

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее – Приморское УФАС России, Управление) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления, члены Комиссии: – начальник отдела антимонопольного контроля, – начальник аналитического отдела, – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

рассмотрев дело № 28/06-2013 от 13.12.2013 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» (ул. Новая Басманная, 2, г. Москва, 107174; ИНН 7708503727; далее – ОАО «РЖД») части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении прав и законных интересов ООО «ФастИмпорт» путем отказа подачи вагонов под выгрузку до заключения договоров на зону таможенного контроля и пользования, выставления счетов на подачу и уборку вагонов,

при участии:

ответчика: ОАО «РЖД» – ведущий юрисконсульт Дальневосточной дирекции управления движением – структурного подразделения Центральной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД», заместитель начальника железнодорожной станции Гродеково Владивостокского центра организации работы железнодорожной станции Гринденко,

в отсутствии представителей:

заявителя: ООО «ФастИмпорт» - не явились, извещены надлежащим образом,

третьего лица: ООО «Строительные Материалы» – не явились, извещены надлежащим образом,

**У С Т А Н О В И Л А:**

В Приморское УФАС России 23.10.2013 поступило обращение ООО «ФастИмпорт» (ул. Успенского, д. 62, г. Владивосток, 690025; ИНН 2539107188; далее – Заявитель) на действия ОАО «РЖД», выразившиеся в ущемлении прав и законных интересов ООО «ФастИмпорт» путем отказа подачи вагонов под выгрузку до заключения договоров на зону таможенного контроля и пользование, а также отказа от выдачи пропуска на въезд автотранспорта.

В своем заявлении ООО «ФастИмпорт» указало, что вагоны КЖД, прибывшие в адрес Заявителя, №№ 3113634, 3406433, накладные №№ АО28520, АО28521, задекларированные по процедуре «Выпуск для внутреннего потребления», выпущены в свободное обращение Гродековским постом Уссурийской таможни на основании ТД 10716080/191013/0006945.

Заявитель подал уведомление от 21.10.2013 на имя начальника железнодорожной

станции Гродеково с просьбой выставить данные вагоны на 109 путь общего пользования для выгрузки товара на автотранспорт своими силами. На данное уведомление Заявителем был получен отказ.

Также Заявитель указал, что в соответствии с действующим законодательством в области железнодорожного транспорта при подаче вагонов для выгрузки на путях общего пользования оплата за подачу и уборку не взимается.

Учитывая, что товар, находящийся в вагонах, для Заявителя является коммерческим, ООО «ФастИмпорт» направило второе уведомление от 22.10.2013 на подачу под выгрузку вагонов с устным согласием, что ведомость подачи и уборки подпишет и оплатит. На новое уведомление ОАО «РЖД» выдвинуло новое требование – обеспечить подачу вагонов только после заключения договора на оказание услуг при организации работы по погрузке (выгрузке) грузов на местах общего пользования.

Управлением в адрес Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» был направлен запрос от 31.10.2013 № 7677/06-2 о предоставлении информации по фактам, изложенным в обращении ООО «ФастИмпорт».

В соответствии с запросом ОАО «РЖД» представило письменные пояснения (вх. № 8158 от 18.11.2013), в которых указало, что ОАО «РЖД» на рынке транспортных услуг в рамках международных перевозок является перевозчиком. После прохождения таможенных процедур грузополучатель подает на имя начальника станции уведомление о выпуске товаров и согласовании места выгрузки вагона.

В соответствии со статьей 30 Федерального закона № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее – Устав), плата за перевозку грузов, грузобагажа и иные причитающиеся перевозчику платежи вносятся грузоотправителем (отправителем) до момента приема грузов, грузобагажа для перевозки, если иное не предусмотрено настоящим Уставом или соглашением сторон. При несвоевременном внесении грузоотправителем (отправителем) указанной платы и иных причитающихся перевозчику платежей за предыдущую перевозку грузов, грузобагажа прием грузов, грузобагажа для перевозки и подача вагонов, контейнеров не проводятся, если иное не предусмотрено настоящим Уставом или соглашением сторон.

