

РЕШЕНИЕ

по делу № 81/А-10-2012

г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена 12.03.2013

г.

В полном объеме решение изготовлено 26.03.2013 г.

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

Председателя Комиссии: Кластер Елены Александровны – заместителя
руководителя Кемеровского УФАС России;
Членов комиссии: Наумовой Валерии Валерьевны – начальника
отдела ЖКХ, транспорта и связи;
Гилевой Ирины Сергеевны – главного
специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и
связи;
Котикова Александра Сергеевича – главного
специалиста-эксперта отдела ЖКХ, транспорта и
связи;
Александровой Людмилы Андреевны – ведущего
специалиста-эксперта отдела контроля органов
власти, судебной и правовой
работы;
Казагашевой Кристины Владимировны –
специалиста – эксперта отдела ЖКХ, транспорта и
связи,

при участии:

<...> – представителя ОАО «РЖД» по доверенности (от 26.12.2012);

<...> – представителя по доверенности ООО «Транспортная компания «Новотранс»
по доверенности (от 17.07.2012 г.);

<...> – представителя по доверенности ООО «Транспортная компания «Новотранс»
по доверенности (от 17.07.2012 г.),

рассмотрев дело № 81/А-10-2012, возбужденное по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» (<...>) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

28.03.2012 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление ООО «Транспортная компания «Новотранс» (далее также - ООО «ТК» «Новотранс») 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 преднамеренном нарушении сроков доставки порожних вагонов ООО «Транспортная компания «Новотранс» на железнодорожные станции Кузбасского региона Западно-Сибирской железной дороги. ОАО «РЖД» заинтересовано подавать под погрузку вагоны, принадлежащие ОАО «РЖД», а именно вагоны парка ВСП (вагоны собственные привлеченные). Задерживая вагоны ООО «Транспортная компания «Новотранс», следующие на станции Кузбасского региона, ОАО «РЖД» понуждает грузоотправителей отказаться от вагонов ООО «Транспортная компания «Новотранс» в пользу вагонов ВСП ОАО «РЖД».

03.07.2012 г. Кемеровским УФАС России возбуждено дело по признакам нарушения ОАО «РЖД» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в нарушении сроков доставки порожних вагонов собственности ООО «ТК «Новотранс».

Определением от 04.07.2012 г. рассмотрение дела № 81/А-10-2012 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 30.07.2012 г. на 14 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 309.

30.07.2012 г. на заседании по рассмотрению дела № 81/А-10-2012 Комиссией Кемеровского УФАС России было установлено, что имеющихся доказательств недостаточно для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Определением от 30.07.2012 г. рассмотрение дела № 81/А-10-2012 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 04.09.2012 г. на 11 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 309.

04.09.2012 г. на заседании по рассмотрению дела № 81/А-10-2012 Комиссией Кемеровского УФАС России были уточнены признаки нарушения со стороны ОАО «РЖД», а именно: нарушение ОАО «РЖД» выразилось в нарушении сроков доставки в 1-ом квартале 2012 года порожних вагонов собственности ООО «ТК «Новотранс», а также привлеченных (в том числе, арендованных) ООО «ТК «Новотранс» порожних вагонов (всего в количестве 3933 вагонов (международная перевозка, а также перевозка по территории Российской Федерации).

04.09.2012 г. на заседании по рассмотрению дела № 81/А-10-2012 Комиссией

Кемеровского УФАС России было установлено, что имеющихся доказательств недостаточно для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Определением от 04.09.2012 г. рассмотрение дела № 81/А-10-2012 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 04.10.2012 г. на 13 часов 20 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 309.

04.10.2012 г. на заседании по рассмотрению дела № 81/А-10-2012 представителем ОАО «РЖД» <...> было заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела № 81/А-10-2012. Ходатайство было удовлетворено.

04.10.2012 г. на заседании по рассмотрению дела № 81/А-10-2012 Комиссией Кемеровского УФАС России было установлено, что имеющихся доказательств недостаточно для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Определением от 04.10.2012 г. рассмотрение дела № 81/А-10-2012 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 08.11.2012 г. на 13 часов 30 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 309.

