

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01-04-10-18

Резолютивная часть решения объявлена 21 июня 2018 года г.
Новосибирск

Решение изготовлено в полном объеме 29 июня 2018 года

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

Камнева Н.П. – заместитель руководителя Управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Анохина Е.В. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

в присутствии на заседании Комиссии представителя ответчика - ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги - <...>, действующего на основании доверенности № 3-Сиб-159/Д от 22.05.2018 г.;

в отсутствие представителя заявителя – ООО «ППЖТ СЛК», о дате, времени и месте рассмотрения дела уведомленным надлежащим образом (копия Определения об отложении рассмотрения дела № 02-01-04-10-18 от 06.06.2018 г., направлена в адрес ООО «ППЖТ СЛК» заказным письмом исх. № 02-6044 от 08.06.2018 г. Кроме того, информация о дате, времени и месте рассмотрения дела размещена на официальном Интернет-сайте Новосибирского УФАС России),

рассмотрев дело № 02-01-04-10-18 от 12.04.2018 г. по признакам нарушения Открытым акционерным Обществом «Российские железные дороги» (ОАО «РЖД») (ИНН 7708503727, почтовый и юридический адрес: 107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 2) в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги, части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России из Западно-Сибирской транспортной прокуратуры поступило обращение ООО «ППЖТ СЛК» в отношении ОАО «РЖД» по вопросу несоответствия действующему законодательству распоряжения ОАО «РЖД» № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г. «Об установлении порядка подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на

железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования» (далее - Распоряжение). Заявитель сообщил следующее.

ООО «ППЖТ СЛК» от ОАО «РЖД» было получено распоряжение № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 «Об установлении порядка подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования» (далее - Распоряжение).

Согласно п. 2.1. Распоряжения для получения разрешения на обращение и выезд локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава, не принадлежащего ОАО «РЖД», на пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги в пределах закрепленного участка обращения владельцем локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава в ближайшее эксплуатационное локомотивное депо и начальнику железнодорожной станции заблаговременно, среди прочих, предоставляются следующие документы:

- документы, подтверждающие право собственности или иное право, на котором владельцу принадлежит локомотив, моторвагонный железнодорожного подвижного состава (право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право аренды (лизинга) и т.п.) - с момента постройки или с даты последнего исключения локомотива, моторвагонного железнодорожного подвижного состава из парка ОАО «РЖД»;

- копии договоров на проведение и периодичность технического обслуживания, ремонта и экипировки локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава и копию сертификата производственного процесса технического обслуживания и ремонта локомотивов, моторвагонного подвижного состава в Добровольной системе сертификации на федеральном железнодорожном транспорте, если техническое обслуживание или ремонт локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава производится на предприятии, не входящем в структуру ОАО «РЖД». Договор должен учитывать ответственность сторон в случае возникновения неисправностей и отказов локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава.

Приложением № 8 Приказа МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26 «Об утверждении Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования» (далее - Приказ № 26) предоставление вышеуказанных документов не предусмотрено, а также указание на определенные условия в договорах на техническое обслуживание является вмешательством в

хозяйственную деятельность юридических лиц, что дополнительно является нарушением антимонопольного законодательства.

2. Кроме того, п. 2.3. Распоряжения предусмотрено, что допуск локомотива сторонней организации по техническому состоянию (подтверждение технической готовности), в том числе подтверждение наличия и исправности приборов безопасности, радиосвязи, иного оборудования, осуществляется путем проведения осмотра локомотива представителем эксплуатационного локомотивного депо (приемщик локомотивов) и проверки наличия Акта технического состояния локомотивов, составленного по форме согласно приложению № 1 к настоящему Положению.

Вместе с тем, п. 5 Приложения № 8 Приказа № 26 установлено, что допуск локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава по техническому состоянию (подтверждение технической готовности), в том числе подтверждение наличия и исправности приборов безопасности, радиосвязи, иного оборудования, осуществляется путем проверки наличия акта технического состояния локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава, составленного по форме приложения № 1 к настоящему Порядку.

Из анализа вышеуказанных норм Распоряжения и Приказа МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26 следует, что ОАО «РЖД» установлено дополнительное требование о проведении осмотра локомотива представителем эксплуатационного локомотивного депо (приемщик локомотивов) для его допуска на пути общего пользования, превышающее требования, установленные Приказом МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26.

