

18.05.2015 №ЮГ-03/2035

РЕШЕНИЕ

по делу №950-ФАС52-03/14

о нарушении антимонопольного законодательства

18 мая 2015 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 29 апреля 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- | | |
|-----------------|--|
| - Гребнев Ю.Н. | - председатель комиссии, заместитель руководителя управления; |
| - Кошелева И.А. | - член комиссии, начальника отдела контроля естественных монополий; |
| - Горохова М.В. | - член комиссии, главный государственный инспектор отдела контроля естественных монополий; |
| - Квфлина И.С. | - член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела |

рассмотрев дело №950-ФАС52-03/14 по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»,

с участием представителей ОАО «РЖД» <...>, <...>, <...>, -

рассмотрев в открытом заседании комиссии с объявлением резолютивной части решения дело №950-ФАС52-03/14, возбужденное по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Российские железные дороги»

(далее – ОАО «РЖД», железная дорога, ответчик) части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»,

установила:

В Нижегородское УФАС России с заявлением о нарушении открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» положений антимонопольного законодательства обратилось общество с ограниченной ответственностью «Атлант» (далее – ООО «Атлант», заявитель). В частности, заявитель указал, что ОАО «РЖД» незаконно взимает с ООО «Атлант» денежные средства за нахождение на местах общего пользования вагонов, не принадлежащих ОАО «РЖД».

Рассмотрев поступившее заявление в порядке статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции», Нижегородское УФАС России приказом от 11.08.2014 №266 возбудило в отношении ОАО «РЖД» дело по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» №950-ФАС52-03/14.

В качестве нарушения антимонопольного законодательства предварительно квалифицированы действия ответчика, выразившиеся во взимании с ООО «Атлант» платы за нахождение на местах общего пользования вагонов, не принадлежащих ОАО «РЖД», под грузовыми операциями и платы за нахождение на железнодорожных путях общего пользования вагонов, не принадлежащих ОАО «РЖД», в ожидании подачи под погрузку или выгрузку на места общего пользования по причинам, зависящим от клиента.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства представители ОАО «РЖД» с вменяемым нарушением не согласились по основаниям, приведенным в письме от 14.10.2014 №777/Горьк.НЮ (приобщено к материалам дела).

ООО «Атлант» представителей на участие в рассмотрении дела не направляло; заявитель надлежащим образом извещался о времени и месте рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №950-ФАС52-03/14.

Заслушав пояснения представителей ответчика, исследовав материалы дела в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующему.

22.06.2012 ОАО «РЖД» и ООО «Атлант» заключили договор на оказание услуг при организации работы по погрузке (выгрузке) грузов в местах общего пользования №823-1/17/12.

Согласно данному договору Перевозчик (ОАО «РЖД») принимает на себя обязательства по оказанию услуг при организации работы по погрузке (выгрузке) грузов на местах общего пользования, по подаче, расстановке на места погрузки, выгрузки и уборки локомотивом Перевозчика вагонов, независимо от их принадлежности, с мест общего пользования, принадлежащих Перевозчику и расположенных на пути (ях) общего пользования №6 станции Оричи от стрелочного перевода №19, на пути 11 станции Котельнич-2, на пути №8 станции Фаленки, а Клиент (ООО «Атлант») обязуется оплатить их.

Пунктом 2.7 договора для осуществления погрузки грузов в вагоны и выгрузки грузов из вагонов установлены следующие технологические нормы: для погрузки пиломатериалов, лесоматериалов технологическая норма составляет 1,2 часа на станции Оричи и Котельнич и 1,27 часа на станции Фаленки.

Согласно пункту 3.1 договора ОАО «Атлант» уплачивает перевозчику следующие платежи:

- а) сбор за подачу и уборку вагонов, начисляемый по действующим ставкам части 1 таблицы №11 Тарифного руководства №3;
- б) *плату за нахождение на местах общего пользования вагонов независимо от их принадлежности, под грузовыми операциями в размере, установленном пунктом 6 Тарифного руководства №2 для вагонов перевозчика, и в размере 50% от ставок таблицы №9 Тарифного руководства №2 для вагонов, не принадлежащих перевозчику;*
- в) штраф за задержку вагонов Перевозчика под погрузкой, выгрузкой по истечении 36 часов с момента подачи вагонов в соответствии со статьями 99, 100 Устава;
- г) *плату за нахождение на железнодорожных путях общего пользования вагонов независимо от их принадлежность, в ожидании подачи под погрузку или выгрузку на места общего пользования по причинам, зависящим от Клиента, в размерах, установленных пунктами 11 или 12 Тарифного руководства №2 в зависимости от принадлежности вагонов;*
- д) сбор за маневровую работу, не совмещенную со временем подачи и уборки вагонов, согласно подпункту 2.7.12 Тарифного руководства №3 по действующим ставкам таблицы №12 данного Тарифного руководства.

