

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 32

о наложении штрафа по делу № 3-04/36

об административном правонарушении, возбужденному

в отношении должностного лица

«10» декабря 2014 года

г. Хабаровск

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю, рассмотрев протокол от 18.11.2014 об административном правонарушении и материалы дела № 3-04/36 об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного в отношении должностного лица - старшего инспектора по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» <...>; приказом от 29.08.2012 №928 о переводе работника на другую работу переведена на должность старшего инспектора по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД»)

и предусмотренную за данное нарушение часть 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

20 ноября 2012 года в адрес Хабаровского УФАС России поступило совместное заявление ООО Компания «Инко Транс» и ООО «Востокморсервис» на действия ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД»). Основанием для заявления послужили неправомерные, с точки зрения заявителей, действия, выразившиеся в отказе от согласования заявок на перевозку контейнеров железнодорожным транспортом (форма ГУ-12), в которых указаны железнодорожные пути необщего пользования ООО Компания «Инко Транс».

В рамках рассмотрения заявления установлено, что 12 октября 2012 года ООО Компания «Инко Транс» письмом №103 обратилось в ОАО «РЖД» с требованием прекращения незаконного согласования ОАО «РЖД» заявок на перевозку

контейнеров железнодорожным транспортом (форма ГУ-12), в которых указаны железнодорожные пути необщего пользования ООО Компания «Инко Транс», подаваемых при отправке контейнеров с железнодорожной станции Мыс Чуркин иными компаниями, чем ООО Компания «Инко Транс», ООО «Востокморсервис», а также заявок (форма ГУ-12) при отправке контейнеров на железнодорожную станцию Мыс Чуркин, в которых указаны железнодорожные пути необщего пользования ООО Компания «Инко Транс», но получателями грузов указаны иные компании, чем ООО Компания «Инко Транс», ООО «Востокморсервис», так как иные компании не могут быть получателями/отправителями грузов на/с железнодорожных путях необщего пользования ООО Компания «Инко Транс» в виду отсутствия соответствующих договорных отношений.

24 октября 2012 года ОАО «РЖД» (за подписью начальника Дальневосточного территориального центра фирменного транспортного обслуживания <...> и начальника Дальневосточной дирекции управления движением <...>) была издана телеграмма №3886/ДТЦФТО, запрещающая согласование заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом (форма ГУ-12), следующих в адрес ООО Компания «Инко Транс» и других грузополучателей, указывающих подъездные пути, принадлежащие ООО Компания «Инко Транс», так как ООО Компания «Инко Транс» не является ветвевладельцем, и между ООО Компания «Инко Транс» и Дальневосточной железной дорогой – филиалом ОАО «РЖД» отсутствуют какие-либо договорные отношения.

С 24 октября 2012 года все заявки на перевозку контейнеров железнодорожным транспортом в прямом железнодорожном сообщении (форма ГУ-12), поданные ООО «Востокморсервис» с указанием в них в качестве владельца железнодорожного пути необщего пользования ООО Компания «Инко Транс», не согласовываются ОАО «РЖД».

По мнению ООО «Востокморсервис» и ООО «Компания «Инко Транс», указанные действия ОАО «РЖД» являются нарушением части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Заявление ООО Компания «Инко Транс» и ООО «Востокморсервис» явилось основанием для возбуждения 20 февраля 2013 года Хабаровским УФАС России дела №3-1/283 о нарушении антимонопольного законодательства (приказ Хабаровского УФАС России №83).

В ходе рассмотрения дела №3-1/283 о нарушении антимонопольного Комиссией Хабаровского УФАС России установлено следующее.

ООО «Востокморсервис» на праве собственности принадлежат следующие объекты недвижимости:

- земельные участки площадью 49241,00 кв.м. в районе бухты Диомид по адресу: г. Владивосток, ул. Калинина, 204а;

- железнодорожные пути необщего пользования №1 длиной 1275м (свидетельство о государственной регистрации права от 27.06.2007 №25 -АА 879654), № 2 длиной 397м (свидетельство о государственной регистрации права от 28.10.2010 №25-АБ 471697), №3 длиной 153м (свидетельство о государственной регистрации права от 15.01.2009 №25-АБ 067404).

Согласно пункту 1.7. Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных приказом Министерства путей сообщения Российской Федерации от 18.06.2003 № 26, ООО «Востокморсервис» утверждена и согласована с ОАО «РЖД» Инструкция о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования ООО «Востокморсервис», примыкающего к станции Мыс Чуркин Дальневосточной железной дороги от 25.06.2009.

В соответствии с пунктом 1.8. указанной инструкции пути необщего пользования ООО «Востокморсервис» оснащены устройствами для погрузки-выгрузки грузов. Основные виды грузов - металл, лес, стройматериалы, штучные грузы, автотехника, контейнеры.

На основании положений статьи 55 Федерального закона от 10.01.2003 №18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее - Устав железнодорожного транспорта), между ОАО «РЖД» и ООО «Востокморсервис» заключен договор на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования ООО «Востокморсервис» № 345 от 16.07.2012 сроком действия с 21 мая 2012 года по 20 мая 2017 года.

Приказом Федерального агентства железнодорожного транспорта РФ №194 от 21.05.2010 года ООО «Востокморсервис» включено в Алфавитный список морских портов и пунктов, включенных в прямое смешанное железнодорожно-водное сообщение, а также пунктов перевалки грузов с железных дорог на водные пути и обратно Тарифного руководства №4 по параграфам 1 (производит операции со всеми грузами, допускаемыми к морской перевозке), 7 (производит операции с грузами в универсальных контейнерах).

15 февраля 2011 года между ООО Компания «Инко Транс» и ООО «Востокморсервис» заключен договор простого товарищества №1П.

В соответствии с пунктом 3.1 указанного договора товарищества участники вносят в совместную деятельность в качестве вкладов следующие доли:

- ООО «Востокморсервис» - 50% своей доли вносит в виде открытой, охраняемой площадки с твердым покрытием площадью 49 241 кв.м., 3 железнодорожных подъездных пути общей длиной 1825 п.м., служебных и производственных помещений, необходимых для ведения совместной деятельности, перегрузочных механизмов и оборудования;

- ООО Компания «Инко Транс» - 50% своей доли вносит в виде квалифицированного персонала, действующих грузопотоков клиентов, программного обеспечения по учету контейнеров на терминале, обеспечения профессиональной подготовки персонала, предоставления услуги находящейся в его распоряжении технических средств и рабочей силы, организации посредством деловых связей, привлекательного климата для привлечения клиентов и работы терминала.

В соответствии с пунктом 3.2. договора простого товарищества от 15.02.2011 №1П участники имеют равные права владения и пользования вкладами, которые реализуются по их общему согласию.

В соответствии с приказом Федерального агентства железнодорожного

транспорта от 26.07.2011 №369 «О железнодорожной станции Мыс Чуркин Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» на основании обращения владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования – ОАО «РЖД» от 28.06.2011 №исх-12306 железнодорожная станция Мыс Чуркин включена в перечень железнодорожных станций, открытых для выполнения грузовых операций по параграфам 8Н (прием и выдача грузов в универсальных контейнерах массой брутто 20 и 24 т на подъездных путях), 10Н (прием и выдача грузов в универсальных контейнерах массой брутто 24(30) и 30 т на подъездных путях) Тарифного руководства №4 на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих ООО Компания «Инко Транс».

24 октября 2012 года ОАО «РЖД» (за подписью начальника Дальневосточного территориального центра фирменного транспортного обслуживания <...> и начальника Дальневосточной дирекции управления движением <...>) была издана телеграмма №3886/ДТЦФТО, запрещающая согласование заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом (форма ГУ-12), следующих в адрес ООО Компания «Инко Транс» и других грузополучателей, указывающих подъездные пути, принадлежащие ООО Компания «Инко Транс», так как ООО Компания «Инко Транс» не является ветвевладельцем, и между ООО Компания «Инко Транс» и Дальневосточной железной дорогой – филиалом ОАО «РЖД» отсутствуют какие-либо договорные отношения.

