

РЕШЕНИЕ

по делу № 107/А-10-2011

г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена «25» января 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено «08» февраля 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	Кухарской Н.Е. - руководителя управления;
Членов Комиссии:	Наумовой В.В. – начальника отдела ЖКХ, транспорта и связи; Гилевой И.С. – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи; Котикова А.С. – главного специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и связи; Патрикеева К.А. – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы,

при участии:

<...> – представителя по доверенности ОАО «РЖД»;

<...> – представителя по доверенности ОАО «ТрансКонтейнер»,

рассмотрев дело № 107/А-10-2011, возбужденное по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, 2) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

29.08.2011 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Транском» (далее – ООО «Транском») о наличии в действиях открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее по тексту – ОАО «РЖД») признаков нарушения антимонопольного законодательства.

По мнению заявителя, нарушение антимонопольного законодательства выразилось в обязанности ООО «Транском» оформлять дополнительные документы для получения груза в контейнере на станции «Новокузнецк-Восточный», которые не предусмотрены действующим законодательством.

27.10.2011 г. Кемеровским УФАС России было возбуждено дело № 107/А-10-2011 по признакам нарушения ОАО «РЖД» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 01.11.2011 г. рассмотрение дела № 107/А-10-2011 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено к рассмотрению на 23.11.2011 г. Копии определения были направлены в адрес ОАО «РЖД», ОАО «ТрансКонтейнер» (заинтересованное лицо), ООО «Транском» заказными письмами с уведомлениями о вручении.

На заседании Комиссии 23.11.2011 г. представитель ООО «Транском» пояснил, что для получения груза в контейнере на «Новокузнецкой городской товарной станции» (далее – НГТС) «Кемеровской механизированной дистанции погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций» (далее - МЧ-3) – структурного подразделения «Центральной дирекции по управлению терминально-складским комплексом» филиала ОАО «РЖД» (станция «Новокузнецк-Восточный») представители ОАО «РЖД» обязывают ООО «Транском» оформлять непредусмотренные законодательством документы (уведомления и заказы), в которых проставляется виза собственника контейнеров - ОАО «ТрансКонтейнер» о согласовании вывоза контейнера со станции.

По мнению ООО «Транском», ОАО «РЖД» была утверждена непредусмотренная законодательством форма уведомления, на основании которой грузополучатели уведомляли начальника МЧ-3 <...> о вывозе груза в контейнере своим транспортом. ООО «Транском» подавало такие уведомления и вывозило контейнеры с грузом на собственном транспорте, возвращало порожние контейнеры на НГТС и оплачивало данные услуги.

Представитель ООО «Транском» также пояснил, что в сентябре 2011 г. на НГТС последовало устное распоряжение начальника МЧ-3 <...> о согласовании уведомлений о вывозе груза в контейнере с владельцем контейнеров ОАО «ТрансКонтейнер». Без предъявления данного уведомления работники станции не выдавали груз в контейнере со станции. После распоряжения начальника станции <...> данные уведомления перестали согласовываться ОАО «ТрансКонтейнер». Кроме того, согласно пояснениям представителя ООО «Транском», работники НГТС требуют от ООО «Транском» для получения груза в контейнере предоставлять письменные заказы на услуги по предоставлению контейнеров собственности ОАО «ТрансКонтейнер».

Таким образом, без предоставления уведомлений на имя начальника МЧ-3 <...> или заказов на услуги ОАО «ТрансКонтейнер», грузы в контейнере на НГТС задерживаются или не выдаются.

Представитель ОАО «РЖД» на заседании Комиссии 23.11.2011 г. пояснил, что документов, указывающих, что ОАО «РЖД» обязывало ООО «Транском» оформлять документы, непредусмотренные законодательством, в дело представлено не было. ООО «Транском» не было представлено никаких актов, свидетельствующих о том,

что ОАО «РЖД» понуждало ООО «Транском» подавать какие-либо документы в адрес ОАО «РЖД». Уведомление о вывозе груза с контейнером, по мнению представителя ОАО «РЖД», не носит обязывающий характер.

