласование заказа на отправку данного груза.

Таким образом, при направлении ООО «СТК» и ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс» аналогичных заказов на ТЭУ (реквизиты заказов идентичны) с одной датой погрузки (30.11.2011 г.), Ответчиком ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс» ТЭУ были предоставлены, а Заявитель получил очередной отказ в предоставлении ТЭУ, при том, что заказ на ТЭУ Заявителем был направлен за один день ранее, чем был направлен заказ ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс».

Аналогичные обстоятельства установлены Комиссией Омского УФАС России при направлении ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс» заказов на ТЭУ в адрес Ответчика при отправлении груза со станции «Омск-Восточный» в контейнерах TEBU 0424309, GESU 1258680, FESU 2118845, которые, как отмечено выше в настоящем решении пыталось отправить ООО «СТК» в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к следующим выводам:

- ООО «СТК» при осуществлении своей основной деятельности (организация перевозок грузов в соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ) в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г. неоднократно направляло в адрес ОАО «ТрансКонтейнер» заказы на получение ТЭУ путем предоставления подвижного состава, при отправлении грузов в контейнерах со станции «Омск-Восточный», в согласовании которых Заявителю было отказано по основанию – отсутствие подвижного состава;
- ООО «СТК» в связи с невозможностью получения услуг Ответчика, для осуществления своей деятельности в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г.,

связанной с отправкой грузов железнодорожным транспортом со станции «Омск-Восточный», вынуждено было обратиться к другому хозяйствующему субъекту ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс», привлечь его в качестве агента, для получения услуг Ответчика при отправлении грузов со станции «Омск-Восточный» от имени Заявителя;

- ООО «СТК», получив отказы в предоставлении Ответчиком ТЭУ при отправлении грузов со станции «Омск-Восточный», отправило грузы посредством услуг сторонней организации - ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс», привлеченного Заявителем в качестве агента. Данные действия Заявителя были вынужденными, поскольку Заявителю необходимо было выполнять свои обязательства перед своими контрагентами, которым ООО «СТК» оказывает услуги по отправлению грузов.

Указанные выводы Комиссии Омского УФАС России подтверждены договором между ООО «СТК» и ЗАО ПКЦ «Промжелдортранс» от 14.11.2011 г. № 111, заказами на ТЭУ ООО «СТК», а также заказами на ТЭУ ЗАО ПКЦ «Промжелдортранс», письменными пояснениями от 12.05.2012 г. исх. № 4963 и от 07.06.2012 г. исх. № 78/4 ООО «СТК» и ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс» соответственно.

В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее по тексту – Постановление Пленума ВАС № 30) антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействия), кроме установленных частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим.

В связи с чем антимонопольный орган может квалифицировать действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованное приостановление предоставления услуг, при наличии спроса на данные услуги, если такое приостановление 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.

Поскольку Комиссией в процессе рассмотрения дела № 04/11-12 было установлено доминирующее положение ОАО «ТрансКонтейнер» на товарном рынке по предоставлению специализированного подвижного состава для осуществления железнодорожных внутренних перевозок контейнеров /грузов в контейнерах в географических границах Российской Федерации с долей более 50 процентов, следовательно, на основании части 1 статьи 10 Закона о защите

конкуренции, предоставление транспортно-экспедиционных услуг путем предоставления подвижного состава, является не правом Ответчика, а обязанностью, вытекающей из положений указанного закона.

Ответчик в качестве довода о правомерности своих действий ссылается на то, что в конце 2011 г. на железнодорожной станции «Омск-Восточный» сложилась неблагоприятная ситуация с наличием свободных фитинговых платформ принадлежности ОАО «Транс-Контейнер». В обоснование своей позиции Ответчиком представлена справка о наличии контейнеров и вагонов на ст. «Омск-Восточный».

Комиссия Омского УФАС России указанный довод Ответчика считает несостоятельным по следующим основаниям.

Как следует из материалов дела № 04/11-12 в адрес ОАО «Транс-Контейнер» в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г. поступило 682 заказа на ТЭУ при отправлении груза в контейнерах со станции «Омск-Восточный». При анализе копий таких заказов, представленных Ответчиком, Комиссией Омского УФАС России установлено, что все заказы на предоставление ТЭУ при отправлении груза со станции «Омск-Восточный» в указанный период были согласованы, за исключением заказов на ТЭУ ООО «СТК».

Как следует из положений Закона о защите конкуренции (статья 10) не допускается хозяйствующему субъекту, занимающему доминирующее положение на определенном товарном рынке, экономически или технологически не обоснованный отказ в предоставлении услуг, оказываемых таким субъектом, отдельным контрагентам (заказчикам) в случае наличия возможности предоставления соответствующих услуг. Иными словами только при наличии экономических или технологических причин допускается отказ в предоставлении соответствующих услуг доминирующей стороной.

