

**РЕШЕНИЕ**

по делу №1270-ФАС52-03/13

о нарушении антимонопольного законодательства

11 июня 2014 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 28 мая 2014 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела №1270-ФАС52-03/13 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – комиссия) в следующем составе:

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

с участием:

- <...> - представителя ИП Ворсина В.А., доверенность от 23.10.2013;
- <...> - представителя ОАО «Федеральная пассажирская компания», доверенность №176дф от 16.07.2013;
- <...> - представителя ОАО «Федеральная пассажирская компания», доверенность №175дф от 16.07.2013;

- <...> - представителя ООО «Корпорация «Поле» по доверенности от 01.04.2014 б/н;
- <...> - директора ООО «Транс-Сервис БИ» (решение учредителя от 07.10.2013 №27), -

рассмотрев в открытом заседании с объявлением резолютивной части решения дело №1270-ФАС52-03/13 о нарушении открытым акционерным обществом «Федеральная пассажирская компания» (далее – ОАО «Федеральная пассажирская компания», ОАО «ФПК», перевозчик, ответчик) части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»,

#### **установила:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило заявление индивидуального предпринимателя Ворсина Владимира Алексеевича (610035, г. Киров, ул. Попова, д.10/1, кв.2) на действия ОАО «Федеральная пассажирская компания» в лице Горьковского филиала при организации в 2013 году перевозок груза багажа заявителя повагонными отправками в составе поезда №922 (с 26.05.2013 - №902), следующего по маршруту «Киров-Воркута» (далее – поезд №902).

По результатам рассмотрения заявления Нижегородским УФАС России в отношении ОАО «ФПК» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства №1270-ФАС52-03/13 (приказ от 18.11.2013 №489). Определением от 28.01.2014 к участию в деле №1270-ФАС52-03/13 в качестве заинтересованных лиц привлечены: ООО «Корпорация «Поле», ООО «Транс-Сервис БИ», ИП Шадрина Г.А., ООО «ТК-Русстранспорт», - хозяйствующие субъекты (грузоперевозчики), осуществляющие отправку грузов тем же поездом.

В ходе рассмотрения дела представитель ИП Ворсина В.А. поддержал изложенные в заявлении доводы в полном объеме, обратив внимание комиссии на то обстоятельство, что ОАО «ФПК» ущемляет интересы заявителя при формировании почтово-багажного поезда №902, поскольку вне зависимости от количества заявляемых им в течение 2013 года вагонов в состав поезда всегда включался только один вагон.

Представители ОАО «ФПК» мотивировали свои действия теми обстоятельствами, что ИП Ворсин В.А. на даты подачи заявок располагал только двумя вагонами. В этой связи, по мнению представителей ответчика, ИП Ворсин В.А. заведомо не мог обеспечить исполнение своих заявок на включение в состав поезда более 2-х вагонов. И поскольку общее число вагонов поезда №902, которые просили включить в его состав грузоотправители, превышало максимально допустимое количество вагонов в составе поезда, ОАО «ФПК» не могло удовлетворить все поступившие заявки в полном объеме.

В этой связи, по мнению представителей ответчика, рассматриваемые комиссией действия ОАО «Федеральная пассажирская компания» не нарушают часть 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

В заседании комиссии, состоявшемся 28.05.2014, представители ОАО «Федеральная пассажирская компания» заявили ходатайство о прекращении рассмотрения дела №1270-ФАС52-03/13 на основании пункта 6 части 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции», полагая, что факт нарушения перевозчиком части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» (в части создания грузоотправителям дискриминационных условий при формировании поезда №922) в рассматриваемых комиссией действиях установлен вступившим в силу решением Нижегородского УФАС России от 09.09.2011 по делу №404-ФАС52-03/11.

Представители заинтересованных лиц сообщили, что поездом №902 грузоперевозчики направляют на север страны товары народного потребления (продукты питания, товары первой необходимости, прочие товары). В состав указанного поезда включается 20 вагонов; поезд курсирует раз в четыре дня. В настоящее время спрос на указанные товары в северных регионах Российской Федерации (пунктах назначения) удовлетворяется в достаточной степени тем объемом товаров, который перевозится посредством указанного поезда; формирование дополнительного почтово-багажного поезда, следующего по тому же маршруту, нецелесообразно.

