

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена 24 декабря 2009

г.  
г. Краснодар  
В полном объеме Решение изготовлено 14 января 2010 г.

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

Дегтярева Р.В. - руководитель управления,

Члены Комиссии:

Тер-Осканов И.О. – начальник отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

Белоконь Т.Б. – заместитель начальника отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

Маслова Д.Е. – специалист-эксперт отдела контроля на транспорте, в строительстве и ЖКХ;

рассмотрев дело № 159/2009 по признакам нарушения ОАО «РЖД» (ул. Новая Басманная, д. 2, г. Москва, 107174) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в присутствии: от ответчика – ОАО «Российские железные дороги» (далее по тексту - ОАО «РЖД») представителя по доверенности Козловской Е.С. (доверенность № НЮ – 10/457 от 11.11.2008 г.), от ЗАО «Сочигорстрой» генерального директора – Синицина Н.И., представителя по доверенности – Черного А.Е. (доверенность от 20.12.2009 б/н)

УСТАНОВИЛА:

По поручению ФАС России от 18.09.2009 № АГ/32622 Краснодарским УФАС России рассмотрено обращение ЗАО «Сочигорстрой» (354065, Краснодарский край, г. Сочи, ул. Гагарина, д.49а) на действия ОАО «РЖД» в лице Краснодарской механизированной дистанции погрузо-разгрузочных работ Дирекции

по управлению терминально-складским комплексом структурного подразделения СКЖД филиала ОАО «РЖД» (далее – МЧ-7) при отказе ЗАО «Сочигорстрой» в предоставлении возможности самостоятельной выгрузки груза, пришедшего в их адрес.

В ходе рассмотрения обращения установлено следующее.

2 сентября 2009 года на железнодорожную станцию Сочи в адрес ЗАО «Сочигорстрой» прибыло 14 ж/д вагонов с грузом щебня. ЗАО «Сочигорстрой» приняло решение на основании ст. 21 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта РФ» (далее – Устав) собственными силами произвести выгрузку груза. Общество обратилось к руководителю ж/д станции Сочи с просьбой подать прибывшие в их адрес вагоны с грузом щебня на предназначенный для выгрузки инертных материалов 8-й путь общего пользования грузового двора станции Сочи. Кроме этого, ЗАО «Сочигорстрой» направило письмо в адрес МЧ-7 на балансе которой находится данный путь, с предложением заключить договор на использование инфраструктуры (эстакаду 8-го пути станции Сочи) для погрузочно-разгрузочных работ.

Руководство станции Сочи не предоставило эстакаду 8-го пути, а МЧ-7 отказала в заключении договора, при этом в ответ на обращение направила свой проект договора на погрузочно-разгрузочные работы.

Впоследствии, отказав в выгрузке прибывшего груза на 8-м пути, станция подала вагоны на 6-й неспециализированный путь, не приспособленный к выгрузке данной категории грузов. В сложившейся ситуации ЗАО «Сочигорстрой» вынуждено было заключить разовый договор на погрузочно-разгрузочные работы с ООО «Южная транспортная компания», которое осуществляет услуги по выгрузке инертных материалов на аналогичных восьмому - одиннадцатом и двенадцатом путях грузового двора станции Сочи.

ЗАО «Сочигорстрой» считает указанные действия ОАО «РЖД» в лице МЧ-7 по непредставлению в пользование ЗАО «Сочигорстрой» 8-го пути для выгрузки прибывших в их адрес вагонов с щебнем незаконными и нарушающими антимонопольное законодательство.

На основании докладной записки, подготовленной структурным

подразделением, рассмотревшим данное обращение, руководителем Краснодарского УФАС России принято решение о возбуждении дела № 159/2009 в отношении ОАО «РЖД» по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (Приказ от 30.11.2009 № 292). Определением о назначении дела № 159/2009 ЗАО «Сочигорстрой» привлечено к участию в рассмотрении дела как заинтересованное лицо.

На заседании Комиссии 24.12.2009 ЗАО «Сочигорстрой» подтвердило свою позицию. Считает действия МЧ-7 по не предоставлению инфраструктуры нарушающими антимонопольное законодательство. На заседании Комиссии представило переписку со структурными подразделениями ОАО «РЖД» по вопросу заключения договоров на использование инфраструктуры путей общего пользования железнодорожной станции г. Сочи (эстакады 8-го пути) для выгрузки инертных материалов сторонними организациями, аналитическую справку, а также справку о себестоимости выгрузки груза.

ОАО «РЖД» возражает против доводов ЗАО «Сочигорстрой», считает свои действия не нарушающими антимонопольное законодательство.

Изучив представленные материалы, заслушав пояснения сторон, Комиссия считает действия ОАО «РЖД» в лице МЧ-7 нарушающими пункт 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции по следующим основаниям.

Федеральный закон Российской Федерации от 10.01.2003 №18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее - Устав) регулирует отношения, возникающие между перевозчиками, пассажирами, грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями), владельцами инфраструктур железнодорожного транспорта общего пользования, владельцами железнодорожных путей необщего пользования, другими физическими и юридическими лицами при пользовании услугами железнодорожного транспорта общего пользования (далее - железнодорожный транспорт) и железнодорожного транспорта необщего пользования, и устанавливает их права, обязанности и ответственность.

