

РЕШЕНИЕ
по делу № 1 10/172-10
о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 01 февраля 2011 года В полном объеме решение изготовлено 14 февраля 2011 года г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе: Голомолзина А.Н. - председателя Комиссии, заместителя руководителя ФАС России; членов Комиссии: Зиновьевой С.А. - заместителя начальника Управления контроля транспорта и связи; Романенковой И.И. - начальника отдела судебной работы Правового Управления; Голополосова Д.В. - начальника отдела железнодорожного транспорта Управления контроля транспорта и связи; Кузнецовой Е.А. - начальника отдела правовой экспертизы Правового управления; Шатохина А.В. - главного специалиста-эксперта отдела железнодорожного транспорта Управления контроля транспорта и связи, рассмотрев дело № 1 10/172-10 по признакам нарушения ОАО «РЖД» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 2) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

1. В ФАС России поступило заявление ООО «Технотранс» от 17.08.2010 № 426/08 о нарушении со стороны ОАО «РЖД» антимонопольного законодательства, выразившегося в совершении действий, ограничивающих конкуренцию на рынке организации международных грузовых железнодорожных перевозок по территории Российской Федерации в режиме транзит.

Согласно документам, представленным ООО «Технотранс», между ООО «Технотранс» и ОАО «РЖД» заключен договор на организацию расчетов № 139-ЖД от 21.12.2007, в соответствии с которым ООО «Технотранс» является экспедитором (плательщиком за перевозки) внутригосударственных, экспортно-импортных, транзитных и других грузов, а ОАО «РЖД» перевозчиком данных грузов.

В отношении международных перевозок грузов по железным дорогам стран СНГ применяются ставки Тарифной политики железных дорог государств-участников СНГ на перевозки грузов в международном сообщении (далее – Тарифная политика), действующие в рамках Тарифного соглашения железнодорожных администраций (железных дорог) государств-участников СНГ от 17.02.1993.

Управление делами Тарифной политики железных дорог государств-участников СНГ на перевозки грузов в международном сообщении — ГП «Укрзализныца» (далее — Управление делами Тарифной политики) письмом от 02.07.2010 № ЦМ-8/475 дополнило подпункт 2.2 раздела 2 Приложения 3 к Тарифной политике на 2010 фрахтовый год новой строкой 35, устанавливающей с 01.08.2010 понижающий коэффициент 0,7 на перевозку зерновых и масличных культур (позиции ГНГ 07129011, 1001-1006, 1204-1206) повагонными отправлениями из Казахстана через погранпереходы России с третьими странами, странами СНГ, Латвии и Эстонии, а также в направлении российских портов Балтийского моря и Азово-Черноморского бассейна на гарантированный объем перевозок не менее 2000 тыс. тонн в год (опубликовано в газете «Транспорт России» № 29 от 12-18.07.2010).

Условием предоставления указанного понижающего коэффициента к тарифу являлось предъявление грузоотправителями Республики Казахстан суммарного

объема перевозок не менее 2 000 тыс. тонн за весь период 2010 года, с учетом объемов, перевезенных с 01.01.2010.

ООО «Технотранс» обратилось в ОАО «РЖД» с письмом № 399/08 от 03.08.2010 о подписании дополнительного соглашения к договору № 139-ЖД от 21.12.2007 о применении понижающего коэффициента 0,7 на указанные перевозки. В связи с отсутствием ответа ОАО «РЖД» на указанное письмо, ООО «Технотранс» 17.08.2010 и 23.08.2010 направило новые обращения в адрес ОАО «РЖД» о заключении указанного дополнительного соглашения (письмо № 430/08 от 17.08.2010, № 438/08 от 23.08.2010).

Письмом от 24.08.2010 № ЦФТОДГ-51/94 ОАО «РЖД» проинформировало ООО «Технотранс» о том, что ОАО «РЖД» рассмотрены ранее поступившие обращения других грузоотправителей, и заключен соответствующий договор с компанией, прогантировавшей компенсацию выпадающих доходов ОАО «РЖД» при необеспечении условий предоставления понижающего коэффициента.

При рассмотрении обращения ООО «Технотранс», ОАО «РЖД» руководствовалось письмом Минтранса России от 19.07.2010 № АН-19/7745 о применении понижающих коэффициентов к ставкам Тарифной политики, где сообщалось, что «данные тарифные условия предоставляются одному экспедитору (плательщику), гарантирующему выполнение общего годового объема перевозок по каждому объему».

Вместе с тем, согласно информации, представленной Минтрансом России (письмо от 20.09.2010 № АН-16/10350), в связи с допущенной технической ошибкой в письме от 19.07.2010 № АН-19/7745, письмом от 26.08.2010 № АН-19/9417 Минтранс России направил уточняющее разъяснение по данному вопросу в адрес ОАО «РЖД», где сообщалось, что «данные тарифные условия предоставляются лицам, указанным в части 4 параграфа 1 статьи 15 Соглашения о международном железнодорожном грузовом сообщении, при выполнении гарантированного объема перевозок».

На момент обращений ООО «Технотранс» в адрес ОАО «РЖД», в соответствии с договорами, заключенными ООО «Технотранс» с грузоотправителями зерновых грузов Республики Казахстан, ООО «Технотранс» было перевезено более 1300 тыс. тонн зерновых и масленичных культур транзитом из Казахстана, а также поданы заявки на перевозку (форма ГУ-12), согласованные ЦФТО ОАО «РЖД» и железнодорожными администрациями и гарантированные к отправке казахстанскими грузоотправителями в суммарном общем объеме, превышающем гарантированный объем 2 000 тыс. тонн.

Согласно материалам дела, суммарный объем перевезенных грузов по состоянию на 01.08.2010 составлял 1 956,8 тыс. тонн, а также ОАО «РЖД» были согласованы к перевозке объемы зерновых грузов, превышающие 50 тыс. тонн, что являлось гарантией выполнения условия на предоставление понижающего коэффициента. Несмотря на изложенные обстоятельства, после 01.08.2010 понижающий индекс на перевозки зерновых и масленичных культур транзитом из Казахстана ОАО «РЖД» к ООО «Технотранс» не применялся, провозная плата списывалась в полном объеме без применения индекса.

В то же время по отношению к другому экспедитору — ООО «ЛП-Транс» (входит в группу лиц ОАО «РЖД» согласно пункту 14 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции), объем перевозок которого на 01.08.2010 составлял 355,1 тыс. тонн, и в объем которого были включены перевозки всех экспедиторов, в т.ч. ООО «Технотранс», указанный индекс ОАО «РЖД» применялся.

2. ОАО «РЖД» представило Комиссии ФАС России по рассмотрению дела № 1 10/172-10 о нарушении антимонопольного законодательства следующие объяснения.

В ОАО «РЖД» письмом от 18.06.2010 № ЦАММА-18-64/6545 обратилось АО «НК «Казахстан Темир Жолы» (национальный перевозчик Республики Казахстан) по вопросу разъяснения порядка применения понижающих коэффициентов к ставкам Тарифной политики, объявленных письмом Управления делами Тарифной политики ГП «Укрзалізниця» от 04.06.2010 № ЦМ-8/400, в части перевозок таких грузов как уголь, сжиженные углеводородные газы, удобрения минеральные фосфорные, имеющих сезонный характер.

Письмом от 03.08.2010 № ИСХ-13671 (далее – Письмо) ОАО «РЖД» проинформировало АО «НК «Казахстан Темир Жолы» о порядке применения понижающих коэффициентов на перевозки казахских грузов транзитом по территории Российской Федерации железнодорожным транспортом, установленных для отдельных категорий грузов, в том числе зерновых и масленичных культур с 1 июля и 1 августа 2010 года.

Согласно Письму, данные тарифные условия, установленные Минтранс России в рамках Тарифной политики, предоставляются ОАО «РЖД» (перевозчиком в пределах железнодорожной инфраструктуры по которой осуществляются транзитные перевозки) одному экспедитору (плательщику), гарантирующему выполнение общего годового объема перевозок по каждой грузовой позиции, на которую предоставлен понижающий коэффициент.

