П Р Е Д У П Р Е Ж Д Е Н И Е № 068/01/10-411/2021

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

17 мая 2021 года г.
Тамбов

В связи с наличием в действиях ИП <...> (ОГРНИП <...>, дата присвоения ОГРН: 30.12.2004, ИНН <...>) признаков нарушения п.5 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

выразившихся в необоснованном уклонении от согласования договора № 5/401 на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования АО «Бокинское», примыкающего к станции «Бокино» ЮВЖД, и договора на подачу и уборку вагонов ООО «Эстакада» на данный железнодорожный путь необщего пользования.

09.02.2021 АО «Бокинское» и ООО «Эстакада» направили в адрес ИП <...>. для согласования пропуска вагонов по территории предпринимателя вышеуказанные договоры: договор № 5/401 на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования АО «Бокинское», примыкающего к станции «Бокино» ЮВЖД, заключаемый между ОАО «РЖД» и АО «Бокинское» и договор на подачу и уборку вагонов ООО «Эстакада» на железнодорожный путь необщего пользования АО «Бокинское» по станции Бокино Юго-Восточной железной дороги, заключаемый между АО «Бокинское», ООО «Эстакада» и ОАО «РЖД».

Дополнительно, 17.02.2021 АО «Бокинское» и ООО «Эстакада» направили в адрес ИП <...> уведомление с просьбой о согласовании вышеуказанных договоров в течение трех календарных дней, с момента получения данного уведомления.

19.02.2021 ИП <...> в адрес АО «Бокинское» и ООО «Эстакада» направил письмо (исх. № 24 от 19.02.2021), в котором сообщил, что рассмотрит направленные в его адрес договоры в установленный законом 30-дневный срок с даты обращения.

09.03.2021 ИП <...> в адрес АО «Бокинское» и ООО «Эстакада» направил письмо (исх. № 32 от 09.03.2021), в котором указал, что для согласования договоров необходимо предоставить недостающие документы и пояснения:

1) информацию об ожидаемых объемах груза, которые будут следовать по железнодорожным путям необщего пользования ИП <...>;

2) документы, подтверждающие право собственности АО «Бокинское» на железнодорожный путь необщего пользования, примыкающий к железнодорожному пути ИП <...>;

3) технический план (паспорт) на железнодорожный путь, принадлежащий АО «Бокинское»;

4) инструкцию на эксплуатацию железнодорожного пути, принадлежащего АО «Бокинское»;

5) договор, за согласованием которого АО «Бокинское» обращается;

6) список контрагентов, в адрес которых будет осуществляться подача и уборка вагонов с использованием железнодорожного пути ИП <...>;

7) уставные документы АО «Бокинское» и ООО «Эстакада» (устав, свидетельство ИНН, свидетельство ОГРН, протокол собрания на избрание единоличного управляющего органа, приказ о вступлении в должность единоличного управляющего органа).

Таким образом, по истечении месячного срока предприниматель не направил в адрес заявителей согласованные договоры, чем уклонился от совершения сделки по предоставлению в пользование своей железнодорожной инфраструктуры.

Как указывалось выше, ИП <...> занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по представлению в пользование (эксплуатацию) спорного железнодорожного пути, а потому на него действуют ограничения антимонопольного законодательства.

Заявители не имеют возможности получать услугу по эксплуатации железнодорожного пути без соответствующего согласования со стороны предпринимателя, что ставит их в экономическую зависимость от его волеизъявления.

Как указано в части 1 статьи 1 Федерального закона от 10.01.2003 N 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации" (далее – Устав), Устав регулирует отношения, возникающие между перевозчиками, пассажирами, грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями), владельцами инфраструктур железнодорожного транспорта общего пользования, владельцами железнодорожных путей необщего пользования, другими физическими и юридическими лицами при пользовании услугами железнодорожного транспорта общего пользования и железнодорожного транспорта необщего пользования, и устанавливает их права, обязанности и ответственность.

