

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 5

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства

от «11» июля 2016 г.

г. Киров

На рассмотрение Кировского УФАС поступило заявление ИП <...> от 22.06.2016 г. (вход. регистр. № 3858 от 23.06.2016 г) на действия Акционерного общества «Федеральная пассажирская компания» (Горьковский филиал), далее АО «ФПК», выразившиеся в создании ИП <...> дискриминационных условий оплаты и оказания услуг при перевозке грузобагажа повагонными отправлениями в составе поездов дальнего следования, сформированных АО «ФПК», по сравнению с другими хозяйствующими субъектами (в частности, АО «ФПК-Логистика»).

Из заявления, направленного ИП <...> в адрес Кировского УФАС, и представленных с заявлением документов и пояснений следует, что ИП <...> осуществляет деятельность по поставке товаров в районы Крайнего Севера. В целях организации отправки грузов в собственных или арендованных вагонах в составе поездов дальнего следования, сформированных АО «ФПК», между ИП <...> и АО «ФПК» заключен договор от 29.12.2015 г. № 289-15/Ф(ГРК)(ГЖА) об организации перевозки грузобагажа повагонными отправлениями в собственных (арендованных) багажных и почтовых вагонах в составе поездов формирования АО «ФПК», со сроком действия с 1 января по 31 декабря 2016 г.. По условиям указанного договора АО «ФПК» (Перевозчик) приняло на себя обязательство оказывать ИП <...> (Отправителю) услуги по организации перевозок грузобагажа повагонными отправлениями в собственных (арендованных) багажных и почтовых вагонах отправителя, включаемых в состав поездов формирования перевозчика, в том числе: оформлять перевозочные документы на следование вагонов в поездах и начислению провозных платежей (п. 2.2.4 договора); обеспечивать включение вагонов отправителя в составы поездов формирования АО «ФПК» (п. 2.2.6 договора). Согласно п. 2.3.3 договора отправитель обязан до начала перевозки производить оплату услуг, предоставляемых перевозчиком по настоящему договору, по ставкам и сборам, установленным приказом ФСТ России от 27.07.2010 г. № 156-т/1. Таким образом, для ИП <...> также установлена предварительная форма оплаты услуг перевозчика – до начала перевозки.

Из заявления ИП <...>, направленного в адрес Кировского УФАС, а также из графика курсирования почтово-багажного поезда № 972 Киров-Воркута, следует, что в составе данного поезда осуществляется организация перевозки в одних и тех же направлениях грузобагажа в вагонах, заказанных следующими

грузоотправителями: ООО «Транс-Сервис БИ», ООО «Корпорация Поле», ИП <...>, ООО «Северпрод», АО «ФПК-Логистика», т.е. перечисленные хозяйствующие субъекты осуществляют деятельность по отгрузке грузов на одном товарном рынке и являются по отношению друг к другу конкурентами.

Между тем, для указанных хозяйствующих субъектов исполнителем АО «ФПК» установлены различные условия возможности включения принадлежащих им вагонов в состав поездов дальнего следования, ИП Шадринной Г.Л. – только при условии предварительной оплаты подлежащих оказанию перевозчиком услуг, а для АО «ФПК-Логистика» - предусмотрена возможность оказания услуг при наличии задолженности за услуги, что означает возможность предоставления услуг перевозки грузобагажа повагонными отправлениями без предварительной оплаты услуг.

Так, из представленной в материалы дела копии факсограммы, адресованной всем ФПКФ, от 29.03.2016 г. № исх-3591/ФПК следует, что АО «ФПК» предоставило возможность АО «ФПК-Логистика» оформление перевозочных документов для перевозки грузобагажа повагонными отправлениями по специальному признаку со следующими максимальными лимитами дебиторской задолженности:

1. в период с 1 апреля 2016 г. по 31 мая 2016 г. включительно 50 млн. руб.;
2. в период с 1 июня 2016 г. по 31 июля 2016 г. включительно 40 млн. руб.;
3. в период с 1 августа 2016 г. по 30 сентября 2016 г. включительно 30 млн. руб.;
4. в период с 1 октября 2016 г. по 31 декабря 2016 г. включительно 20 млн. руб.;
5. в период с 1 января 2017 г. – без права возникновения дебиторской задолженности.

Факсограммой от 01.06.2016 г. № исх-6341/ФПК определен лимит дебиторской задолженности для АО «ФПК-Логистика» на период с 1 по 15 июня 2016 г. в сумме 45 млн. руб. Факсограммой от 15.06.2016 г. № исх-6393/ФПК лимит дебиторской задолженности в размере 45 млн.руб. установлен также на период с 16 по 20 июня 2016 года.

Таким образом, АО «ФПК» в период с 1 апреля 2016 года до 1 января 2016 года установило для АО «ФПК-Логистика» льготные условия включения вагонов данного хозяйствующего субъекта для перевозки грузобага в составе поездов дальнего следования, сформированных АО «ФПК», а именно при наличии дебиторской задолженности за ранее оказанные услуги, т.е. без предварительной оплаты услуг, как это предусмотрено заключенным с ИП <...> договором. Изложенное свидетельствует об изменении порядка оплаты услуг для АО «ФПК-Логистика».

Кроме того, ИП <...> сообщает, что АО «ФПК» не выполняет свои обязательства в полном объеме по включению в состав поезда № 972 Киров-Воркута принадлежащих ИП <...> вагонов.

Согласно п. 2.3.4 договора, для отправления перевозочных документов на перевозку грузобагажа в багажной кассе отправитель предоставляет заявку по форме, приведенной в приложении № 3 к договору. Пунктом 2.3.1 договора предусмотрено, что включение вагонов в состав поездов осуществляется в соответствии с планом перевозок отправителя, который направляется в адрес начальника Горьковского филиала АО «ФПК» в срок до 15 числа каждого месяца, предшествующего перевозке с указанием пономерного перечня вагонов

отправителя, периодичности курсирования и маршрута следования вагонов в графике движения поездов. В соответствии с п. 2.2.3 договора перевозчик обязан информировать отправителя о возможности включения вагонов в поезда не позднее чем за 3 календарных дня до даты отправления поезда.

В соответствии с условиями договора ИП <...> направила перевозчику заявку (план перевозок) на июнь 2016 г., в котором содержалась просьба о включении в состав почтово-багажного поезда № 972 Киров-Воркута 49 вагонов. Исходя из утвержденного и.о. начальника Горького филиала АО «ФПК» графика курсирования почтово-багажного поезда № 972 Киров-Воркута, в июне 2016 г. ИП <...> было включено в состав поезда № 972 36 вагонов, вместо заявленных к отправке 49 вагонов, что свидетельствует о выполнении заявок предпринимателя в объеме 73,5% от плана перевозок.

В то же время, АО «ФПК-Логистика» включило в план перевозок на июнь 2016 г. отправку 21 вагона в составе поезда № 972 Киров-Воркута, а исходя из графика курсирования почтово-багажного поезда № 972 Киров-Воркута, в июне 2016 г. Обществу было включено в состав поезда № 972 20 вагонов, т.е. заявки данного общества были исполнены АО «ФПК» в объеме 95,2% от плана перевозок.

Установление различного порядка возможности предоставления отправителям услуг по включению принадлежащих им вагонов в состав поездов дальнего следования формирования АО «ФПК» в целях перевозки грузобагажа при различных способах и сроках оплаты этих услуг (в предварительном порядке или с последующей оплатой), а также предоставление возможности включить для АО «ФПК-Логистика» в состав поезда № 972 Киров-Воркута большего количества вагонов в процентном соотношении к плану перевозки, - свидетельствует о том, что ИП Шадрина Г.Л. и АО «ФПК-Логистика» поставлены между собой в неравное положение. При этом АО «ФПК-Логистика» занимает более выгодное положение по сравнению с другими отправителями, поскольку имеет возможность отправлять вагоны не только без предварительной оплаты услуг, но и даже при наличии задолженности за ранее оказанные услуги, а также в большем количестве (в процентном отношении к плану перевозок), чем ИП <...>. Между тем, для обеспечения честной конкурентной борьбы указанные хозяйствующие субъекты должны быть поставлены в равное положение в части получения доступа к услугам, связанным с организацией перевозок груза.

Статье 784 ГК РФ установлено, что перевозка грузов, пассажиров и багажа осуществляется на основании договора перевозки.

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).

Согласно ст. 798 ГК РФ, перевозчик и грузовладелец при необходимости осуществления систематических перевозок грузов могут заключать долгосрочные договоры об организации перевозок.

По договору об организации перевозки грузов перевозчик обязуется в

установленные сроки принимать, а грузовладелец - предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме. В договоре об организации перевозки грузов определяются объемы, сроки и другие условия предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозки, порядок расчетов, а также иные условия организации перевозки.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 10.01.2003 N 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации", понятие "железнодорожный транспорт общего пользования" охватывает собой производственно-технологический комплекс, включающий в себя инфраструктуру железнодорожного транспорта, железнодорожный подвижной состав, другое имущество и предназначенный для обеспечения потребностей физических лиц, юридических лиц и государства в перевозках железнодорожным транспортом на условиях публичного договора, а также в выполнении иных работ (услуг), связанных с такими перевозками. А перевозочный процесс определен как совокупность организационно и технологически взаимосвязанных операций, выполняемых при подготовке, осуществлении и завершении перевозок пассажиров, грузов, багажа и грузобагажа железнодорожным транспортом.

Согласно ч. 1 ст. 426 ГК РФ, договоры перевозки транспортом общего пользования отнесены к публичным договорам.

Публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Частью 2 ст. 426 ГК РФ установлено, что в публичном договоре цена товаров, работ или услуг должна быть одинаковой для потребителей соответствующей категории. Иные условия публичного договора не могут устанавливаться исходя из преимуществ отдельных потребителей или оказания им предпочтения, за исключением случаев, если законом или иными правовыми актами допускается предоставление льгот отдельным категориям потребителей (п. 2 в ред. Федерального [закона](#) от 08.03.2015 N 42-ФЗ).

В соответствии со ст. 10 Устава железнодорожного транспорта РФ, утв. Федеральным законом от 10.01.2003 № 18-ФЗ, работы и услуги, которые выполняются владельцами инфраструктур или перевозчиками по просьбам грузоотправителей (отправителей), грузополучателей (получателей), пассажиров и цены на которые не указаны в тарифном руководстве, а также работы, которые выполняются грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями) по просьбам владельцев инфраструктур или перевозчиков и цены на которые указаны в тарифном руководстве, оплачиваются по соглашению сторон.

Статья 30 Устава железнодорожного транспорта предусмотрено, что плата за перевозку грузов, грузобагажа и иные причитающиеся перевозчику платежи вносятся грузоотправителем (отправителем) до момента приема грузов, грузобагажа для перевозки, если иное не предусмотрено настоящим Уставом или

соглашением сторон. При несвоевременном внесении грузоотправителем (отправителем) указанной платы и иных причитающихся перевозчику платежей за предыдущую перевозку грузов, грузобагажа прием грузов, грузобагажа для перевозки и подача вагонов, контейнеров не проводятся, если иное не предусмотрено настоящим Уставом или соглашением сторон.

Перевозчик по обращению в письменной форме грузоотправителя (отправителя), согласованному с грузополучателем (получателем), может принимать решение о внесении платы за перевозку грузов, грузобагажа и иных причитающихся перевозчику платежей грузополучателем (получателем) на железнодорожной станции назначения.

Окончательные расчеты за перевозку грузов, грузобагажа и дополнительные работы (услуги), связанные с перевозкой грузов, грузобагажа, производятся грузополучателем (получателем) по прибытии грузов, грузобагажа на железнодорожную станцию назначения до момента их выдачи. При выявлении обстоятельств, влекущих за собой необходимость перерасчета стоимости перевозок и размеров иных причитающихся перевозчику платежей и штрафов, перерасчет может производиться после выдачи грузов, грузобагажа.

Статьей 11 Устава железнодорожного транспорта предусмотрено, что перевозчик обязан рассмотреть представленную заявку в течение двух дней и в случае возможности осуществления перевозки направить эту заявку для согласования владельцу инфраструктуры с отметкой о согласовании заявки.

Перевозчик имеет право отказать в согласовании заявки в случае:

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

отказа владельца инфраструктуры в согласовании заявки;

обоснованного отсутствия технических и технологических возможностей осуществления перевозки;

отсутствия железнодорожного подвижного состава, контейнеров, принадлежащих перевозчику и необходимых для осуществления перевозок;

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

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

Согласно п. 8 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами признаются дискриминационными условиями.

В соответствии с пунктом 8 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

«О защите конкуренции», запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе следующие действия (бездействие):

8) создание дискриминационных условий.

Железнодорожные перевозки отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий (ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ (ред. от 15.10.2015) «О естественных монополиях».

В соответствии с приказом ФСТ РФ от 27.05.2010 № 190-т «О включении организации в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль», Открытое акционерное общество «Федеральная пассажирская компания» (г. Москва), осуществляющее деятельность в сфере услуг железнодорожных перевозок, включено в Реестр субъектов естественных монополий на транспорте, в раздел I «Железнодорожные перевозки», под регистрационным номером 77/1/4.

Согласно 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, АО «Федеральная пассажирская компания» занимает доминирующее положение на товарном рынке оказания услуг железнодорожных перевозок, в том числе перевозок повагонными отправками в составе поездов дальнего следования, и на Общество распространяются запреты, установленные антимонопольным законодательством.

В действиях АО «Федеральная пассажирская компания» по созданию и ИП <...> дискриминационных по сравнению с АО «ФКП-Логистика» условий оплаты услуг перевозки груза багажа повагонными отправками в составе поездов дальнего следования, сформированных АО «ФПК», а также предоставления неравной возможности доступа к услугам по включению вагонов в состав почтово-багажного поезда № 972 Киров-Воркута, имеются признаки нарушения п. 8 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», введенной Федеральным [законом](#) от 06.12.2011 N 401-ФЗ, в случаях выявления в действиях хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, признаков нарушения п. 3, 5, 6 и 8 ч. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции», возбуждение дела о нарушении антимонопольного законодательства не допускается без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения.

С учетом изложенного, и на основании ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Кировское УФАС России **предупреждает Акционерное общество «Федеральная пассажирская компания»** о необходимости

прекращения **в десятидневный срок с момента получения настоящего предупреждения** указанных действий (бездействия) путем совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции и создания недискриминационных (равных) для всех хозяйствующих субъектов условий для получения услуг по перевозке груза багажа повагонными отправками в составе почтово-багажного поезда № 972 Киров-Воркута, сформированного АО «ФПК», в части:

1. установления одинаковых для всех хозяйствующих субъектов способов и сроков оплаты,
2. обеспечения объемов получаемых услуг в соответствии с заявками отправителей, а в случае обоснованного отсутствия технических и технологических возможностей осуществления перевозки – создания равных условий при распределении вагонов заявителей (собственных или арендованных) в составе поезда (в равном пропорциональном отношении от месячного плана перевозок отправителей).

О выполнении предупреждения (о принятых мерах по исполнению предупреждения) сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы Российской Федерации в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Руководитель управления

<...>