08.11.2012 г. на заседании по рассмотрению дела № 81/А-10-2012 Комиссией Кемеровского УФАС России было установлено, что имеющихся доказательств недостаточно для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Определением от 08.11.2012 г. рассмотрение дела № 81/А-10-2012 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 11.12.2012 г. на 10 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 309.

ОАО «РЖД» письмом от 05.12.2012 г. было заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела № 81/А-10-2012.

11.12.2012 г. на заседании по рассмотрению дела № 81/А-10-2012 Комиссией Кемеровского УФАС России ходатайство ОАО «РЖД» было удовлетворено, установлено, что имеющихся доказательств недостаточно для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Определением от 11.12.2012 г. рассмотрение дела № 81/А-10-2012 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 28.01.2013 г. на 10 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5, каб. 309.

Уведомлениями от 22.01.2013 г. № 05/475 и от 26.02.2013 г. № 05/1474 рассмотрение дела № 81/А-10-2012 о нарушении антимонопольного законодательства было перенесено на 10 часов 00 минут на 12.03.2013 г.

На состоявшихся заседаниях Комиссии представители ООО «ТК» Новотранс» пояснили следующее:

- В соответствии со статьей 33 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» перевозчики обязаны доставлять грузы по назначению и в установленные сроки. Дату приема грузов для

перевозки и расчетную дату истечения срока доставки грузов, определенную исходя из правил перевозок грузов железнодорожным транспортом или на основании соглашения сторон, указывает перевозчик в транспортной железнодорожной накладной и выданных грузоотправителям квитанциях о приеме грузов.

Грузы считаются доставленными в срок, если до истечения указанного в транспортной железнодорожной накладной и квитанции о приеме грузов срока доставки перевозчик обеспечил выгрузку грузов на железнодорожной станции назначения или вагоны, контейнеры с грузами поданы для выгрузки грузополучателям или владельцам железнодорожных путей необщего пользования для грузополучателей.

Интерес к своевременной доставке груза имеют как грузоотправитель и грузополучатель, нуждающиеся в определенном грузе в конкретный период времени, так и оператор подвижного состава (владелец вагонов), который извлекает прибыль из оборота вагонов и заинтересован в их своевременном возвращении на станцию в указанный в накладной срок.

- Основной причиной нарушения сроков доставки порожних вагонов ООО «ТК» Новотранс» является бросание вагонов ОАО «РЖД» на сети железных дорог. Данная ситуация сложилась из-за скопления в Кузбасском регионе вагонов вагонного парка ВСП ОАО «РЖД». В связи с избытком, эти вагоны простаивают без использования в Кузбассе и предлагаются под погрузку угля перевозчиком – ОАО «РЖД», которое являясь одновременно оператором подвижного состава, смещает приоритет по перевозкам в свою сторону, пытаясь получить максимальный эффект от работы своих собственных вагонов.

- В связи с нарушением ОАО «РЖД» сроков доставки порожних вагонов и «бросанием» поездов в пути следования в период с января по март 2012 г.

ООО «ТК «Новотранс» причинены убытки: в виде излишне уплаченных арендных платежей по вагонам, в отношении которых допущено нарушение сроков, следовавших по железнодорожным накладным СМГС (международная перевозка) в сумме <...>. В отношении вагонов, следовавших по транспортным железнодорожным накладным по территории России, убытки в виде излишне уплаченных арендных платежей составили <...> рублей, в виде неполученных доходов в сумме <...> рублей в связи с невыполнением утвержденного плана погрузки на текущий период времени,

представители ОАО «РЖД» пояснили следующее:

- Отношения по перевозке порожних полувагонов регулируются Федеральным законом от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации». Согласно статье 120 данного закона право на предъявление к перевозчику претензии, связанной с осуществлением такой перевозки имеют грузоотправитель или грузополучатель. ООО «ТК «Новотранс» не являлось стороной договора перевозки по этим отправлениям, его права и законные интересы возможным ненадлежащим исполнением обязательств ОАО «РЖД» нарушены быть

не могут.

- Отсутствуют доказательства того, что просрочка доставки порожних вагонов произошла в результате непосредственного, умышленного использования ОАО «РЖД» своего доминирующего положения на рынке оказания услуг по перевозке грузов, направленного на причинение неблагоприятных последствий для ООО «ТК» Новотранс».