По мнению представителя заинтересованного лица ОАО «ТрансКонтейнер», ООО «Транском» обязано согласовывать вывоз груза в контейнере собственности ОАО «ТрансКонтейнер» на НГТС.

23.11.2011 г. на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России по рассмотрению дела № 107/А-10-2011 ООО «Транском» было заявлено ходатайство о привлечении к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица ООО «Транс НК». Заявленное ходатайство было удовлетворено.

Комиссией Кемеровского УФАС России по результатам рассмотрения дела № 107/А-10-2011 было установлено, что имеющихся доказательств недостаточно для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Определением от 23.11.2011 г. рассмотрение дела № 107/А-10-2011 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 21.12.2011 г. на 14 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 309. Копии определения были направлены ОАО «РЖД», ООО «Транском», ОАО «ТрансКонтейнер», ООО «Транс НК».

28.11.2011 г. Кемеровским УФАС России были запрошены материалы проверки, проведенной Новокузнецкой транспортной прокуратурой в отношении работников НГТС по обращению ООО «Транском».

В материалах проверки имеются письменные объяснения начальника НГТС - <...>, а также начальника производственного участка НГТС – <...>, согласно которым, руководителем МЧ-3 <...> в отношении работников НГТС были даны устные распоряжения о необходимости согласования вывоза груза в контейнерах собственности ОАО «ТрансКонтейнер» с территории НГТС представителем ОАО «ТрансКонтейнер»(копии материалов имеются в деле).

21.12.2011 г. Комиссией Кемеровского УФАС России по рассмотрению дела № 107/А-10-2011 в соответствии со статьей 46 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» объявлен перерыв до 23.12.2011 г.

23.12.2011 г. на заседании по рассмотрению дела № 107/А-10-2011 Комиссией Кемеровского УФАС России было установлено, что имеющихся доказательств недостаточно для полного и всестороннего рассмотрения дела. Кемеровским УФАС России были запрошены пояснения ОАО «РЖД» и ОАО «ТрансКонтейнер» относительно возможности предоставления ОАО «РЖД» грузополучателям контейнеров собственности ОАО «ТрансКонтейнер».

Определением от 23.12.2011 г. рассмотрение дела № 107/А-10-2011 о нарушении антимонопольного законодательства было отложено на 25.01.2012 г. на 15 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 309. Копии определения были направлены лицам участвующим в деле.

ОАО «ТрансКонтейнер» и ОАО «РЖД» в адрес Кемеровского УФАС России были представлены письменные пояснения от 17.01.2012 г. № НКПЮ-1/12-4 и от 16.01.2012 г. № 45/МЧ.

Согласно позиции ОАО «ТрансКонтейнер», договор № 3 от 15.01.2007 г. о порядке взаимодействия между ОАО «РЖД» и ОАО «ТрансКонтейнер» предполагает согласование ОАО «ТрансКонтейнер» при предоставлении контейнеров грузоотправителям/грузополучателям на контейнерных терминалах, принадлежащих ОАО «РЖД».

ОАО «ТрансКонтейнер» в адрес ОАО «РЖД» было направлено письмо от 16.08.2011 г. о соблюдении порядка согласования предоставления контейнеров ОАО «ТрансКонтейнер» для перевозки, а также обеспечения сохранности контейнерного парка ОАО «ТрансКонтейнер».

По мнению ОАО «РЖД», письмо ОАО «ТрансКонтейнер» от 16.08.2011 г. носит информационный характер и не влечет возникновения каких-либо обязательств у ОАО «РЖД».

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее:

Между ООО «Транском» и ОАО «РЖД» заключен договор транспортной экспедиции № Д-110/МЧ-3/11 от 11.01.2011 г. (далее – договор № Д-110/МЧ-3/11). Согласно данному договору ОАО «РЖД» выполняет или организует выполнение определенного согласно договору комплекса транспортно-экспедиционных услуг (далее - ТЭУ) и других услуг. Перечень и стоимость таких услуг определены в приложениях к договору.