ООО «Корпорация «Поле» и ООО «Транс-Сервис Би» осуществляют поставку грузов в районы Крайнего Севера поездом №902 в течение длительного периода времени, имеют долгосрочные контракты с поставщиками/покупателями товаров и сформированный парк вагонов в распоряжении. Увеличение числа принадлежащих ИП Ворсину В.А. вагонов в составе почтово-багажного поезда №902 возможно только за счет сокращения числа вагонов иных перевозчиков, что приведет к разрыву долгосрочных отношений с поставщиками (покупателями), потере части выручки, увольнению персонала и другим негативным последствиям для тех грузоотправителей, количество отправляемых вагонов которых будет уменьшено. По мнению представителей заинтересованных лиц, такая ситуация не соотносится с принципами справедливости.

ИП Шадрина Г.А. и ООО «ТК-Русстранспорт» надлежащим образом извещались о времени и месте заседаний комиссий по рассмотрению дела №1270-ФАС52-03/13, однако своих представителей для участия не направляли.

**Заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, исследовав материалы дела в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующему.**

Открытое акционерное общество «Федеральная пассажирская компания» создано открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» и автономной некоммерческой организацией «Центр организационного обеспечения структурной реформы на железнодорожном транспорте» в соответствии с договором о создании Общества от 02.12.2009 №2009-01. Исходя из положений раздела 2 Договора, пункта 3.2.1 Устава ОАО «ФПК», утвержденного собранием учредителей 02.12.2009, одним из основных видов деятельности Общества является перевозка пассажиров, багажа и грузобагажа железнодорожным транспортом общего пользования в поездах дальнего следования по территории Российской Федерации и в международном сообщении.

Согласно положениям статьи 4 Федерального закона «О естественных монополиях» железнодорожные перевозки относятся к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

Приказом Федеральной службы по тарифам Российской Федерации от 27.05.2010 №190-т «О включении организаций в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль» ОАО «ФПК», осуществляющее деятельность в сфере услуг железнодорожных перевозок (в том числе перевозка грузобагажа), включено в раздел 1 «Железнодорожные перевозки» реестра субъектов естественных монополий на транспорте под регистрационным номером 77/1/4.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

С учетом изложенного, ОАО «ФПК» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок (в том числе перевозка грузобагажа) на территории Российской Федерации.

Федеральный закон «О защите конкуренции» формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота; для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные [статьей 10](#) названного Федерального закона.

Так, частью 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, в частности запрещается создание дискриминационных условий.

Пункт 8 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под дискриминационными условиями понимает условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены *в неравное положение* по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами

Применительно к рассматриваемой ситуации ИП Ворсин В.А. осуществляет предпринимательскую деятельность, связанную с перевозкой товаров народного потребления в районы Крайнего Севера (города Воркута, Усинск, Печора).

Согласно пунктам 1, 2 статьи 784 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также – ГК РФ) перевозка грузов, пассажиров и багажа осуществляется на основании договора перевозки. Общие условия перевозки определяются транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми в соответствии с ними правилами.

С учетом положений статьи 789 ГК РФ, а также исходя из понятия «перевозчик», определенного в статье 2 Федерального закона «Устав железнодорожного

транспорта Российской Федерации» (далее – Устав железнодорожного транспорта), ОАО «ФПК» как организация, осуществляющая естественно-монопольный вид деятельности в сфере железнодорожных перевозок, по договорам перевозки железнодорожным транспортом общего пользования принимает на себя обязательства доставить пассажира, а также вверенный багаж, груз и (или) грузобагаж из пункта отправления в пункт назначения, а также выдать груз, багаж, грузобагаж уполномоченному на его получение лицу (получателю).

При этом договор перевозки транспортом общего пользования является публичным договором (пункт 2 статьи 789, статья 426 ГК РФ), то есть перевозчик по характеру своей деятельности обязан осуществлять перевозки по обращению любого гражданина или юридического лица.