- Исходя из анализа представленных сведений о просрочке 3933 вагонов ООО «ТК» Новотранс» (приложение 5 к пояснениям ОАО «РЖД» от 06.11.2012 г. № 2743/3-Сиб НЮ), следует, что 2321 порожний полувагон перемещался по железнодорожной накладной в международном сообщении. Статьей 27 Соглашения о международном железнодорожном грузовом сообщении (СМГС) не предусмотрено понятие «просрочка доставки порожних вагонов» и ответственность перевозчика за такую просрочку. Из оставшихся 1612 вагонов, следовавших по железнодорожным накладным по территории России, по 548 вагонам ООО «ТК» Новотранс» являлось грузоотправителем (выделены красным цветом), остальные 995 вагонов, где ООО «ТК» Новотранс» не является ни грузоотправителем, ни грузополучателем (выделены синим цветом), 62 вагона указаны ошибочно, так как повторяются (выделены черным цветом), 7 вагонов указаны ошибочно, так как они не перевозились в порожнем состоянии (выделены зеленым цветом).

- Все заявки по вышеуказанным 3933 вагонам были выполнены ОАО «РЖД» перед грузоотправителями/грузополучателями, о чем свидетельствуют учетные карточки формы ГУ – 1, которые подписываются перевозчиком и грузоотправителем по окончании каждого отчетных суток, либо суток, установленных для погрузки грузов в соответствии с принятой заявкой. По вышеуказанным 3933 вагонам все учетные карточки подписаны угольными предприятиями (грузоотправителями) без замечаний.

- ОАО «РЖД» в отношении порожних вагонов вагонного парка ВСП ОАО «РЖД» (вагоны ОАО «ВГК») также были нарушены сроки доставки по 38 вагонам, прибывшим на станцию Топки Западно-Сибирской железной дороги (приложение № 1 к письму ОАО «РЖД» от 12.12.2012 г. № ТЮ-14/826).

- Порожние вагоны ООО «ТК» Новотранс» простаивали на станциях и подъездных путях Кузбасского региона Западно-Сибирской железной дороги (приложение к письму ОАО «РЖД» от 12.12.2012 г. № ТЮ-14/826).

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

ООО «ТК» Новотранс» является владельцем полувагонов (аренда, лизинг) на основании следующих договоров:

На основании договоров лизинга с ООО «Ханса Лизинг» <...>, на основании договоров аренды, заключенных с ОАО ХК «Новотранс» (<...>), с ЗАО «Новотранс» (ЗАО «Технопарк СТАРТ») (<...>), с ООО «Новотранс МСК» (<...>) в пользовании ООО

«ТК «Новотранс» находились арендованные (привлеченные) вагоны, а также договоры по лизингу.

На основании договора <...>, заключенного с ЗАО «Салек», договора <...>, заключенного с ОАО ХК «СДС-Уголь», договора <...>, заключенного с ООО «Обогащительная фабрика «Прокопьевскуголь», договора <...>, заключенного с ООО «Разрез Киселевский», договора <...>, заключенного с ЗАО «Черниговец», ООО «ТК «Новотранс» оказывает услуги по предоставлению железнодорожного подвижного состава, по подаче вагонов под погрузку.

На основании доверенностей, выданных ЗАО «Новотранс» от 10.01.2012 г., ОАО ХК «Новотранс» от 03.02.2011 г., ООО «Новотранс-МСК» от 10.01.2012 г., данные хозяйствующие субъекты поручают ООО «ТК «Новотранс» использовать железнодорожные вагоны для отправки, погрузки, перевозки грузов, выполнять в автоматизированной системе централизованной подготовки и оформления перевозочных документов (ЭТРАН) действия по формированию заявки на перевозку грузов ГУ-12 и подавать их на согласование, оформлять электронные накладные на перевозку и подавать их на визирование, распечатывать заявки ГУ-12, накладные ГУ-27, вагонные листы ГУ-38, вносить изменения в согласованные заявки и отказы от заявки, просматривать информацию по документам, оформленным в автоматизированной системе, пользоваться нормативно-справочной информацией и др.

Между ООО «ТК «Новотранс» и ОАО «РЖД» заключен договор <...> от 01.02.2012 г. на ввод в ЭБД (электронная база доверенностей) доверенностей на лиц, имеющих право отправления вагонов.