Согласно пункту 2.1.2 договора № Д-110/МЧ-3/11, ОАО «РЖД» обязуется по поручению ООО «Транском» производить погрузку и выгрузку контейнеров.

Согласно пункту 2.1.5 договора, ОАО «РЖД» обязуется производить прием и выдачу грузов в строгом соответствии с Правилами перевозок грузов, Уставом железнодорожного транспорта, законодательством РФ.

Согласно Приложению № 2 (Порядок оказания услуг погрузочно-разгрузочных работ на местах общего (не общего) пользования железнодорожных станций) к договору № Д-110/МЧ-3/11, погрузочно-разгрузочные работы на местах общего (не общего) пользования железнодорожных станций выполняются в соответствии с УЖТ, Правилами перевозки грузов, Техническими условиями погрузки и крепления грузов, технологическими процессами работы производственных участков и другими нормативными актами железнодорожного транспорта.

В соответствии с пунктом 1 Приложения № 2 к договору № Д-110/МЧ-3/11, ОАО «РЖД» производит выгрузку и перемещение грузов (контейнеров) из вагонов (контейнеров) и автотранспорта, а также производит погрузку грузов (контейнеров) в вагоны (контейнеры) и автотранспорт, предоставляемый ООО «Транском» на местах общего (не общего) пользования железнодорожной станции «Новокузнецк – Восточный» Западно-Сибирской железной дороги.

В соответствии с пунктом 2 Приложения № 2 к договору № Д-110/МЧ-3/11, погрузка, выгрузка (контейнеров) может осуществляться либо через склад, либо по прямому варианту (автомобиль-вагон, вагон-автомобиль).

МЧ-3 в лице <...> обязала ООО «Транском» при получении контейнеров, пришедших в адрес ООО «Транском» на НГТС, предоставлять МЧ-3 уведомления, в которых

должно стоять согласование владельца контейнеров ОАО «ТрансКонтейнер» (уведомления от 25.07.2011 г., от 23.07.2011 г., от 22.07.2011 г., 21.07.2011 г., 20.07.2011 г., от 19.07.2011 г., от 18.07.2011 г.).

Бланк таких уведомлений был разработан НГТС и выдавался получателю контейнера работником станции. Данный бланк официально не утвержден, не предусмотрен нормативными документами, но без подачи уведомления НГТС груз в контейнере не выдавался.

В адрес НГТС ООО «Транском» неоднократно подавались уведомления о вывозе с территории станции груза в контейнерах (уведомления от 25.07.2011 г., от 23.07.2011 г., от 22.07.2011 г., 21.07.2011 г., 20.07.2011 г., от 19.07.2011 г., от 18.07.2011 г.) (копии имеются в материалах дела).

24.08.2011 г. МЧ-3 в лице <...> обязала ООО «Транском» при получении контейнеров, пришедших в адрес ООО «Транском» на НГТС, предоставлять заказы на транспортно-экспедиционные услуги ОАО «ТрансКонтейнер» при получении груза в контейнерах, в которых должно стоять согласование владельца контейнеров ОАО «ТрансКонтейнер». Оригинал железнодорожной транспортной накладной на контейнер RZDU 0133893 был выдан ООО «Транском» 24.08.2011 г.

ООО «Транском» после раскредитации контейнера RZDU 0133893 (отправка ЭЭ033399) направило заказ на согласование вывоза груза в контейнере ОАО «ТрансКонтейнер». Заказ был принят агентом ОАО «ТрансКонтейнер» ведущим инженером <...> 24.08.2011 г. в 09:00 местного времени.

Данный заказ был согласован 26.08.2011 г. в 16:40 местного времени. На заказе проставлена отметка – «выгрузка контейнера на контейнерной площадке НГТС». В связи с выходными днями (27, 28 августа) груз в контейнере RZDU 0133893 (отправка ЭЭ033399) был оставлен на хранение НГТС. Таким образом, груз в контейнере RZDU0133893 (отправка ЭЭ033399) был выдан 29.08.2011 г., что подтверждается приемо-сдаточным актом № 10547 (копия имеется в материалах дела).