Все причитающиеся Перевозчику платежи начисляются и взыскиваются с единого лицевого счета Клиента в соответствии с Договором на организацию расчетов на основании первичных документов (пункт 3.2).

Из материалов следует, что в период с 21.08.2013 по 01.02.2014 на станции Фаленки

(на железнодорожных путях общего пользования) вагоны, не принадлежащие ОАО «РЖД», находились под погрузкой/выгрузкой. По указанным фактам составлены ведомости №№085068, 085069, 085073, 085075, 085079, 086083, 086084, 086087, 091091, 092095, 092096, 092098, 093100, 093104, 094106, 094108, 095109, 096112, 096113, 096114, 101118, 102122, 103129, 103136, 103137, 104138, 105143, 105146, 111153, 113159, 116162, 121171, 121172, 121173, 122177, 122180, 123182, 123186, 124190, 124193, 125196, 125201, 126209, 127217, 011005, 012012, 013020, 014022, 014026, 014027, 015035, 016039, 016042, 016043, 021047; с ООО «Атлант» взыскана плата за занятие инфраструктуры подвижным составом, не принадлежащим перевозчику (плата за пользование вагонами по ТР№2), в размере **221 180, 14 рубля** (с НДС).

В период с 24.08.2013 по 22.01.2014 на станции Котельнич-2 на железнодорожных путях общего пользования находились вагоны, не принадлежащие ОАО «РЖД», под погрузкой/выгрузкой. По указанным фактам составлены ведомости №№ 085120, 086126, 091129, 091135, 092137, 093142, 094145, 094146, 094151, 095152, 095156, 096162, 096165, 101168, 101172, 101178, 102185, 103190, 103195, 103196, 104197, 115216, 122219, 126098, 126004, 126007, 012001, 012009, 015024, 015026; с ООО «Атлант» удержана плата в размере **138655,90 руб** (с НДС).

В период с 24.08.2013 по 16.09.2013 на станции Оричи (на железнодорожных путях общего пользования) вагоны, не принадлежащие ОАО «РЖД», находились под погрузкой/выгрузкой, о чем составлены следующие ведомости №№ 085024, 086027, 091028, 093030, 093031, 094032. По указанным фактам с ООО «Атлант» взыскана плата в размере **6016,23 рубля** (с НДС).

Таким образом, совокупный размер платы за занятие инфраструктуры (железнодорожных путей общего пользования) подвижным составом, не принадлежащим перевозчику, за время его нахождения под погрузкой/выгрузкой составил **365852,27 рубля**.

По фактам простоя на железнодорожных путях общего пользования 20.10.2013 и 22.10.2013 вагонов ООО «Атлант» в ожидании подачи на путь общего пользования (по причинам, зависящим от заявителя), удостоверенным актами общей формы от 20.10.2013 №654, от 22.10.2013 №662, по накопительной ведомости №221105 с ООО «Атлант» удержана плата в размере **2678,72 рубля** (с НДС).

20.02.2014 ООО «Атлант» обратилось к ОАО «РЖД» (в лице Горьковского железной дороги – филиала ОАО «РЖД») с претензией о возврате указанного сбора. Письмом от 24.03.2014 №ГТЦФТОПР-4/2388 ОАО «РЖД», сославшись на пункт 3.1 договора от 22.06.2012 №823-1/17/12, пункты 11 и 12 Тарифного руководства №2, сообщило, что указанные денежные средства возврату не подлежат.

Установлено, что отношения, возникающие между перевозчиками, грузоотправителями (грузополучателями), владельцами инфраструктур железнодорожного транспорта общего пользования, владельцами железнодорожных путей необщего пользования, другими физическими и юридическими лицами при пользовании услугами железнодорожного транспорта общего пользования регламентированы Федеральным законом «Устав железнодорожного транспорта» (далее – Устав); плата, которую Перевозчик вправе взимать при оказании услуг по организации работы по погрузке (выгрузке) грузов на местах общего пользования, определена статьей 39 Устава.