После издания указанной телеграммы ООО «Востокморсервис» в ОАО «РЖД» были поданы следующие заявки на перевозку грузов железнодорожным транспортом (форма ГУ-12): от 24.10.2012 № 0021870631, от 25.10.2013 №0021876363, от 29.10.2012 № 0021889336, от 01.11.2012 № 0021911697, от 01.11.2012 №0021828397-ИЗМ/1, от 02.11.2012 №0021916907, от 06.11.2012 №0021916907. Однако ОАО «РЖД» было отказано в согласовании указанных заявок в связи с отсутствием технических и технологических возможностей.

В примечаниях к указанным заявкам ОАО «РЖД» в качестве оснований отказа в согласовании указано: «Отсутствие тех. возможностей согласно п.2 перечня Приказа Минтранса РФ №192 (отсутствие договора на подачу и уборку вагонов)».

До 24 октября 2012 года заявки на перевозку контейнеров железнодорожным транспортом (форма ГУ-12), в которых в качестве грузоотправителя (грузополучателя) указано ООО «Востокморсервис», а в качестве владельца пути необщего пользования - ООО Компания «Инко Транс», согласовывались ОАО «РЖД» без каких-либо ссылок на отсутствие технических и технологических возможностей (например, от 15.10.2012 №0021820744, от 10.10.2012 №0021798139, 19.10.2012 №0021849855, 05.10.2012 №0021779645, 08.10.2012 №0021787811).

Свой отказ от согласования заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом от 24.10.2012 № 0021870631, от 25.10.2013 №0021876363, от 29.10.2012 № 0021889336, от 01.11.2012 № 0021911697, от 01.11.2012 №0021828397-ИЗМ/1, от 02.11.2012 №0021916907, от 06.11.2012 №0021916907 ОАО «РЖД» объяснило следующим.

19 октября 2012 года ОАО «РЖД» было произведено обследование железнодорожных путей необщего пользования, примыкающих к железнодорожной станции Мыс Чуркин. Актом обследования от 19.10.2012 установлено, что у ООО Компания «Инко Транс» отсутствуют документы,

подтверждающие право собственности на данный объект или иные законные либо договорные основания владения, а также истек срок действия договора на подачу и уборку вагонов №05/05-06-01 от 01.05.2006, заключенного между ООО Компания «Инко Транс» и ООО «Востокморсервис».

На основании изложенного, в соответствии с пояснениями, данными ОАО «РЖД» письмом от 20.12.2012 №7844 ДВОСТ НЮ, поскольку принадлежность железнодорожного пути необщего пользования ООО Компания «Инко Транс» не установлена, на основании статьи 11 Устава железнодорожного транспорта и пункта 6 Перечня критериев технических и технологических возможностей осуществления перевозки, отсутствие которых является для перевозчика и владельца инфраструктуры основанием для отказа от согласования заявки на перевозку грузов, утвержденного приказом Минтранса Российской Федерации от 06.09.2010 №192, телеграммой от 24.10.2012 №3886/ДТЦФТО предписано не осуществлять согласование заявок на перевозку с указанием подъездного пути указанной компании.

Вместе с тем, как следует из представленного ОАО «РЖД» акта обследования железнодорожных путей необщего пользования, примыкающих к станции Мыс Чуркин, от 19.10.2012, и в дальнейшем установлено Комиссией Хабаровского УФАС России в ходе рассмотрения дела № 3-1/283 о нарушении антимонопольного законодательства, обследование, в результате которого было установлено, что ООО Компания «Инко Транс» не является ветвевладельцем и между ООО Компания «Инко Транс» и ОАО «РЖД» отсутствуют какие-либо договорные отношения, производилось на железнодорожной станции Мыс Чуркин, ООО Компания «Инко Транс» о проведении каких-либо проверок не уведомлялось, уполномоченный представитель ООО Компания «Инко Транс» при проведении проверки отсутствовал (письмо ОАО «РЖД» от 10.04.2013 №2058/ДТЦФТО).

Письмом от 12.11.2012 №347 (вх. ОАО «РЖД» №3632/ДТЦФТО) ООО «Востокморсервис» сообщило ОАО «РЖД» о том, что ООО «Востокморсервис» и ООО Компания «Инко Транс» в рамках заключенных между компаниями договорных отношений, предусмотренных действующим гражданским законодательством Российской Федерации, являются полноправными пользователями вышеуказанных железнодорожных путей общей протяженностью 1325 п.м. ООО «Востокморсервис», а также подтвердило существование законного права у ООО Компания «Инко Транс» на пользование железнодорожными путями, принадлежащими на праве собственности ООО «Востокморсервис» общей протяженностью 1825 п.м., и то, что в соответствии со статьей 2 Устава железнодорожного транспорта ООО Компания «Инко Транс» и ООО «Востокморсервис» являются равноправными владельцами железнодорожных путей необщего пользования общей протяженностью 1825 п.м., принадлежащих на праве собственности ООО «Востокморсервис».

Однако письмом от 19.11.2012 №4357/ДТЦФТО ОАО «РЖД» сообщило ООО «Востокморсервис», что документы, подтверждающие наличие подъездного пути необщего пользования, принадлежащего ООО Компания «Инко Транс» (технический паспорт <...> договор на эксплуатацию, документы подтверждающие право владения подъездным путем и др.) отсутствуют, исходя из вышеизложенного, заявки формы ГУ-12 с указанием в графе «Грузоотправитель» ООО «Востокморсервис», в графе «Владелец подъездного пути необщего

пользования» ООО Компания «Инко Транс» отклоняются на основании пункта 2 Перечня критериев технических и технологических возможностей осуществления перевозки, отсутствие которых является для перевозчика и владельца инфраструктуры основанием для отказа от согласования заявки на перевозку грузов, утвержденного приказом Минтранса Российской Федерации от 06.09.2010 №192, по причине несоответствия указанных в заявке сведений Правилам перевозки грузов железнодорожным транспортом.

12 ноября 2012 года ООО Компания «Инко Транс» письмом №99/1 также информировало ОАО «РЖД» о том, что железнодорожные пути необщего пользования ООО Компания «Инко Транс» открыты приказом Федерального агентства железнодорожного транспорта от 26.07.2011 №369 по параграфам 8Н, 10Н Тарифного руководства №4 и принадлежащие на праве собственности ООО «Востокморсервис», используются компанией на законных основаниях в рамках действующих договорных отношений между ООО «Востокморсервис» и ООО Компания «Инко Транс», у ООО Компания «Инко Транс» имеются все необходимые договоры с ООО «Востокморсервис» - собственником железнодорожных путей, предусмотренные гражданским законодательством Российской Федерации и дающие право ООО Компания «Инко Транс» равноправного пользования указанными железнодорожными путями общей протяженностью 1825 п.м., то есть быть законным владельцем (ветвевладельцем) указанных железнодорожных путей.

В ответ на указанное письмо ОАО «РЖД» письмом от 19.11.2012 №4356/ДТЦФТО дало ООО Компании «Инко Транс» ответ аналогичный данному ООО «Востокморсервис» письмом от 19.11.2012 №4357/ДТЦФТО.

Согласно пояснениям ОАО «РЖД», данным в ходе рассмотрения дела №3-1/283 о нарушении антимонопольного законодательства, перевозчиком было правомерно отказано в согласовании заявок на перевозку грузов от 24.10.2012 № 0021870631, от 25.10.2013 №0021876363, от 29.10.2012 № 0021889336, от 01.11.2012 № 0021911697, от 01.11.2012 №0021828397-ИЗМ/1, от 02.11.2012 №0021916907, от 06.11.2012 №0021916907 так как:

1. у ООО Компания «Инко Транс» отсутствуют документы, подтверждающие право собственности на данные железнодорожные пути необщего пользования, либо иные законные или договорные основания владения;
2. договор на подачу и уборку вагонов №05/05-0601 от 01.05.2006, заключенный между ООО Компания «Инко Транс» и ООО «Востокморсервис», прекратил свое действие;
3. в Инструкцию о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования ООО «Востокморсервис», примыкающего к станции Мыс Чуркин Дальневосточной железной дороги изменения в связи с изменением владельца железнодорожного пути необщего пользования не вносились;
4. согласно Тарифному руководству №4 на основании приказа Федерального агентства железнодорожного транспорта от 26.07.2011 №369 станция Мыс Чуркин открыта по параграфам 8Н и 10Н на подъездных путях необщего пользования, принадлежащих ООО Компания «Инко Транс», соответствующее решение Федерального агентства железнодорожного транспорта об открытии станции Мыс Чуркин по параграфам 8Н и 10Н на путях необщего пользования, принадлежащих ООО «Востокморсервис», отсутствует.

Таким образом, в соответствии с письмом ОАО «РЖД» от 10.04.2013 №2058/ДТЦФТО, ОАО «РЖД», не располагая информацией о наличии у ООО Компания «Инко Транс» права владения/или пользования спорным железнодорожным путем необщего пользования, установило противоречие сведений, указанных грузоотправителем в заявках ГУ-12, пункту 7 Правил приема заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом, утвержденных приказом Министерства путей сообщения Российской Федерации от 16.06.2003 №21, пункту 1.7 Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных приказом Министерства путей сообщения Российской Федерации от 18.06.2003 №26, а также несоответствие имеющимся у перевозчика подтверждающим документам на подъездной путь.

Кроме того, ОАО «РЖД» считает, что наличие договора простого товарищества №1П от 15.02.2011 не является основанием для признания ООО Компания «Инко Транс» владельцем железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к станции Мыс Чуркин, так как в спорном договоре простого товарищества отсутствуют идентифицирующие признаки передаваемых подъездных путей (инвентарные, кадастровые или условные номера сооружений, протяженность и адрес объектов), что не позволяет определить, какое именно имущество является предметом данного договора.

Комиссия Хабаровского УФАС России считает, что указанные доводы ОАО «РЖД», обосновывающие отказ от согласования заявок ООО «Востокморсервис» на перевозку грузов железнодорожным транспортом, противоречат обстоятельствам дела и действующему законодательству, по следующим основаниям.

В соответствии с положениями статьи 11 Устава железнодорожного транспорта для осуществления перевозки грузов железнодорожным транспортом грузоотправитель представляет перевозчику надлежащим образом оформленную и в необходимом количестве экземпляров заявку на перевозку грузов (далее - заявка). Заявка представляется грузоотправителем с указанием количества вагонов и тонн, железнодорожных станций назначения и других предусмотренных правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом сведений.

Перевозчик обязан рассмотреть представленную заявку в течение двух дней и в случае возможности осуществления перевозки направить эту заявку для согласования владельцу инфраструктуры с отметкой о согласовании заявки.

Перевозчик имеет право отказать в согласовании заявки в случае:

введения согласно [статье 29](#) настоящего Устава прекращения или ограничения погрузки, перевозки грузов по маршруту следования груза;

отказа владельца инфраструктуры в согласовании заявки;

обоснованного отсутствия технических и технологических возможностей осуществления перевозки;

в ином случае, предусмотренном настоящим Уставом, иными нормативными правовыми актами.

В этих случаях перевозчик возвращает заявку с указанием причин отказа грузоотправителю, организации, осуществляющей перевалку грузов.

Перечень критериев технических и технологических возможностей осуществления перевозки, отсутствие которых является для перевозчика и владельца инфраструктуры основанием отказа от согласования заявки, утверждается федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта.

Перечень критериев технических и технологических возможностей осуществления перевозки, отсутствие которых является для перевозчика и владельца инфраструктуры основанием отказа от согласования заявки на перевозку грузов, утвержден Приказом Минтранса России от 06.09.2010 №192. При этом соответствие указанных грузоотправителем в заявке сведений установленным стандартам, техническим условиям, правилам перевозок грузов железнодорожным транспортом относится к критериям технических и технологических возможностей осуществления перевозки (пункт 2 данного приказа).

В перечень указанных правил включены и Правила приема заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом, утвержденных приказом Министерства путей сообщения Российской Федерации от 16.06.2003 №21 (далее – Правила приема заявок).

В соответствии с пунктом 7 Правил приема заявок при отправлении грузов с железнодорожного пути необщего пользования, не принадлежащего грузоотправителю, заявка на перевозку грузов представляется перевозчику после ее согласования грузоотправителем с владельцем указанного железнодорожного пути необщего пользования, о чем в строке «Отметка о результатах рассмотрения заявки владельцем железнодорожного пути необщего пользования» делается запись «согласовано», которая заверяется печатью владельца пути необщего пользования или ЭЦП при наличии договора об электронном обмене документами.

Согласно приложению к Правилам приема заявок в строке заявки «Железнодорожный путь необщего пользования» (заполняется в случае, если погрузка будет производиться на железнодорожных путях необщего пользования) указывается наименование владельца железнодорожного пути необщего пользования, его почтовый адрес и код ОКПО. В графе «Отметка о согласовании с владельцем железнодорожного пути необщего пользования» проставляется отметка о согласовании заявки владельцем железнодорожного пути необщего пользования, заверенная его печатью, применяемой при финансовых операциях.

В заявках на перевозку грузов от 24.10.2012 № 0021870631, от 25.10.2013 №0021876363, от 29.10.2012 № 0021889336, от 01.11.2012 № 0021911697, от 01.11.2012 №0021828397-ИЗМ/1, от 02.11.2012 №0021916907, от 06.11.2012 №0021916907 в качестве владельца железнодорожных путей необщего пользования указано ООО Компания «Инко Транс».

ООО Компания «Инко Транс» подтверждает, что указанные заявки были им согласованы.

Согласно статье 2 Устава железнодорожного транспорта, железнодорожные пути необщего пользования - железнодорожные подъездные пути, примыкающие непосредственно или через другие железнодорожные подъездные пути к железнодорожным путям общего пользования и предназначенные для обслуживания определенных пользователей услугами железнодорожного

транспорта на условиях договоров или выполнения работ для собственных нужд; владелец железнодорожного пути необщего пользования - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, имеющие на праве собственности или на ином праве железнодорожный путь необщего пользования, а также здания, строения и сооружения, другие объекты, связанные с выполнением транспортных работ и оказанием услуг железнодорожного транспорта.

То есть владение путями необщего пользования может осуществляться не только на основании права собственности, но и на ином вещном праве.

Согласно статье 216 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), вещные права на имущество могут принадлежать лицам, не являющимся собственниками этого имущества.

Согласно статье 1041 ГК РФ, по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.

Согласно статье 1042 ГК РФ, вкладом товарища признается все то, что он вносит в общее дело, в том числе деньги, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи.

Согласно статье 1043 ГК РФ, внесенное товарищами имущество, которым они обладали на праве собственности, а также произведенная в результате совместной деятельности продукция и полученные от такой деятельности плоды и доходы признаются их общей долевой собственностью, если иное не установлено законом или договором простого товарищества либо не вытекает из существа обязательства.

Пользование общим имуществом товарищей осуществляется по их общему согласию, а при недостижении согласия в порядке, устанавливаемом судом.