В соответствии со статьей 798 ГК РФ, статьей 10 Устава железнодорожного транспорта грузоотправители, грузополучатели при систематическом осуществлении перевозок грузов могут заключать с перевозчиками долгосрочные договоры об организации перевозок. Договор об организации перевозок заключается в письменной форме.

В договорах об организации перевозок определяются предполагаемые объем перевозок грузов, сроки и условия предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозок, порядок расчетов, ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, а также иные условия организации перевозок.

Аналогичный порядок заключения договоров перевозок грузобагажа повагонными отправками предусмотрен и самим перевозчиком в утвержденной распоряжением названного общества от 04.02.2011 №50р Типовой технологии организации перевозок повагонными отправками грузобагажа в собственных и (или) арендованных багажных и почтовых вагонах в составах поездов формирования ОАО «ФПК» (далее – Типовая технология).

Согласно пункту 8 Типовой технологии организация перевозок повагонными отправками грузобагажа в составах поездов формирования ОАО «ФПК» осуществляется на основании договора об организации перевозок грузобагажа повагонными отправками в собственных (арендованных) багажных и почтовых вагонах в составе поездов формирования ОАО «ФПК», заключаемого от имени ОАО «ФПК» его филиалом и владельцем вагонов (отправителем). В приложении №1 к указанной Типовой технологии приведена типовая форма названного договора, определяющего в качестве его предмета обеспечение взаимодействия между сторонами по вопросам организации перевозок грузобагажа повагонными отправками в вагонах Отправителя, включаемых в состав поездов Перевозчика. Кроме того, в названной типовой форме договора определяются обязанности сторон, порядок технического обслуживания вагона, ответственность сторон, порядок разрешения споров, действие обстоятельств непреодолимой силы, а также прочие условия (порядок изменения (расторжения договора), срок действия договора).

В период с января по май 2013 года включительно между ИП Ворсиным В.А. и ОАО «ФПК» действовал договор от 30.10.2012 №640-12/Ф(ГРК)(ГЖА) об организации перевозки грузобагажа повагонными отправками в собственных

(арендованных) багажных и почтовых вагонах в составах поездов формирования Горьковского филиала ОАО «Федеральная пассажирская компания».

После окончания срока действия данного договора в мае 2013 года между заявителем и ОАО «ФПК» заключен новый договор аналогичного содержания от 27.05.2013 №260-13/Ф (ГРК)(ГЖА).

Указанные договоры заключались в соответствии с требованиями гражданского законодательства Российской Федерации, Типовой технологией ОАО «ФПК».

Подобные договоры заключены ОАО «ФПК» и с иными грузоотправителями, заинтересованными в отправлении грузобагажа повагонными отправками в составе поезда №902, в том числе:

- ООО «Корпорация «Поле» (договор №338-12/Ф(ГРК)(ГЖА) от 10.05.2012; №258-13/Ф(ГРК)(ГЖА) от 27.05.2013);

- ООО «Транс-Сервис БИ» (договор №341-12/Ф(ГРК)(ГЖА) от 10.05.2012; №255-13/Ф(ГРК)(ГЖА) от 27.05.2013);

- ИП Шадринной Г.Л. (договор №364-12/Ф(ГРК)(ГЖА) от 24.05.2012; №257-13/Ф(ГРК)(ГЖА) от 27.05.2013);

- ООО «ТК-Русстранспорт» (договор №362-12/Ф(ГРК)(ГЖА) от 01.06.2012; №259-13/Ф(ГРК)(ГЖА) от 25.04.2013).

Из анализа рассматриваемых договоров, а также Типовой технологии следует, что процесс перевозки грузобагажа состоит из нескольких этапов:

I. Планирование перевозок грузобагажа (раздел 3 Типовой технологии, пункты 2.3.1, 2.3.3 типовых договоров), который включает в себя:

- направление грузоотправителями в срок до 15-го числа каждого месяца, предшествующего перевозке, заявок о планируемых объемах перевозки;

- формирование перевозчиком графика курсирования поезда на основании подтвержденных грузоотправителями объемов перевозки.

II. Формирование нарядов на включение вагонов в состав поезда (раздел 4 Типовой технологии), включающее:

- направление грузоотправителями перевозчику не позднее, чем за пять суток до отправления поезда заявлений на включение собственных и арендованных вагонов в составы поездов;

- формирование филиалом ОАО «ФПК» наряда на включение вагонов в состав поезда и не менее чем за трое суток до отправления поезда направление его филиалом на согласование в ОАО «ФПК».

