

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

24 февраля 2009 года

№ 96

г. Калининград

Решение изготовлено в полном объеме 10 марта 2009 г.

Резолютивная часть решения была оглашена на заседании комиссии 24 февраля 2009 г.

Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

О.А. Боброва – ВРИО руководителя Калининградского УФАС России.

Члены Комиссии:

О.А. Бессонова – начальник отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;

М.Б. Лысенко – зам. начальника отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России;

Д.Н. Хамдамов – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России

в присутствии:

представителя ответчика - Г.И. Вишни, начальника юридической службы Филиала «Калининградская железная дорога ОАО «Российские железные дороги», по доверенности № 505-Д от 02.05.2006 г.;

представителя заявителя - А.И. Минченко, юрисконсульта ООО «Домен», по доверенности б/н от 01.01.2007 г.,

рассмотрев дело № 96 по признакам нарушения Филиалом «Калининградская железная дорога ОАО «Российские железные дороги» (далее – Калининградская железная дорога) (236039, г. Калининград, ул. Киевская, 1, ИНН 7708503727, КПП 997650001) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

УСТАНОВИЛА:

В Калининградское УФАС России 05.11.2008 г. поступило обращение ООО «Домен» от 01.11.2008 г. б/н о проведении проверки Калининградской железной дороги в отношении неправомерных действий в части уклонения от заключения публичного договора подачи и уборки вагонов на подъездную железнодорожную ветку по ул. Двинской, 93а в г. Калининграде, приобретенную ООО «Домен» у ФГУП «388 УНР» на торгах, состоявшихся 31.08.2007 г. Указанные действия Калининградской железной дороги, по мнению ООО «Домен», нарушают его права, так как являются вмешательством в хозяйственную деятельность общества, нарушают Федеральные законы от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» и от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

1. Существо дела в изложении представителя ответчика

В соответствии с частью 2 ст. 791 ГК РФ погрузка и выгрузка грузов осуществляется транспортной организацией или отправителем (получателем) в соответствии с договором и с соблюдением положений, установленных транспортными уставами и кодексами, и издаваемыми в соответствии с ними правилами. Статья 64 Устава железнодорожного транспорта Российской Федерации определено, что взаимоотношения перевозчиков, владельцев железнодорожных путей необщего пользования, владельцев инфраструктур, грузоотправителей, грузополучателей регулируются правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом, а также договорами на подачу и уборку вагонов. В соответствии с п. 2.12 Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных приказом МПС России от 18.06.2003 г. № 26, проекты договоров на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования и договоров на подачу и уборку вагонов разрабатываются и подписываются уполномоченным представителем перевозчика. Срок разработки таких договоров ни в законе, ни в других нормативных документах не указан. В соответствии с ч. 8 пункта 2.12 Правил при непредставлении перевозчиком за один месяц до окончания срока действия договора проекта

нового договора, владелец, пользователь или контрагент железнодорожного пути необщего пользования имеет право направить перевозчику свой проект договора. В случае уклонения перевозчика от подписания договора, вторая сторона по истечении месячного срока вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

ОАО «РЖД» в лице Калининградской железной дороги не отказывало ООО «Домен» в заключении договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования или договора на подачу и уборку вагонов. Своим правом направить перевозчику свой проект договора ООО «Домен» не воспользовалось, поэтому лишилось права обратиться в суд о понуждении Калининградской железной дороги к заключению указанного договора.

В части требования к ООО «Домен», как условия заключения договора на обслуживание железнодорожной ветки, подписать договор на оказание Калининградской железной дорогой услуг по присоединению пути необщего пользования ООО «Домен» к своей инфраструктуре, представитель Калининградской железной дороги пояснил, что необходимость подписания договора на присоединение к инфраструктуре связана не с подписанием договора на обслуживание железнодорожной ветки, а с заявлением ООО «Домен» о выдаче технических условий на проектирование строительства нового железнодорожного пути.

Таким образом, в действиях ОАО «РЖД» в лице Калининградской железной дороги отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

2. Обстоятельства, установленные антимонопольным органом в ходе проведения заседаний комиссии

Деятельность ОАО «Российские железные дороги» и ее филиалов в соответствии со ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» отнесена к сфере деятельности субъектов естественной монополии и положение Калининградской железной дороги в соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» признается доминирующим.