Договором простого товарищества от 15.02.2011 №1П установлено, что внесенное участниками имущество, не является их совместной собственностью, но участники имеют равные права владения и пользования вкладами.

Таким образом, на основании изложенных норм и положений договора, ООО Компания «Инко Транс» договором простого товарищества от 15.02.2011 №1П предоставлено право пользования путями необщего пользования, внесенными в качестве вклада в совместную деятельность.

Согласно статье 432 ГК РФ, договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Договор простого товарищества от 15.02.2011 №1П действительно не содержит

указания на местонахождение путей.

Между тем, как следует из материалов дела, условия договора простого товарищества от 15.02.2011 №1П исполняются его сторонами и ООО Компания «Инко Транс» известны идентифицирующие признаки вклада ООО «Востокморсервис», у сторон, его заключивших, при исполнении договора не возникало вопросов относительно предмета, существа условий и перечня вносимого в качестве вкладов имущества.

На основании изложенного и с учетом вступившего в законную силу решения Арбитражного суда Хабаровского края от 22.04.2013 по делу А73-1448/2013 Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о том, что предмет договора сторонами обусловлен, и договор простого товарищества от 15.02.2011 №1П расценивается как заключенный.

Следовательно, в силу положений статьи 2 Устава железнодорожного транспорта, ООО Компания «Инко Транс» является владельцем пути необщего пользования, и указание его в заявке в качестве такового не противоречит закону и фактическим обстоятельствам дела.

Между ООО Компания «Инко Транс» и ОАО «РЖД» отсутствует договор на эксплуатацию пути необщего пользования и договор на подачу и уборку вагонов.

Согласно статье 55 Устава железнодорожного транспорта отношения между перевозчиком и владельцем железнодорожного пути необщего пользования, не принадлежащего владельцу инфраструктуры, по поводу эксплуатации такого железнодорожного пути регулируются договором на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования.

Как было указано выше, договор на эксплуатацию пути необщего пользования заключен ОАО «РЖД» с ООО «Востокморсервис», который так же является владельцем пути необщего пользования.

Следовательно, отношения перевозчика и владельца пути урегулированы договором. Кроме того, ООО «Востокморсервис» указан в заявке грузоотправителем, и именно он несет ответственность за достоверность сведений, внесенных в заявку на перевозку грузов (пункт 8 Правил приема заявок).

Доводы ОАО «РЖД» о том, что ему не было известно на момент рассмотрения заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом от 24.10.2012 № 0021870631, от 25.10.2013 №0021876363, от 29.10.2012 № 0021889336, от 01.11.2012 № 0021911697, от 01.11.2012 №0021828397-ИЗМ/1, от 02.11.2012 №0021916907, от 06.11.2012 №0021916907 о наличии прав ООО Компания «Инко Транс» в отношении пути необщего пользования (письмо ОАО «РЖД» от 20.12.2012 №7844 ДВОСТ НЮ), Комиссией Хабаровского УФАС России не принимаются по следующим основаниям.

Приказом Министерства путей сообщения Российской Федерации от 18.06.2003 № 30 утверждены Правила перевозок железнодорожным транспортом грузов в универсальных контейнерах (далее - Правила перевозок).

В соответствии с пунктом 10 Правил перевозок перевозки грузов в контейнерах производятся между железнодорожными станциями, открытыми для операций с контейнерами соответствующей максимальной массы брутто, указанными в тарифном руководстве.

Согласно части 6 статьи 15 Федерального закона от 10.01.2003 г. № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» (далее – Закон о железнодорожном транспорте) открытие железнодорожных станций для выполнения всех или некоторых операций, связанных с приемом и отправлением поездов, приемом, выдачей, погрузкой, выгрузкой, сортировкой, хранением грузов (в том числе в контейнерах), багажа и грузобагажа, осуществляется по решению федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта на основании предложений владельцев инфраструктур, которым принадлежат эти железнодорожные станции. Действующим законодательством установлено, что принятие решения об открытии железнодорожной станции по параграфам 8н и 10н Тарифного руководства № 4 (книга 2 часть 1) для осуществления грузовых операций с универсальными контейнерами является компетенцией Федерального агентства железнодорожного транспорта.

Приказом Минтранса Российской Федерации от 27.12.2006 № 177 утвержден Административный регламент Федерального агентства железнодорожного транспорта по исполнению государственной функции по принятию решений об открытии железнодорожных станций для выполнения всех или некоторых операций на основании предложений владельцев инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования (далее - Административный регламент).

В соответствии с пунктом 24 Административного регламента основанием для исполнения государственной функции является обращение владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, составленное в произвольной форме с указанием данных и приложением документов в соответствии с пунктами 12, 13 Регламента и скрепленное печатью владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

В соответствии с приказом Федерального агентства железнодорожного транспорта от 26.07.2011 №369 «О железнодорожной станции Мыс Чуркин Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД» на основании обращения владельца инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования – ОАО «РЖД» от 28.06.2011 №исх-12306 железнодорожная станция Мыс Чуркин включена в перечень железнодорожных станций, открытых для выполнения грузовых операций по параграфам 8Н (прием и выдача грузов в универсальных контейнерах массой брутто 20 и 24 т на подъездных путях), 10Н (прием и выдача грузов в универсальных контейнерах массой брутто 24(30) и 30 т на подъездных путях) Тарифного руководства №4 на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих ООО Компания «Инко Транс».

Таким образом, факт обращения ОАО «РЖД» в Федеральное агентство железнодорожного транспорта с указанным обращением, свидетельствует о том, что ему было известно о правах ООО Компания «Инко Транс» в отношении путей необщего пользования

Кроме того, до рассматриваемого периода заявки на перевозку контейнеров железнодорожным транспортом (форма ГУ-12), в которых в качестве

грузоотправителя (грузополучателя) указано ООО «Востокморсервис», а в качестве владельца пути необщего пользования - ООО Компания «Инко Транс», согласовывались ОАО «РЖД» без каких-либо замечаний (от 15.10.2012 №0021820744, от 10.10.2012 №0021798139, 19.10.2012 №0021849855, 05.10.2012 №0021779645, 08.10.2012 №0021787811).

При этом как установлено в ходе рассмотрения дела №3-1/283 о нарушении антимонопольного законодательства и следует из пояснений ОАО «РЖД» (письмо от 03.06.2013 №3403/ДТЦФТО), владелец железнодорожного пути необщего пользования не должен предоставлять перевозчику документы на железнодорожный путь необщего пользования, указанные в пунктах 1.7, 1.9, 2.8 Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных приказом министерства путей сообщения Российской Федерации от 18.06.2003 №26, в случае, если он не намерен заключать договор на эксплуатацию указанного пути или договор на подачу и уборку вагонов на железнодорожные пути необщего пользования.

Договор на эксплуатацию пути необщего пользования заключен ОАО «РЖД» с ООО «Востокморсервис», который так же является владельцем пути необщего пользования, поэтому соответствующие документы ООО Компания «Инко Транс» в ОАО «РЖД» не предоставлялись.

Вместе с тем, в законодательстве о железнодорожном транспорте отсутствует запрет на запрос перевозчиком у владельца пути необщего пользования каких-либо документов. Однако ОАО «РЖД» не были предприняты какие-либо действия по запросу документов, ООО Компания «Инко Транс» и ООО «Востокморсервис» не были поставлены в известность о проводимой в отношении них проверки и по результатам обследования только документов имеющихся на железнодорожной станции Мыс Чуркин было принято решение об отсутствии у ООО Компания «Инко Транс» необходимых документов и об отказе в согласовании вышеуказанных заявок.

ОАО «РЖД» также не были предприняты какие-либо действия по обращению в Федеральное агентство железнодорожного транспорта с заявлением о закрытии станции Мыс Чуркин для выполнения грузовых операций по параграфам 8Н (прием и выдача грузов в универсальных контейнерах массой брутто 20 и 24 т на подъездных путях), 10Н (прием и выдача грузов в универсальных контейнерах массой брутто 24(30) и 30 т на подъездных путях) Тарифного руководства №4 на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих ООО Компания «Инко Транс», ОАО «РЖД» самостоятельно перестало принимать к перевозке контейнеры с железнодорожных путей необщего пользования ООО Компания «Инко Транс», то есть, по существу закрыло станцию Мыс Чуркин для выполнения грузовых операций по параграфам 8Н, 10Н Тарифного руководства №4 на железнодорожных путях необщего пользования, принадлежащих ООО Компания «Инко Транс», при наличии действующего приказа Федерального агентства железнодорожного транспорта от 26.07.2011 №369.

Относительно довода ОАО «РЖД» о том, что в Инструкцию о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования ООО «Востокморсервис», примыкающего к станции Мыс Чуркин Дальневосточной железной дороги, изменения в связи с изменением владельца железнодорожного пути необщего пользования не вносились, Комиссией Хабаровского УФАС России

установлено следующее.

Согласно пункту 1.7 Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных приказом Министерства путей сообщения Российской Федерации от 18.06.2003 №26, на каждый железнодорожный путь необщего пользования по окончании строительства и приема такого пути в эксплуатацию составляется инструкция о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования (далее - инструкция). В случаях, когда железнодорожный путь необщего пользования не принадлежит владельцу инфраструктуры, инструкция разрабатывается владельцем железнодорожного пути необщего пользования и утверждается им по согласованию с владельцем инфраструктуры, к которой примыкает этот путь.

В инструкции указывается характеристика путевого развития железнодорожного пути необщего пользования, весовая норма и длина состава (поезда), допускаемая к обращению на пути необщего пользования, максимально допустимая скорость движения, тип локомотива, порядок маневровых передвижений, положение стрелочных переводов, наличие и расположение устройств сигнализации, нормы закрепления вагонов и другие положения, связанные с обеспечением безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта. Требования инструкции являются обязательными для владельцев и пользователей железнодорожных путей необщего пользования, контрагентов, владельцев инфраструктуры и перевозчиков, осуществляющих работу на этом железнодорожном пути необщего пользования.

При изменении технического оснащения железнодорожного пути необщего пользования или технологии его работы инструкция пересматривается в установленном порядке.

В случае изменения владельца железнодорожного пути необщего пользования утверждается новая инструкция.

Как указано выше, ООО «Востокморсервис» утверждена и согласована с ОАО «РЖД» Инструкция о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования ООО «Востокморсервис», примыкающего к станции Мыс Чуркин Дальневосточной железной дороги, от 25.06.2009.

В соответствии с договором простого товарищества от 15.02.2011 №1П ООО «Востокморсервис» не лишается права владения и пользования железнодорожным путем необщего пользования, то есть остается его владельцем, поэтому в указанном случае утверждение новой инструкции не требуется.

Согласно пояснениям ОАО «РЖД» (письмо от 03.06.2013 №3403/ДТЦФТО) в инструкции указываются только технические характеристики железнодорожного пути необщего пользования, включение информации обо всех имеющихся владельцах и пользователях железнодорожного пути не предполагается.

При таких обстоятельствах Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что ОАО «РЖД» не представлено доказательств обоснованного отсутствия технических и технологических возможностей осуществления перевозки.

Одновременно с обращением в Хабаровское УФАС России ООО «Востокморсервис» обратилось в Арбитражный суд Хабаровского края с иском к ОАО «РЖД» о признании незаконными отказов в согласовании заявок на перевозку грузов в прямом железнодорожном сообщении.

Решением Арбитражного суда Хабаровского края от 22.04.2013 №А73-1448/2013, вступившим в законную силу, отказы ОАО «РЖД» в согласовании заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом № 0021911697 от 01.11.2012; № 0021889336 от 29.10.2012; № 0021828397-ИЗМ от 01.11.2012; №0021870631 от 24.10.2012; № 0021916907 от 02.11.2012 признаны незаконными.

Письмом от 11.04.2013 №2110/ДТЦФТО ОАО «РЖД» сообщило ООО «Востокморсервис» о том, что в марте-апреле 2013 года в ОАО «РЖД» поступило 8 заявок на перевозку грузов в контейнерах в прямом сообщении. Во всех поступивших заявках в качестве владельца пути необщего пользования указана ООО Компания «Инко Транс», во всех заявках имеется отметка о согласовании заявки владельцем пути необщего пользования. На момент подачи указанных заявок ОАО «РЖД» не было поставлено в известность о наличии договора простого товарищества от 15.02.2011 №1П. Однако, ознакомившись с указанным договором, ОАО «РЖД» считает, что наличие договора простого товарищества не является основанием для признания ООО Компания «Инко Транс» владельцем железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к станции Мыс Чуркин. На основании изложенного ОАО «РЖД» для рассмотрения вопроса возможности согласования направленных перевозчику заявок на перевозку грузов, просило ООО «Востокморсервис» подтвердить факт владения ООО Компания «Инко Транс» путем необщего пользования, примыкающего к станции Мыс Чуркин.

Таким образом, даже после того, как ОАО «РЖД» ознакомилось с договором простого товарищества от 15.02.2011 №1П, в согласовании заявок ООО «Востокморсервис» на перевозку грузов железнодорожным транспортом от 19.03.2013 № 0022481088, от 19.03.2013 №0022481070, от 22.03.2013 №0022500125, от 16.04.2013 №0022608243, от 23.04.2013 №0022639027, от 26.04.2013 №0022659054, от 20.05.2013 №0022744897, от 05.06.2013 №0022824118, от 24.06.2013 № 0022904947, от 26.06.2013 №0022918400 ОАО «РЖД» также было отказано.

В отношении всех указанных заявок в примечании к заявкам в качестве причин отказа указано «Отсутствие тех. Возможностей Согласно п.2 Перечня Приказ Минтранса РФ №192 от 06.09.2010. Отсутствие договора на эксплуатацию п/п».

При этом даже после вступления в законную силу решения Арбитражного суда Хабаровского края от 22.04.2013 №А73-1448/2013 (Постановление Шестого арбитражного апелляционного суда от 08.07.2013 №06АП-2939/2013), которым отказы ОАО «РЖД» в согласовании заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом № 0021911697 от 01.11.2012; № 0021889336 от 29.10.2012; № 0021828397-ИЗМ от 01.11.2012; №0021870631 от 24.10.2012; № 0021916907 от 02.11.2012 признаны незаконными, ОАО «РЖД» продолжило отказывать ООО «Востокморсервис» в согласовании заявок на перевозку контейнеров железнодорожным транспортом (форма ГУ-12): заявки от 31.07.2013 № 0023072203, от 31.07.2013 № 0023072351, от 05.08.2013 № 0023093815, от 06.08.2013 №0023097459, от 06.08.2013 № 0023097688.

В качестве причин отказа в согласовании вышеуказанных заявок, не смотря на

имеющееся вступившее в законную силу решение Арбитражного суда Хабаровского края, указаны те же причины - пункт 2 Перечня критериев технических и технологических возможностей осуществления перевозки, отсутствие которых является для перевозчика и владельца инфраструктуры основанием отказа от согласования заявки на перевозку грузов, утвержденного Приказом Минтранса России от 06.09.2010 №192.

Также Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что грузы, прибывшие на станцию Мыс Чуркин в период 12.07.2013-25.07.2013 по железнодорожным накладным: Эб913717, Эб 913552, ЭЭ265108, ЭЭ221551, ЭЭ 221458, ЭЭ 864419, ЭЭ 324374 были переадресованы ООО Компания «Инко Транс» как грузополучателем, в адрес иных компаний, ввиду их неподачи перевозчиком на железнодорожные пути ООО Компания «Инко Транс», в результате чего ООО Компания «Инко Транс» было вынуждено нести расходы за переадресацию грузов и простой вагонов.