Также между ООО «ТК «Новотранс» и ОАО «РЖД» заключен договор <...> на оказание информационных услуг (АРМ «Клиент системы ЭТРАН»).

На основании всех вышеперечисленных документов ООО «ТК «Новотранс» является оператором железнодорожного подвижного состава привлеченных вагонов.

Нарушение сроков доставки вагонов:

По сведениям, представленным ООО «ТК «Новотранс» в дополнении от 27.08.2012 г. № 178-ю к заявлению от 26.03.2012 г. № 107/03-ю ОАО «РЖД» в первом квартале 2012 года было допущено нарушение сроков доставки порожних вагонов ООО «ТК «Новотранс» в отношении 3933 вагона, из них 2321 вагон следовал по транспортной накладной СМГС, а 1612 вагонов следовало по территории России (перечень вагонов в приложении к письму ООО «ТК «Новотранс» от 27.08.2012 г. № 178-ю).

В подтверждение просрочки доставки порожних вагонов ООО «ТК «Новотранс» выборочно (в связи с большим объемом информации) представлены транспортные накладные по перевозке порожних вагонов по территории России: ЭД693607, ЭД801431, ЭД562628, ЭД565135, ЭД950506, ЭЕ072911, ЭЕ137771, ЭД048864, ЭЕ043295, ЭД920605, ЭД050388, ЭД949871, ЭД920471 и другие (копии имеются в материалах).

По сведениям, представленным ОАО «РЖД» (приложение 5 к пояснениям ОАО

«РЖД» от 06.11.2012 г. № 2743/3-Сиб НЮ, имеется в материалах дела), 2321 порожних полувагонов из вышеуказанного списка перемещались по железнодорожным накладным в международном сообщении. Статьей 27 Соглашения о международном железнодорожном грузовом сообщении (СМГС) не предусмотрено понятие «просрочка доставки порожних вагонов» и ответственность перевозчика за такую просрочку. Из оставшихся 1612 вагонов, следовавших по железнодорожным накладным по территории России по 548 вагонам ООО «ТК «Новотранс» являлось грузоотправителем (выделены красным цветом), остальные 995 вагонов, где ООО «ТК «Новотранс» не является ни грузоотправителем, ни грузополучателем (выделены синим цветом), 62 вагона указаны ошибочно, так как повторяются (выделены черным цветом), 7 вагонов указаны ошибочно, так как они не перевозились в порожнем состоянии (выделены зеленым цветом).

Комиссией установлено, что в соответствии со статьей 5 Соглашения о международном грузовом сообщении (СМГС) железнодорожный подвижной состав (включая железнодорожные краны) допускается к перевозке на своих осях, если железная дорога отправления установит годность к его передвижению, что она должна засвидетельствовать своей записью в накладной в графе «Наименование груза».

В соответствии со статьей 7 Соглашения о международном грузовом сообщении договор перевозки оформляется накладной. Согласно статье 22 Соглашения о международном грузовом сообщении железная дорога, принявшая груз к перевозке по накладной СМГС, ответственна за выполнение договора перевозки на всем пути следования груза до выдачи его на станции назначения.

Статьей 14 СМГС установлены сроки доставки груза.

В подтверждение просрочки доставки порожних вагонов ООО «ТК «Новотранс» выборочно (в связи с большим объемом информации) представлены транспортные накладные по перевозке порожних вагонов по накладным СМГС: № 00546063 от 12.02.2012 г., № 41338575, № 41338567 (имеются в материалах дела).

Согласно приложению № 5 к пояснениям ОАО «РЖД» от 06.11.2012 г. № 2743/3-Сиб НЮ (находится в материалах дела) в отношении 548 (выделены красным цветом) полувагонов ООО «ТК «Новотранс», следовавших по железнодорожным накладным на территории России были нарушены сроки доставки в первом квартале 2013 г. ООО «ТК «Новотранс» по данным отправлениям выступало как грузоотправитель и собственников вагонов.

Таким образом, ОАО «РЖД» подтвердило нарушение сроков доставки данных порожних полувагонов.