При несвоевременных расчетах за перевозку грузов, грузобагажа по вине грузоотправителя (отправителя) или грузополучателя (получателя) перевозчик вправе потребовать уплаты процентов на сумму просроченного платежа в размере и в порядке, которые установлены гражданским законодательством. До внесения на железнодорожной станции назначения грузополучателем (получателем) всех причитающихся перевозчику платежей вагоны, контейнеры, не выданные грузополучателю (получателю), находятся на его ответственном простое и с него взимается плата за пользование вагонами, контейнерами.

Также ОАО «РЖД» указало, что на основании оферты от 01.08.2011 между ОАО «РЖД» и ООО «ФастИмпорт» заключен договор от 02.08.2012 № 382/11 транспортно-экспедиционного обслуживания, в соответствии с которым экспедитор (МЧ-3) за вознаграждение и за счет клиента готов выполнить определенные настоящим договором услуги согласно приложению № 1.

ОАО «РЖД» предоставило в адрес Управления счета-фактуры, ведомости подачи и уборки вагонов, выставленные ОАО «РЖД» в адрес ООО «ФастИмпорт» в 2013 году.

В своих пояснениях ОАО «РЖД» также указало, что Заявителю было отказано в подаче вагонов к местам выгрузки по причине не подписания памяток приемосдатчика формы ГУ 45 подачи уборки вагонов на ранее поданные вагоны к местам выгрузки. Согласно памяткам приемосдатчика, с грузополучателя взимается плата за подачу и уборку вагонов к местам выгрузки, подача вагонов производится локомотивом перевозчика. В соответствии с пунктом 2.7 Правил применения сборов за дополнительные операции, связанные с перевозкой грузов на федеральном железнодорожном транспорте (Тарифное руководство № 3), утвержденных Постановления Федеральной энергетической комиссии Российской Федерации от 19.06.2002 № 35/15 (далее – Тарифное руководство № 3), плата за подачу и уборку вагонов производится за каждый выезд/заезд локомотива и взимается за расстояние подачи и уборки вагонов в оба конца. Отказа в подаче вагонов компании ООО «ФастИмпорт» №№ 3113634, 3406433 по причине не заключенного договора на зону таможенного контроля и пользования на станции Гродеково не было. Кроме того, ООО «ФастИмпорт» предлагалось заключить договор на подачу вагонов к местам общего пользования при осуществлении выгрузки груза из вагонов силами грузополучателя. Данная норма предусмотрена телеграфным указанием ОАО «РЖД» от 01.04.2011 № 6174, от заключения данного договора Заявитель отказался без каких-либо пояснений.

Вагоны №№ 3113636, 3406433 были поданы на путь общего пользования № 116 и выгружены силами грузополучателя, вагон № 3406433 выгружен 27.10.2013, вагон № 3113634 выгружен 26.10.2013 после подписания памяток приемосдатчика на ранее поданные и выгруженные вагоны.

В ходе рассмотрения документов, представленных ОАО «РЖД» по запросу Управления, было установлено следующее.

Между ОАО «РЖД» и Заявителем был заключен договор транспортной экспедиции от 02.08.2011 № 382/11.

В соответствии с пунктом 1.1 вышеуказанного договора установлено, что ОАО «РЖД» обязуется за вознаграждение и за счет клиента выполнить или организовать выполнение определенных настоящим договором транспортно-экспедиционных услуг при наличии соответствующих погрузочно-разгрузочных машин и приспособлений.

Пунктом 1.2 вышеуказанного договора установлен перечень основных и дополнительных видов услуг по договору и определен в «Перечне работ и услуг, которые выполняются за грузополучателя (грузоотправителя) на основании договора транспортной экспедиции».