В соответствии со статьей 2 Устава железнодорожного транспорта железнодорожные пути необщего пользования - пути, примыкающие непосредственно или через другие подъездные пути к железнодорожным

путям общего пользования и предназначенные для обслуживания определенных пользователей услугами железнодорожного транспорта на условиях договоров или выполнения работ для собственных нужд.

Согласно статье 60 Устава железнодорожного транспорта, отношения между контрагентом (контрагент - грузоотправитель или грузополучатель, а также владелец железнодорожного пути необщего пользования, который в пределах железнодорожного пути необщего пользования, принадлежащего иному лицу, владеет складом или примыкающим к указанному железнодорожному пути своим железнодорожным путем необщего пользования) и владельцем железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожным путям общего пользования, регулируются заключенным между ними договором.

В пункте 3 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 06.10.2005 N 30 "О некоторых вопросах практики применения Федерального закона "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации" разъяснено, что арбитражным судам следует исходить из того, что заключение договоров, связанных с обслуживанием контрагентов, имеющих на железнодорожном пути необщего пользования свои склады, погрузочно-разгрузочные площадки либо примыкающие к железнодорожным путям владельца этих путей свои железнодорожные пути, является обязанностью как этих сторон, контрагентов, так и перевозчика, если перевозчик обслуживает железнодорожный путь необщего пользования своим локомотивом (статья 60 Устава железнодорожного транспорта).

Согласно пункту 1 договора № 5/401 на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования АО «Бокинское», примыкающего к станции «Бокино» ЮВЖД, перевозчик (ОАО «РЖД») обслуживает принадлежащий контрагенту (АО «Бокинское») железнодорожный путь необщего пользования, примыкающий стрелкой № 15 к железнодорожному пути необщего пользования ООО «Тамбовский асфальт» локомотивом перевозчика.

Пунктом 1 договора *на подачу и уборку вагонов ООО «Эстакада» на железнодорожный путь необщего пользования АО «Бокинское» по станции Бокино Юго-Восточной железной дороги* также определено, что ОАО «РЖД» производит подачу вагонов под разгрузку, выгрузку для ООО «Эстакада» на железнодорожный путь необщего пользования АО «Бокинское» локомотивом перевозчика (ОАО «РЖД»).

Таким образом, согласно заключаемым договорам, обслуживание путей необщего пользования осуществляется локомотивом перевозчика (ОАО «РЖД»), следовательно, согласование данных договоров является для ИП <...> обязательным.

С учетом изложенного, ИП <...> обязан, в соответствии со статьей 60 Устава железнодорожного транспорта, согласовать заключаемые заявителями договоры, не требуя представления документов, не предусмотренных

действующим законодательством.

АО «Бокинское» и ООО «Эстакада» для осуществления своей деятельности не имеют возможности получить идущие в их адрес для погрузки/выгрузки вагоны, минуя вышеуказанный железнодорожный подъездной путь, то есть, и не имеют возможности приобрести другие услуги, которые были бы взаимозаменяемы услуге ИП <...> по предоставлению железнодорожного подъездного пути необщего пользования для прохождения вагонов в адрес заявителей.

Организация работы по заключению договоров на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования установлена Правилами эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных Приказом Министерства путей сообщения Российской Федерации от 18.06.2003 N 26 (далее - Правила).

Согласно пункту 2.1 Правил, отношения между перевозчиком и владельцем железнодорожного пути необщего пользования, имеющим на праве собственности железнодорожный путь необщего пользования, примыкающий к железнодорожному пути необщего пользования основного владельца, по поводу эксплуатации такого железнодорожного пути регулируются договором на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования.

Договоры на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования заключаются:

между перевозчиком и владельцем железнодорожного пути необщего пользования при обслуживании такого пути локомотивом владельца железнодорожного пути необщего пользования;

между перевозчиком и владельцем железнодорожного пути необщего пользования при обслуживании такого пути локомотивом перевозчика;

между перевозчиком и контрагентом при обслуживания его локомотивом перевозчика. В этом случае договор может быть заключен только при согласии основного владельца железнодорожного пути необщего пользования на пропуск вагонов для перевозок контрагента по своей территории. Данное согласие удостоверяется подписью и печатью указанного владельца железнодорожного пути необщего пользования в договоре на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования.

