

РЕШЕНИЕ № 720/18

Комиссия Иркутского УФАС России в составе:

Председатель Комиссии: <....>;

Члены Комиссии <....>, <....>;

в присутствии представителей ОАО «РЖД»: <....> – юрисконсульт отдела применения законодательства юридической службы филиала ОАО «Российские железные дороги» (доверенность от 22.01.2018г. №ВСЖД-17Д); <....> – ведущий юрисконсульт правового сектора ВСТЦФТО - структурного подразделения ЦФТО – филиала ОАО «Российские железные дороги» (доверенность), <....> - ведущий юрисконсульт правового сектора ВСТЦФТО - структурного подразделения ЦФТО – филиала ОАО «Российские железные дороги» (доверенность от 18.11.2016г. №ВС ТЦФТО-01-32/2016),

в присутствии руководителя ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй» <....> (выписка из ЕГРЮЛ),

в присутствии руководителя ОАО «Росичь» <....> (выписка из ЕГРЮЛ),

на основании полномочий по рассмотрению заявления ОАО «Росичь», переданных ФАС России от 10.10.2017г. №АР/69944/17, рассмотрев дело № 284 от 31.10.2017г. по признакам нарушения ОАО «Российские железные дороги», занимающего доминирующее положение на рынке железнодорожных перевозок, части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившиеся в отказе согласования промывки вагонов на пункте санитарной подготовки вагонов ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй», что могло привести к ограничению конкуренции на рынке услуг по промывке крытых вагонов на территории Иркутской области и Республики Бурятия и к ущемлению интересов ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй» в предпринимательской деятельности,

УСТАНОВИЛА:

02.08.2017г. в Иркутское УФАС России поступило заявление (вх.№9519) ОАО «Росичь» по вопросу отказа в согласовании промывки крытых вагонов в пункте санитарной подготовки вагонов не принадлежащем ОАО «Российские железные дороги».

Письмом ФАС России от 10.10.2017г. №АР/69944/17 полномочия по рассмотрению заявления ОАО «Росичь» переданы Иркутскому УФАС России.

В ходе рассмотрения заявления установлено, что 16.05.2017г. на путях ОАО «Росичь» открылся пункт санитарной подготовки вагонов, собственником которого является ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй».

ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй» заключены договоры на оказание услуг по промывке крытых вагонов (ИП Шагдаров Б.В. договор № 1-2017-СПВ от 11.05.2017г.; ИП Бальжинимаев Б.Д. договор № 2-2017-СПВ от 11.05.2017г.; ИП Бальжинимаев Б.Д. договор № 3-2017-СПВ от 11.05.2017г.; ИП Иванова Л.А. договор № 4-2017-СПВ от 11.05.2017г.; ООО «Регион» договор № 5-2017-СПВ от 11.05.2017г.; ОАО «Росичь» договор № 6-2017-СПВ от 11.05.2017г.; АО «Заудинский мелькомбинат» договор № 7-2017-СПВ от 11.05.2017г..).

Услуги по промывке, ветеринарно-санитарной обработке крытых и изотермических вагонов осуществляются на основании ТУ 81.29.19-001-96704504-2017 «Уборка, очистка и промывка железнодорожных вагонов» (утв. ген. директором ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй» 17.04.2017г.), а также на основании экспертного заключения по установлению соответствия (несоответствия) требованиям технических регламентов, государственных санитарно-эпидемиологических правил и нормативов продукции, рабочих мест, оборудования, технологических процессов, помещений и др. от 04.05.2017г. №1.2.21/ВБ (утв. Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека №1.2.21/ВБ

от 04.05.2017г.).

ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй» заключен договор поручения от 12.05.2017г. на совершение юридических действий по согласованию промывки вагонов и по передаче промытых вагонов ОАО «РЖД» с ОАО «Росичь», предметом которого является совершение юридических действий, направленных на получение согласия от ОАО «РЖД» промывки вагонов на пункте санитарной подготовки вагонов доверителя и на представление интересов доверителя во всех уполномоченных органах по деятельности доверителя, связанной с промывкой вагонов на пункте санитарной подготовки вагонов.