Кроме того, в п. 5 приложения № 6 к Приказу Минтранса России от 21.12.2010 г. № 286 «Об утверждении Правил технической эксплуатации железных дорог Российской Федерации», указано, что вышеуказанные требования предъявляются об осмотре тепловоза представителем эксплуатационного локомотивного депо (приемщик локомотивов) при допуске к эксплуатации вновь изготовленного, модернизированного, а также прошедшего ремонт железнодорожного подвижного состава.

В тексте Распоряжения, данной оговорки нет, в связи с чем, положение данной статьи может трактоваться как обязательное проведение осмотров представителем эксплуатационного локомотивного депо (приемщик локомотивов), при каждом выезде тепловозов на пути общего пользования, вне зависимости от проведенных ремонтов.

3. Также п. 4.5. Распоряжения предусмотрено, что свидетельство на право управления локомотивом (МВПС), выданное организацией, не входящей в систему ОАО «РЖД» и МПС России, независимо от ее ведомственной подчиненности и формы собственности, не дает машинисту права выезда на пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги, в соответствии с пунктом 19 Приказа МПС России от 11 ноября 1997 г. № 23Ц.

Однако п. 19 Приказа МПС России от 11 ноября 1997 г. № 23Ц предусмотрено, что свидетельство на право управления локомотивом, выданное предприятиями, не входящими в систему МПС России, независимо от их ведомственной подчиненности и форм собственности, не дает права выезда машинисту на железнодорожные пути общего пользования.

Таким образом, в п. 4.5. Распоряжения указаны искаженные требования, противоречащие положениям действующего законодательства.

На основании изложенного выше, заявитель просит принять меры и провести проверку законности и соответствия действующему законодательству в области железнодорожного транспорта распоряжения ОАО «РЖД» № ЗСиб-1948/р от 09.11.2017 г. «Об установлении порядка подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования».

Новосибирским УФАС России был направлен запрос информации в адрес ОАО «РЖД», в ответ на который перевозчик сообщил следующее.

В целях обеспечения безопасности движения при выезде железнодорожного подвижного состава, не принадлежащего ОАО «РЖД», с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги, на основании нормативных актов МПС и Минтранса России, было разработано Положение о порядке подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, которое утверждено распоряжением железной дороги от 29 ноября 2017 г. № ЗСиб-1948/р (далее - распоряжение № ЗСиб-1948/р).

Для получения исчерпывающей информации о локомотивах сторонних организаций, допускаемых на инфраструктуру Западно-Сибирской железной дороги, объективной оценки соответствия их технического состояния установленным нормам и правилам, а также для исключения возможности выезда на указанном подвижном составе локомотивных бригад, имеющих свидетельство на право управления локомотивом, которое не соответствует требованиям нормативных актов, в распоряжение № ЗСиб-1948/р были внесены дополнительные требования. При этом необходимо отметить, что после утверждения распоряжения № ЗСиб-1948/р в адрес Западно-Сибирской железной дороги обращения от владельцев локомотивов сторонних организаций о его пересмотре не поступали.

В ходе рассмотрения обращения определено, что отдельные

дополнительные требования, внесенные в пункты 2.1, 2.3 и 4.5 распоряжения № ЗСиб-1948/р, не соответствуют нормативным актам МПС и Минтранса России, подлежат соответствующему пересмотру.

В настоящее время проводится работа по внесению в данный распорядительный документ Западно-Сибирской железной дороги соответствующих изменений, копия которых в кратчайший срок будет дополнительно направлена в адрес антимонопольного органа и в адрес ООО «ППЖТ СЛК».

В результате рассмотрения обращения ООО «ППЖТ СЛК» и действующих нормативно-правовых документов установлено следующее.

В целях обеспечения безопасности движения при выезде железнодорожного подвижного состава, не принадлежащего ОАО «РЖД», с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги, ОАО «РЖД» было разработано Положение о порядке подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, которое утверждено распоряжением Западно-Сибирской железной дороги от 29 ноября 2017 г. № ЗСиб-1948/р (далее - Распоряжение № ЗСиб-1948/р).

1. Согласно п. 2.1 Распоряжения № ЗСиб-1948/р, для получения разрешения на обращение и выезд локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава, не принадлежащего ОАО «РЖД», на пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги в пределах закрепленного участка обращения владельцем локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава в ближайшее эксплуатационное локомотивное депо и начальнику железнодорожной станции заблаговременно предоставляются, в том числе, следующие документы:

- документы, подтверждающие право собственности или иное право, на котором владельцу принадлежит локомотив, моторвагонный железнодорожного подвижного состава – с момента постройки или с даты последнего исключения локомотива, моторвагонного железнодорожного подвижного состава из парка ОАО «РЖД»;

- копии договоров на проведение и периодичность технического обслуживания, ремонта и экипировки локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава и копию сертификата производственного процесса технического обслуживания и ремонта локомотивов, моторвагонного подвижного состава в Добровольной системе сертификации на федеральном железнодорожном транспорте, если техническое обслуживание или ремонт локомотивов, моторвагонного

железнодорожного подвижного состава производится на предприятии, не входящем в структуру ОАО «РЖД». Договор должен учитывать ответственность сторон в случае возникновения неисправностей и отказов локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава.

При этом Приложением № 8 «Порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования и с железнодорожных путей общего пользования на железнодорожные пути необщего пользования» к Правилам эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденным Приказом МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26, предоставление указанных документов не предусмотрено.

2. Согласно п. 2.3 Распоряжения № ЗСиб-1948/р, допуск локомотива сторонней организации по техническому состоянию (подтверждение технической готовности), в том числе подтверждение наличия и исправности приборов безопасности, радиосвязи, иного оборудования, осуществляется путем проведения осмотра локомотива представителем эксплуатационного локомотивного депо (приемщиком локомотивов) и проверки наличия Акта технического состояния локомотивов, составленного по форме согласно Приложению № 1 к Распоряжению.

При этом пп. 5 п. 1 Приложения № 8 Приказа МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26 устанавливает, что допуск локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава по техническому состоянию (подтверждение технической готовности), в том числе подтверждение наличия и исправности приборов безопасности, радиосвязи, иного оборудования, осуществляется путем проверки наличия акта технического состояния локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава, составленного по **форме** (приложение № 1 к настоящему Порядку), т.е., проведение осмотра локомотива Приказом МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26 не предусмотрено.

3. Согласно п. 4.5 Распоряжения № ЗСиб-1948/р свидетельство на право управления локомотивом (МВПС), выданное организацией, не входящей в систему ОАО «РЖД» и МПС России, независимо от ее ведомственной подчиненности и формы собственности, не дает машинисту права выезда на пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги, в соответствии с пунктом 19 Приказа МПС России от 11.11.1997 г. № 23Ц.

При этом п. 19 Приказа МПС России от 11.11.1997 г. № 23Ц запрещен выезд на железнодорожные пути общего пользования только в случае, если свидетельство на право управления локомотивом выдано предприятиями, не входящими в систему МПС России, независимо от их ведомственной подчиненности и форм собственности.

Таким образом, выявлено несоответствие положений Распоряжения Филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги № ЗСиб-1948/р

положениям действующего законодательства.

Письмом исх. № исх-331/3-СибРБ от 27.02.2018 г. ОАО «РЖД» признало, что отдельные дополнительные требования, внесенные в пункты 2.1, 2.3 и 4.5 Распоряжения № ЗСиб-1948/р, не соответствуют нормативным актам МПС и Минтранса России, и подлежат соответствующему пересмотру.

Действия ОАО «РЖД» по включению в Распоряжение, регулирующее порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству, ущемляют права хозяйствующих субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере железнодорожных перевозок, в том числе, ООО «ППЖТ СЛК» (согласно сведениям ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «ППЖТ СЛК» является деятельность железнодорожного транспорта: грузовые перевозки).

Так как в Распоряжении № ЗСиб-1948/р не указаны конкретные лица, которым адресовано Распоряжение, можно сделать вывод, что Распоряжение распространяется на всех лиц, осуществляющих подачу (выход) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования.

Таким образом, не соответствующее законодательству Распоряжение ОАО «РЖД» № ЗСиб-1948/р ущемляет интересы неопределенного круга потребителей.

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

При этом необходимо отметить, что в соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. № 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» железнодорожные перевозки отнесены к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии со ст. 6 Закона «О естественных монополиях» и в целях совершенствования государственного регулирования деятельности субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 №643 утвержден перечень работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируются государством (далее – Перечень). В Перечень, в том числе включены услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

В соответствии с Приказом ФСТ РФ от 29.12.2004 г. № 435-т ОАО «РЖД», осуществляющее деятельность в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, включено в раздел 1 «Железнодорожные перевозки и услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования» Реестра субъектов естественных монополий на транспорте, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль, под регистрационным номером 77/1/2.

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

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

На основании изложенного, в связи с наличием в действиях ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги по включению в Распоряжение Западно-Сибирской железной дороги № З-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г., регулирующее порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству, признаков нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции», в отношении Перевозчика было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства.

Письмом вх. № 3874 от 08.05.2018 г. ОАО «РЖД» сообщило следующее.

Распоряжение Западно-Сибирской железной дороги-филиала ОАО «РЖД» № 3-Сиб-1948/р признано утратившим силу пунктом 2 распоряжения Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 02.04.2018 г. № 3-Сиб-505/р, в связи с чем, ОАО «РЖД» просит рассмотрение дела № 02-01-04-10-18 о нарушении антимонопольного законодательства прекратить.

ООО «ППЖТ СЛК» письмом вх. № 2324э от 08.05.2018 г. сообщило, что в новом подписанном ОАО «РЖД» распоряжении представителем ООО «ППЖТ СЛК» положения, не соответствующие законодательству, не обнаружены.

Письмом вх. № 2602 от 21.05.2018 г. ООО «ППЖТ СЛК» сообщило, что Общество не получало документы, подтверждающие отзыв ОАО «РЖД» Распоряжения ОАО «РЖД» № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г. «Об установлении порядка подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования», не соответствующего действующему законодательству. Копию Распоряжения ОАО «РЖД» № 3-Сиб-505/р от 02.04.2018 г. ООО «ППЖТ СЛК» не получало.

ОАО «РЖД» письмом вх. № 4654 от 01.06.2018 г. сообщило, что 04.05.2018 г. было проведено совещание у первого заместителя начальника Западно-Сибирской железной дороги, в рамках которого рассмотрены вопросы, касающиеся нарушений, допущенных при издании распоряжения от 29.11.2017 г. 3-Сиб-1948/р.

На данном совещании были подробно рассмотрены причины включения в вышеуказанный распорядительный акт несоответствующих законодательству РФ требований, связанных с допуском сторонних организаций на железнодорожную инфраструктуру общего пользования; проанализированы факты выявленных нарушений и их устранение, в т.ч. путем издания распоряжения от 02.04.2018 г. № 3-Сиб-505/р; установлены виновные лица, а также приняты меры по соблюдению требований нормативных документов.

При рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России 06.06.2018 г., 21.06.2018 г. представитель ОАО «РЖД» сообщил следующее.

ОАО «РЖД» издало распоряжение № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г. с целью оптимизации актов законодательства о выходе подвижного состава на пути общего пользования. Помимо положений нормативных правовых актов в распоряжение были включены и иные положения. В апреле 2018 г. замечания, указанные ООО «ППЖТ СЛК», были устранены. ООО «ППЖТ СЛК» обратилось Западно-Сибирскую транспортную прокуратуру, которая внесла протест до возбуждения дела антимонопольным органом, ОАО «РЖД» удовлетворило указанный протест.

В материалах дела имеется письмо ООО «ППЖТ СЛК», в котором Общество

указывает, что официально распоряжение ОАО «РЖД» № 3-Сиб-505/р от 02.04.2018 г. ОАО «РЖД» в адрес ООО «ППЖТ СЛК» не направлялось. 01.06.2018 г. в ООО «ППЖТ СЛК» через канцелярию было направлено указанное распоряжение (в качестве подтверждающего документа Комиссии Новосибирского УФАС России представлена копия распоряжения с отметкой о получении директором ООО «ППЖТ СЛК»). Кроме того, ОАО «РЖД» был произведен разбор, установлены виновные лица, ответственные за подготовку и подписание документа. ОАО «РЖД» просит учесть указанные обстоятельства. Согласно сведениям системы «ЭТРАН», у ОАО «РЖД» нет заключенных договоров с ООО «ППЖТ СЛК», Общество является собственником подвижного состава и сдает его в аренду.

Распоряжение ОАО «РЖД» № 3-Сиб-505/р от 02.04.2018 г. отсутствует в общем доступе. Распоряжение является внутренним документом ОАО «РЖД», регулирующим отношения между ОАО «РЖД» и собственниками подвижного состава. Данное распоряжение было направлено ОАО «РЖД» в адрес контрагентов.

Перечень контрагентов, которым направляется распоряжение, формируется на основании имеющихся у ОАО «РЖД» сведений. Общество не производит регистрацию собственников подвижного состава. Подвижной состав – движимое имущество, Перевозчика по закону никто не уведомляет о переходе прав на него.

От других собственников подвижного состава жалоб не поступало. В настоящее время распоряжение № 3-Сиб-505/р от 02.04.2018 г. применяется ОАО «РЖД» при работе с контрагентами. ООО «ППЖТ СЛК» указывает, что не получало распоряжение № 3-Сиб-505/р, но от Общества уже поступали в ОАО «РЖД» документы, оформленные в соответствии с ним.

В связи с самим изданием распоряжения ОАО «РЖД» не получило прибыли, допуск подвижного состава на пути общего пользования является безвозмездным, сборы не взимаются. В материалах дела отсутствуют доказательства того, что действия ОАО «РЖД» по изданию распоряжения повлекли для ООО «ППЖТ СЛК» финансовые потери, убытки. Отсутствуют конкретные обстоятельства, связанные с обращениями ООО «ППЖТ СЛК» к ОАО «РЖД» и отказом заявителю в допуске подвижного состава на пути общего пользования. Убытков, расходов у ОАО «ППЖТ СЛК» не возникло, нет фактов исполнения распоряжения ОАО «РЖД» в отношении ООО «ППЖТ СЛК» при доступе на пути ОАО «РЖД». ОАО «РЖД» признает нарушение, в настоящее время Обществом нарушение исправлено, новое распоряжение направлено ООО «ППЖТ СЛК», проведен разбор, сделаны соответствующие выводы.

Изучив доводы заявителя и ответчика, а также материалы дела в полном объеме, Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим

ВЫВОДАМ.

В целях обеспечения безопасности движения при выезде железнодорожного подвижного состава, не принадлежащего ОАО «РЖД», с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги, ОАО «РЖД» было разработано Положение о порядке подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, которое утверждено распоряжением железной дороги от 29 ноября 2017 г. № ЗСиб-1948/р (далее - Распоряжение № ЗСиб-1948/р).

1. Согласно п. 2.1 Распоряжения № ЗСиб-1948/р, для получения разрешения на обращение и выезд локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава, не принадлежащего ОАО «РЖД», на пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги в пределах закрепленного участка обращения владельцем локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава в ближайшее эксплуатационное локомотивное депо и начальнику железнодорожной станции заблаговременно предоставляются, в том числе, следующие документы:

- документы, подтверждающие право собственности или иное право, на котором владельцу принадлежит локомотив, моторвагонный железнодорожного подвижного состава – с момента постройки или с даты последнего исключения локомотива, моторвагонного железнодорожного подвижного состава из парка ОАО «РЖД»;

- копии договоров на проведение и периодичность технического обслуживания, ремонта и экипировки локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава и копию сертификата производственного процесса технического обслуживания и ремонта локомотивов, моторвагонного подвижного состава в Добровольной системе сертификации на федеральном железнодорожном транспорте, если техническое обслуживание или ремонт локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава производится на предприятии, не входящем в структуру ОАО «РЖД». Договор должен учитывать ответственность сторон в случае возникновения неисправностей и отказов локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава.

При этом Приложением № 8 «Порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования и с железнодорожных путей общего пользования на железнодорожные пути необщего пользования» к Правилам эксплуатации и

обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденным Приказом МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26, предоставление указанных документов не предусмотрено.

2. Согласно п. 2.3 Распоряжения № ЗСиб-1948/р, допуск локомотива сторонней организации по техническому состоянию (подтверждение технической готовности), в том числе подтверждение наличия и исправности приборов безопасности, радиосвязи, иного оборудования, осуществляется путем проведения осмотра локомотива представителем эксплуатационного локомотивного депо (приемщиком локомотивов) и проверки наличия Акта технического состояния локомотивов, составленного по форме согласно Приложению № 1 к Распоряжению.

