

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 22/А-10-2018

«14» марта 2019 г.

Кемерово, ул. Ноградская, д.5

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области (далее – Кемеровское УФАС России) по рассмотрению дела № 22/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...>;

<...>;

<...>.

рассмотрев дело № 22/А-10-2018, возбужденное по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД»), в лице Анжерской дистанция пути – структурного подразделения Западно-Сибирской дирекции инфраструктуры – структурного подразделения Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» (юридический адрес: 107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д.2; адрес местонахождения: 652476, Кемеровская область, г. Анжеро-Судженск, ул. Станционная, д.41), требований части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ), в присутствии на заседании:

<...> – представителя ОАО «РЖД» по доверенности;

<...> – директора ОАО «Анжеро-Судженское погрузочно-транспортное управление» (далее – ОАО «Анжерское ПТУ»; Заявитель),

руководствуясь статьей 48.1 ФЗ № 135-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления ОАО «Анжерское ПТУ» приказом Кемеровского УФАС России № 88 от 22.06.2018 возбуждено дело № 22/А-10-2018 по признакам нарушения ОАО «РЖД», в лице Анжерской дистанция пути – структурного подразделения Западно-Сибирской дирекции инфраструктуры – структурного подразделения Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» требований части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ, выразившегося в необоснованном требовании от ОАО «Анжерское ПТУ» оплаты проезда локомотивов, принадлежащих ОАО «Анжерское ПТУ», по железнодорожным (ж/д) путям станции «Анжерская», не предусмотренной договором № 36/Н на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования Открытого акционерного общества «Анжеро-Судженское погрузочно-транспортное управление», примыкающего к станции Анжерская Западно-Сибирской железной дороги (далее – Договор № 36/Н).

Определением об отложении рассмотрения дела № 22/А-10-2018 от 19.10.2018 г. уточнено наименование ответчика, которое указано следующим образом: «признаки нарушения требований части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ содержатся в

действиях ОАО «РЖД», в лице Западно-Сибирского территориального центра фирменного транспортного обслуживания – структурного подразделения Центра фирменного транспортного обслуживания – филиала ОАО «РЖД» (630004, г. Новосибирск, ул. Вокзальная магистраль, 12)».

ОАО «Анжерское ПТУ» (Заявитель) является владельцем ж/д путей необщего пользования от промышленных станций «Физкультурник» и «Анжерская копь», примыкающих к станции «Анжерская» Западно-Сибирской железной дороги ОАО «РЖД» (далее – станция «Анжерская»). Правоотношения между ОАО «РЖД» и Заявителем, касающиеся использования ж/д путей необщего пользования и ж/д путей общего пользования станции «Анжерская» оформлены Договором № 36/Н, Инструкцией о порядке обслуживания и организации движения на ж.д. путях необщего пользования ОАО «Анжеро-Судженское ПТУ», примыкающих к станции Анжерская Западно-Сибирской ж.д., утвержденной директором ОАО «Анжерское ПТУ» 18.10.2011 г., согласованной 18.10.2011 г. заместителем начальника Западно-Сибирской железной дороги по Кузбасскому региону (далее – Инструкция), Единым технологическим процессом работы железнодорожных путей необщего пользования ОАО «Анжеро-Судженское ПТУ» и станции примыкания Анжерская Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД», утвержденной 12.09.2013 г. директором ОАО «Анжерское ПТУ» и 02.08.2013 г. начальником Западно-Сибирской дирекции управления движением ОАО «РЖД» (далее – Единый технологический процесс).

Согласно пункту 1.2 Инструкции ж/д пути необщего пользования ОАО «Анжерское ПТУ» обслуживаются собственными локомотивным парком, составляющим 8 локомотивов серии ТЭМ-2 (согласно изменениям № 4 к Инструкции, согласованным зам. начальника Западно-Сибирской железной дороги по Кузбасскому территориальному управлению 04.08.2017 и утвержденным директором Заявителя, инвентарный парк составляет 7 локомотивов серии ТЭМ2). Все тепловозы приписаны к локомотивному депо, расположенному на территории станции «Анжерская копь». В нерабочее время локомотивы находятся в холодном состоянии на путях отстоя при локомотивном депо. Депо имеет два ремонтных стойла, вместимостью 4 локомотива одновременно.