В соответствии со ст. 44 Устава железнодорожного транспорта промывка, ветеринарно-санитарная обработка крытых и изотермических вагонов после выгрузки продовольственных и скоропортящихся грузов, перечень которых устанавливается правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом, обеспечиваются перевозчиками за счет грузополучателей (получателей), специализированных вагонов, контейнеров - грузополучателями, если иное не установлено соглашением сторон.

ОАО «Росичь» (исх. № 211-4 от 16.05.2017г., №217-2 от 18.05.2017г., №221-1 от 19.05.2017г., №225-2 от 22-05.2017г.) обратилось в адрес ОАО «Российские железные дороги» (станция Заудинский ВСЖД), с уведомлением об открытии с 16.05.2017г. на путях ОАО «Росичь» пункта санитарной подготовки вагонов, принадлежащего ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй», а также просило согласовать промывку всех вагонов, поступающих на пути ОАО «Росичь» на пункте санитарной подготовки вагонов ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй».

ОАО «Российские железные дороги» (ЦФТО Восточно-Сибирский ТЦФТО) (исх. № 3921/В-С ТЦФТ от 22.05.2017г.) направило в адрес ОАО «Росичь» письмо, в котором пояснило, что промывка вагонов может производиться только перевозчиком за счет грузополучателя.

11.09.2017г. ОАО «Росичь» (исх. № 403-3) просило ОАО «Российские железные дороги» (ЦФТО – филиал ОАО «РЖД») не направлять на повторную промывку вагоны, промытые на пункте санитарной обработки вагонов ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй», и не списывать денежные средства за повторную промывку.

В адрес ОАО «Российские железные дороги» направлялись уведомления об очистке и промывке вагонов грузополучателями; удостоверения, выданные ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй», что вагоны допускаются к отправке для использования под погрузку на общих основаниях, а также экспертные заключения, выданные Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, что промытые вагоны соответствуют требованиям государственных санитарно-эпидемиологических правил и нормативов.

Однако, ОАО «РЖД» вагоны направлялись на повторную промывку и выставались соответствующие счета на оплату услуг.

ОАО «Российские железные дороги» включено в реестр субъектов естественных монополий на транспорте, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль по услугам железнодорожные перевозки (дата включения в Реестр №435-т от 29.12.2004г.).

В соответствии с пунктом 11 Устава (утв. Постановлением Правительства РФ №585 от 18.09.2003г.) к видам деятельности относятся: оказание услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и иных услуг, связанных с предоставлением этой инфраструктуры (ее элементов); оказание услуг по предоставлению железнодорожных путей необщего пользования, принадлежащих обществу; перевозка пассажиров, грузов, багажа и грузобагажа железнодорожным транспортом общего пользования, в том числе для государственных нужд, воинские и специальные железнодорожные перевозки; транспортировка грузов (перемещение грузов без заключения

договора перевозки) по железнодорожным путям общего и необщего пользования.

Статьей 44 Устава железнодорожного транспорта установлено, что после выгрузки грузов, грузобагажа вагоны, контейнеры в соответствии с правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом должны быть очищены внутри и снаружи, с них должны быть сняты приспособления для крепления, за исключением несъемных приспособлений для крепления, а также должны быть приведены в исправное техническое состояние несъемные инвентарные приспособления для крепления (в том числе турникеты) или грузополучателем (получателем), или перевозчиком - в зависимости от того, кем обеспечивалась выгрузка грузов, грузобагажа. После выгрузки грузов, грузобагажа порожние вагоны, контейнеры в случаях, установленных правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом, должны быть закрыты с обязательной установкой разрешенного к применению типа закрутки стороной, обеспечивавшей выгрузку вагонов, контейнеров.

Основные требования к очистке вагонов, контейнеров и критерии такой очистки определяются правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом. При отсутствии у грузополучателей (получателей) возможностей для промывки вагонов их промывку могут обеспечивать перевозчики либо иные юридические лица или индивидуальные предприниматели в соответствии с договором. Обеззараживание грузов и транспортных средств проводится грузополучателями или соответствующими органами государственного контроля (надзора) (ст. 44 Устава железнодорожного транспорта).

В соответствии со ст. 44 Устава железнодорожного транспорта и пункта 1.20 Правил перевозок железнодорожным транспортом скоропортящихся грузов промывка, ветеринарно-санитарная обработка крытых и изотермических вагонов после выгрузки продовольственных и скоропортящихся грузов, перечень которых устанавливается правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом, обеспечиваются перевозчиками за счет грузополучателей (получателей), специализированных вагонов, контейнеров - грузополучателями, если иное не установлено соглашением сторон.