24.08.2011 г. ООО «Транском» направило в адрес ОАО «ТрансКонтейнер» письмо с просьбой разъяснить необходимость подачи заказа на транспортно-экспедиционные услуги при получении груза, в котором должно стоять согласование владельца контейнеров ОАО «ТрансКонтейнер», ответа ОАО «ТрансКонтейнер» не представило.

12.09.2011 г. ООО «Транском» обратилось на НГТС для получения груза в контейнерах (контейнеры: RZDU 0631896 отправка ЭЯ 07089, 20RZDU 0717789 отправка ЭЭ 662273, RZDU 065957-4 отправка ЭЯ 050413).

НГТС отказала в выдаче груза, проставив на оригиналах транспортных железнодорожных накладных визу – «по согласованию с владельцем контейнеров ОАО «ТрансКонтейнер».

Согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно приказу Федеральной службы по тарифам от 29.12.2004 г. № 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, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль, под регистрационным номером 77/1/2.

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия по рассмотрению дела № 107/А-10-2011 приходит к следующим выводам:

Согласно пункту 4 Приказа МПС РФ от 18.06.2003 № 29 «Об утверждении Правил выдачи грузов на железнодорожном транспорте», выгрузка порожних или груженых контейнеров из вагонов в местах общего пользования обеспечивается перевозчиками за счет грузополучателей с ее оплатой по соглашению сторон, если иное не установлено законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктами 6, 7 Приказа МПС РФ от 18.06.2003 N 29 «Об утверждении Правил выдачи грузов на железнодорожном транспорте» для осуществления выдачи груза грузополучателю выдается оригинал транспортной железнодорожной накладной (далее - накладная) в порядке, установленном правилами заполнения перевозочных документов при перевозке грузов железнодорожным транспортом.

При этом подтверждением фактической выдачи грузов без проверки являются памятка приемосдатчика и приемо-сдаточный акт.

Из материалов дела следует, что ООО «Транском» оформлялись приемо-сдаточные акты формы КЭУ-16 (№ 7399, 7349, 8340, 8403,10547). При этом, содержание данных приемо-сдаточных актов позволяет осуществить надлежащий учет вывозимых с НГТС контейнеров.

Порядок ведения приемо-сдаточных актов на железнодорожном транспорте утвержден Приказом МПС РФ от 17.11.2003 № 72 «Об утверждении Порядка ведения приемо-сдаточных актов на железнодорожном транспорте».

Согласно пункту 1.4 данного приказа, приемо-сдаточный акт формы КЭУ-16 оформляется между перевозчиком и грузоотправителем, грузополучателем или уполномоченными ими лицами при перевозке грузов в контейнерах.

Согласно пункту 2.3 приемо-сдаточный акт формы КЭУ-16 составляется, в том числе при выдаче перевозчиком груженого, порожнего контейнера в местах общего пользования грузополучателю и вывозе его со станции автомобилем.

Согласно Предписанию ФАС России от 25.10.2006 г. «Поведенческие условия, выданные ФАС России ОАО «РЖД» и ОАО «ТрансКонтейнер», ОАО «РЖД» обязано обеспечить для отправителей и грузополучателей грузов в контейнерах, не пользующихся работами, оказываемыми ОАО «ТрансКонтейнер», возможность их непосредственного (без заключения предварительного договора с ОАО «ТрансКонтейнер») обращения к ОАО «РЖД» как перевозчику железнодорожного транспорта общего пользования.

Таким образом, согласно действующему законодательству для вывоза груза со станции грузополучатель (ООО «Транском») предъявляет накладную с отметкой о внесении всех причитающихся платежей и приемо-сдаточный акт, который

является документом, подтверждающим факт выдачи груза в контейнере грузополучателю. Оформление каких-либо иных документов, в том числе уведомлений на имя начальника МЧ-3 о том, что контейнер, прибывший в адрес грузополучателя (ООО «Транском»), будет вывезен (завезен) с (на) территории НГТС собственными силами грузополучателя с необходимостью его согласования, не предусмотрено действующим законодательством.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 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.