Комиссия также установила, что по 995 вагонам, по которым ООО «ТК «Новотранс» не являлось грузоотправителем (выделены синим цветом) и по которым имеется просрочка доставки, принадлежат ООО «ТК «Новотранс» на праве аренды, на основании договоров, заключенных с ОАО ХК «Новотранс» (<...>), с ЗАО «Новотранс» (ЗАО «Технопарк СТАРТ») (<...>), с ООО «Новотранс МСК» (<...>), на основании договоров лизинга с ООО «Ханса Лизинг» <...>.

В отношении данных полувагонов ООО «ТК» «Новотранс» также выступает владельцем вагонов и оператором железнодорожного подвижного состава. Факт просрочки доставки данных полувагонов ОАО «РЖД» также не оспаривается.

В отношении 69 вагонов, которые указаны, по мнению ОАО «РЖД» в списке ошибочно, Комиссией не установлен факт просрочки доставки ввиду недостаточности доказательств, представленных ООО «ТК» «Новотранс».

При установлении факта просрочки Комиссией данные по этим вагонам не учитываются, виновность действий ОАО «РЖД» по ним Комиссией не оценивается.

Таким образом Комиссией Кемеровского УФАС России установлен факт просрочки доставки порожних вагонов принадлежности ООО «ТК» «Новотранс» в отношении 3864 вагонов, прибывших на станции Забойщик, Мереть, Терентьевская, Ерунаково, Углерод, Новокузнецк – Сортировочный, Прокопьевск Кузбасского региона Западно-Сибирской железной дороги.

Таблица 1, 2

Доказательство виновности деяния ОАО «РЖД»

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 20.12.2011 № 1051 «О порядке привлечения открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» железнодорожного подвижного состава для перевозок грузов и об установлении особого порядка ценообразования на перевозки грузов в указанном подвижном составе» (ныне действует в ред. [Постановления](#) Правительства РФ от 28.12.2012 № 1467) Правительство Российской Федерации постановило ОАО «РЖД» обеспечить для перевозок грузов привлечение на срок до 31 декабря 2012 г. в аренду полувагонов универсального типа, находящихся в собственности или на ином законном основании у открытого акционерного общества «Вторая грузовая компания», а также признать целесообразным привлечение на указанный срок на основании аукциона или публичной оферты полувагонов универсального типа иных собственников железнодорожного подвижного состава (далее -привлеченные вагоны) на условиях, аналогичных условиям привлечения указанных вагонов у открытого акционерного общества «Вторая грузовая компания» (вагоны собственные привлеченные – ВСП ОАО «РЖД»).

В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 20.12.2011 № 1051 «О порядке привлечения открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» Правительство Российской Федерации установило, что использование привлеченных вагонов на территории Российской Федерации для перевозок грузов осуществляется на условиях, аналогичных условиям использования вагонов общего парка, с учетом особого порядка ценообразования, предусмотренного [пунктом 3](#) настоящего постановления.

Таким образом, ОАО «РЖД» является субъектом, который помимо основного вида деятельности – железнодорожных перевозок, также является владельцем вагонов.

В соответствии с письмом ОАО «РЖД» от 18.04.2012 г. № 578/З-Сиб наличие порожних полувагонов в Кузбасском регионе Западно-Сибирской железной дороги в марте 2012 г. составило среднесуточно 21 986 вагонов, при плановом (норма нахождения) количестве 20 635 вагонов в сутки (письмо ОАО «РЖД» от 14.05.2012 г. № исх-684/ЗСиб). Таким образом, фактически избыток вагонов составил в среднем 1351 вагон.

В соответствии с информацией о плане погрузки на станциях Кузбасского региона, представленной ООО «ТК «Новотранс» (письмо от 09.01.2013 г. № 2хк/-ю) в период с 01.03.2012 по 31.03.2012 на станциях Забойщик, Мереть, Терентьевская, Ерунаково, Углерод, Новокузнецк – Сортировочный, Прокопьевск Кузбасского региона Западно-Сибирской железной дороги грузоотправителями угля – предприятиями ОАО ХК «СДС-Уголь» были поданы заявки по погрузке исходя из плана погрузки в количестве <...> тонн угля. При этом перевозку планировалось осуществить в полувагонах ООО «ТК «Новотранс» в количестве 22 940 вагонов.

В результате отсутствия на станциях Забойщик, Мереть, Терентьевская, Ерунаково, Углерод, Новокузнецк – Сортировочный, Прокопьевск Кузбасского региона Западно-Сибирской железной дороги порожних вагонов ООО «ТК «Новотранс», грузоотправители были вынуждены изменять заявки на погрузку угля в вагоны ВСП ОАО «РЖД».

В результате изменения заявок в марте 2012 г. фактически под погрузку было подано 19 520 вагонов вагонного парка ООО «ТК «Новотранс». Невыполнение плана по основной заявке составило – 3 420 вагонов.

В результате изменения в заявках грузоотправителями владельца вагонов с ООО «ТК «Новотранс» на ВСП ОАО «РЖД», ОАО «РЖД» задействовало дополнительно 1550 вагонов парка ВСП.

Таблица 2

В подтверждение вышеуказанных сведений ООО «ТК «Новотранс» представлены копия заявки № 0020602833 (ГУ-12) по станции Мереть Западно-Сибирской железной дороги и железнодорожные накладные, оформленные в соответствии с ней (282 листа, копии имеются в материалах дела), копии заявок (ГУ-12), согласованные ОАО «РЖД», в вагонах, принадлежащих ООО «ТК «Новотранс», в марте 2012 г. (копии в материалах дела на 151 листе).

Кроме того, умысел ОАО «РЖД» по просрочке доставки порожних вагонов принадлежности ООО «ТК «Новотранс» подтверждается письмом ОАО «РЖД» от 28.03.2012 г. № ТЦФТОД-121/3-12, направленным в адрес ООО «ТК «Новотранс», в котором ОАО «РЖД» предложило ООО «ТК «Новотранс» передать полувагоны универсального типа под управление перевозчика (ОАО «РЖД»).

Письмом ОАО «РЖД» от 28.03.2012 г. № НЗ РНГ-3/2-87 ООО «ТК «Новотранс» было предложено передать полувагоны универсального типа под управление более технологично организованных операторских компаний.

В связи с нарушением ОАО «РЖД» сроков доставки порожних вагонов и «бросанием» поездов в пути следования в период с января по март 2012 г.

ООО «ТК «Новотранс» причинены убытки: в виде излишне уплаченных арендных платежей по вагонам, в отношении которых допущено нарушение сроков, следовавших по железнодорожным накладным СМГС (международная перевозка) в сумме <...>. В отношении вагонов, следовавших по транспортным железнодорожным накладным по территории России, убытки в виде излишне уплаченных арендных платежей составили <...> рублей, в виде неполученных доходов в сумме <...> рублей в связи с невыполнением утвержденного плана погрузки на текущий период времени (расчет имеется в материалах дела). Платежные поручения, подтверждающие оплату ОАО ХК «Новотранс», ЗАО «Новотранс», ООО «Новотранс-МСК» и другим контрагентам ООО «ТК «Новотранс» за предоставление полувагонов, имеются в материалах дела.

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:

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.

В соответствии со статьей 33 Устава железнодорожного транспорта (Федеральный закон от 10.01.2003 № 18-ФЗ) перевозчики обязаны доставлять грузы по назначению и в установленные сроки.

Сроки доставки грузов и [правила](#) исчисления таких сроков утверждаются федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в

области экономики. Грузоотправители, грузополучатели и перевозчики могут предусмотреть в договорах иной срок доставки грузов.

Исчисление срока доставки грузов начинается с 24 часов дня приема грузов для перевозки.

Дату приема грузов для перевозки и расчетную дату истечения срока доставки грузов, определенную исходя из правил перевозок грузов железнодорожным транспортом или на основании соглашения сторон, указывает перевозчик в транспортной железнодорожной накладной и выданных грузоотправителям квитанциях о приеме грузов.

Комиссией Кемеровского УФАС России на основании вышеизложенных фактов было установлено нарушение ОАО «РЖД» сроков доставки 3864 порожних вагонов ООО «ТК «Новотраснс» в первом квартале 2012 года на станции Забойщик, Мереть, Терентьевская, Ерунаково, Углерод, Новокузнецк – Сортировочный, Прокопьевск Кузбасского региона Западно-Сибирской железной дороги.

[Приказом](#) ФСТ России от 29.12.04 г. № 435-т ОАО «РЖД», осуществляющее деятельность в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, включено в раздел 1 "Железнодорожные перевозки и услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования" Реестра субъектов естественных монополий на транспорте, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль, под регистрационным номером 77/1/2.