Перечень скоропортящихся грузов, после перевозки, которых перевозчиком за счет грузополучателя должна производиться промывка и ветеринарно-санитарная обработка специализированных изотермических вагонов (рефрижераторные вагоны, вагоны-термосы), крытых вагонов, рефрижераторных контейнеров, определяется правилами перевозок железнодорожным транспортом скоропортящихся грузов, утвержденными приказом Министерства путей сообщения Российской Федерации от 18.06.2003г. N 37 (пункт 19).

В соответствии с пунктом 5.16 Санитарных правил по организации грузовых перевозок на железнодорожном транспорте после выгрузки пищевых продуктов транспортные средства очищают (пол и стены изотермических вагонов и контейнеров протирают), промывают и в необходимых случаях дезинфицируют. Для обработки вагонов применяются моющие и дезинфицирующие средства, разрешенные к применению в установленном порядке.

В соответствии со ст. 44 Устава железнодорожного транспорта при отсутствии у грузополучателей (получателей) возможностей для промывки вагонов их промывку могут обеспечивать перевозчики либо иные юридические лица или индивидуальные предприниматели в соответствии с договором. Обеззараживание грузов и транспортных средств проводится грузополучателями или соответствующими органами государственного контроля (надзора).

Кроме того, Министерством транспорта (письмо № 04-04/284 от 24.01.2013г.) определено, что стороны могут самостоятельно определять, кем будет осуществляться промывка и ветеринарно-санитарная обработка крытых, изотермических, специализированных вагонов и контейнеров.

Полагая, что не давая согласия на промывку вагонов из-под муки на пункте санитарной подготовки вагонов ООО СП МГК РБМ «Спец Тех Строй», затягивая процесс согласования,

ОАО «РЖД» создает препятствия ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй» доступу на рынок оказания услуг по промывке крытых вагонов.

Пунктом 9 части 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе, создание препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам.

В соответствии с требованиями Закона о защите конкуренции Иркутским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции с целью установления признаков доминирующего положения ОАО «Российские железные дороги» на рынке оказания услуг по промывке крытых вагонов в границах железнодорожных путей станции Касьяновка Иркутской области и железнодорожных путей необщего пользования станции Заудинский Республики Бурятия.

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» оказание услуги железнодорожных перевозок отнесено к числу сфер деятельности субъектов естественной монополии, следовательно, в силу указанного Закона ОАО «РЖД» является субъектом естественной монополии на рынке услуг железнодорожных перевозок (Приказом № 435-т от 29.12.2004г. включено в реестр субъектов естественных монополий на транспорте).

В силу части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

По результатам проведенного анализа установлено, что в соответствии с п. 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции ОАО «Российские железные дороги» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по промывке крытых вагонов в границах железнодорожных путей станции Касьяновка Иркутской области и железнодорожных путей необщего пользования станции Заудинский Республики Бурятия.

Рынок железнодорожных перевозок и рынок оказания услуг по промывке крытых вагонов являются связанными друг с другом, поскольку после оказания услуги по промывке вагонов, порожние промытые вагоны должны быть перевезены ОАО «РЖД» для дальнейшей эксплуатации (перевозки грузов) к месту погрузки грузов.

Таким образом, в действиях ОАО «Российские железные дороги» как перевозчика, занимающего доминирующее положение на товарном рынке услуг железнодорожных перевозок, установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, что может привести к созданию препятствий доступу на товарный рынок по оказанию услуг по промывке крытых вагонов ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй»

На основании изложенного, Приказом №284 от 31.10.2017г. в отношении ОАО «РЖД» возбуждено дело по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела ОАО «РЖД» представлены письменные и устные пояснения, из которых следовало, что услуги по промывке вагонов оказываются в рамках заключенных договоров на транспортно-экспедиционное обслуживание.

В связи с открытием на железнодорожных путях необщего пользования ОАО «Росичь» пункта санитарной подготовки вагонов, собственником которого является ООО СП МГК РБМ «Спец Тех Строй», по инициативе контрагентов ОАО «РЖД» к договорам на транспортно-экспедиционное обслуживание заключены дополнительные соглашения от 13.03.2018г. об

изменении условий договоров в части осуществления промывки вагонов на пункте промывке, не принадлежащем ОАО «РЖД».