Согласно Приложению к договору, услугами, которые включены для ООО «ФастИмпорт», являются: при выгрузке груза из вагона на а/машину, при выгрузке груза из вагона на площадку и погрузке груза с площадки в вагон, таможенный досмотр груза с перевеской, зачистка вагонов контейнеров от остатков груза за 1 час работы механизатора.

Статьей 21 Устава установлено, что погрузка грузов, грузобагажа в вагоны, а также выгрузка из них в местах общего и необщего пользования обеспечивается грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями). Погрузка порожних или груженых контейнеров в вагоны, а также выгрузка из них таких контейнеров в местах общего пользования обеспечивается перевозчиками за счет грузополучателей с ее оплатой по соглашению сторон, если иное не установлено законодательством Российской Федерации.

Согласно статье 35 Устава, грузы выдаются на железнодорожной станции назначения грузополучателю после внесения им перевозчику платы за перевозку грузов и иных причитающихся перевозчику платежей, если таковые не были внесены грузоотправителем. Порядок оформления выдачи грузов устанавливается правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом.

В представленных пояснениях (вх. № 433 от 23.01.2014) ООО «ФастИмпорт» указало, что в соответствии с пунктом 2.7.16 Постановления Федеральной энергетической комиссии Российской Федерации от 19.06.2002 № 35/15, за маневровую работу, выполняемую локомотивом, принадлежащим организации федерального железнодорожного транспорта, в процессе подачи и уборки вагонов на железнодорожные подъездные пути, пристанские и припортовые ветви, отдельной платы не взимается.

К маневровой работе, выполняемой в процессе подачи и уборки вагонов, относятся подборка вагонов на станционных путях перед подачей на железнодорожные подъездные пути, расстановка подаваемых вагонов по местам погрузки и выгрузки, уборка вагонов с мест погрузки и выгрузки, подача вагонов на весы и под дозировку, уборка этих вагонов с весов и после дозировки.

Таким образом, по мнению Заявителя, требование ОАО «РЖД» об оплате маневренных работ локомотива по подаче и уборке вагонов является незаконным.

Комиссия не может принять довод Заявителя в силу следующего.

Выгрузка груза ООО «ФастИмпорт» осуществляется на пути общего пользования №№ 109, 116.

В соответствии со статьей 2 Устава железнодорожные пути общего пользования - железнодорожные пути на территориях железнодорожных станций, открытых для выполнения операций по приему и отправлению поездов, приему и выдаче грузов, багажа, грузобагажа, по обслуживанию пассажиров и выполнению сортировочных и маневровых работ, а также железнодорожные пути, соединяющие такие станции.

Пунктом 2.7.1 Тарифного руководства № 3 установлено, что сбор за подачу и уборку груженых и порожних вагонов локомотивом, принадлежащим организации федерального железнодорожного транспорта, взимается за расстояние подачи и уборки вагонов в оба конца за каждый выход локомотива по ставкам таблицы № 10 настоящего Тарифного руководства, если железнодорожный подъездной путь не принадлежит железной дороге, и за каждый выход локомотива и пользование железнодорожным подъездным путем по ставкам таблицы № 11 настоящего Тарифного руководства, если железнодорожный подъездной путь принадлежит железной дороге (применяется для 1 и 2 группы железнодорожных подъездных

путей).

Таким образом, данный сбор взимается в зависимости от принадлежности пути.

Пути №№ 109, 116 принадлежат ОАО «РЖД» и являются путями общего пользования, локомотив, который осуществляет подачу и уборку вагонов к/с местам погрузки-выгрузки, также принадлежит ОАО «РЖД».

Таким образом, выставление счет-фактур в адрес Заявителя не противоречит действующему законодательству.

Также в своих пояснениях Заявитель указал, что ОАО «РЖД» незаконно отказало в подаче вагонов к местам выгрузки по причине неподписания памяток приемосдатчика Формы ГУ-45.

