

### РЕШЕНИЕ № 3

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела № 3-1/167 о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей ООО «Консультационно-исследовательская фирма ДАВОС ИНВЕСТ» и ОАО «РЖД» в лице филиала «Дальневосточная железная дорога, рассмотрев дело № 3-1/167 по признакам нарушения ОАО «Российские железные дороги» в лице филиала «Дальневосточная железная дорога» (местонахождение: 107014, г.Москва, ул.Новая Басманная, 2; место осуществления деятельности Дальневосточного филиала: 680000, г.Хабаровск, ул.Муравьева Амурского, 20) части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции»,

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило обращение ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ», направленное Хабаровской транспортной прокуратурой на действия ОАО «Российские железные дороги» в лице филиала «Дальневосточная железная дорога» (далее – ОАО «РЖД» в лице ДВЖД) в части удержания груза – цемент, принадлежащего ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ». При наличии достаточных оснований для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренных статьей 39 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю 13.11.2009 возбуждено дело № 3-1/167 в отношении ОАО «РЖД» в лице ДВЖД. В ходе рассмотрения материалов дела и представленных сторонами документов установлено следующее.

ОАО «Российские железные дороги» – филиал «Дальневосточная железная дорога» (далее – ОАО «РЖД» в лице ДВЖД) является субъектом естественной монополии в сфере железнодорожных перевозок и включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35 %, как организация, имеющая в географических границах территории Хабаровского края долю более 65% на товарном рынке услуг железнодорожных перевозок и на товарном рынке услуг транспортных терминалов. Между ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» и ОАО «РЖД» в лице ДВЖД заключены и являются действующими договор на выполнение погрузочно-разгрузочных работ № 362 от 24.10.2007 и договор эксплуатации складской площади № 362 от 24.10.2007, а также существуют договорные правоотношения по перевозке груза.

Из материалов дела следует, что вагоны китайской железной дороги (далее – КЖД) с грузом – «цемент» ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» весом 287245кг. 22.11.2007 пересекли государственную границу (ст.Суйфэньхэ – ст.Гродеково). 22.11.2007 постановлением № 160-164 Дальневосточного территориального отдела управления Роспотребнадзора по железнодорожному транспорту было приостановлено таможенное оформление груза ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» в связи с отсутствием на вышеуказанный груз санитарно-эпидемиологического заключения что являлось нарушением требований Федерального закона от 30.03.1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения».

В период с 22.11.2007 по 15.12.2007 вагоны с грузом – «цемент» ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» находились в зоне таможенного контроля станции Гродеково. 15.12.2007 санитарно-эпидемиологическое заключение было предъявлено ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» в адрес Дальневосточного территориального отдела управления Роспотребнадзора по железнодорожному транспорту. Далее груз был отправлен до станции назначения Хабаровск-2, куда прибыл 20.12.2007. Как пояснило ОАО «РЖД» в лице ДВЖД 26.12.2007 вагоны с грузом – «цемент» ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» поступили в зону таможенного контроля ст.Хабаровск-2 и 27.12.2007 представителю ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» были выданы перевозочные документы для снятия таможенного режима с груза. Однако растаможивание груза ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» произвело только 31.01.2008 и 01.02.2008. 02.02.2008 груз был перегружен из вагонов на склад ОАО «РЖД». При обращении грузополучателя в товарную кассу для оплаты и оформления выдачи груза, ему была сообщена общая сумма задолженности за перевозку груза в размере 1 176 958, 99 рублей (с учетом НДС).

ОАО «РЖД» в лице ДВЖД в адрес ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» выставлены следующие счета: № 9097/40 от 22.01.2008 на сумму 450 260 руб. 86 коп., № 321 от 07.05.2008 на сумму 832 473 руб. 38 коп., № 322 от 07.05.2008 на сумму 344 485 руб. 61 коп., № 333 от 07.05.2008 на сумму 22 709 руб. 59 коп., № 777 от 07.05.2008 на сумму 157 747 руб. 90 коп. Однако ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» не произвело оплату перевозочных платежей и платежей за хранение. На основании ст.30, 36 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» груз ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» не был выдан.