При этом пп. 5 п. 1 Приложения № 8 Приказа МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26 устанавливает, что допуск локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава по техническому состоянию (подтверждение технической готовности), в том числе подтверждение наличия и исправности приборов безопасности, радиосвязи, иного оборудования, осуществляется путем проверки наличия акта технического состояния локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава, составленного по [форме](#) (приложение № 1 к настоящему Порядку), т.е., проведение осмотра локомотива Приказом МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26 не предусмотрено.

3. Согласно п. 4.5 Распоряжения № ЗСиб-1948/р свидетельство на право управления локомотивом (МВПС), выданное организацией, не входящей в систему ОАО «РЖД» и МПС России, независимо от ее ведомственной подчиненности и формы собственности, не дает машинисту права выезда на пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги, в соответствии с пунктом 19 Приказа МПС России от 11.11.1997 г. № 23Ц.

При этом п. 19 Приказа МПС России от 11.11.1997 г. № 23Ц запрещен выезд на железнодорожные пути общего пользования только в случае, если свидетельство на право управления локомотивом выдано предприятиями, не входящими в систему МПС России, независимо от их ведомственной подчиненности и форм собственности.

Таким образом, выявлено несоответствие положений Распоряжения Филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги № ЗСиб-1948/р положениям действующего законодательства.

Письмом исх. № исх-331/З-СибРБ от 27.02.2018 г. ОАО «РЖД» признало, что отдельные дополнительные требования, внесенные в пункты 2.1, 2.3 и 4.5 Распоряжения № ЗСиб-1948/р, не соответствуют нормативным актам МПС и Минтранса России, и подлежат соответствующему пересмотру.

Действия ОАО «РЖД» по включению в Распоряжение, регулирующее порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на

железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству, ущемляют права хозяйствующих субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере железнодорожных перевозок, в том числе, ООО «ППЖТ СЛК» (согласно сведениям ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «ППЖТ СЛК» является деятельность железнодорожного транспорта: грузовые перевозки).

Так как в Распоряжении № ЗСиб-1948/р не указаны конкретные лица, которым адресовано Распоряжение, можно сделать вывод, что Распоряжение распространяется на всех лиц, осуществляющих подачу (выход) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования.

Таким образом, не соответствующее законодательству Распоряжение ОАО «РЖД» № ЗСиб-1948/р ущемляет интересы неопределенного круга потребителей.

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее **положение** хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

При этом необходимо отметить, что в соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 г. № 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» железнодорожные перевозки отнесены к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии со **ст. 6** Закона «О естественных монополиях» и в целях совершенствования государственного регулирования деятельности субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 №643 утвержден **перечень** работ (услуг) субъектов естественных монополий в

сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируются государством (далее – Перечень). В Перечень, в том числе включены услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, перевозка грузов железнодорожным транспортом общего пользования, в том числе перевозка порожнего железнодорожного подвижного состава в составе грузовых поездов, выполнение маневровой работы в пределах железнодорожных станций, подача и уборка вагонов.

В соответствии с Приказом ФСТ РФ от 29.12.2004 г. № 435-т ОАО «РЖД», осуществляющее деятельность в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, включено в раздел 1 «Железнодорожные перевозки и услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования» Реестра субъектов естественных монополий на транспорте, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль, под регистрационным номером 77/1/2.

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

Аналитическим отчетом Отдела товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России установлен факт наличия у ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной доминирующего положения на рынке оказания услуг перевозки грузов железнодорожным транспортом и услуг подачи и уборки вагонов, в границах объектов инфраструктуры железнодорожного транспорта Западно-Сибирской железной дороги ОАО «РЖД», в том числе находящихся на территории Новосибирской области, на основании ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции».

Распоряжение Западно-Сибирской железной дороги-филиала ОАО «РЖД» № 3-Сиб-1948/р признано утратившим силу пунктом 2 распоряжения Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 02.04.2018 г. № 3-Сиб-505/р.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель ОАО «РЖД» признал факт несоответствия Распоряжения Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г. действующему законодательству, отметив, что в апреле 2018 г. указанное нарушение было устранено.

Факт издания ОАО «РЖД» Распоряжения № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г., содержащего положения, не соответствующие действующему законодательству, подтверждается материалами дела № 02-01-04-10-18.