Согласно схеме расположения станций «Анжерская копь» и «Физкультурник», локомотивы Заявителя не имеют доступа к ж/д путям необщего пользования станции «Физкультурник» иначе, чем через ж/д пути общего пользования станции «Анжерская».

Платы, которые ОАО «Анжерское ПТУ» осуществляет ОАО «РЖД», в рамках правоотношений между данными хозяйствующими субъектами, возникающих в связи с примыканием ж/д путей необщего пользования от станций «Анжерская копь» и «Физкультурник», принадлежащих Заявителю к ж/д путям общего пользования станции «Анжерская», предусмотрены § 16 Договора № 36/Н. Согласно указанному параграфу, плата за использование ОАО «Анжерское ПТУ» инфраструктуры ОАО «РЖД» путем проката локомотива Заявителя для подачи и уборки вагонов, прибывающих в адрес ОАО «Анжерское ПТУ» и его контрагентов, не предусмотрена. Иных положений, предусматривающих необходимость внесения Заявителем данной платы, Договор № 36/Н не содержит.

За пробег локомотивов по путям общего пользования станции «Анжерская» ОАО «РЖД», в лице Западно-Сибирского территориального центра фирменного

транспортного обслуживания – структурного подразделения Центра фирменного транспортного обслуживания – филиала ОАО «РЖД», в том числе, при пробеге локомотивов ОАО «Анжерское ПТУ» для оказания услуг контрагентам по подаче и уборке вагонов на станции «Физкультурник», взимается с ОАО «Анжерское ПТУ» плата в размере 16 079 рублей. В обоснование наличия возможности взимания указанной платы с Заявителя, ОАО «РЖД» ссылается на пункт 2.17.2 Прейскуранта № 10-01 «Тарифы на перевозки грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые российскими железными дорогами» (Тарифное руководство № 1, части 1 и 2), утвержденного Постановлением ФЭК России от 17.06.2003 № 47-т/5 (зарегистрировано в Минюсте России 09.07.2003 № 4882) (далее – Прейскурант № 10-01), а также на то, что пробег локомотива ОАО «Анжерское ПТУ» в одиночном следовании с путей необщего пользования станции «Анжерская копь» к путям необщего пользования станции «Физкультурник» для подачи (уборки) вагонов своим контрагентам не предусмотрен Договором № 36/Н, в связи с чем данным договором не регулируется и в силу статьи 785 Гражданского кодекса РФ, статьи 25 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее – Устав ж/д транспорта) для осуществления такого перемещения заключается договор перевозки груза, путем заполнения полных перевозочных документов.

В рамках рассмотрения настоящего дела и в соответствии с частью 5.1 статьи 45 ФЗ № 135-ФЗ подготовлен аналитический отчет по результатам исследования состояния конкуренции на товарном рынке услуг по предоставлению ОАО «РЖД» инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, в объеме необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства по делу № 22/А-10-2018, согласно которому:

временной интервал исследования товарного рынка определен периодом с 24.11.2015 г. по 01.03.2019 г.;

продуктовыми границами товарного рынка определены услуги, оказываемые субъектом естественной монополии – ОАО «РЖД», по использованию инфраструктуры ж/д транспорта общего пользования;

географическими границами товарного рынка, является территория расположения ж/д путей общего пользования станции «Анжерская».

Согласно пункту 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (далее – ФЗ № 147-ФЗ) к сфере деятельности субъектов естественных монополий относится, в том числе, ж/д перевозки.

Пунктом 2 статьи 4 ФЗ № 147-ФЗ установлено, что в соответствии с реализуемой по решению Правительства РФ демонаполизацией рынка ж/д перевозок осуществляется переход от регулирования деятельности субъектов естественных монополий в сфере ж/д перевозок к регулированию деятельности субъектов естественных монополий в сфере предоставления услуг по использованию инфраструктуры ж/д транспорта общего пользования.

Приказом ФСТ от 29.12.2004 № 435-т ОАО «РЖД», осуществляющее деятельность в сфере оказания услуг ж/д перевозок и услуг по использованию инфраструктуры ж/д 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 осуществляется государственное регулирование и контроль, под регистрационным номером 77/1/2.

В соответствии с частью 5 статьи 5 ФЗ № 135-ФЗ доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Следовательно, ОАО «РЖД», являясь субъектом естественной монополии, занимает по отношению к ОАО «Анжерское ПТУ», в пределах географических границ – территории расположения ж/д путей общего пользования станции «Анжерская», доминирующее положение на рынке услуг по использованию инфраструктуры ж/д транспорта общего пользования.

Согласно части 1 статьи 10 ФЗ № 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.

Согласно статье 55 Устава ж/д транспорта отношения между перевозчиком и владельцем ж/д пути необщего пользования, не принадлежащего владельцу инфраструктуры, по поводу эксплуатации такого ж/д пути регулируются договором на эксплуатацию ж/д пути необщего пользования.

Статьей 56 Устава ж/д транспорта предусмотрено, что подача и уборка вагонов для грузоотправителей, грузополучателей, не имеющих складов и погрузочно-разгрузочных площадок на не принадлежащих им ж/д путях необщего пользования, осуществляются по договору соответственно между грузоотправителями, грузополучателями, перевозчиком и владельцем такого ж/д пути необщего пользования. Данный договор устанавливает порядок подачи и уборки вагонов, плату за пользование вагонами, взаимную ответственность сторон.

В соответствии с пунктом 2.1 Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных Приказом МПС РФ от 18.06.2003 № 26, договоры на эксплуатацию ж/д путей необщего пользования заключаются, в том числе, между перевозчиком и владельцем ж/д пути необщего пользования при обслуживании такого пути локомотивом владельца ж/д пути необщего пользования.

Договором № 36/Н регулируются правоотношения между ОАО «Анжерское ПТУ» и ОАО «РЖД», касающиеся использования пути необщего пользования, принадлежащего Заявителю, а также подачи и уборки вагонов контрагентам ОАО «Анжерское ПТУ», находящимся на промышленных станциях «Анжерская копь» и «Физкультурник».

В силу статьи 58 Устава ж/д транспорта договоры на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования и договоры на подачу и уборку вагонов должны учитывать технологию функционирования железнодорожной станции, к которой примыкает железнодорожный путь необщего пользования, и

технологии функционирования железнодорожного пути необщего пользования, а в соответствующих случаях единые технологические процессы, порядок разработки и утверждения которых устанавливается правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом.

Согласно § 4 Договора № 36/Н движение поездов по ж/д пути необщего пользования производится с соблюдением Правил технической эксплуатации железных дорог РФ, Инструкции по движению поездов и маневровой работе на ж/д транспорте РФ, Инструкции по сигнализации на ж/д транспорте РФ и инструкции о порядке обслуживания и организации движения на ж/д пути необщего пользования.

Как указано выше, в соответствии с пунктом 1.2 Инструкции ж/д пути необщего пользования ОАО «Анжерское ПТУ» обслуживаются собственными локомотивным парком, составляющим 8 локомотивов серии ТЭМ-2 (согласно изменениям № 4 к Инструкции, согласованным зам. начальника Западно-Сибирской железной дороги по Кузбасскому территориальному управлению 04.08.2017 и утвержденным директором Заявителя, инвентарный парк составляет 7 локомотивов серии ТЭМ2). Все тепловозы приписаны к локомотивному депо, расположенному на территории станции «Анжерская копь». В нерабочее время локомотивы находятся в холодном состоянии на путях отстоя при локомотивном депо. Депо имеет два ремонтных стойла, вместимостью 4 локомотива одновременно.

Согласно схеме расположения промышленных станций «Анжерская копь» и «Физкультурник», локомотивы Заявителя не имеют доступа к ж/д путям необщего пользования станции «Физкультурник» иначе, чем через ж/д пути общего пользования станции «Анжерская».

Таким образом, для подачи и (или) уборки вагонов своих контрагентов, располагающихся на промышленной станции «Физкультурник», и возврата к месту приписки, в локомотивное депо на промышленной станции «Анжерская копь», локомотивы ОАО «Анжерское ПТУ» вынуждены пересекать пути общего пользования станции «Анжерская» и данное движение локомотивов Заявителя осуществляется в соответствии с пунктом 1.2 Инструкции.

Согласно содержанию Договора № 36/Н, Инструкции, Единого технологического процесса использование путей необщего пользования Заявителя промышленных станций «Анжерская копь» и «Физкультурник» непосредственно связано с подачей уборкой вагонов локомотивами ОАО «Анжерское ПТУ» своим контрагентам, расположенным на данных станциях.

В силу прямого указания закона (статья 55 Устава ж/д транспорта) правоотношения между перевозчиком и владельцем ж/д пути необщего пользования по поводу эксплуатации такого ж/д пути регулируются договором на эксплуатацию ж/д пути необщего пользования.

Прейскурант № 10-01 лишь определяет размер тарифов и порядок расчета платы за услуги ОАО «РЖД» на перевозки грузов по инфраструктуре ж/д транспорта общего пользования; на услуги по использованию инфраструктуры ОАО «РЖД» (пункты 1.1, 1.2 Прейскуранта № 10-01), следовательно, нормы Прейскуранта № 10-01 могут служить основанием взимания платы за проезд локомотива Заявителя по ж/д путям станции «Анжерская», только в том случае, если взимание данной платы

предусмотрено Договором № 36/Н.

Договором № 36/Н возможность взимания ОАО «РЖД» с Заявителя платы за пробег локомотива в одиночном следовании по путям общего пользования станции «Анжерская» для подачи (уборки) вагонов контрагентам, располагающимся на промышленной станции «Физкультурник», не предусмотрена, следовательно, у ОАО «РЖД» отсутствовали основания взимания с ОАО «Анжерское ПТУ» данной платы.

Кроме того, распоряжением ОАО «РЖД» № 2341/р от 15.11.2017 утвержден Порядок взаимодействия подразделений ОАО «РЖД» при пробеге по инфраструктуре ОАО «РЖД» локомотивов сторонних организаций (далее – Порядок взаимодействия подразделений ОАО «РЖД»), согласно пункту 3.2 которого пробег в действующем состоянии, перевозка в недействующем состоянии локомотивов сторонних организаций, оформляется перевозочными документами во всех случаях их выхода на ж/д пути общего пользования, за исключением пробега в пределах одной станции, в том числе, для выполнения работ по подаче и уборке вагонов. Каких-либо исключений для применения требований данного пункта не выявлено.

Установлено, что локомотивы Заявителя при пробеге от локомотивного депо станции «Анжерская копь» для подачи и (или) уборки вагонов контрагентам на станции «Физкультурник» движутся по путям общего пользования исключительно в пределах станции «Анжерская».

Согласно пункту 2.17.2 Прейскуранта № 10-01 его применение возможно лишь в случае оформления пробега локомотива полными перевозочными документами. Поскольку, в силу пункта 3.2 Порядка взаимодействия подразделений ОАО «РЖД», оформления перевозочных документов при движении локомотива по ж/д путям общего пользования в пределах одной станции для выполнения работ по подаче и уборке вагонов не требуется, следовательно, основания применения пункта 2.17.2 Прейскуранта № 10-01 в рассматриваемой ситуации отсутствуют.

Учитывая вышеизложенное, у ОАО «РЖД» отсутствовали основания применения пункта 2.17.2 Прейскуранта № 10-01 для расчета платы ОАО «Анжерское ПТУ» за пробег его локомотивов по путям общего пользования станции «Анжерская» при их движении для выполнения работ по подаче и (или) уборке вагонов своим контрагентам, расположенным на промышленной станции «Физкультурник».

Согласно сведениям, представленным ОАО «Анжерское ПТУ» у Заявителя были заключены договоры на подачу, уборку вагонов на места погрузки, выгрузки со следующими контрагентами: ООО «РегионЭнергоТранс-Физкультурник», ООО «КС УГОЛЬ», ООО «Аверс», ОАО «Шахтоуправление Анжерское». При этом договор с ОАО «Шахтоуправление Анжерское» прекратил свое действие 12.05.2015 г. Договор с ООО «Аверс» заключен по 01.07.2015 г., однако ООО «Аверс» 22.12.2014 г. обратилось к ОАО «Анжерское ПТУ» с письмом исх. № 86/14-14 от 01.11.2014 о расторжении данного договора, поскольку в связи со снижением объемов отгрузки, ООО «Аверс» экономически не выгодно компенсировать стоимость транспортных услуг, связанных с перегонкой локомотива по путям ОАО «РЖД». Вместе с тем, ООО «Аверс» указало, что готово возобновить сотрудничество в случае соразмерного уменьшения либо отмены данной платы.

17.03.2017 г. к Заявителю обратилось ООО «Аверс-Лес» с письмом исх. № 03-17/17

от 17.03.2017 о предоставлении расчета стоимости услуг на один вагон погрузки пиломатериала в тупике № 9 станции «Физкультурник», в объеме 2 вагона в месяц.

28.03.2017 г. письмом исх. № 03-29/17 от 28.03.2017 ООО «Аверс-Лес» сообщило Заявителю, что вынуждено отказаться от его услуг, в связи с несоразмерностью стоимости затрат на перевозку одного вагона. Вместе с тем, готово вернуться к рассмотрению вопроса заключения соответствующего договора при условии значительного уменьшения либо отмены компенсации стоимости услуг за перегонку локомотива Заявителя по путям станции «Анжерская».

06.11.2018 г. ООО «Аверс-Лес» вновь обратилось к Заявителю с тем же вопросом, что содержался в письме исх. № 03-17/17 от 17.03.2017.

23.11.2018 г. ООО «Аверс-Лес» представило Заявителю тот же ответ исх. № 11-25/18 от 22.11.2018, что и в письме № 03-29/17 от 28.03.2017.

Действия ОАО «РЖД», выразившиеся во взимании с ОАО «Анжерское ПТУ» платы за проезд локомотивов последнего по путям общего пользования станции «Анжерская» для выполнения работ по подаче и уборке вагонов на промышленной станции «Физкультурник», рассчитанной на основании пункта 2.17.2 Прейскуранта № 10-01, ущемляют интересы ОАО «Анжерское ПТУ» в сфере предпринимательской деятельности, поскольку Заявителем была упущена выгода, связанная с возможностью заключения договоров на подачу и уборку вагонов с ООО «Аверс» и ООО «Аверс-Лес», в случае отсутствия указанной платы и получения соответствующего вознаграждения за оказания данных услуг.

В связи с вышеизложенным Комиссия приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ОАО «РЖД», выразившиеся во взимании с ОАО «Анжерское ПТУ» платы за проезд его локомотивов по путям общего пользования станции «Анжерская» для выполнения работ по подаче и уборке вагонов на промышленной станции «Физкультурник», рассчитанной на основании пункта 2.17.2 Прейскуранта № 10-01, как вступающие в противоречие с требованиями части 1 статьи 10 ФЗ № 135-ФЗ.

Комиссия считает доводы ОАО «РЖД» о том, что: пробег локомотива Заявителя в одиночном следовании с путей необщего пользования станции «Анжерская копь» к путям необщего пользования станции «Физкультурник» для подачи (уборки) вагонов своим контрагентам не предусмотрен Договором № 36/Н, в связи с чем данным договором не регулируется и в силу статьи 785 Гражданского кодекса РФ, статьи 25 Устава ж/д транспорта для осуществления такого перемещения заключается договор перевозки груза, путем заполнения полных перевозочных документов, несостоятельными в связи со следующим:

Согласно содержанию Договора № 36/Н, Инструкции, Единого технологического процесса использование путей необщего пользования Заявителя промышленных станций «Анжерская копь» и «Физкультурник» непосредственно связано с подачей уборкой вагонов локомотивами ОАО «Анжерское ПТУ» своим контрагентам, расположенным на данных станциях.

В силу прямого указания закона правоотношения между перевозчиком и владельцем ж/д пути необщего пользования по поводу эксплуатации такого ж/д пути регулируются договором на эксплуатацию ж/д пути необщего пользования.

Прейскурант № 10-01 лишь определяет размер тарифов и порядок расчета платы за услуги ОАО «РЖД» на перевозки грузов по инфраструктуре ж/д транспорта общего пользования; на услуги по использованию инфраструктуры ОАО «РЖД», следовательно, его нормы не могут быть применены без ссылки на такую возможность в Договоре № 36/Н. Договором № 36/Н возможность применения требований Прейскуранта № 10-01 не предусмотрено.

Кроме того, применение пункта 2.17.2 Прейскуранта № 10-01 возможно лишь в случае оформления пробега локомотива полными перевозочными документами. Поскольку, в силу пункта 3.2 Порядка взаимодействия подразделений ОАО «РЖД», оформление перевозочных документов при движении локомотива по ж/д путям общего пользования в пределах одной станции для выполнения работ по подаче и уборке вагонов не требуется – основания применения пункта 2.17.2 Прейскуранта № 10-01 в рассматриваемой ситуации отсутствуют.

В силу части 5 статьи 48.1 ФЗ № 135-ФЗ лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Определением от 14.03.2019 г. рассмотрение дела № 22/А-10-2018 о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 08.05.2019 г. на 10 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5.

Регистрация лиц, участвующих в деле, состоится в кабинете 315 в 09 часов 45 минут.