В пункте 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 06.10.2005 N 30 "О некоторых вопросах практики применения Федерального закона "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации" разъяснено, что согласно статье 55 Устава отношения между перевозчиком и владельцем железнодорожного пути необщего пользования, не принадлежащего владельцу инфраструктуры, по поводу эксплуатации такого железнодорожного пути регулируются договором на эксплуатацию

железнодорожного пути необщего пользования.

Отношения по подаче и уборке вагонов, маневровой работе для грузоотправителей (грузополучателей), имеющих склады и погрузочно-разгрузочные площадки на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих владельцу инфраструктуры, регулируются договорами на подачу и уборку вагонов, заключаемыми перевозчиками с грузоотправителями (грузополучателями) (статья 56 Устава).

Заключение названных договоров обязательно как для перевозчика, так и для владельца железнодорожного пути необщего пользования, грузоотправителя (грузополучателя). При неосновательном уклонении одной из сторон от заключения этих договоров другая сторона вправе в соответствии с пунктом 4 статьи 445 ГК РФ и пунктом 2.12 Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования обратиться в арбитражный суд с заявлением об обязании заключить договор.

Согласно пункту 1 статьи 445 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, когда в соответствии с настоящим кодексом или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

В данном случае, установлено, что ИП <...>, рассмотрев направленные ему для согласования договоры по истечении тридцати дней со дня их получения, затребовал документы, которые прямо не предусмотрены действующим законодательством и обычаями делового оборота.

Также установлено, что от других контрагентов ИП <...> представления подобных документов в письменном виде не требовал (письма ООО "Стройкомплекс" от 30.04.2021 №16, ООО "АБЗстрой" от 30.04.2021 №А/04/15), но при этом заключил с ними договор возмездного оказания услуг на предоставление в пользование своего железнодорожного участка.

Кроме того, направление данного запроса в последний день (исх. № 32 от 09.03.2021), равно как и направление письма (исх. № 24 от 19.02.2021) с указанием на то, что рассмотрение данного вопроса будет возможным не ранее, чем через 30 дней, свидетельствует о намеренном недобросовестном затягивании процесса согласования договора и не соответствует ни одному из вариантов рассмотрения оферты, предусмотренных п.1 ст.445 ГК РФ.

Указанные действия ИП <...> свидетельствуют об экономически и технологически необоснованном уклонении предпринимателя от заключения договора пользования железнодорожным участком (в форме согласования

договоров эксплуатации и подачи вагонов) ущемляющем права и законные интересы АО «Бокинское» и ООО «Эстакада», поскольку препятствуют ведению ими экономической деятельности, связанной с пользованием железнодорожными путями.

Таким образом, при указанных обстоятельствах действия ИП <...> по необоснованному уклонению от согласования договора № 5/401 на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования АО «Бокинское», примыкающего к станции «Бокино» ЮВЖД, и договора на подачу и уборку вагонов ООО «Эстакада» на данный железнодорожный путь необщего пользования АО «Бокинское», привели к ущемлению интересов АО «Бокинское» и ООО «Эстакада» в сфере предпринимательской деятельности и содержат признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Тамбовское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» предупреждает ИП <...> о необходимости прекращения указанных действий, путем:

повторного рассмотрения проектов договоров на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования АО «Бокинское», примыкающего к станции «Бокино» ЮВЖД, и договора на подачу и уборку вагонов ООО «Эстакада» на данный железнодорожный путь необщего пользования АО «Бокинское» по станции Бокино Юго-Восточной железной дороги, не допуская экономически и технологически необоснованного отказа в их согласовании.

Указанные действия необходимо осуществить **в срок до "08" июня 2021 года**.

О выполнении предупреждения сообщить в Тамбовское УФАС России **в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения.