

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

04 декабря 2008 года

№ 45

г. Калининград

Решение изготовлено в полном объеме 17 декабря 2008 года.

Резолютивная часть решения была оглашена на заседании комиссии 04 декабря 2008 года.

Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

И.П. Соколова – руководитель Калининградского УФАС России.

Члены комиссии:

Г.А. Кашарная - главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,

Д.Н. Хамдамов - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,

Д.Е. Васейко – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС России,

рассмотрев дело № 45 по признакам нарушения ОАО «РЖД» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, 2) ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Калининградского УФАС России поступили заявления предпринимателей:

- ООО «Мегаполис-центр» (236010, г. Калининград, пр. Мира, 142);
- ООО «Бауцентр» (236009, г. Калининград, ул Невского, 205);
- ООО «Оптим» (238340, Калининградская область, г. Светлый, ул. Заводская,1);
- ООО «Компания Балтламинат» (236034, г. Калининград, ул Полковника Емельянова, 139);
- ООО « БалтСнаб-Транс» (236034, г. Калининград, ул. Дзержинского, 168);
- ООО «Агент-Транс» (Калининградская обл, г. Гурьевск, ул. Зеленая, 1);
- ООО « Балтнефтехим и К» (2360039, г. Калининград, ул. Портовая, 34); -
- ООО «ПСМ» (236029, г. Калининград, ул. Калязинская, 8);
- Региональное объединение работодателей «Союз промышленников и предпринимателей Калининградской области» (236, г. Калининград, ул. Комсомольская, 2-1, фактический адрес: г. Калининград, ул. Ялтинская, 66)

о нарушении ОАО «РЖД» антимонопольного законодательства части 1 статьи 10 Федерального закона № 135 – ФЗ от 26.07.2008 г. «О защите конкуренции» в части необоснованного навязывания обязательного заключения договоров с ООО «ТБЦ» на оказание услуг по формированию документов в режиме внутреннего таможенного транзита (ВТТ).

В сентябре 2008 г. на основании телеграммы - распоряжения № 701 от 15.09.2008 г. начальника службы коммерческой работы в сфере грузовых перевозок Калининградской железной дороги – филиал ОАО «РЖД» Фесенко Б.В. была направлена информация ОАО «РЖД» о том, что с 16 сентября 2008 г. действует новый порядок таможенного оформления грузов. В связи с этим распоряжением, для того, чтобы получить документы, необходимые для дальнейшего оформления грузов по основному таможенному режиму, необходимо заключить договоры на оказание услуг с ООО « Таможенно- Брокерским центром», который будет оказывать услуги по закрытию таможенного режима ВТТ. ООО « Таможенно – Брокерский Центр» (далее ООО «ТБЦ») направил договор всем заявителям на оказание услуг, связанных с завершением процедуры внутреннего таможенного транзита (далее ВТТ), подписанный руководителем со стороны ООО «ТБЦ». На основании указанной телеграммы (распоряжения) № 701 администрация Филиала Калининградской железной дороги – ОАО «РЖД»

документы на получение груза прекратили выдавать, т. к. действует новый порядок таможенного оформления грузов и для дальнейшего оформления и получения документов необходимо обратиться в ООО «ТБЦ».

В настоящее время предпринимателями (заявителями) заключены с ОАО «РЖД» различные договоры на транспортно- экспедиционные и иные договорные работы и услуги, оказываемые Калининградской железной дорогой – филиалом ОАО «РЖД» при организации перевозок грузов, оказание услуг таможенным перевозчикам и т.д.

В рамках проверки заявлений были направлены запросы в ОАО «РЖД» - Филиал Калининградской железной дороги о предоставлении заключенных договоров заявителей и ответчика с ООО «ТБЦ», временной технологии взаимодействия ООО «ТБЦ» и подразделений Калининградской железной дороги при перевозках, копия распоряжения № 701 от 16.09.2008 г.

На основании изложенного, в соответствии с частью 4 статьи 44 Федерального закона РФ от 26.07.2006 года № 135–ФЗ «О защите конкуренции» в Управлении Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области издан приказ № 161 от 15.10.2008 г. о возбуждении дела № 45 по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции» и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В заседании комиссии были представлены следующие объяснения:

Представитель ОАО «РЖД» - Филиал Калининградской железной дороги подтвердил, что согласно ст.80, 88 и 92 Таможенного кодекса РФ при перевозке товаров в соответствии с внутренним таможенным транзитом, ОАО «РЖД» являясь таможенным перевозчиком, обязано получать разрешение на внутренний таможенный транзит товаров в таможенных органах, доставить товары и документы на них в установленные таможенным органом сроки.

ОАО «РЖД» считает, что телеграмма -распоряжение № 701 от 15.09 2008 г. не содержит требований о заключении каких — либо договоров с участием таможенного брокера ООО «ТБЦ».

ОАО «РЖД» был проведен открытый конкурс № 359, по результатам которого был избран единый таможенный брокер — официальный агент представитель ОАО «РЖД» - ООО «Таможенно - Брокерский центр» (ООО «ТБЦ»), заключивший с ОАО «РЖД» договор № 568 от 25.06.2007 г. на предоставление интересов ОАО «РЖД» перед таможенными органами грузоотправителями, грузополучателям и экспедиторами при оформлении транзитных деклараций и получении разрешений на внутренний и международный таможенный транзит грузов, а также с Калининградской железной дорогой — филиалом ОАО «РЖД» договор № 533-НЮ от 10.10.2007г. на оказание услуг, направленных на обеспечение документооборота и учета товаров и транспортных средств при их помещении и хранении в зоне таможенного контроля, на обработку и доставку в таможенные органы документов на товары для завершения таможенного транзита в сроки, предусмотренные таможенным кодексом. Каких — либо действий по принуждению контрагентов железной дороги к заключению договоров с ООО «ТБЦ», по утверждению представителя железной дороги, не предпринималось. Представитель ОАО «РЖД» подтвердил, что с учетом мнения заявителей (грузополучателей), указанная телеграмма-распоряжение № 701 от 15.09.2008г. отменена телеграммой № 1590 от 31.10.2008 г. и продолжает действовать ранее установленный порядок оформления ВТТ в соответствии с заключенными договорами между ОАО «РЖД» и заявителями, с оформлением гарантийных обязательств перевозчику при получении документов для оформления ВТТ .

До издания телеграммы № 701 от 15.09 2008 г. грузополучатели (заявители) самостоятельно осуществляли закрытие процедуры ВТТ, предоставляя представителю перевозчика гарантийное обязательство, с указанием перечня полученных от перевозчика документов, их номер <...> дату, и время получения документов, а также срок их возвращения грузополучателем, в подтверждение ранее установленных взаимоотношений ОАО «РЖД» представлены гарантийные письма с ООО «Елмека», ООО «Евгений и компания», ООО «Балтцемент»(для образца).

Существо дела, установленное антимонопольным органом:

1. ОАО «РЖД» занимает доминирующее положение по предоставлению услуг железнодорожные перевозки, так как применительно к нему выполняются условия, установленные части 5 ст.5 Федерального закона № 135 – ФЗ от 26.07.2008г «О защите конкуренции».

В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях», установлено, что за деятельностью субъектов естественных монополий на транспорте осуществляется государственное регулирование и контроль. В соответствии с Приказом № 435-т от 29.12.2004г ФСТ России «О включении организации в реестр субъектов естественных монополий на транспорте», под регистрационным № 77/1/2 - ОАО «Российские железные дороги» включено в реестр субъектов естественных монополий на транспорте ОАО «РЖД» в раздел 1 «Железнодорожные перевозки».

2. Статья 88 Таможенного кодекса РФ устанавливает обязанность перевозчика при внутреннем таможенном транзите : доставить товар и документы на них в установленные таможенным органом сроки, обеспечить сохранность товаров, таможенных пломб и печатей, не допускать перегрузку и выгрузку и иные грузовые операции с товаром без разрешения таможенных органов.

ОАО «РЖД» имеет с заявителями следующие договоры:

- договор № 2 от 26 декабря 2007г., заключенный между «Калининградская железная дорога — филиал ОАО «Российские железные дороги» и ООО «ПМС» на транспортно — экспедиционные операции и договорные услуги. Предметом данного договора является оказание транспортно-экспедиционных операций и договорных услуг.
- договор № 69 от 08.06.2006 г. между «Калининградская железная дорога — филиал ОАО «Российские железные дороги» и ООО «ПМС» на перевозку грузов с согласованным временем подачи вагонов по выгрузку на 17 путь (колеи 1435 мм) станции Дзержинская -Новая. Предметом договора являются взаимоотношения сторон по оказанию услуг на перевозку с согласованным временем подачи вагонов.
- договор № 70 / тэо от 08.06.2006 г. между «Калининградская железная дорога — филиал ОАО «Российские железные дороги» и ООО «ПМС» на транспортно-экспедиционные операции и договорные услуги.
- договор № 38 от 01.01.2008 г. между «Калининградская железная дорога» - филиал ОАО «Российские железные дороги» и ООО «Балтнефтехим и К» на транспортно-экспедиционные и иные договорные работы и услуги, оказываемые Калининградской железной дорогой — филиалом ОАО «РЖД» при организации перевозок грузов , в соответствии с приложение № 1 к договору .
- договор № 234 от 17.01.2008 г. между «Калининградская железная дорога» - филиал ОАО «Российские железные дороги» и ООО «Балтнефтехим и К» на перевозку грузов с согласованным временем подачи вагонов под выгрузку на путь 17 (колея 1435 мм) станции Дзержинская — Новая).
- договор № 235 от 17.01.2008 г. между «Калининградская железная дорога» - филиал ОАО «Российские железные дороги» и ООО «Балтнефтехим и К» на транспортно - экспедиционные и иные договорные работы и услуги, оказываемые Калининградской железной дорогой — филиалом ОАО «РЖД» при организации перевозок грузов. Предметом данного договора являются взаимоотношения по оказанию транспортно-экспедиционных и иных договорных работ и услуг в соответствии с приложением № 1 к договору.
- договор № 346/ М — 002 от 06.05.2008 г. между «Калининградская железная дорога - филиал ОАО «Российские железные дороги» и ООО «Агент - Транс» об оказании услуг на размещение грузов в зоне таможенного контроля, предметом договора является совершение операций по учету, размещению и временному хранению товаров и транспортных средств в зоне таможенного контроля.
- договор № 398/М-003 от 26 декабря 2007 г. между «Калининградская железная дорога» - филиал ОАО «Российские железные дороги» и ООО «Балтнаб - Транс» на оказание услуг таможенным перевозчиком , предметом которого является совершение поручений по получению разрешения у таможенных органов на международный таможенный транзит и внутренний таможенный транзит по перевозкам по калининградской железной дороге — филиале ОАО «РЖД».
- договор № 336/М-002 от 26 декабря 2007 г. между «Калининградская железная дорога» - филиал ОАО «Российские железные дороги» и ООО «Балтнаб - Транс» на оказание услуг на размещение грузов в зоне таможенного контроля, предметом договора является совершение операций по учету, размещению и временному хранению товаров и транспортных средств в зоне таможенного контроля.

В соответствии с информацией, предоставленной филиалом Калининградской железной дорогой (исх № 465 от 03.12.2008 г.), до издания телеграммы № 701 от 15.12.2008 года грузополучатели самостоятельно осуществляли закрытие процедуры ВТТ, предоставляя представителю перевозчика гарантийное обязательство, с указанием перечня полученных от перевозчика документов, их номеров, дату и время получения документов, а также срок их возвращения грузополучателем. Счета за работу, связанную с завершением внутреннего таможенного транзита грузополучателям не выставлялись, плата не взыскивалась.

3. Несмотря на заключенные ОАО «РЖД» с заявителями договоры на перевозку грузов и обязанности по оформлению внутреннего таможенного транзита, установленные нормами

таможенного законодательства РФ, ОАО «РЖД» в лице Калининградской железной дороги необоснованно прекратило выдачу сопроводительных документов на поступивший груз и всех заявителей с 16 сентября 2008 г. направила за документами на прибывший груз в ООО «ТБЦ», с которым необходимо было заключить возмездные договоры на оказание услуг по ВТТ. На основании договора № 568 от 25.06.2007 г. между ОАО «Российские железные дороги» и обществом с ограниченной ответственностью «Таможенно -Брокерский центр», ООО «ТБЦ» - является официальным представителем ОАО «РЖД» перед таможенными органами по получению разрешений на внутренний таможенный транзит (ВТТ) и международный таможенный транзит (МТТ). Аналогичный договор заключен между ОАО «РЖД» в лице филиала Калининградской железной дороги и ООО «Таможенно — Брокерский центр», в лице обособленного подразделения Общества в г. Калининграде. Предметом договора являются оказание услуг по обеспечению документооборота и учета товаров и транспортных средств, перемещаемых через таможенную границу РФ, а также услуги по завершению таможенного транзита и получение разрешений на ВТТ и МТТ на внутренних железнодорожных станциях.

4. Подтверждением понуждения заявителей к заключению договоров с ООО «ТБЦ» являются следующие документы:

4.1. Заявителем ООО «Бауцентр» предоставлено письмо ОАО «РЖД» - Филиала Калининградской железной дороги № 1100/Н-08 от 01.10.2008 г.

о заключении договора с ООО «ТБЦ» на оказание услуг, направленных на обеспечение документооборота и учета товара и транспортных средств при их помещении и хранении в зоне таможенного контроля, на обработку и доставку в таможенные органы документов на товары для завершения таможенного транзита в сроки предусмотренные Таможенным Кодексом.

Также предложено внести изменения в договор между ОАО «РЖД» и ООО «Бауцентр» на размещение вагонов в зоне таможенного контроля в кратчайшие сроки. Аналогичные обращения о заключении договоров с ООО «ТБЦ» и внесение изменений в существующие договора с ОАО «РЖД» были направлены всем заявителям, обратившимся в управление.

4.2. Одновременно со стороны ООО «ТБЦ» также были предприняты меры к заключению договоров с грузополучателями, в связи с чем заявителям направлены проекты договоров, подписанные руководителем ООО «ТБЦ» - Храмовым Е.Н. В в одностороннем порядке.

В соответствии с предметом договора ООО «ТБЦ» обязуется оказать услуги и выполнить работы, направленные на обеспечение документооборота и учета товаров и транспортных средств при их помещении и хранении в зоне таможенного контроля, созданной по запросу железных дорог — филиалов ОАО «РЖД» на территории железнодорожной станции (далее ЗТК) в соответствии с таможенным законодательством РФ; а также действия, связанные с завершением процедуры внутреннего таможенного транзита (далее ВТТ) при прибытии товаров на станции.

4.3. Представителем Регионального отделения работодателей «Союз промышленников и предпринимателей Калининградской области» Скуратовским С.С. представлено письмо ООО «Ресурсы Севера — Трансевер» № 290 от 26.09.2008 г. с требованием к ОАО «РЖД» выдать транспортные документы на вагоны. В выдаче документов Калининградская железная дорога отказала, т. к. документы переданы в ООО «ТБЦ» в соответствии с указанным распоряжением № 701 от 15.09.2008г. и временной технологией взаимодействия, утвержденной начальником Калининградской железной дороги от 25.08.08 г. Данная информация подписана начальником станции Дзержинская на письме ООО «Ресурсы Севера — Трансевер». 4.4. Предоставлено платежное поручение № 3116 от 29.09.2008г. по оплате ООО «ОПТИМ» по счету ООО «ТБЦ» № 17/ КЛД от 25.09.08г. - за оформление документов, доставку и обработку грузов. Указанные документы подтверждают необоснованный отказ ОАО «РЖД» в выдаче документов для оформления ВТТ грузополучателям (заявителям) и понуждению заключению договора с ООО «ТБЦ» на оказание услуг по ВТТ.

5. Статьей 80 Таможенного кодекса РФ, а также в силу пунктов 9.2, 10.1, 10.2 Инструкции о совершении таможенных операций при внутреннем и международном таможенном транзите товаров, утвержденной приказом ГТК РФ от 08 сентября 2003г. № 973, на перевозчика (экспедитора) возложена обязанность по совершению таможенных операций при внутреннем и международном транзите товаров. Указанная обязанность перевозчика носит императивный характер, так как она определена законодателем применительно к публично-правовой сфере, должна исполняться теми субъектами, которым она адресована, т.е. подразумевает исполнение непосредственно ОАО «РЖД», а не ООО «ТБЦ».

6. Действия ОАО «РЖД» по понуждению к заключению договоров являются злоупотреблением доминирующим положением на рынке перевозки грузов железнодорожным транспортом, т. к. приводят к ущемлению интересов заявителей и нарушением части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 -ФЗ «О защите конкуренции». Частью 1 ст. 421 ГК РФ установлено, что юридические лица свободны в заключении договоров, понуждение к заключению договора не допускается.

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

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «РЖД» нарушившим ч. 1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" в части понуждения к заключению договора с ООО «ТБЦ» и внесению изменений в договор с ОАО «РЖД», что могло привести к ущемлению интересов грузополучателей.
2. Прекратить рассмотрение дела в связи с добровольным устранением нарушения.
3. Передать материалы дела должностному лицу отдела антимонопольного контроля Калининградского УФАС для решения вопроса о привлечении ОАО «РЖД» к административной ответственности.

Председатель комиссии,
Руководитель
Калининградского УФАС России
Члены комиссии:

Главный государственный инспектор
отдела антимонопольного контроля
Ведущий специалист – эксперт отдела
антимонопольного контроля
Ведущий специалист-эксперт отдела
антимонопольного контроля

И.П. Соколова

Г.А.Кашарная

Д.Н.Хамдамов

Д.Е. Васейко

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