Кроме того, согласно п.1.7 Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования (утв. Приказом МПС России от 18.06.2003г. №26), на каждый железнодорожный путь необщего пользования должна составляться инструкция о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования, в которой указывается характеристика путевого развития железнодорожного пути необщего пользования, весовая норма и длина состава, порядок маневровых передвижений, положения стрелочных переводов и т.д.. При изменении технического оснащения железнодорожного пути необщего пользования или технологии его работы инструкция пересматривается в установленном порядке.

Требования инструкции являются обязательными для владельцев инфраструктуры и пользователей железнодорожных путей необщего пользования, контрагентов, владельцев инфраструктуры и перевозчиков, осуществляющих работу на железнодорожном пути необщего пользования.

Помимо инструкции, согласно п.1.9 Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, каждый путь необщего пользования должен иметь технический паспорт <...> план и продольный профиль, чертежи сооружений. В техническом паспорте указываются технические характеристики и состояние рельсов, шпал, балласта, земляного полотна, сооружений, весовых приборов и т.д..

После ввода в эксплуатацию новых объектов владелец железнодорожного пути необщего пользования вносит в технический паспорт соответствующие изменения. Один экземпляр технического паспорта направляется владельцу инфраструктуры, который вносит изменения в ведомость железнодорожных путей необщего пользования — приложение к техническо-распорядительному акту станции примыкания.

Соответствующие изменения направлены ОАО «Росичь» в адрес ОАО «РЖД» 09.02.2018г..

Кроме того, в ходе рассмотрения дела установлено, что в течении 2016г. на промывочном пункте станции Касьяновка промыто 1473 вагона после выгрузке муки на станциях Восточно-Сибирской Железной дороги, при том, что выгружено — 2383 вагона.

Таким образом, в 2016г. не все вагоны были отправлены на промывку. По данному факту ОАО «РЖД» проведена служебная проверка и по ее результатам приняты соответствующие меры.

ОАО «Росичь» письмом от 16.04.2018г. (исх.№248-1) представил информацию о том, что пункт промывки начал свою работу в постоянном режиме. Вагоны из-под муки контрагентов ОАО «Росичь» промываются на пункте промывки ООО СП МГК РБМ «Спец Тех Строй» и отправляются без повторной промывки на пункте ОАО «РЖД» на ст. Касьяновка.

01.06.2018г. ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй» заявлено ходатайство (вх.№7676/18) о прекращении производства по делу №284 и отзыве заявления о нарушении ОАО «РЖД» требований антимонопольного законодательства.

Рассмотрев представленные документы и пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав все доказательства по делу, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к следующим выводам.

Основанием для возбуждения дела №284 послужило выявление признаков нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в действиях ОАО «Российские железные дороги», что выразилось в отказе согласования промывки вагонов на пункте санитарной подготовки вагонов ООО «СП МГК РБМ «Спец Тех Строй», что могло привести к ограничению конкуренции на рынке услуг по промывке крытых вагонов на территории Иркутской области и Республики Бурятия и к ущемлению интересов ООО «СП МГК РБМ «Спец

Тех Строй» в предпринимательской деятельности.

Исходя из положений [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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Действия (бездействие) хозяйствующего субъекта можно квалифицировать как злоупотребление доминирующим положением при наличии доказательств нарушения им императивно установленных требований законодательства в связи с его доминирующим положением, которое повлекло ущемление интересов других лиц и (или) недопущение, ограничение, устранение конкуренции.

Поскольку ООО СП МГК РБМ «Спец Тех Строй» заявлено об отзыве заявления в отношении ОАО «Российские железные дороги» в связи с отсутствием ущемления его интересов в предпринимательской деятельности, следовательно, действия ОАО «РЖД» нельзя квалифицировать как злоупотребление доминирующим положением.

На основании изложенного, по результатам рассмотрения представленных материалов, документов, письменных и устных пояснений сторон, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Прекратить производство по делу №284 от 31.10.2017г. в отношении ОАО «Российские железные дороги» в связи с отсутствием нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.
2. Копию решения направить сторонам по делу.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия (ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции») в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

<....>

Члены Комиссии

<....>

<....>