В частности, статьей 39 Устава предусмотрено, что за время нахождения вагонов, контейнеров у грузополучателей, грузоотправителей, обслуживающих грузополучателей, грузоотправителей своими локомотивами владельцев железнодорожных путей необщего пользования либо за время ожидания их подачи или приема по причинам, зависящим от таких грузополучателей, грузоотправителей, владельцев, указанные лица вносят перевозчику плату за пользование вагонами, контейнерами.

Плата за пользование вагонами, контейнерами не взимается за время нахождения вагонов, контейнеров, не принадлежащих перевозчикам, в местах необщего пользования.

За время задержки вагонов, контейнеров в пути следования, в том числе на промежуточных железнодорожных станциях, из-за неприема их железнодорожной станцией назначения по причинам, зависящим от грузополучателей, владельцев железнодорожных путей необщего пользования, обслуживающих грузополучателей своими локомотивами, указанные лица вносят перевозчику плату за пользование вагонами, контейнерами при условии, что задержка по указанным причинам привела к нарушению сроков доставки грузов.

Согласно правовой позиции, изложенной в постановлениях Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 10.03.2009 №14391/08, от 27.07.2010 №4387/10, от 18.10.2012 №6424/12, плата за пользование вагонами, рассчитанная в соответствии со статьей 39 Устава, может быть взыскана в пользу железной дороги при условии принадлежности ей вагонов на праве собственности или ином вещном праве, а также при наличии соглашения сторон о размере платы за пользование вагонами, не принадлежащими железной дороге.

В соответствии со статьей 421 Гражданского кодекса Российской Федерации граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Применительно к рассматриваемой ситуации, в рамках заключенного договора на оказание услуг при организации работы по погрузке (выгрузке) грузов в местах общего пользования от 22.06.2012 №823-1/17/12 ОАО «РЖД» и ООО «Атлант» достигли соглашения о взимании платы за нахождение на местах общего пользования вагонов, не принадлежащими железной дороге (пункт 3.1 договора). При этом, при заключении названного договора ООО «Атлант» не возражало относительно включения названных условий в договор (протоколы разногласий не оформлялись).

В сентябре 2014 года ООО «Атлант» и ОАО «РЖД» расторгли договор на оказание услуг при организации работы по погрузке (выгрузке) грузов в местах общего пользования от 22.06.2012 №823-1/17/12. В том же месяце (23.09.2014) заявитель и ответчик заключили новый договор на оказание услуг при организации работы по погрузке (выгрузке) грузов на местах общего пользования №1235/17/14. В пункте 3.1.3 договора от 23.09.2014 №1235/17/14 также согласовано условие о плате за нахождение подвижного состава, не принадлежащего перевозчику, под грузовыми операциями на местах погрузки, сверх технологического времени, установленного пунктом 2.7 договора, в размере 9 руб. 60 коп. (без учета НДС) за

каждый час.

При таких обстоятельствах, у комиссии Нижегородского УФАС России нет оснований полагать, что ОАО «РЖД» вопреки волеизъявлению ООО «Атлант» включило в договор на оказание услуг при организации работы по погрузке (выгрузке) грузов в местах общего пользования от 22.06.2012 №823-1/17/12 условия об оплате нахождения не принадлежащих ОАО «РЖД» вагонов на местах общего пользования.

Часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещает действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса России не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Согласно разъяснениям Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации, содержащихся в постановлении от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», оценивая действия (бездействие) хозяйствующих субъектов как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения [статьи 10](#) ГК РФ, [части 2 статьи 10](#), [части 1 статьи 13](#) Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Установленные по делу обстоятельства подтверждают, что ОАО «РЖД» предъявляя ООО «Атлант» к оплате по договору на оказание услуг при организации работы по погрузке (выгрузке) грузов в местах общего пользования от 22.06.2012 №823-1/17/12 плату за нахождение на местах общего пользования вагонов независимо от их принадлежности, а также плату за нахождение на железнодорожных путях общего пользования вагонов независимо от их принадлежности в ожидании подачи под погрузку или выгрузку на места общего пользования по причинам, зависящим от клиента, не вышло за допустимые пределы реализации гражданских прав.

При таких условиях, рассматриваемые действия ОАО «РЖД» не противоречат части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»; по смыслу пункта 2 части 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции» рассмотрение настоящего дела подлежит прекращению.

На основании изложенного комиссия, руководствуясь статьями 23, 41, 48, Федерального закона «О защите конкуренции»,

решила:

прекратить рассмотрение дела №950-ФАС52-03/14, возбужденного по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях.

Председатель комиссии

Ю.Н. Гребнев

Члены комиссии

И.А. Кошелева

М.В. Горохова

И.С. Куфлина