ООО «Домен» согласно Договору купли продажи недвижимого имущества ФГУП «388 УНР» от 03.09.2007 г. приобрело в собственность подъездную железнодорожную ветку протяженностью 288,9 п.м. по адресу: г. Калининград, ул. Двинская, 93а. После приведения железнодорожной ветки в надлежащее состояние ООО «Домен» 12.05.2008 года обратилось в Калининградскую железную дорогу, с заявлением о заключении договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к станции «Дзержинская-Новая». В заявлении ООО «Домен» указало: характер груза, подлежащего перевозке, объем планируемого грузопотока, кроме того были приложены копии документов, необходимых для заключения договора.

16.05.2008 г. комиссия Калининградской железной дороги провела проверку состояния железнодорожного пути необщего пользования ООО «Домен», в ходе которой были выявлены недостатки и замечания, требующие устранения.

Согласно Акту приемки в эксплуатацию пути необщего пользования ООО «Домен» от 30.05.2008 г. комиссия Калининградской железной дороги вновь проверила состояние железнодорожной ветки. В результате осмотра комиссия сделала вывод об открытии пути для подачи и уборки вагонов и предложила ООО «Домен» устранить отдельные замечания.

ООО «Домен» 04.06.2008 г., в связи с приемом комиссией Калининградской железной дороги железнодорожной ветки в эксплуатацию, было подано еще одно заявление о заключении договора на подачу и уборку вагонов.

16.07.2008 г. состоялась очередная проверка Калининградской железной дорогой состояния пути необщего пользования ООО «Домен», в ходе которой были выявлены нарушения Правил технической эксплуатации дорог Российской Федерации и предложено обществу их устранить.

24.07.2004 г. ООО «Домен» сообщил Калининградской железной дороге об устранении нарушений, выявленных комиссией 16.07.2008 г.

23.09.2008 г. ООО «Домен», после устранения всех нарушений и недостатков, снова обратилось в Калининградскую железную дорогу с просьбой заключить договор на подачу и уборку вагонов, однако Калининградская железная дорога договор ООО «Домен» не направила.

В тоже время, указанный договор носит публичный характер, так как согласно п. 1 ст. 426 публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

ООО «Домен» в период с 12.05.2008 г. до дня обращения в антимонопольный орган трижды направляло в Калининградскую железную дорогу заявления о заключении договора на услуги по эксплуатации железнодорожной ветки, подаче и уборке вагонов, однако договор на оказание услуг Калининградская железная дорога ему не направила, тогда как Гражданским кодексом Российской Федерации обязанность по заключению договора возлагается на коммерческую организацию, которая по характеру своей деятельности обязана продать товар, выполнить работы и оказать услуги в отношении каждого, кто к ней обратился, то есть при заключении публичного договора.

Кроме того, согласно п. 2.12. Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных приказом МПС России от 18 июня 2003 г. № 26 (в редакции приказа Минтранса РФ от 15.02.2008 г. № 28), разработка договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования или договора на подачу и уборку вагонов производится в следующем порядке. Проекты договоров на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования и договоров на подачу и уборку вагонов разрабатываются и подписываются уполномоченным представителем перевозчика. Перечень уполномоченных представителей перевозчика, в функциональные обязанности которого входит подготовка и заключение договоров на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования и договоров на подачу и уборку вагонов, а также проведение обследования железнодорожного пути необщего пользования, устанавливает перевозчик. Два экземпляра подписанного проекта договора перевозчик направляет на подпись владельцу, пользователю или контрагенту железнодорожного пути необщего пользования. Указанное лицо подписывает проект полученного договора и возвращает его перевозчику в месячный срок.

Таким образом, в действиях Калининградской железной дороги имеются признаки нарушения п. 5 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», который устанавливает запрет на экономически или технологически не обоснованный отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

В период рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Калининградская железная дорога предоставила копию Договора № 174 на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования ООО «Домен» при станции Дзержинская-Новая Калининградской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 20.02.2009 г., а также ООО «Домен» подано заявление о прекращении рассмотрения дела в отношении Калининградской железной дороги в связи с добровольным исполнением ею требований ООО «Домен» о заключении договора.

Руководствуясь п.1 ч. 1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 96 по признакам нарушения Филиалом «Калининградская железная дорога ОАО «Российские железные дороги» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ "О защите конкуренции" в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства и его последствий.

Председатель комиссии:

ВрИО руководителя Калининградского
УФАС России

О.А. Боброва

Члены комиссии:

Начальник отдела антимонопольного
контроля Калининградского УФАС России

О.А. Бессонова

Зам. начальника отдела антимонопольного
контроля Калининградского УФАС России

М.Б. Лысенко

Ведущий специалист-эксперт

отдела антимонопольного контроля
Калининградского УФАС России

Д.Н. Хамдамов

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.