Для объективного рассмотрения дела № 3-1/167 следует определить следующее. Правоотношения по перевозке и выдаче груза грузополучателю на территории Российской Федерации, регулируются такими нормативными правовыми актами как: Федеральный закон от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее – УЖТ РФ), Федеральный закон «О железнодорожном транспорте Российской Федерации» от 10.01.2003 № 17-ФЗ; а также подзаконными актами: приказ МПС РФ от 18.06.2003 № 29 «Об утверждении правил выдачи грузов на железнодорожном транспорте» (далее – Правила выдачи грузов).

Поскольку перевозка груза ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» из Китайской Народной Республики в Российскую Федерацию в соответствии со ст. 2 УЖТ РФ является перевозкой в прямом международном сообщении, следует обратить внимание на международные акты, регулирующие правоотношения в сфере железнодорожных перевозок между Китайской Народной Республикой и Российской Федерацией. Так в соответствии со ст.7 Гражданского кодекса РФ установлено, что если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

Таким образом, при разрешении указанных правоотношений между ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» и ОАО «РЖД» в лице ДВЖД Комиссия по рассмотрению дела № 3-1/167 руководствовалась как международными актами, заключенными между Китайской Народной Республикой и Российской Федерацией, так и внутренними нормативными правовыми актами. В целях организации сотрудничества железных

дорог 01.11.1951 года между Китайской Народной Республикой и Российской Федерацией было заключено соглашение о международном железнодорожном грузовом сообщении (с изменениями и дополнениями на 01.01.1998) (далее – СМГС). Согласно ст.1 СМГС устанавливается прямое международное железнодорожное сообщение для перевозок грузов в частности между Китайской Народной Республикой и Российской Федерацией.

В соответствии со ст.2 СМГС перевозки грузов между странами, указанными в статье 1 (в т.ч. КНР и РФ), производятся на условиях, установленных в данном соглашении. СМГС применяется ко всем перевозкам грузов в прямом международном железнодорожном грузовом сообщении между станциями, указанными в параграфе 2 статьи 3, по накладным СМГС и только по сети железных дорог – участниц СМГС.

На станции отправления груз принимается к перевозке Китайской железной дорогой в соответствии со статьями 8-9 СМГС и составляется накладная СМГС по правилам статей 7,10-12 СМГС. Статья 11 СМГС регламентирует, какие сопроводительные документы по выполнению таможенных и других правил должны быть приложены к накладной. Так параграф 1 статьи 11 СМГС предусматривает, что отправитель обязан приложить к накладной сопроводительные документы, необходимые для выполнения таможенных и других правил на всем пути следования груза, а также, в случае необходимости, сертификат и спецификацию. Эти документы должны относиться только к тем грузам, которые значатся в данной накладной. Все сопроводительные документы, прикладываемые отправителем к накладной, должны быть им поименованы в накладной в графе «Документы, приложенные отправителем» и прикреплены к накладной так прочно, чтобы они не могли разъединиться в пути следования. Таким образом, отсутствие санитарно-эпидемиологического заключения в качестве сопроводительного документа к накладной на груз ООО «КИФ «ДАВОС ИНВЕСТ» нарушало положение СМГС.

Согласно параграфу 2 статьи 11 СМГС отправитель несет ответственность перед железной дорогой за последствия, возникшие в результате отсутствия, недостаточности или неправильности сопроводительных документов. Если перевозка или выдача груза задерживается вследствие того, что отправитель не представил необходимых сопроводительных документов, или документы, представленные им и указанные в накладной в графе «Документы, приложенные отправителем», являются недостаточными или неправильными, то за время задержки взыскиваются штрафы, сборы за хранение груза, простой вагонов. Если указанная задержка происходит на дороге отправления или дороге назначения, то этот штраф исчисляется в соответствии с внутренними правилами, действующими на этих железных дорогах. Если такая задержка происходит на транзитных железных дорогах, то эти платежи исчисляются в соответствии с применяемым заинтересованными железными дорогами для данной международной перевозки транзитным тарифом; если же в транзитном тарифе для этих случаев не установлена плата за хранение груза и за простой вагонов, то штраф исчисляется в соответствии с внутренними правилами, действующими на этих транзитных железных дорогах.