16 июля 2013 года ООО Компания «Инко Транс» направило в адрес ОАО «РЖД» письмо №24 с просьбой пояснить причины отказа ОАО «РЖД» осуществлять подачу на железнодорожный путь ООО Компания «Инко Транс» вагонов прибывших/прибывающих на железнодорожную станцию Мыс Чуркин в адрес ООО Компания «Инко Транс». К указанному заявлению также было приложено Постановление Шестого арбитражного апелляционного суда от 08.07.2013 №06АП-2939/2013.

Письмом от 17.07.2013 №49 ОАО «РЖД» сообщило, что подача на железнодорожный путь ООО Компания «Инко Транс» вагонов прибывших/прибывающих на железнодорожную станцию Мыс Чуркин в адрес ООО Компания «Инко Транс» производиться не будет, ввиду отсутствия договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования ООО Компания «Инко Транс» на основании статьи 55 Устава железнодорожного транспорта, все прибывшие в адрес ООО Компания «Инко Транс» вагоны будут поставлены на простой в ожидании переадресовки на основании статьи 31 Устава железнодорожного транспорта.

При этом подать заявки на перевозку грузов железнодорожным транспортом, в которых в качестве владельца пути необщего пользования указаны железнодорожные пути ООО «Востокморсервис», грузоотправитель не мог по причине того, что станция Мыс Чуркин в связи с бездействием ОАО «РЖД», признанным решением Хабаровского УФАС России нарушающим часть 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», не была открыта для выполнения грузовых операций с контейнерами по параграфам 8Н, 10Н Тарифного руководства № 4 на путях необщего пользования, принадлежащих ООО «Востокморсервис» (решение Хабаровского УФАС России подтверждено вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Хабаровского края от 21.03.2013 по делу №А73-16379/2012). Данные обстоятельства явились причиной указания в заявках на перевозку грузов в качестве владельца железнодорожного пути необщего пользования ООО Компания «Инко Транс».

В соответствии с приказом Федерального агентства железнодорожного транспорта от 15.07.2013 №265 станция Мыс Чуркин открыта для выполнения грузовых операций с контейнерами по параграфам 8Н, 10Н Тарифного руководства № 4 на путях необщего пользования, принадлежащих ООО «Востокморсервис».

С указанного времени заявки ООО «Востокморсервис» на перевозку грузов железнодорожным транспортом, в которых в качестве владельца железнодорожного пути необщего пользования указано ООО «Востокморсервис», согласуются ОАО «РЖД».

Вместе с тем, ОАО «РЖД» по прежнему отказывало в согласовании заявок ООО «Востокморсервис» на перевозку грузов железнодорожным транспортом, в которых в качестве владельца железнодорожного пути необщего пользования указано ООО Компания «Инко Транс» (от 30.07.2013 № 0023066295, от 30.07.2013 № 0023068938, от 31.07.2013 № 0023072351, от 31.07.2013 № 0023072188, от 31.07.2013 № 0023072192, от 31.07.2013 № 0023072203, от 31.07.2013 № 0023072183, от 31.07.2013 № 0023072197, 31.07.2013 № 0023073252, от 31.07.2013 № 0023072322, от 31.07.2013 № 0023074249, 05.08.2013 № 0023093815, от 06.08.2013 № 0023097459, от 06.08.2013 № 0023097688), что приводит к ущемлению интересов ООО Компания «Инко Транс».

Согласно пояснениям ОАО «РЖД», данным в ходе рассмотрения дела №3-1/283 о нарушении антимонопольного законодательства, с августа 2013 года в согласовании заявок ООО «Востокморсервис» на перевозку грузов железнодорожным транспортом, в которых в качестве владельца железнодорожного пути необщего пользования указано ООО Компания «Инко Транс», ОАО «РЖД» не отказывало, по причине того, что подобные заявки ООО «Востокморсервис» не подавались.

Вместе с тем, действия ОАО «РЖД» по отказу от согласования заявок ООО «Востокморсервис» на перевозку грузов железнодорожным транспортом, в которых в качестве владельца железнодорожного пути необщего пользования указано ООО Компания «Инко Транс», привели к тому, что с 24 октября 2012 года по 15 июля 2013 года ни один партнер ООО «Востокморсервис» и ООО Компания «Инко Транс» по всей Российской Федерации не мог отправить в адрес указанных компаний грузы в контейнерах в прямом железнодорожном сообщении, а также сами указанные компании не могли оказывать своим клиентам услуги по отправке грузов железнодорожным транспортом с железнодорожных путей необщего пользования ООО «Востокморсервис», ООО Компания «Инко Транс», что привело к ущемлению интересов ООО «Востокморсервис» и ООО Компания «Инко Транс».

Кроме того, в соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» к признакам ограничения конкуренции относится, в том числе, сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке.

Действия ОАО «РЖД» по отказу от согласования заявок ООО «Востокморсервис» на перевозку грузов железнодорожным транспортом, в которых в качестве владельца железнодорожного пути необщего пользования указано ООО Компания «Инко Транс», привели к тому, что в период с 24 октября 2012 года по 15 июля 2013 года ООО «Востокморсервис» и ООО Компания «Инко Транс» были фактически устранены с рынка услуг по отправке/получению грузов железнодорожным транспортом в прямом сообщении с/на железнодорожных(е) путей(и) необщего пользования в контейнерах, то есть указанные действия ОАО «РЖД» привели к ограничению конкуренции.

Довод ОАО «РЖД» о том, что телеграмма от 24.10.2012 №3886/ДТЦФТО не может

нарушать прав и законных интересов ООО Компания «Инко Транс» и ООО «Востокморсервис», поскольку является внутренним документом ОАО «РЖД», носящим информативный характер, при издании которого ответчиком не было допущено нарушение каких-либо правовых норм (письма ОАО «РЖД» от 03.06.2013 №3403/ДТЦФТО и от 06.06.2013 №3453), отклоняется Комиссией Хабаровского УФАС России по следующим основаниям.

Инструкцией по делопроизводству в аппарате управления ОАО «РЖД», утвержденной приказом ОАО «РЖД» от 21.03.2010 №40, а также Распоряжением ОАО «РЖД» от 14.03.2013 №632р «Об утверждении Правил эксплуатации сети телеграфной связи ОАО «РЖД» определено, что телеграмма (телеграфная связь) осуществляет передачу оперативной документированной служебной информации с целью обеспечения эффективной деятельности подразделений ОАО «РЖД», связанной с перевозками пассажиров и грузов, безопасности движения поездов по всем участкам их следования.

Согласно телеграмме от 24.10.2012 №3886/ДТЦФТО: «Согласно ТР НР4 станция Мыс Чуркин открыта по параграфам 8Н и 10Н на подъездных путях необщего пользования ООО Компания «Инко Транс». В настоящее время ООО Компания «Инко Транс» не является ветвевладельцем, кроме того между ООО Компания «Инко Транс» и Дальневосточной железной дорогой – филиалом ОАО «РЖД» отсутствуют какие-либо договорные отношения.

На основании вышеизложенного, не осуществлять согласование заявок на перевозку в адрес ООО Компания «Инко Транс», а также других грузополучателей с указанием подъездного пути указанной компании».

Как следует из текста телеграммы, указанная телеграмма содержит вполне определенные указания («не осуществлять согласование заявок») и не допускает неоднозначного толкования.

Таким образом, согласно положениям Инструкции по делопроизводству в аппарате управления ОАО «РЖД», утвержденной приказом ОАО «РЖД» от 21.03.2010 №40, телеграммы могут носить не только информативный характер, но также и содержать обязательные для исполнения задания и указания.

Указанная телеграмма была направлена начальникам Территориальных центров фирменного транспортного обслуживания - структурных подразделений Центра фирменного транспортного обслуживания, начальникам станций, начальникам Дирекций управления движением – структурных подразделений Центральной дирекции, начальнику Центра организации работы железнодорожных станций, заместителю начальника Центра организации работы железнодорожных станций – начальнику отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок, начальнику Агентства фирменного транспортного обслуживания, начальнику Линейного агентства фирменного транспортного обслуживания дорог России.

В соответствии с информацией, предоставленной ОАО «РЖД» письмом от 20.12.2012 №7844 ДВОСТ НЮ согласно подпункта 1 пункта 5 Положения о Дальневосточном территориальном центре фирменного транспортного обслуживания – структурном подразделении Центра фирменного транспортного обслуживания - филиала ОАО «РЖД», утвержденного генеральным директором Центра фирменного транспортного обслуживания ОАО «РЖД» <...>от 31.08.2009

№16, подразделение возглавляет начальник, назначаемый на должность и освобождаемый от должности президентом ОАО «РЖД».

Приказом президента ОАО «РЖД» <...> от 31.08.2009 №679 на должность начальника Дальневосточного территориального центра фирменного транспортного обслуживания – структурного подразделения Центра фирменного транспортного обслуживания – филиала ОАО «РЖД» назначен <...>.

В силу пункта 4 Положения о Дальневосточном территориальном центре фирменного транспортного обслуживания – структурном подразделении Центра фирменного транспортного обслуживания – филиала ОАО «РЖД» начальник территориального центра <...>. осуществляет оперативное руководство производственно-хозяйственной деятельностью подразделения, в том числе, принимает решения по вопросам деятельности территориального центра, отнесенным к его компетенции, издает в пределах своей компетенции приказы, распоряжения и иные распорядительные акты, обязательные для исполнения всеми работниками подразделения.

В соответствии пунктом 22 Положения о Дальневосточной дирекции управления движением – структурном подразделении Центральной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД», утвержденном начальником Центральной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» <...> от 06.09.2010 №УД-64, дирекцией руководит начальник дирекции, назначаемый на должность и освобождаемый от должности в порядке, установленном ОАО «РЖД».

Приказом президента ОАО «РЖД» <...> от 11.05.2012 №294 на должность начальника Дальневосточной дирекции управления движением – структурного подразделения Центральной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» назначен <...>.

В силу пункта 24 Положения о Дальневосточной дирекции управления движением – структурном подразделении Центральной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» начальник дирекции <...>. осуществляет руководство деятельностью дирекции, в том числе, издает в пределах своей компетенции приказы, распоряжения и иные распорядительные акты, обязательные для исполнения работниками Дирекции и ее структурных подразделений.

В соответствии с пунктом 6.84 Инструкции по делопроизводству в аппарате управления ОАО «РЖД», утвержденной приказом ОАО «РЖД» от 21.03.2010 №40, в виде телеграмм передают задания и указания по решению оперативных вопросов эксплуатационно-производственной деятельности в пределах полномочий должностного лица, подписавшего телеграмму, тексты подписанных в установленном настоящей Инструкцией порядке приказов, распоряжений, протоколов и других документов общества, подлежащих незамедлительной доставке адресату, а также информацию, необходимую для обеспечения текущей деятельности обособленных структурных подразделений общества.

Таким образом, указанная телеграмма, содержащая запрет на согласование заявок на перевозку в адрес ООО Компания «Инко Транс», а также других грузополучателей с указанием подъездного пути указанной компании, является обязательной для исполнения всеми сотрудниками Дальневосточной дирекции управления движением – структурного подразделения Центральной дирекции

управления движением – филиала ОАО «РЖД» и Дальневосточной дирекции управления движением – структурного подразделения Центральной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД», в том числе, в полномочия которых входит согласование заявок на перевозку контейнеров железнодорожным транспортом (форма ГУ-12) на железнодорожной станции Мыс Чуркин.

Как указывалось выше, до издания телеграммы от 24.10.2012 №3886/ДТЦФТО заявки на перевозку контейнеров железнодорожным транспортом (форма ГУ-12), в которых в качестве грузоотправителя (грузополучателя) указано ООО «Востокморсервис», а в качестве владельца пути необщего пользования - ООО Компания «Инко Транс», согласовывались ОАО «РЖД» без каких-либо ссылок на отсутствие технических и технологических возможностей.

Таким образом, Комиссия Хабаровского УФАС России считает, что действия ОАО «РЖД» в лице Дальневосточной дирекции управления движением – структурного подразделения Центральной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» и Дальневосточной дирекции управления движением – структурного подразделения Центральной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» по изданию телеграммы от 24.10.2012 №3886/ДТЦФТО явились причиной отказа в согласовании заявок на перевозку контейнеров железнодорожным транспортом (форма ГУ-12), в которых в качестве грузоотправителя (грузополучателя) указано ООО «Востокморсервис», а в качестве владельца пути необщего пользования - ООО Компания «Инко Транс», с 24 октября 2012 года, что привело к ущемлению интересов ООО «Востокморсервис» и ООО Компания «Инко Транс», а также к ограничению конкуренции.

Согласно положениям частей 1, 2 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» деятельность в сфере железнодорожных перевозок отнесена к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Приказом ФСТ России от 29.12.2004 № 435-Т ОАО «РЖД» включено в Реестр субъектов естественных монополий на транспорте по осуществлению деятельности в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок.

Кроме того, приказом ФАС России от 14.06.2005 № 121 ОАО «РЖД» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35 %. Доля ОАО «РЖД» на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок составляет более 65 %.

В силу части 5 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» положение ОАО «РЖД» на вышеназванных рынках признается доминирующим.

Согласно части 1 статьи 10 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.

При этом, согласно пункту 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», антимонопольный орган вправе признать нарушением

антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных [частью 1 статьи 10](#) Закона «О защите конкуренции», поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом, оценивая такие действия (бездействие) 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.

В ходе рассмотрения дела №3-1/283 о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «РЖД» не были представлены доказательства того, что его действия могут быть признаны допустимыми в соответствии с требованиями части 1 статьи 13 Закона «О защите конкуренции», Комиссией обстоятельств, свидетельствующих о допустимости вышеуказанных действий ОАО «РЖД» также установлено не было.

В связи с изложенным, Комиссией установлено, что действия ОАО «РЖД»

- по изданию ОАО «РЖД» телеграммы от 24.10.2012 №3886/ДТЦФТО, запрещающей согласование заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом (форма ГУ-12), следующих в адрес ООО «Компания «Инко Транс» и других грузополучателей, указывающих подъездные пути, принадлежащие ООО «Компания «Инко Транс»,

- по отказу от согласования заявок ООО «Востокморсервис» на перевозку грузов в контейнерах железнодорожным транспортом, в которых в качестве владельца пути необщего пользования указано ООО Компания «Инко Транс», в период с 24 октября 2012 года по август 2013 года являются нарушением части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» и приводят к ущемлению интересов ООО «Востокморсервис» и ООО Компания «Инко Транс» при осуществлении предпринимательской деятельности, а также влекут ограничение конкуренции.

Всестороннее, полное и объективное исследование всех обстоятельств дела в их совокупности свидетельствует о пренебрежительном отношении субъекта естественной монополии – ОАО «РЖД», к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям публичного права, свидетельствуют о том, что хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на товарном рынке услуг железнодорожных перевозок - имел возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых действующим законодательством предусмотрена ответственность, но не принял все зависящие от него меры по их соблюдению.

На основании изложенного, Комиссией Хабаровского УФАС России установлено наличие вины в вышеуказанных действиях ОАО «РЖД».

В связи с тем, что на момент вынесения решения Комиссией Хабаровского УФАС России ОАО «РЖД» продолжает нарушение антимонопольного законодательства: телеграмма от 24.10.2012 №3886/ДТЦФТО, запрещающая согласование заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом (форма ГУ-12), следующих в адрес ООО «Компания «Инко Транс» и других грузополучателей, указывающих подъездные пути, принадлежащие ООО «Компания «Инко Транс» не отменена,

сведения о том, что ОАО «РЖД» начало согласование заявок ООО «Востокморсервис» на перевозку грузов в контейнерах железнодорожным транспортом, в которых в качестве владельца пути необщего пользования указано ООО Компания «Инко Транс», отсутствуют, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 1, статьей 23 Закона «О защите конкуренции», в целях предупреждения и пресечения монополистической деятельности, Комиссия посчитало необходимым выдать ОАО «РЖД» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и недопущении действий, которые могут привести к ограничению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

На основании вышеизложенного Комиссией 19.12.2013 принято решение №31 о признании ОАО «Российские железные дороги» нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в:

- действиях по изданию ОАО «Российские железные дороги» телеграммы от 24.10.2012 №3886/ДТЦФТО, запрещающей согласование заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом (форма ГУ-12), следующих в адрес ООО Компания «Инко Транс» и других грузополучателей, указывающих подъездные пути, принадлежащие ООО Компания «Инко Транс»,

- действиях по отказу от согласования заявок ООО «Востокморсервис» на перевозку грузов в контейнерах железнодорожным транспортом, в которых в качестве владельца пути необщего пользования указано ООО Компания «Инко Транс», в период с 24 октября 2012 года по август 2013 года,

что привело к ущемлению интересов ООО «Востокморсервис» и ООО Компания «Инко Транс».

В ходе рассмотрения материалов дела № 3-04/36 об административном правонарушении, всестороннем и полном исследовании всех обстоятельств дела, установлены событие и состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении явилось принятие Комиссией Хабаровского УФАС России решения от 19.12.2013 №31, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с полномочиями, установленными пунктом 5 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», антимонопольный орган привлекает к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие организации и некоммерческие организации, их должностных лиц, должностных лиц федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностных лиц государственных внебюджетных фондов, физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, в случаях и в порядке, которые

установлены законодательством Российской Федерации.

По вышеуказанному факту правонарушения, предусмотренного статьей 14.31 КоАП РФ, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением, Хабаровским УФАС России в отношении ОАО «РЖД» возбуждено и рассмотрено дело № 3-04/8.

В соответствии с определением Хабаровского УФАС России о возбуждении дела № 3-04/8 об административном правонарушении и проведении административного расследования от 19.02.2014 ОАО «РЖД» надлежало указать должностное лицо, совершившее противоправные действия, установленные в решении Хабаровского УФАС России от 19.12.2013 №31 (с приложением копии документов, устанавливающих личность указанного лица, приказа о назначении на должность и должностного регламента указанного лица).

Письмом от 04.06.2014 №5891/ДВОСТ НЮ ОАО «РЖД» сообщило Хабаровскому УФАС России, что должностным лицом, совершившим рассматриваемые противоправные действия, является старший инспектор по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» <...>.

14.10.2014 в адрес должностного лица ОАО «РЖД» - старшего инспектора по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» <...> посредством почтовой связи направлено определение о вызове должностного лица для составления (подписания) протокола об административном правонарушении и рассмотрения дела №3-04/36 об административном правонарушении на 18.11.2014 в 10 часов 30 минут (исх. Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю от 14.10.2014 № 6/11990).

Протоколом от 18.11.2014 об административном правонарушении в действиях должностного лица - старшего инспектора по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» <...> установлено событие административного правонарушения - совершение занимающим [доминирующее положение](#) на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным [законодательством](#) Российской Федерации.

20.11.2014 в адрес должностного лица ОАО «РЖД» - старшего инспектора по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» <...> посредством почтовой связи направлено определение об отложении рассмотрения дела №3-04/36 об административном правонарушении.

Должностное лицо ОАО «РЖД» - старший инспектор по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» <...> направила в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы письмо от 04.12.2014 (вх. от 04.12.2014 №6/1782) с просьбой рассмотреть дело №3-04/36 об административном правонарушении без ее участия.

В ходе рассмотрения дела № 3-04/36 установлено, что приказом от 29.08.2012 №928 <...> назначена на должность старшего инспектора по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД».

Согласно Должностной инструкции от 26.09.2013 <...> в обязанности старшего инспектора по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» входит организация подготовки всех материалов, необходимых для своевременного заключения и перезаключения действующих договоров на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования, на подачу и уборку вагонов с организациями, физическими лицами, портами, имеющими железнодорожные пути необщего пользования, и узловых соглашений; организация и проведение обследования железнодорожных путей необщего пользования для заключения новых и перезаключения действующих по плану, или в случае изменений технического оснащения либо технологии работы железнодорожной станции или железнодорожного пути необщего пользования, договоров на подачу и уборку вагонов и узловых соглашений.

Как указано в решении от 19.12.2014 №31, Комиссией установлено нарушение ОАО «РЖД» части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в:

- действиях по изданию ОАО «Российские железные дороги» телеграммы от 24.10.2012 №3886/ДТЦФТО, запрещающей согласование заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом (форма ГУ-12), следующих в адрес ООО Компания «Инко Транс» и других грузополучателей, указывающих подъездные пути, принадлежащие ООО Компания «Инко Транс»,

- действиях по отказу от согласования заявок ООО «Востокморсервис» на перевозку грузов в контейнерах железнодорожным транспортом, в которых в качестве владельца пути необщего пользования указано ООО Компания «Инко Транс», в период с 24 октября 2012 года по август 2013 года,

Таким образом, указанное свидетельствует о том, что должностным лицом, совершившим противоправные действия, установленные в решении Хабаровского УФАС России от 19.12.2014 №31, является должностное лицо - старший инспектор по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы

железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» <...>.

Должностное лицо – старший инспектор по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» <...>, совершившее административное правонарушение, должно было предвидеть возможность наступления вредных последствий своих действий (бездействия).

При рассмотрении дела об административном правонарушении должностным лицом, осуществляющим производство по делу об административном правонарушении, установлена вина должностного лица – старшего инспектора по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» <...> в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, выразившаяся в том, что данное должностное лицо должно было предвидеть возможность наступления вредных последствий своих действий (бездействия).

Частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ в редакции Федерального закона от 06.12.2011 № 404-ФЗ, установлено, что совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

Учитывая вышеизложенное, а также отсутствие обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на должностное лицо – старшего инспектора по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» <...>, составит 20 000 рублей.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2 статьи 14.31, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо - старшего инспектора по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» <...>, виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

2. Применить к должностному лицу - старшему инспектору по железнодорожным путям необщего пользования отдела коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций - структурного подразделения Дальневосточной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» <...> меру ответственности в виде административного штрафа в размере 20 000 рублей (двадцати тысяч рублей).

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ, административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются:

в федеральный бюджет:

получатель УФК по Хабаровскому краю (Хабаровское УФАС России), р/с 40101810300000010001, ГРКЦ ГУ Банка России по Хабаровскому краю г. Хабаровска, БИК 040813001, ИНН 2721023142, КПП 272101001, код 161 1 16 02010 01 6000 140, ОКТМО 08701000001.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа должностным лицом необходимо представить в Хабаровское УФАС России надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в [части 1](#) или [1.1](#) настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном [частью 1.1](#) настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего

административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном [частью 1 статьи 20.25](#) настоящего Кодекса, не составляется в случае, указанном в [примечании 1 к статье 20.25](#) настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.