Таким образом, ОАО «РЖД» занимает доминирующее положение на рынке услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 20.12.2011 № 1051 «О порядке привлечения открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» железнодорожного подвижного состава для перевозок грузов и об установлении особого порядка ценообразования на перевозки грузов в указанном подвижном составе» ОАО «РЖД» владеет парком полувагонов универсального типа, находящихся в собственности или на ином законном основании у открытого акционерного общества «Вторая грузовая компания», а также других собственников железнодорожного подвижного состава (вагоны собственные привлеченные – ВСП ОАО «РЖД»).

В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 20.12.2011 № 1051 «О порядке привлечения открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» Правительство Российской Федерации установило, что использование привлеченных вагонов на территории Российской Федерации для перевозок грузов осуществляется на условиях, аналогичных условиям использования вагонов общего парка, с учетом особого порядка ценообразования, предусмотренного [пунктом 3](#) настоящего постановления.

Таким образом, ОАО «РЖД» является как грузоперевозчиком, так и владельцем вагонного парка.

Следовательно, для более эффективного использования собственного вагонного парка ОАО «РЖД» заинтересовано в осуществлении погрузки и перевозке грузов на станциях Кузбасского региона в собственных железнодорожных вагонах (ВСП).

Комиссией Кемеровского УФАС России было установлено, а представителями ОАО «РЖД» было подтверждено, что просрочка доставки порожних полувагонов на станции Кузбасского региона была в отношении 2321 порожних полувагонов, которые перемещались по железнодорожным накладным в международном сообщении и в отношении 1543 вагонов, следовавших по железнодорожным накладным по территории России.

Таким образом, всего с нарушением сроков доставки на станции Кузбасского региона в первом квартале 2012 г. прибыло 3864 вагона, владельцем, которых являлось ООО «ТК «Новотранс».

Комиссия Кемеровского УФАС России критически относится к доводам ОАО «РЖД» о том, что ОАО «РЖД» в отношении порожних вагонов вагонного парка ВСП ОАО «РЖД» (вагоны ОАО «ВГК») также были нарушены сроки доставки по 38 вагонам, прибывшим на станцию Топки Западно-Сибирской железной дороги (приложение № 1 к письму ОАО «РЖД» от 12.12.2012 г. № ТЮ-14/826).

Данный период просрочки доставки ОАО «РЖД» был определен произвольно с 01.12.2011 г. по 31.03.2012 г. вне рамок рассматриваемых Комиссией, то есть за пределами первого квартала 2012 г. Просрочка доставки данных вагонов происходила на станции Топки Западно-Сибирской железной дороги, просрочка доставки вагонов ООО «ТК «Новотранс» Комиссией на данной станции не рассматривалась, так как ООО «ТК «Новотранс» претензий по данной станции не заявлялось. Кроме того, количество порожних вагонов ВСП, прибывших на станцию Топки с опозданием является незначительным (менее 1 % от объемов вагонов ООО «ТК «Новотранс» прибывших на станции с просрочкой доставки).

Комиссия также оценивает критически сведения о простое вагонов ООО «ТК Новотранс» в первом квартале 2012, так сведения о характере простоя данных вагонов в Комиссию ОАО «РЖД» не представлены, пригодность данных вагонов под погрузку не доказана, а представитель ОАО «РЖД» на рассмотрении дела допустила возможность нахождения данных вагонов на станциях в связи с текущим ремонтом.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о нарушении, лица, занимающего доминирующее положение на рынке транспортных услуг - ОАО «РЖД» сроков доставки полувагонов принадлежности ООО «ТК «Новотранс» на станциях Забойщик, Мереть, Терентьевская, Ерунаково, Углерод, Новокузнецк – Сортировочный, Прокопьевск Кузбасского региона Западно-Сибирской железной дороги Кузбасского региона Западно-Сибирской железной дороги, результатом которого является ущемление интересов другого лица – владельца вагонного парка ООО «ТК «Новотранс».

Кроме того, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу об умышленности вышеуказанных действий ОАО «РЖД» в марте 2012 г., а именно: целью ОАО «РЖД» по просрочки доставки порожних вагонов ООО «ТК «Новотранс» на станции Кузбасского региона, являлась – привлечение под погрузку собственного вагонного парка ВСП.