Ответчик, согласовав все заказы на ТЭУ других своих клиентов в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г., тем самым подтвердил наличие возможности предоставления подвижного состава, что свидетельствует об отсутствии экономических или технологических причин, препятствующих отправлению груза грузоотправителем в лице ООО «СТК» со станции «Омск-Восточный».

На основании вышеизложенного, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу, что такой отказ Заявителю в предоставлении ему транспортно-экспедиционных услуг является необоснованным, не соответствующим обстоятельствам дела и требованиям действующего законодательства, ущемляющим интересы ООО «СТК» и нарушающим часть 1 статьи 10 Закона о конкуренции.

Таким образом, совершение ОАО «ТрансКонтейнер» действий, связанных с экономически или технологически необоснованным отказе в предоставлении транспортно-экспедиционных услуг ООО «СТК», в результате которых были ущемлены интересы ООО «СТК», является нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При этом такие действия Ответчика направлены на создание дискриминационных условий, которые при доступе к объектам инфраструктуры ОАО «ТрансКонтейнер»

и к его услугам, ставят ООО «СТК» в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами – клиентами ОАО «ТрансКонтейнер» (к примеру, ЗАО «ПКЦ «Промжелдортранс»), заказы которых, несмотря на их несвоевременное поступление, были согласованы, образуют состав нарушения антимонопольного законодательства, а именно нарушение пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Состав вышеуказанных нарушений антимонопольного законодательства носит формальный характер, не требующий доказывания наступления последствий в результате совершенного нарушения антимонопольного законодательства антимонопольным органом, о чем свидетельствуют установленная Законом о защите конкуренции конструкция состава этого нарушения, а также разъяснения, содержащиеся в Постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства».

Так, в пункте 4 Постановления Пленума ВАС № 30 указано, что исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

И далее разъяснено, что в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

4. Таким образом, Комиссией Омского УФАС в процессе рассмотрения дела № 04/11-12 установлено:

- ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» занимает доминирующее положение на товарном рынке по предоставлению специализированного подвижного состава для осуществления железнодорожных внутренних перевозок контейнеров /грузов в контейнерах в географических границах Российской Федерации с долей более 50 процентов;

- действия ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер», выразившиеся в экономически или технологически необоснованном отказе в предоставлении ООО «Сибирская транспортная компания» транспортно-экспедиционных услуг при отправлении грузов в контейнерах в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г., в результате которых ущемлены интересы ООО «Сибирская транспортная компания», являются нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции;

- действия ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер», выразившиеся в создании дискриминационных условий, в результате которых ущемлены интересы ООО «Сибирская транспортная компания», являются нарушением пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. №

РЕШИЛА:

1. На основании части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с пунктом 3.6.5 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 17 января 2007 г., а также в соответствии с приказом ФАС России № 120 от 23.04.2007 г. о включении в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов, установить доминирующее положение ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» на товарном рынке по предоставлению специализированного подвижного состава для осуществления железнодорожных внутренних (в границах Российской Федерации) перевозок контейнеров/грузов в контейнерах с долей более 50% в географических границах Российской Федерации.

2. Признать нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер», выразившиеся в злоупотреблении ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» доминирующим положением на товарном рынке по предоставлению специализированного подвижного состава для осуществления железнодорожных внутренних (в границах Российской Федерации) перевозок контейнеров/грузов в контейнерах, путем экономически или технологически необоснованном отказе в предоставлении ООО «Сибирская транспортная компания» транспортно-экспедиционных услуг при отправлении грузов в контейнерах в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г., в результате которых ущемлены интересы ООО «Сибирская транспортная компания».

3. Признать нарушением пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер», выразившиеся в злоупотреблении ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» доминирующим положением на товарном рынке по предоставлению специализированного подвижного состава для осуществления железнодорожных внутренних (в границах Российской Федерации) перевозок контейнеров/грузов в контейнерах, связанные с созданием дискриминационных условий, которые при доступе к объектам инфраструктуры ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» и к его услугам, ставят ООО «Сибирская транспортная компания» в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами – клиентами ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер», путем отказа ООО «Сибирская транспортная компания» в период с 08.11.2011 г. по 30.11.2011 г. в предоставлении транспортно-экспедиционных услуг при отправлении им грузов в контейнере со станции «Омск-Восточный», в результате которых ущемлены

интересы ООО «Сибирская транспортная компания».

4. Не выдавать ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства в связи с завершением осуществления вышеуказанных действий во времени.

5. Материалы дела № 04/11-12 передать уполномоченному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении в отношении ОАО «Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер» дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей частью 1 статьи 14.31 КоАП РФ.

Председатель комиссии
Кабаненко

В.А.

Члены комиссии

Г.П. Ситникова

А.Х. Баймухамбетова