

## РЕШЕНИЕ

г. Томск

Резолютивная часть решения оглашена " 10 " июня 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено " 23 " июня 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии Бутенко И.В. – заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля монополистической деятельности; членов комиссии: Бердниковой Т. Н. – главного специалиста – эксперта отдела контроля монополистической деятельности, Рыжковой Л.М. - ведущего специалиста – эксперта отдела контроля монополистической деятельности, в присутствии представителей ОАО «РЖД» С. по доверенности от 20.12.2010 б/№, Ж. без доверенности, ООО «Томсктрансконтейнер» С. (протокол общего собрания участников общества от 20.06.2009), Б. по доверенности от 10.06.2011 № <...>, ООО «Томскнефтехим» Х. по доверенности от 09.02.2011 № <...>, рассмотрев дело № 02-10/103-11 по признакам нарушения ОАО «Российские железные дороги» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, дом 2) абз. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

### УСТАНОВИЛА:

На основании приказа руководителя Томского УФАС России от 16.03.2011 № 67 инспекцией Томского УФАС России проведена плановая, выездная проверка Томской городской товарной станции (ИНН 7708503727 по адресу: 634063, г. Томск, ул. Омская, 29) - структурного подразделения ОАО «Российские железные дороги» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, дом 2).

В ходе проверки были выявлены признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в установлении ОАО «Российские железные дороги» процедуры выдачи контейнеров, предусматривающей заполнение грузополучателем уведомления на имя начальника Кемеровской механизированной дистанции ПРР и КО и получения согласования на вывоз контейнеров, бланк которого в законодательно установленном порядке не установлен и не утвержден.

Указанное отражено в акте проверки от 15.04.2011 № 8.

Приказом УФАС по Томской области от 28.04.2011 № 118 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 02-10/68-11 по признакам нарушения ОАО «РЖД» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

В тоже время в производстве Томского УФАС находилось дело № 02-10/44-11 по заявлению ООО «Техноснаб» о нарушении ОАО «РЖД» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции», выразившегося в совершении действий по установлению процедуры выдачи контейнера, предусматривающей заполнение грузополучателем уведомления и получения согласования на вывоз контейнера, бланк которого действующим законодательством РФ не установлен и не утвержден.

Определением Комиссии от 01.06.2011 (исх. № БМ/3269 от 02.06.2011) дела № 02-10/44-11 и № 02-10/68-11 были объединены в одно производство с номером дела № 02-10/103-11.

На заседании комиссии представитель ОАО «Российские железные дороги» (далее ОАО «РЖД») пояснил, что имеющиеся в материалах дела уведомления от 08.12.2010 от ООО «ТТЛ» и от 28.10.10 от ООО «Томсктрансконтейнер», адресованные начальнику Кемеровской механизированной дистанции погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций не имеют отношения к рассматриваемому делу, так как из содержания уведомления следует, что ООО «ТТЛ» и ООО «Томсктрансконтейнер» будут вывозить, поступившие в их адрес контейнеры собственными силами с территории городской товарной станции Кемерово.

Таким образом, данные документы не относятся к деятельности, осуществляемой ОАО «РЖД» на территории Томской городской товарной станции.

Уведомление от 15.03.2011 от ООО «Томскнефтехим», адресованное начальнику Кемеровской механизированной дистанции погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций также не является доказательством того, что ОАО «РЖД» ущемляет интересы других хозяйствующих

субъектов, так как из содержания данного уведомления следует, что ООО «Томскнефтехим» лишь информируют ОАО «РЖД» о том, что будут вывозить, поступившие в их адрес контейнеры собственными силами с территории городской товарной станции Томск, кроме того, на контейнеры № 519454901 и 517906215, указанные в уведомлении, на Томской городской товарной станции составлены приемо-сдаточные акты № 1618 и № 1617 о том, что вышеперечисленные контейнеры выданы грузополучателю 15.03.2011 в 10.25. Следовательно, ни заявители, ни документы, имеющиеся в материалах дела не подтверждают тот факт, что данное уведомление подавалось до выдачи контейнера, а не после.

На основании вышеизложенного следует, что антимонопольным органом не доказаны обстоятельства нарушения ОАО «РЖД» антимонопольного законодательства по ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», а именно введения процедуры выдачи контейнера, предусматривающей заполнение уведомлений с просьбой на вывоз контейнера с Томской городской товарной станции собственным автотранспортом и получения согласования на вывоз контейнера, соответственно со стороны ОАО «РЖД» отсутствуют действия, направленные на ущемление интересов грузополучателей.

В соответствии с определением от 22.03.2011 и приказом № 74 от 22.03.2011 УФАС по Томской области в отношении ОАО «РЖД» возбуждено дело № 02-10/44-11 о нарушении антимонопольного законодательства, а именно ч.1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции». По мнению УФАС по Томской области, ОАО «РЖД» препятствует выдаче контейнеров с товаром, поступивших в адрес ООО «Техноснаб», ограничения выражаются в необоснованном заполнении документов на вывоз товара с контейнером, не предусмотренных действующим законодательством и не утвержденных ОАО «РЖД», тем самым совершает действия, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление других лиц. Бланк заявления разработан ГТС Томск и выдается получателю контейнера работником станции. Данный бланк заявления официально не утвержден, не предусмотрен нормативными документами, но без подачи заявления и без письменной визы начальника ГТС Томск, разрешающей вывоз контейнера, контейнер не выдается.

Вместе с тем, данная информация не соответствует действительности потому как:

- в материалах дела отсутствуют заявления от ООО «Техноснаб» с просьбой осуществить вывоз контейнера собственными силами с территории городской товарной станции Томск, соответственно и нет запрета на осуществление данной процедуры со стороны ОАО «РЖД»;

- имеющееся в материалах дела уведомление б/н и без даты адресованное от ООО «Техноснаб» и ООО «Онда» начальнику Кемеровской механизированной дистанции погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций также не является доказательством того, что ОАО «РЖД» препятствует выдаче контейнеров с товаром, поступивших в адрес ООО «Техноснаб», так как из содержания данного уведомления следует, что ООО «Техноснаб» и ООО «Онда» лишь информируют ОАО «РЖД» о том, что будут вывозить, поступившие в их адрес контейнеры собственными силами с территории городской товарной станции Томск;

- на копии уведомления, имеется отметка «31.01.11» возможно это дата подачи уведомления грузополучателем, вместе с тем, на контейнеры (№ 519528953 и № 519532999), указанные в уведомлении, на Томской городской товарной станции составлены приемо-сдаточные акты № 635 и № 631 о том, что вышеперечисленные контейнеры выданы грузополучателям 31.01.2011 в 06:33 и 31.01.2011 в 07:42. Следовательно, ни заявители, ни документы, имеющиеся в материалах дела не подтверждают тот факт, что данное уведомление подавалось до выдачи контейнера, а не после. Таким образом, в материалах дела отсутствуют документы, подтверждающие наличие факта препятствия со стороны ОАО «РЖД» выдаче контейнеров с товаром и вывозу их с Томской городской товарной станции силами грузополучателя.

По мнению представителя ОАО «РЖД», антимонопольным органом не доказаны обстоятельства нарушения ОАО «РЖД» антимонопольного законодательства по ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», а именно введения процедуры обязательного заполнения заявлений с просьбой на вывоз контейнера с Томской городской товарной станции собственным автотранспортом, соответственно со стороны ОАО «РЖД» отсутствуют действия, направленные на ущемление интересов грузополучателей.

На основании вышеизложенного, представитель ОАО «РЖД» просит производство по делу № 02-10/103-11 в отношении ОАО «РЖД» прекратить.

Комиссией по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что на имя начальника Кемеровской механизированной дистанции ПРР и КО различными грузополучателями, в том числе ОАО «Сибхимкомбинат», ООО «Томские транспортные линии», ООО «Томсктрансконтейнер», ООО Томскнефтехим» (далее хозяйствующие субъекты) заполнялись уведомления о том, что контейнер, прибывший в адрес грузополучателя будет вывезен (завезен) с (на) территории ГТС

Томск (Кемерово) собственными силами грузополучателя. Кроме того, грузополучатель в данном уведомлении гарантирует безопасное проведение работ, сохранность контейнера и возврат после выгрузки. На заполненных грузополучателями уведомлениях имеется надпись: «Согласовано» НГР Ф., дата, роспись.

В тоже время, порядок ведения приемо-сдаточных актов на железнодорожном транспорте утвержден приказом Министерства путей сообщения от 17.11.2003 № 72 (далее Порядок), в соответствии с п. 1.4 которого между перевозчиком и грузоотправителем, грузополучателем или уполномоченными ими лицами при перевозке грузов в контейнерах оформляется приемо-сдаточный акт формы КЭУ-16.

В соответствии с п 2.3 Порядка, приемо-сдаточный акт формы КЭУ-16 составляется при выдаче перевозчиком груженого, порожнего контейнера в местах общего пользования грузополучателю, грузоотправителю или уполномоченному ими лицу и вывозе его грузополучателем, грузоотправителем или уполномоченными ими лицом со станции автомобилем.

Из указанного Порядка следует, что для вывоза груза со станции грузополучатель предъявляет накладную с отметкой о внесении всех причитающихся платежей и приемо-сдаточный акт, который является документом, подтверждающим факт выдачи груза в контейнере грузополучателю. Оформление каких-либо иных документов, в том числе уведомлений на имя начальника Кемеровской механизированной дистанции ПРР и КО о том, что контейнер, прибывший в адрес грузополучателя будет вывезен (завезен) с (на) территории ГТС Томск (Кемерово) собственными силами грузополучателя с необходимостью его согласования, указанным нормативным актом, не предусмотрено.

Из материалов дела следует, что представителями ОАО «Сибхимкомбинат» оформлялись приемо-сдаточные акты формы КЭУ-16 (№№ 7073, 6761), ООО «Томские транспортные линии» оформлялись приемо-сдаточные акты формы КЭУ-16 (№№ 7523, 8852), ООО «Томсктрансконтейнер» оформлялся приемо-сдаточный акт формы КЭУ-16 (№ 8191), ООО Томскнефтехим» оформлялись приемо-сдаточные акты формы КЭУ-16 (№№ 1618, 1617).

При этом, содержание указанных приемо-сдаточных актов позволяет осуществить учет вывозимых с ГТС Томск контейнеров.

Приемо-сдаточные акты формы КЭУ-16 состоят из нескольких разделов, включающих в себя различные сведения: в водной части акта указывается железнодорожная станция, номер контейнера, его типоразмер, принадлежность. В разделе 1, указывается вид контейнера, номер накладной. В строке «Выдан» указывается наименование грузоотправителя или грузополучателя, а в случае выдачи контейнера уполномоченному ими лицу указывается его наименование и в строке «№ доверенности» указывается номер и дата доверенности. В разделе 3 «Прием контейнера» заполняется при приеме груженого, порожнего контейнера на станции в порядке, аналогичном порядку заполнения раздела 1 «Выдача контейнера» и другие сведения.

Таким образом, приемо-сдаточный акт формы КЭУ-16, с учетом сведений, имеющих в экземпляре дорожной ведомости и корешка к ней, остающихся при оформлении груза у перевозчика, позволяет ОАО «РЖД» обеспечить надлежащий учет вывозимых с территории станции контейнеров. Кроме того, так как из предоставленных копий приемо-сдаточных актов формы КЭУ-16 следует, что ОАО «РЖД» при выдаче контейнеров проверяет их состояние, о чем свидетельствуют отметки на актах «контейнер технически исправлен», то при наличии контроля состояния порожнего контейнера при его приеме перевозчиком, может являться основанием гарантии ответственности со стороны грузополучателей на их возврат в исправном состоянии после выгрузки груза, в связи с чем доводы ОАО «РЖД» о том, что предусмотренная форма уведомления позволяет обеспечить учет выдаваемых контейнеров и получит гарантию ответственности со стороны грузополучателей на их возврат, комиссией не принимаются.

Утверждение представителя ОАО «РЖД» о том, что имеющиеся в материалах дела уведомления от 08.12.2010 от ООО «ТТЛ» и от 28.10.10 от ООО «Томсктрансконтейнер», адресованные начальнику Кемеровской механизированной дистанции погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций не имеют отношения к рассматриваемому делу, так как из содержания уведомления следует, что ООО «ТТЛ» и ООО «Томсктрансконтейнер» будут вывозить, поступившие в их адрес контейнеры собственными силами с территории городской товарной станции Кемерово, поэтому данные документы не относятся к деятельности, осуществляемой ОАО «РЖД» на территории Томской городской товарной станции, комиссией также не принимается по следующим основаниям:

в уведомлении от 08.12.2010 от ООО «ТТЛ» речь идет о вывозе контейнера № 517766944, прибывший по отправке ЭП 559152. Согласно накладной на перевозку груза в универсальном контейнере МПС № ЭП 559152 (№ контейнера 517766944), станция и дорога назначения указана Томск-грузовой 3-Сиб. Ж/д. Кроме того, в приемо-сдаточном акте формы КЭУ-16 № 8852 также обозначена

железнодорожная станция Томск-Грузовой 3-Сиб.

в уведомлении от 28.10.10 от ООО «Томсктрансконтейнер» речь идет о вывозе контейнера № TEBU 0421470, прибывший по отправке ЭО 815907. Согласно накладной на перевозку груза в универсальном контейнере МПС № ЭО 815907 (№ контейнера TEBU 0421470), станция назначения указана Томск-Груз. Западно-Сибирская ж.д. Кроме того, в приемо-сдаточном акте формы КЭУ-16 № 8191 также обозначена железнодорожная станция Томск-Грузовой 3-Сиб.

По мнению представителя ОАО «РЖД», что уведомление от 15.03.2011 от ООО «Томскнефтехим», адресованное начальнику Кемеровской механизированной дистанции погрузочно-разгрузочных работ и коммерческих операций также не является доказательством того, что ОАО «РЖД» ущемляет интересы других хозяйствующих субъектов, так как из содержания данного уведомления следует, что ООО «Томскнефтехим» лишь информируют ОАО «РЖД» о том, что будут вывозить, поступившие в их адрес контейнеры собственными силами с территории городской товарной станции Томск, кроме того, на контейнеры № 519454901 и 517906215, указанные в уведомлении, на Томской городской товарной станции составлены приемо-сдаточные акты № 1618 и № 1617 о том, что вышеперечисленные контейнеры выданы грузополучателю 15.03.2011 в 10.25. Следовательно, ни заявители, ни документы, имеющиеся в материалах дела не подтверждают тот факт, что данное уведомление подавалось до выдачи контейнера, а не после.

С указанным мнением комиссия не может согласиться, так как в уведомлении от 15.03.2011 ООО «Томскнефтехим» уведомляет о том, что контейнеры №№ 519454901 и 517906215 будут вывезены (в будущем времени) с территории ГТС Томск. Согласно предположению представителя ОАО «РЖД», что данное уведомление подавалось возможно после выдачи контейнеров, не согласуется с редакцией уведомления. По мнению комиссии, в случае выдачи контейнеров до оформления уведомления, ООО «Томскнефтехим» уведомлял бы о том, что контейнеры №№ 519454901 и 517906215 (уже, были, давно и т.п.) вывезены (в прошедшем времени) с территории ГТС Томск.

В заседании комиссии представители ОАО «РЖД» не отрицали факт наличия уведомлений и их заполнение.

В материалах дела имеется копия приказа филиала ОАО «РЖД» Центральной дирекции по управлению терминально-складским комплексом, Западно-Сибирской дирекции по управлению терминально-складским комплексом от 07.04.2011 № 29/ДМ об отмене обязательного заполнения и согласования уведомлений (заявлений) на вывоз контейнеров автотранспортом грузовладельца с территории Томской городской товарной станции.

В силу части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта — субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Статьей 3 Федерального закона от 17.08.1995г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» установлено, что субъект естественной монополии – это хозяйствующий субъект, занятый производством (реализацией) товаров в условиях естественной монополии.

Частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» установлено, что железнодорожные перевозки относятся к деятельности субъектов естественной монополии. Согласно части 2 данной статьи, в соответствии с реализуемой по решению Правительства Российской Федерации демонаполизацией рынка железнодорожных перевозок осуществляется переход от регулирования деятельности субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок к регулированию деятельности субъектов естественных монополий в сфере предоставления услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

В соответствии с приказом Федеральной службы по тарифам от 29.12.2004 № 435-т, ОАО «РЖД», осуществляющее деятельность в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, включено в Реестр субъектов естественных монополий на транспорте, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль.

Доказательств того, что положение ОАО «РЖД» в границах рынка – Томская городская товарная станция – не может быть признано доминирующим, заявителем в материалы дела не представлено; факт занятия доминирующего положения в ходе рассмотрения настоящего дела ОАО «РЖД» не оспаривался.

В соответствии с ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

ОАО «РЖД», используя доминирующее положение на рынке железнодорожных перевозок, ущемляет (или) может ущемить интересы ОАО «Сибхимкомбинат», ООО «Томские транспортные

линии», ООО «Томсктрансконтейнер», ООО Томскнефтехим», обязывая их оформлять не предусмотренные действующим законодательством дополнительные документы для получения груза в контейнере, а именно уведомления на вывоз контейнера, бланк которого официально не утвержден и не предусмотрен нормативными документами.

Ущемление интересов указанных лиц выражается в том, что грузополучатель (уполномоченное им лицо) тратит дополнительное время на заполнение уведомления, на поиски начальника Томской ГТС (иного лица, имеющего право на согласование на вывоз контейнера), происходит простой транспортных средств, дополнительная оплата грузчикам, зависящая от количества часов работы и простоя.

Следовательно, действия ОАО «РЖД», выразившиеся в понуждении хозяйствующих субъектов оформлять не предусмотренный действующим законодательством документ для получения груза в контейнере, а также признание представителей ОАО «РЖД» существования и заполнения уведомления на вывоз контейнера и издание приказа филиала ОАО «РЖД» Центральной дирекции по управлению терминально-складским комплексом, Западно-Сибирской дирекции по управлению терминально-складским комплексом от 07.04.2011 № 29/ДМ об отмене обязательного заполнения и согласования уведомлений (заявлений) на вывоз контейнеров автотранспортом грузовладельца с территории Томской городской товарной станции свидетельствуют о злоупотреблении ОАО РЖД» доминирующим положением на рынке железнодорожных перевозок, повлекшими нарушение абз. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ОАО «Российские железные дороги» нарушившим абз. 1 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в результате понуждения хозяйствующих субъектов оформлять не предусмотренный действующим законодательством документ для получения груза в контейнере.

2. Дело прекратить в связи с добровольным устранением ОАО «Российские железные дороги» нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела должностному лицу Томского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Томской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии: И.В.Бутенко

Члены Комиссии: Т.Н.Бердникова

Л.М.Рыжкова