При этом для исчисления гарантированного объема перевозок объявленных грузов (цинк, свинец, черные металлы, удобрения минеральные, удобрения фосфорные, удобрения азотные, сжиженные газы, уголь, зерновые и масленичные культуры) к учету принимаются объемы перевозок с 01.01.2010, т.е. объемы перевозок грузов, организация перевозок которых была обеспечена множественностью экспедиторов (плательщиков).

Письмо ОАО «РЖД» имеет ссылку на разъяснения Минтранса России, направленные в адрес ОАО «РЖД» письмом от 19.07.2010 № АН-19/7745 о порядке применения понижающих коэффициентов на транзитные перевозки железнодорожным транспортом по территории Российской Федерации казахских грузов, согласно которому, данные тарифные условия предоставляются одному экспедитору (плательщику), гарантирующему выполнение общего годового объема перевозок по каждому объему.

ОАО «РЖД» пояснило, что на момент обращения ООО «Технотранс», ОАО «РЖД» в своих действиях руководствовалось разъяснениями Минтранса России, изложенными в письме № АН-19/7745 от 19.07.2010.

В связи с этим, дополнительное соглашение к договору о применении понижающего коэффициента на перевозки зерновых и масленичных культур из Казахстана транзитом по российским железным дорогам на дату заседания Комиссии (14.12.2010) заключено только с одним экспедитorem (ООО «ЛП-Транс»). Следующие обращения ООО «Технотранс» (письма от 25.08.2010 № 446/08, от 27.08.2010 № 454/08, от 08.09.2010 № 470/08, от 24.09.2010 № 507/09), касательно применения понижающего коэффициента 0,7, ОАО «РЖД» по существу вопроса рассмотрены не были, в связи с необходимостью, по заявлению ОАО «РЖД», получения дополнительных разъяснений Минтранса России.

Письмом от 14.09.2010 № ЦМТПГТ-19/95 ОАО «РЖД» дополнительно просило Минтранс России разъяснить порядок предоставления понижающих коэффициентов.

После получения письма Минтранса России от 17.11.2010 № АН-19/12921, ОАО «РЖД» письмом от 24.11.2010 № ЦФТОДГ-18/38 направило в адрес ООО «Технотранс» дополнительное соглашение № 7 к договору от 21.12.2007 № 139-ЖД, с приложением также соглашения между ОАО «РЖД», ООО «ЛП-Транс» и ООО

«Технотранс», устанавливающего солидарную ответственность данных экспедиторов перед перевозчиком за обеспечение гарантированного объема грузов, а также обязанность ОАО «РЖД» по применению исключительных тарифов к перевозкам, экспедирующим указанными компаниями.

Указанное дополнительное соглашение ООО «Технотранс» подписано не было, в связи с необходимостью, по мнению ООО «Технотранс», внесения изменений в условия договора.

3. Рассмотрев документы и сведения представленные на заседание Комиссии, выслушав доводы и возражения сторон, Комиссия приняла решение о привлечении к участию в деле Минтранса России и ООО «ЛП-Транс» в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах (определение № АГ/45120 от 16.12.2010, № АГ/45119 от 16.12.2010).

Согласно документам и сведениям (письма от 06.12.2010 № СА-16/13791, от 21.01.2011 № АН-19/481), представленным Минтрансом России на заседание Комиссии, следует.

В соответствии с пунктом 2 Положения о государственном регулировании и контроле тарифов, сборов и платы в отношении работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 № 643, пунктом 3 Правил предоставления исключительных тарифов на железнодорожном транспорте, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 15.12.2004 № 787, Минтранс России устанавливает тарифы на перевозки железнодорожным транспортом общего пользования в международном транзитном сообщении, а также устанавливает исключительные тарифы при осуществлении международных транзитных железнодорожных перевозок по территории Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 5.2.38 раздела II Положения о Министерстве транспорта Российской Федерации, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 30.07.2004 № 395 (далее — Положение о Минтрансе России), Тарифным Соглашением железнодорожных администраций (железных дорог) государств-участников СНГ от 17.02.1993, при перевозках грузов транзитом по российским железным дорогам Минтрансом России ежегодно вводится в действие Тарифная политика.