III. Непосредственно организация перевозки – формирование почтово-багажного поезда (раздел 5 Типовой технологии, пункты 2.2.4, 2.2.5, 2.3.4, 2.3.5, 2.3.9), предусматривающая:

- оформление перевозочных документов грузоотправителям не менее чем за сутки

до отправления поезда (на основании согласованного ОАО «ФПК» наряда на формирование поезда)

- оплата перевозчику услуг перевозки железнодорожным транспортом, а именно за пробег вагонов в составе почтово-багажного поезда в соответствии со ставками, установленными Федеральной службой по тарифам Российской Федерации;

- передача перевозчиком пономерного наряда на формирование почтово-багажного поезда начальнику станции не менее чем за 12 часов до отправления поезда;

- формирование поезда на станции отправления; после отправления поезда со станции формирования филиал ОАО «ФПК» на дороге отправления/проследования поезда проверяет соответствие информации о вагонах поезда, внесенной в автоматизированную базу данных (АРМ СПбП), фактическому составу поезда, при расхождении своевременно корректирует изменения состава поезда.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссией Нижегородского УФАС России исследованы заявки о планируемых объемах перевозки (для включения в график курсирования), графики курсирования поезда, наряды на включение вагонов грузоотправителей в состав поезда, оформляемые грузоотправителями и перевозчиком в отношении поезда №902 за период с января по декабрь 2013 года; результаты исследования приведены в таблице, представленной ниже.

11.06.2014 №ЮГ-03/1749

## ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1270-ФАС52-03/13

о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции

11 июня 2014 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в следующем составе:

ПРЕДСЕДАТЕЛЬ КОМИССИИ СОМОСТАТЕЛЬНЫЙ ЧЛЕН КОМИССИИ

- |                 |   |  |
|-----------------|---|--|
| - Ю.Н.Гребнев   | - | председатель комиссии, заместитель руководителя управления;                                      |
| - И.А. Кошелева | - | член комиссии, начальник отдела контроля естественных концентраций;                              |
| - М.В. Горохова | - | член комиссии, главный специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий;                |
| - И.С. Куфлина  | - | член комиссии, ведущий специалист-эксперт отдела контроля естественных монополий концентрации, - |

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании своего решения от 11 июня 2014 по делу №1270-ФАС52-03/13 о нарушении открытым акционерным обществом «Федеральная пассажирская компания» части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции»,

**предписывает:**

1. Открытому акционерному обществу «Федеральная пассажирская компания» прекратить злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, для чего при организации перевозок грузобагажа повагонными отправками в собственных и (или) арендованных вагонах грузоотправителей в составе поезда №902 сообщением Киров-Воркута, обеспечить недискриминационный доступ хозяйствующих субъектов к оказываемым услугам перевозки (с учетом выводов, изложенных в мотивировочной части решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства №1270-ФАС52-03/13).
2. В течение трех полных календарных месяцев с момента вступления в силу настоящего предписания (в последнее число каждого месяца) направлять в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области:
  - копии заявок, поступивших в ОАО «Федеральная пассажирская компания», на включение собственных и (или) арендованных вагонов грузоотправителей в состав почтово-багажного поезда №902 сообщением Киров-Воркута с отметкой перевозчика о дате и времени их поступления;
  - утвержденные графики курсирования почтово-багажного поезда №902 сообщением Киров-Воркута;
  - наряды и (или) оперативные приказы ОАО «Федеральная пассажирская компания» на прицепку вагонов к составу почтово-багажного поезда №902 сообщением Киров-Воркута.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его выдачи. В случае подачи заявления в арбитражный суд об обжаловании предписания, его

исполнение будет приостановлено до вступления решения арбитражного суда в законную силу.

За невыполнение в установленный срок настоящего предписания в соответствии с частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях должностные лица и юридические лица несут административную ответственность.

Председатель комиссии

Ю.Н. Гребнев

Члены комиссии

И.А. Кошелева

М.В. Горохова

И. С. Куфлина