В период с 01.03.2012 по 31.03.2012 на станциях Забойщик, Мереть, Терентьевская, Ерунаково, Углерод, Новокузнецк – Сортировочный, Прокопьевск Кузбасского региона Западно-Сибирской железной дороги грузоотправителями угля – предприятиями ОАО ХК «СДС-Уголь» были поданы заявки по погрузке исходя из плана погрузки в количестве <...> тонн угля. При этом перевозку планировалось осуществить в полувагонах ООО «ТК «Новотранс» в количестве 22940 вагонов:

В результате отсутствия на станциях Забойщик, Мереть, Терентьевская, Ерунаково, Углерод, Новокузнецк – Сортировочный, Прокопьевск Кузбасского региона Западно-Сибирской железной дороги порожних вагонов, грузоотправители были вынуждены изменить заявки на погрузку угля в вагоны ВСП ОАО «РЖД».

В результате изменения заявок в марте 2012 г. фактически под погрузку было подано 19 520 вагонов парка ООО «ТК «Новотранс». Невыполнение плана по основной заявке составило – 3 420 вагонов.

В результате изменения в заявках грузоотправителями на владельца вагонов с ООО «ТК «Новотранс» на ВСП ОАО «РЖД», ОАО «РЖД» задействовало дополнительно 1550 вагонов парка ВСП.

На основании вышеизложенного, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу об умышленности действий ОАО «РЖД» по просрочке доставки порожних вагонов ООО «ТК «Новотранс» на станции Кузбасского региона в марте 2012 г.

Таким образом, ОАО «РЖД», используя доминирующее положение на рынке услуг железнодорожных перевозок, являясь владельцем вагонного парка ВСП, умышленно ущемляло интересы ООО «ТК «Новотранс», нарушая сроки доставки вагонов принадлежащих ООО «ТК «Новотранс» на станциях Кузбасского региона в марте 2012 г. Период правонарушения – 01.03.2012 г. по 31.03.2012 г.

Последствием данного действия является то, что грузоотправители на станциях Кузбасского региона не могли воспользоваться вагонным парком ООО «ТК «Новотранс» и вынуждены прибегать к использованию вагонов ВСП ОАО «РЖД». Кроме того, в связи с нарушением ОАО «РЖД» сроков доставки порожних вагонов ООО «ТК «Новотранс» причинены убытки: в виде излишне уплаченных арендных платежей по вагонам.

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

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» (<...>; ИНН <...>) нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части осуществления ОАО «РЖД» действий, направленных на понуждение грузоотправителей к отказу от использования парка вагонов ООО «ТК «Новотранс» и использованию парка вагонов «ВСП», которым управляет ОАО «РЖД», путем нарушения сроков доставки порожних вагонов ООО «ТК «Новотранс» на станции Забойщик, Мереть, Терентьевская, Ерунаково, Углерод, Новокузнецк – Сортировочный, Прокопьевск Кузбасского региона Западно-Сибирской железной дороги в марте 2012 г., результатом чего явилось ущемление интересов ООО «ТК «Новотранс».

2. Выдать ОАО «Российские железные дороги» (<...>; ИНН <...>) предписание своевременно доставлять порожние полувагоны ООО «ТК «Новотранс» на станции Забойщик, Мереть, Терентьевская, Ерунаково, Углерод, Новокузнецк – Сортировочный, Прокопьевск Кузбасского региона Западно-Сибирской железной дороги при осуществлении последующих перевозок, за исключением случаев, указанных в абзаце первом [статьи 29](#) Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации».

С целью контроля соблюдения вышеуказанного предписания, обязать ОАО «РЖД» в течение 3 месяцев с момента получения предписания ежемесячно направлять в адрес Кемеровского УФАС России информацию справочно о количестве порожних вагонов ВСП и ООО «ТК «Новотранс» на станциях, о норме нахождения вагонов на станциях, количестве порожних вагонов ВСП и ООО «ТК «Новотранс», приходящих на станции с истечением срока доставки.

Председатель Комиссии:

Е.А. Клостер

Члены Комиссии:

В.В. Наумова

И.С. Гилева

А.С. Котиков

К.А. Александрова

К.В. Казагашева

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