Также в соответствии с пунктом 1 Положения о Минтрансе России, при реализации обязательств в установленной сфере деятельности, вытекающих из международных договоров Российской Федерации, осуществляет функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию как компетентный орган в области железнодорожного транспорта, в том числе как «железнодорожная администрация», «администрация» и «назначенный орган». Приказом от 24.11.2009 № 212 «О тарифной политике железных дорог государств — участников Содружества Независимых Государств на перевозки грузов в международном сообщении на 2010 фрахтовый год» Минтранс России ввел в действие Тарифную политику на 2010 фрахтовый год.

На основании обращения ОАО «РЖД» от 06.07.2010 № исх-11774 по вопросу разъяснения порядка применения понижающих коэффициентов к ставкам Тарифной политики на перевозки казахстанских грузов транзитом по российским железным дорогам, Минтрансом России было дано разъяснение письмом от 19.07.2010 № АН-19/7745. В связи с допущенной технической ошибкой, Минтранс России направил в ОАО «РЖД» уточняющее разъяснение по данному вопросу письмом от 26.08.2010 № АН-19/9417, в котором также указал, что письмо с разъяснениями от 19.07.2010 № АН-19/7745 считается недействительным.

17.11.2010 на основании обращений ОАО «РЖД» от 14.09.2010 № ЦМТПГТ-19/95 и от 25.10.2010 № исх-19052, Минтранс России направил в адрес ОАО «РЖД» дополнительное разъяснение о порядке применения указанных коэффициентов (письмо от 17.11.2010 № АН-19/12921).

Согласно указанным разъяснениям, наличие заключенных договоров о предоставлении условий, указанных в подпункте 2.2 раздела 2 Приложения 3 к Тарифной политике на 2010 фрахтовый год, не является основанием для отказа в заключении таких договоров с другими экспедиторами при поступлении от них предложений о заключении договоров на предоставление понижающих коэффициентов к базовым тарифам.

4. Комиссией установлено следующее.

В соответствии с действующим на момент рассмотрения дела договором на организацию расчетов № 139-ЖД от 21.12.2007, заключенным между ОАО «РЖД» и ООО «Технотранс», ООО «Технотранс» является экспедитором экспортно-импортных, транзитных и других грузов, а также плательщиком провозных платежей, сборов и других причитающихся ОАО «РЖД» сумм.

В соответствии с законодательством Российской Федерации, за перевозки транзитных грузов, следующих по территории Российской Федерации, оплата провозных платежей осуществляется по ставкам Тарифной политики.

На основании письма Минтранса России от 01.07.2010 № 9-2583 в адрес Управления делами Тарифной политики и в соответствии с пунктом 1.2 Тарифной политики, подпункт 2.2 раздела 2 Приложения 3 к Тарифной политике на 2010 фрахтовый год был дополнен новой строкой 35, устанавливающей с 01.08.2010 понижающий коэффициент 0,7 на перевозку зерновых и масленичных культур (позиции ГНГ 07129011, 1001-1006, 1204-1206) повагонными отправлениями из Казахстана через погранпереходы России с третьими странами, странами СНГ, Латвии и Эстонии, а также в направлении российских портов Балтийского моря и Азово-Черноморского бассейна на гарантированный объем перевозок не менее 2000 тыс. тонн в год.

Как следует из материалов дела, по состоянию на 01.08.2010 объем транзитных перевозок зерновых и масленичных культур из Казахстана составлял 1 956 800 тонн, из них перевозка 1 196 982 тонны была осуществлена и оплачена через ООО «Технотранс», а также имелись гарантированные к отправке объемы грузов по согласованным заявкам на перевозку.

Таким образом, гарантированный объем был выполнен уже в первых числах августа 2010 года.

При рассмотрении обращения ООО «Технотранс» ОАО «РЖД» руководствовалось письмом Минтранса России № АН-19/7745 от 19.07.2010, в связи с чем ООО «Технотранс» было проинформировано о том, что ОАО «РЖД» рассмотрены аналогичные обращения организаций по данному вопросу и соответствующий договор заключен с другой организацией.