Комиссия не может принять довод Заявителя в силу следующего.

Статьей 36 Устава установлено, что по прибытии грузов на железнодорожную станцию назначения перевозчик обязан выдать грузы и транспортную железнодорожную накладную грузополучателю, который обязан оплатить причитающиеся перевозчику платежи и принять грузы.

Грузополучатель может отказаться от принятия грузов в тех случаях, если качество грузов вследствие повреждения, порчи или по иным причинам изменилось в такой степени, что исключается возможность частичного или полного использования таких грузов по назначению.

В соответствии с подпунктом 7.7 пункта 7 Приказа Министерства путей сообщения Российской Федерации от 18.06.2003 № 29, при отсутствии обстоятельств, вызывающих в соответствии со статьей 41 Устава необходимость перевозчика принимать участие в выдаче грузов, грузы, перевозимые в вагонах и контейнерах, выдаются грузополучателю без проверки.

При этом подтверждением фактической выдачи грузов без проверки являются: при выгрузке грузов из вагонов в местах общего пользования и в местах необщего пользования, расположенных на территории железнодорожной станции силами и средствами грузополучателей, - подписи уполномоченных представителей перевозчика и грузополучателя в памятке приемосдатчика в графе «Вагон сдал», «Вагон принял». Приемосдаточные операции производятся на месте выгрузки.

Таким образом, при отказе в подписании памятки приемосдатчика грузополучателем отсутствует факт выдачи груза грузополучателю, что может привести к нарушению статьи 36 Устава.

ОАО «РЖД» включено приказом ФСТ России от 29.12.2004 г. № 435-т в Реестр субъектов естественной монополии на транспорте. Приказом ФАС России от 14.06.2005 № 121 ОАО «РЖД» включено в федеральный раздел Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определённого товара более чем 35%, по видам услуг: оказание услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

Таким образом, ОАО «РЖД» занимает доминирующее положение в сфере

оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

Вместе с тем, Комиссией не установлено, что действия ОАО «РЖД», выразившиеся в отказе подачи вагонов до подписания памяток приемосдатчика, а также во взимании платы за подачу и уборку вагонов к/с местам погрузки-выгрузки, противоречат действующему законодательству.

Также Комиссией установлено, что Заявителю были поданы вагоны № 3113636, 3406433 на путь общего пользования № 116 и выгружены силами грузополучателя, вагон № 3406433 выгружен 27.10.2013, вагон № 3113634 выгружен 26.10.2013 после подписания памяток приемосдатчика на ранее поданные и выгруженные вагоны.

Также Заявителем не представлены доказательства отказа в подаче вагонов до заключения договора на зону таможенного контроля и пользования, а также не представлено документов по существу рассматриваемого дела.

От третьего лица – ООО «Строительные материалы» письменных пояснений не поступило, документов в рамках рассматриваемого дела представлено не было.

Одним из обязательных условий наличия нарушения антимонопольного законодательства (а именно части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции») в действиях хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на каком-либо рынке, является ограничение, устранение конкуренции и/или наличие ущемления интересов заявителя или возможность такого ущемления.

В рассматриваемом случае отсутствуют ограничение, устранение конкуренции со стороны ОАО «РЖД», а действия ОАО «РЖД» соответствуют действующему законодательству, что свидетельствует об отсутствии ущемления интересов ООО «ФастИмпорт» и третьего лица – ООО «Строительные материалы».

Исходя из изложенного, Комиссия считает, что дело в отношении ОАО «РЖД», возбужденное по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении прав и законных интересов ООО «ФастИмпорт» путем отказа подачи вагонов под выгрузку до заключения договоров на зону таможенного контроля и пользования, выставления счетов на подачу и уборку вагонов, подлежит прекращению.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

**РЕШИЛА:**

Прекратить рассмотрение дела № 28/06-2013 в отношении открытого акционерного общества «Российские железные дороги» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.