Также следует отметить, что на территории Российской Федерации при расчете платы за перевозку грузов по РЖД в прямом международном сообщении следует руководствоваться постановлением Федеральной энергетической комиссии РФ от

17.06.2003 № 47-т/5 «Об утверждении прейскуранта № 10-01 «Тарифы на перевозки грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые российскими железными дорогами» (Тарифное руководство № 1, части 1 и 2) (далее – Тарифное руководство № 10-01).

Комиссией по рассмотрению дела № 3-1/167 установлено, что счет № 322 от 07.05.2008 на сумму 344 485 (триста сорок четыре тысячи четыреста восемьдесят пять) рублей 60 (шестьдесят) копеек предусматривает сборы по тарифу за перевозку, за простой вагонов в связи с приостановлением таможенного оформления Дальневосточным территориальным отделом управления Роспотребнадзора по железнодорожному транспорту, за простой вагонов под перегрузом, за перегруз груза, за маневровые работы, а также за наложение запорно-пломбировочных устройств. Железнодорожный тариф, в размере 191 838 (сто девяносто одна тысяча восемьсот тридцать восемь) рублей 50 (пятьдесят) копеек, для ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» был рассчитан ОАО «РЖД» в лице ДВЖД в соответствии с Тарифным руководством № 10-01.

За простой вагонов иностранных железных дорог под перегрузкой грузов из вагонов одной ширины колеи на пограничных станциях РЖД в вагоны другой ширины колеи в соответствии с п. 3.1.8 Тарифного руководства № 10-01 с плательщика по перевозке (грузоотправителя, грузополучателя или экспедиторской организации) взимается сбор в размере, указанном в примечании к таблице № 31 приложения 9 Тарифного руководства № 10-01, где указано, что если на пограничной станции РЖД производится перегрузка грузов из вагонов одной ширины колеи в вагоны другой ширины колеи, то за простой под перегрузкой вагонов иностранных железных дорог взимается соответствующий сбор.

Таблицей 31 приложения № 9 Тарифного руководства № 10-01 определены сборы за перегрузку грузов на пограничной станции РЖД из вагонов одной ширины колеи в вагоны другой ширины колеи. Также п.3 примечания к таблице № 31 приложения № 9 указано, что плательщиком по перевозке (грузоотправителем, грузополучателем или экспедиторской организацией) возмещается стоимость приобретаемых РЖД у производителей запорно-пломбировочных устройств, которая ежеквартально объявляется РЖД.

Согласно штампа в накладной СМГС 26.12.2007 вагоны с грузом ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» поступили на грузовой двор ст.Хабаровск-2, однако растаможен груз был только 31.01.2008. Таким образом в период с 26.12.2007 по 31.01.2008 в соответствии с актами общей формы вагоны простояли в ожидании оформления таможенных документов. Счет № 321 от 07.05.2008 на сумму 832 473 (восемьсот тридцать две тысячи четыреста семьдесят три) рубля 38 (тридцать восемь) копеек выставлен в соответствии с оказанными услугами, а именно: оформление документов таможенного контроля, пользование вагонами за время нахождения груза под таможенным контролем, хранение таможенного груза в вагонах, использование зоны таможенного контроля, промывка вагонов.

Расчетные размеры платы за пользование вагонами за время нахождения их на железнодорожных путях общего пользования предусмотрены таблицей 9 Тарифного руководства № 2, утвержденного постановлением ФЭК от 19.06.2002 №

35/12 «Об утверждении правил применения ставок платы за пользование вагонами и контейнерами федерального железнодорожного транспорта» (далее – Тарифное руководство № 2). Сбор за хранение груза в вагоне, как пояснило ОАО «РЖД» в лице ДВЖД, рассчитан в соответствии с таблицей 7 Тарифного руководства № 3 утвержденного постановлением ФЭК от 19.06.2002 № 35/15 «Об утверждении правил применения сборов за дополнительные операции, связанные с перевозкой грузов на федеральном железнодорожном транспорте» (далее – Тарифное руководство № 3). В таблице № 7 Тарифного руководства № 3 установлены ставки сборов за хранение грузов в местах общего пользования железнодорожной станции.