Письмом от 26.08.2010 № АН-19/9417 Минтранс России уведомил ОАО «РЖД», что ранее направленное письмо № АН-19/7745 от 19.07.2010 является недействительным. В письме № АН-19/9417 от 26.08.2010 также сообщалось, что данные тарифные условия предоставляются всем лицам, указанным в части 4 параграфа 1 статьи 15 Соглашения о международном железнодорожном грузовом сообщении, т.е. всем экспедиторам, являющимся плательщиками провозных платежей, в т.ч. ООО «Технотранс».

Однако, после получения указанного письма ОАО «РЖД» понижающий коэффициент в отношении ООО «Технотранс» также не применялся.

В то же время, установленные Тарифной политикой понижающие коэффициенты по

другим номенклатурам грузов применялись в расчетах со всеми экспедиторами, выполняющими такие перевозки, без заключения каких-либо дополнительных соглашений, что подтверждается представленной ОАО «РЖД» информацией от 25.01.2011 № Цют-11/69.

В соответствии с указанной информацией, 201 организация имела возможность осуществлять расчеты с применением понижающих коэффициентов за перевозки объявленных грузов (цинк, свинец, черные металлы, удобрения минеральные, удобрения фосфорные, удобрения азотные, сжиженные газы, уголь, зерновые и масленичные культуры), следующих транзитом по территории России, в т.ч. через погранпереходы Республики Казахстан. На основании телеграммы ОАО «РЖД» № ЦМТПГТ-17/28 от 07.07.2010, вводящей в действие понижающие коэффициенты на сети железных дорог России, ОАО «РЖД» дополнительные соглашения на применение понижающих коэффициентов не заключались.

Направленные 24.11.2010 ОАО «РЖД» дополнительные соглашения к Договору № 139-ЖД от 21.12.2007 на установление кода исключительного тарифа ООО «Технотранс» подписаны не были. Условиями указанных соглашений предусматривалось, что понижающий коэффициент 0,7 в отношении ООО «Технотранс» будет применяться только после даты подписания соглашений, т.е. после 24.11.2010, а не с 01.08.2010, как это предусмотрено Тарифной политикой. Несмотря на изложенные обстоятельства, после всех обращений ООО «Технотранс» (от 03.08.2010 № 399/08, от 17.08.2010 № 430/08, от 23.08.2010 № 438/08, от 25.01.2010 № 446/08, от 27.08.2010 № 454/08, от 08.09.2010 № 470/08, от 24.09.2010 № 507/09, от 20.10.2010 № 567/10, от 09.11.2010 № 599/11), ОАО «РЖД» в расчетах с ООО «Технотранс» по Договору на организацию расчетов № 139-ЖД от 21.12.2007 понижающий коэффициент 0,7, установленный строкой 35 Подпункта 2.2. раздела 2 Приложения 3 к Тарифной политике на 2010 фрахтовый год, необоснованно не применяло, провозная плата списывалась в полном объеме без применения коэффициента, в результате чего с лицевого счета ООО «Технотранс» было необоснованно списано 68 770 288 рублей 91 копейка за организацию перевозок 225,7 тыс. тонн зерновых и масленичных культур в период действия понижающего коэффициента (в соответствии со справкой-расчетом, представленной ООО «Технотранс»). Указанный индекс применялся ОАО «РЖД» только в отношении единственного экспедитора ООО «ЛП-Транс» с 01.08.2010, согласно заключенному между ними дополнительному соглашению № 5 к договору на организацию расчетов от 21.12.2007 № 121-ЖД.