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства перечислены в ч. 1 ст. 48 Федерального закона «О защите конкуренции». Факт устранения ответчиком допущенного нарушения антимонопольного законодательства в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции» не является основанием для прекращения рассмотрения дела.

Из содержания части ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ прямо следует, что нарушением антимонопольного законодательства являются действия (бездействие) занимающего доминирующее [положение](#) хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Действия ОАО «РЖД» по включению в Распоряжение № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г., регулирующее порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству, привели к ущемлению прав хозяйствующих субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере железнодорожных перевозок, в том числе, ООО «ППЖТ СЛК», являющегося собственником железнодорожного подвижного состава, основным видом деятельности которого, согласно сведениям ЕГРЮЛ, является деятельность железнодорожного транспорта: грузовые перевозки.

Издав Распоряжение № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г., которое регулирует отношения между ОАО «РЖД» и его контрагентами, связанные с подачей (выходом) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, содержащее положения, не соответствующие действующему законодательству, и направив его в адрес контрагентов (лиц, участвующих в указанных правоотношениях), в том числе, ООО «ППЖТ СЛК», ОАО «РЖД» усложнило для заявителя и иных контрагентов процедуру подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, так как Распоряжением № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г. на указанных лиц

(контрагентов) были возложены дополнительные (не предусмотренные законодательством) обязанности (по предоставлению ОАО «РЖД» документов, участию в процедурах, необходимость которых не предусмотрена законом).

На основании изложенного, действия ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги по включению в Распоряжение Западно-Сибирской железной дороги № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г., регулирующее порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству, являются нарушением ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Открытое акционерное общество «Российские железные дороги» (далее - ОАО «РЖД») (ИНН 7708503727, ОГРН 1037739877295) в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги занимающим доминирующее положение на рынке оказания услуг перевозки грузов железнодорожным транспортом и услуг подачи и уборки вагонов, в границах объектов инфраструктуры железнодорожного транспорта Западно-Сибирской железной дороги ОАО «РЖД», в том числе находящихся на территории Новосибирской области, на основании ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции».
2. Признать ОАО «РЖД» (ИНН 7708503727, ОГРН 1037739877295) в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» путем включения в пункты 2.1, 2.3 и 4.5 Распоряжения Западно-Сибирской железной дороги № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г., регулирующего порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству.
3. Выдать ОАО «РЖД» (ИНН 7708503727, ОГРН 1037739877295) в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги предписание о

прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: довести до сведения всех контрагентов Западно-Сибирской железной дороги-филиала ОАО «РЖД» (лиц, осуществляющих подачу (выход) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования) Распоряжение Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 02.04.2018 г. № 3-Сиб-505/р, которым признано утратившим силу Распоряжение Западно-Сибирской железной дороги-филиала ОАО «РЖД» № 3-Сиб-1948/р, содержащее положения, не соответствующие действующему законодательству.

4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

ПРЕДПИСАНИЕ № 02-01-04-10-18

29 июня 2018 г.

г.

Новосибирск

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

Камнева Н.П. – заместитель руководителя Управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Анохина Е.В. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», на основании своего решения от 29.06.2018 года по делу № 02-01-04-10-18 от 12.04.2018 г. о нарушении Открытым акционерным Обществом «Российские железные дороги» (ОАО «РЖД») (ИНН 7708503727, почтовый и юридический адрес: 107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 2) в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги, части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги устранить нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся во включении в пункты 2.1, 2.3 и 4.5 Распоряжения Западно-Сибирской железной дороги № З-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г., регулирующего порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству.

2. Новосибирское УФАС России предписывает ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги с целью устранения нарушения в срок до 02.08.2018 г. довести до сведения всех контрагентов Западно-Сибирской железной дороги-филиала ОАО «РЖД» (лиц, осуществляющих подачу (выход) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования) распоряжение Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 02.04.2018 г. № З-Сиб-505/р, которым признано утратившим силу распоряжение Западно-Сибирской железной дороги-филиала ОАО «РЖД» № З-Сиб-1948/р, содержащее положения, не соответствующие действующему законодательству.

О выполнении настоящего предписания сообщить Новосибирскому УФАС России в течение трех дней со дня его выполнения с приложением подтверждающих документов.

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.