Оплата услуг ОАО «РЖД» в лице ДВЖД за использование зоны таможенного контроля предусмотрена договором № 362 от 24.10.2007 и является платой, установленной в рамках договорных правоотношений. Оказание такой услуги как промывка вагонов предусмотрена ст.44 УЖТ РФ. Плата за оформление документов таможенного контроля предусмотрена Прейскурантом тарифов на услуги оказываемые Центром по транспортно-экспедиционному обслуживанию МЧ-1 и взималась в соответствии с условиями заключенного договора № 362 от 24.11.2007.

Вместе с тем, на заседании Комиссии представитель ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» заявил, что необоснованные требования о передаче финансовых средств в действиях ОАО «РЖД» в лице ДВЖД отсутствуют. Далее счета выставлялись ОАО «РЖД» в лице ДВЖД в адрес ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» за хранение груза в соответствии с договором № 362 от 24.10.2007. На заседании Комиссии ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» пояснял, что договор эксплуатации складской площади № 362 от 24.10.2007 ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» не заключал и считает его недействительным. Однако, как установлено Комиссией по рассмотрению дела № 3-1/167 договор эксплуатации складской площади № 362 от 24.10.2007, также как и договор на выполнение погрузочно-разгрузочных работ № 362 от 24.10.2007 заключен между сторонами в соответствии с законодательством Российской Федерации и не оспорены в суде.

Таким образом, в связи с месячным простоем вагонов с грузом в зоне таможенного контроля сумма платежей за перевозку, пользование зоной таможенного контроля, пользование вагонами, хранение груза в вагонах возросла до 1 572 918 (один миллион пятьсот семьдесят две тысячи девятьсот восемнадцать) рублей 18 (восемнадцать) копеек в соответствии с Тарифными руководствами № 10-01, 2, 3.

Поскольку по договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату (ст.785 ГК РФ) ОАО «РЖД» в лице ДВЖД выполнило все (обязательства) необходимые операции по перевозке груза ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ», однако вторая сторона не исполнила в полной мере обязательств по оплате оказанных услуг. Более того, решением Арбитражного суда Хабаровского края от 29.01.2009 по делу № А73-6271/2008 действия ОАО «РЖД» в лице ДВЖД по удержанию груза ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» в связи с неоплатой оказанных услуг признаны правомерными и на основании встречного иска с ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» взыскана плата за перевозку в размере 191 838 (сто девяносто одна тысяча восемьсот тридцать восемь) рублей 50 (пятьдесят)

копеек. Как указал суд, истец (ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ») мог осуществить проверку выставленных счетов на основании Тарифного руководства № 10-01, в случае несогласия с выставленной суммой, произвести сверку и защитить свои права в установленном законом порядке.

Таким образом, Комиссия по рассмотрению дела № 3-1/167 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу, что в действиях ОАО «РЖД» в лице ДВЖД в части удержания груза ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» отсутствует нарушение ч.1 ст.10 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Как установлено Комиссией ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» в период с 12.02.2008 по 18.08.2009 произвел платежи в размере 266 000 (двести шестьдесят шесть тысяч) рублей. 12.02.2008 ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» произвел платеж в размере 60 0000 (шестьдесят тысяч) рублей, что не покрывает тарифа на перевозку груза и являлось причиной невыдачи груза.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. Учитывая вышеизложенное, Комиссия считает, что в действиях ОАО «РЖД» в лице ДВЖД по требованию финансовых средств, а также по удержанию груза ООО «КИФ ДАВОС ИНВЕСТ» нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не усматривается. Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

На основании пункта 2 части 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции» производство по делу № 3-1/167 прекратить.