Поскольку ООО «ЛП-Транс» был единственным экспедитором, кто мог применять понижающий коэффициент на услуги естественной монополии и предоставить скидку до 30% от тарифа, то большинство контрагентов ООО «Технотранс» – грузоотправителей Казахстана по объективным экономическим причинам вынуждены были отказаться от услуг ООО «Технотранс», и воспользоваться услугами по организации перевозок другого экспедитора – ООО «ЛП-Транс». Упущенная выгода ООО «Технотранс» от заявленных на основании действующих договоров, но не состоявшихся перевозок, составила 32 134 539 рублей 17 копеек (в соответствии со справкой-расчетом, представленной ООО «Технотранс»). Кроме того, ООО «Технотранс» являясь оператором собственного подвижного состава, используемого при организации перевозок, понесло убытки, связанные с простым (собственных и арендованных) вагонов, которые планировалось использовать для выполнения согласованных, но не состоявшихся ввиду создания неравных условий доступа к услугам естественной монополии, заявок в размере 62 340 561 рублей 23 копейки, а именно расходы на оплату железнодорожного тарифа до станций отстоя, услуги за отстой вагонов, железнодорожный тариф со

станций отстоя вагонов на станции погрузки, тариф по выводу вагонов из аренды и платежи за аренду вагонов.

Таким образом, суммарный ущерб, причиненный ООО «Технотранс» действиями ОАО «РЖД», на момент рассмотрения дела составил не менее 163 245 389 рублей.

5. Исследовав представленные материалы, заслушав и оценив доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

ОАО «РЖД» является субъектом естественной монополии; приказом ФСТ России от 29.12.2004 № 435-т «О включении (исключении) организаций в (из) Реестр (а) субъектов естественных монополий на транспорте» 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».

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящимся в состоянии естественной монополии. Таким образом, ОАО «РЖД» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

Также, согласно приказу ФАС России от 14.06.2005 № 121 ОАО «РЖД» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов. Доля этого хозяйствующего субъекта на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования превышает 65 процентов в географических границах Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 2 статьи 3 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» (далее — Закон о железнодорожном транспорте), если международным договором Российской Федерации в области железнодорожного транспорта установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации о железнодорожном транспорте, применяются правила международного договора. В соответствии со статьей 30 Закона о железнодорожном транспорте Российская Федерация участвует в международном сотрудничестве в области железнодорожного транспорта в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права и международными договорами Российской Федерации.

В соответствии со статьей 8 Закона о железнодорожном транспорте тарифы на перевозки в международном сообщении с участием железнодорожного транспорта устанавливаются в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Согласно статье 4 Закона о железнодорожном транспорте, государственное регулирование в области железнодорожного транспорта осуществляется путем регулирования и контроля в соответствии с законодательством Российской Федерации о естественных монополиях и антимонопольным законодательством. Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 № 643 введено в действие Положение о государственном регулировании и контроле тарифов, сборов и платы в отношении работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок.

В соответствии с пунктом 2 указанного Положения тарифы на перевозки железнодорожным транспортом общего пользования в международном транзитном сообщении устанавливаются в соответствии с международными

договорами Российской Федерации. Введение в действие и применение тарифов на международные транзитные железнодорожные перевозки осуществляются в соответствии с нормативными правовыми актами Министерства транспорта Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 9 указанного Положения тарифы, сборы и плата устанавливаются в виде фиксированных (предельных) ценовых ставок тарифов, сборов и платы. Фиксированные (предельные) ставки тарифов, сборов и платы могут устанавливаться как в виде абсолютных значений, так и в виде индексов к действующему уровню тарифов, сборов и платы.

Сведения об изменениях, вносимых в регулируемые тарифы, сборы и плату на железнодорожном транспорте общего пользования, связанные с перевозкой грузов, публикуются федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта в печатном издании указанного органа.

В отношении экспортно-импортных и транзитных грузов действует Тарифное соглашение стран СНГ, а также применяется единая Тарифная политика, принимаемая ежегодно на каждый фрахтовый год на тарифных конференциях перевозчиков стран СНГ и Балтии. На тарифных конференциях СНГ не менее чем за два месяца до введения тарифа принимается тарифная политика железных дорог СНГ на перевозки грузов в международном сообщении на очередной фрахтовый год. Тарифная политика включает в себя основной документ, определяющий правила применения, сферу действия, порядок регулирования или изменения международных тарифов и размеры индекс для определения базовой провозной платы. Ставки на внешнеторговые перевозки установлены в швейцарских франках. Тарифная политика СНГ применяется по отношению к перевозкам внешнеторговых грузов в сообщениях между странами СНГ, а также из стран СНГ в страны дальнего зарубежья и Балтии и в обратном направлении.

Таким образом, Тарифная политика имеет силу международного договора, в связи с чем имеет прямое действие и применяется приоритетно перед нормами национального права. Международный характер Тарифной политики СНГ подтверждается Решением Экономического суда СНГ от 04.03.03 N 01-1/5-02, которое принято в соответствии с пунктом 5 Положения об Экономическом суде СНГ и является обязательным для стран, подписавших Соглашение «О статусе Экономического суда СНГ» от 06.07.1992.

Согласно пункту 2 статьи 5 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

В соответствии с пунктом 7 Положения о Минтрансе России при осуществлении правового регулирования в установленной сфере деятельности Министерство не вправе устанавливать не предусмотренные федеральными конституционными законами, федеральными законами, актами Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации функции и полномочия федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, а также не вправе устанавливать ограничения на осуществление прав и свобод граждан, прав негосударственных коммерческих и некоммерческих организаций, за исключением случаев, когда возможность введения таких ограничений актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти прямо предусмотрена Конституцией Российской Федерации, федеральными конституционными законами, федеральными законами и издаваемыми на основании и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных

конституционных законов, федеральных законов актами Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации.

Согласно пункту 7 Правил предоставления исключительных тарифов на железнодорожном транспорте, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 15.12.2004 № 787 (далее - Правила), предоставление исключительных тарифов на железнодорожном транспорте в индивидуальном порядке не допускается, тем не менее, указание в письме Минтранса России от 19.07.2010 № АН-19/7745 на необходимость определения единственного экспедитора (плательщика) для осуществления перевозок по исключительному тарифу нарушает указанный пункт и устанавливает индивидуальную скидку на услуги естественной монополии в адрес единичного (единственного) транспортного экспедитора, что представляется недопустимым в соответствии с антимонопольным законодательством.

Необходимо отметить, что аналогичные понижающие коэффициенты, действовавшие в рамках Тарифной политики на 2010 фрахтовый год, применялись ОАО «РЖД» в расчетах со всеми экспедиторами автоматически, без оформления каких-либо дополнительных соглашений.

Следовательно, ОАО «РЖД» обязано было применять понижающий коэффициент 0,7 в отношении перевозок, оплачиваемых ООО «Технотранс», с момента его введения в действие без заключения каких-либо дополнительных соглашений, ввиду действия международного договора — Тарифной политики и Правил предоставления исключительных тарифов на железнодорожном транспорте при осуществлении международных транзитных перевозок по территории Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что действия ОАО «РЖД», занимающего доминирующее положение на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта, в том числе при осуществлении перевозок в режиме «транзит», нарушили:

- пункт 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в части создания дискриминационных условий отдельному экспедитору (плательщику за осуществление перевозок грузов железнодорожным транспортом общего пользования) – ООО «Технотранс» (хозяйствующему субъекту, не входящему в группу лиц ОАО «РЖД») путем неприменения понижающего коэффициента 0,7 на перевозки зерновых и масличных культур из Казахстана транзитом по территории Российской Федерации, и предоставлении данных тарифных условий единственному экспедитору (плательщику за осуществление перевозок грузов железнодорожным транспортом общего пользования) — ООО «ЛП-Транс» (хозяйствующему субъекту, входящему в группу лиц ОАО «РЖД»);

- пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, путем нарушения порядка предоставления (применения) исключительного тарифа на перевозки зерновых и масличных культур из Казахстана транзитом по территории Российской Федерации, установленного пунктом 7 Правил предоставления исключительных тарифов на железнодорожном транспорте, и порядка применения тарифов на международные транзитные железнодорожные перевозки, установленные Тарифной политикой на 2010 фрахтовый год и действующие в рамках Тарифного соглашения железнодорожных администраций (железных дорог) государств-участников СНГ от 17.02.1993.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «РЖД» нарушившим пункты 8, 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства ОАО «РЖД» не выдавать, в связи с окончанием срока действия понижающего коэффициента, установленного Тарифной политикой на 2010 фрахтовый год.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.