ОАО «РЖД», используя доминирующее положение на рынке услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, ущемляет интересы ООО «Транском», обязывая общество оформлять не предусмотренные действующим законодательством дополнительные документы для получения груза в контейнере, а именно: уведомления на вывоз контейнеров (уведомления от 25.07.2011 г., от 23.07.2011 г., от 22.07.2011 г., 21.07.2011 г., 20.07.2011 г., от 19.07.2011 г., от 18.07.2011 г.), бланк которых официально не утвержден и не предусмотрен нормативными документами, а также заказы (контейнеры: RZDU 0631896 отправка ЭЯ 07089, 20RZDU 0717789 отправка ЭЭ 662273, RZDU 065957-4 отправка ЭЯ 050413, RZDU 0133893 отправка ЭЭ033399) на транспортно-экспедиционные услуги ОАО «ТрансКонтейнер» при получении груза в контейнерах собственности ОАО «ТрансКонтейнер».

Последствием данного действия является то, что ООО «Транском» не может получить пришедший в адрес общества груз в контейнере на НГТС.

Кроме того, в связи с вынужденным простоем груза ООО «Транском» вынуждено оплачивать НГТС услуги по хранению контейнеров, что влечет дополнительные затраты для ООО «Транском» (контейнер RZDU 0133893 (отправка ЭЭ033399) приемо-сдаточный акт № 10547).

Основания для прекращения дела, предусмотренные статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», отсутствуют.

Размер материального ущерба, причиненного ООО «Транском» действиями ОАО «РЖД» по обязыванию оформлять не предусмотренные действующим законодательством дополнительные документы для получения груза в контейнере, установить не представляется возможным.

На основании вышеизложенного руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Российские железные дороги» (107174, г. Москва, ул. Новая

Басманная, 2; ИНН 7708503727) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части обязанности общества с ограниченной ответственностью «Транском» оформлять дополнительные документы для получения груза в контейнере, которые не предусмотрены действующим законодательством.

2. Выдать ОАО «Российские железные дороги» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, 2; ИНН 7708503727) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: прекратить обязывать ООО «Транском» (654018, г. Новокузнецк, ул. Полесская, 3А), для получения груза в контейнерах, подавать дополнительные документы, непредусмотренные действующим законодательством (уведомления и заявки на согласование вывоза контейнера собственным транспортом).

3. Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по обеспечению конкуренции отсутствуют.

Председатель Комиссии:

Н.Е. Кухарская

Члены Комиссии:

В.В. Наумова

И.С. Гилева

А.С. Котиков

отпуск с 30.01.2012 г., приказ от 17.01.2012 г. № 03-о

К.А. Патрикеев

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

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа [статьей 19.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ № 1

О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЙ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«08» февраля 2012 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии Кухарской Н.Е. - руководителя управления;

Членов
Комиссии:

Наумовой В.В. – начальника отдела ЖКХ,
транспорта и связи;

Гилевой И.С. – главного специалиста-эксперта
отдела ЖКХ, транспорта и связи;

Котикова А.С. – главного специалиста-эксперта
отдела ЖКХ, транспорта и связи;

Патрикеева К.А. – главного специалиста-эксперта
отдела контроля органов власти, судебной и
правовой работы,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 08.02.2012 г. по делу № 107/А-10-2011 о нарушении ОАО «Российские железные дороги» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, 2; ИНН 7708503727) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «Российские железные дороги» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, 2; ИНН 7708503727) в срок до 01.04.2012 г. прекратить обязывать ООО «Транском» (654018, г. Новокузнецк, ул. Полесская, 3А), для получения груза в контейнерах, подавать дополнительные документы, непредусмотренные действующим законодательством (уведомления и заявки на согласование вывоза контейнера собственным транспортом).

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии:

Н.Е. Кухарская

Члены Комиссии:

В.В. Наумова

И.С. Гилева

А.С. Котиков

отпуск с 30.01.2012 г., приказ от 17.01.2012 г. № 03-о

К.А. Патрикеев

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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