Настоящий Устав определяет основные условия организации и осуществления перевозок пассажиров, грузов, багажа, грузобагажа, оказания услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и иных связанных с перевозками услуг (ст. 1 Устава).

Согласно статьи 21 Устава погрузка грузов, грузобагажа в вагоны, а также выгрузка из них в местах общего и необщего пользования обеспечивается грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями).

Перевозчики, владельцы инфраструктур, иные юридические лица и индивидуальные предприниматели при наличии соответствующих погрузочно-разгрузочных машин и приспособлений могут принимать на себя по договору с грузоотправителями, грузополучателями выполнение погрузочно-разгрузочных работ.

В соответствии с Тарифным руководством № 4 железнодорожная станция Сочи открыта для приема и выдачи повагонных отправок грузов, допускаемых к хранению на открытых площадках станции (§1 Тарифного руководства № 4).

Пунктом 56.1 распоряжения ОАО «РЖД» от 31.01.2005 № 119р (ред. от 09.07.2009) «О едином перечне работ и услуг, оказываемых ОАО «РЖД» при организации перевозок грузов» предусмотрено использование грузоотправителями, грузополучателями погрузочно-разгрузочных сооружений, относящихся к инфраструктуре ОАО «РЖД».

На железнодорожной станции Сочи расположен грузовой двор, на территории которого расположены пути общего пользования, эстакады, платформы, погрузочно-разгрузочные площадки и т. д., являющиеся в соответствии с пунктом 2 статьи 2 Устава инфраструктурой железнодорожного транспорта общего пользования.

Согласно статьи 9 Устава «...места общего пользования в необходимых случаях дополнительно оборудуются специальными погрузо-выгрузочными устройствами, в том числе эстакадами, специализированными площадками...». В соответствии с п. 1.5 «Ведомость парков и путей» Техническо-распорядительного акта станции Сочи путь № 8 является выгрузочным, эстакадным, то есть

специализированным путем, снабженным грузовым устройством таким как эстакада для выгрузки инертных грузов. Кроме этого пунктом 2.2.7 Технологического процесса работы грузового двора станции Сочи Северо-Кавказской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» путь № 8 является повышенным и предназначен для выгрузки инертных грузов, оборудован козловым краном с вибратором. Таким образом, вагоны с инертными грузами, прибывающие на территорию грузового двора железнодорожной станции Сочи, должны подаваться на пути, предназначенные и оборудованные для выгрузки данной категории грузов.

31 августа 2009 г. ЗАО «Сочигорстрой» направило письмо начальнику станции Сочи Исакову Н.Н. с просьбой подать идущие в их адрес вагоны с инертными материалами на 8 путь общего пользования (исх. от 31.08.2009 № 01-49).

Помимо этого ЗАО «Сочигорстрой» обратилось в МЧ-7 и Дирекцию по управлению терминально-складским комплексом СП филиала ОАО «РЖД» с просьбой заключить договор о пользовании инфраструктурой 8-го повышенного пути (исх. от 02.09.2009 №№ 01-51, 01-53). В ответ поступило предложение заключить договор на выполнение погрузочно-разгрузочных работ с МЧ-7, которые как указывалось выше ЗАО «Сочигорстрой» приняло решение производить самостоятельно. В письме в адрес ЗАО «Сочигорстрой» МЧ-7 (исх. от 07.09.2009 № 259/М) указывается, что «... выгрузка на 8 пути грузового двора станции Сочи возможна, только при наличии, заключенного договора с Дирекцией по управлению ТСК на выполнение погрузочно-разгрузочных работ в соответствии со статьей 21 УЖДТ».

2 сентября 2009 года на железнодорожную станцию Сочи в адрес ЗАО «Сочигорстрой» прибыло 14 ж/д вагонов с грузом щебня. Согласно информации Краснодарского отделения СКЖД (исх.от 06.10.2009 № 361), два вагона (№ № 62076252, 64166234) были поданы 12.09.2009 в 7-00 ч. на неспециализированный путь № 6, предназначенный, согласно п.п. 2.2.5. Технологического процесса работы грузового двора станции Сочи СКЖД – филиала ОАО «РЖД» для осуществления работ по очистке вагонов и закрытию люков после выгрузки инертных грузов на повышенных путях. Выгрузка

производилась силами ЗАО «Сочигорстрой» и закончилась 12.09.2009 в 22-00 ч. Следующие два вагона (№№ 62743380, 62211883) были поданы 13.09.2009 г. в 11-00 ч. на тот же путь № 6 и были выгружены 14.09.2009 в 13-00 ч.

Так и не получив ответа на письменные обращения с целью исключения простоя, и вследствие этого, нарушения контрактных обязательств перед клиентами ЗАО «Сочигорстрой» вынуждено было заключить договор с ООО «Южная транспортная компания» на выгрузку остальных 10 вагонов на специализированном пути № 11. Данные вагоны были выгружены в общей сложности за 1 час 30 мин. 15.09.2009 г.

В качестве «альтернативы» ОАО «РЖД» предложило осуществить выгрузку инертного материала на обычном (ровном) пути № 6 чем был нарушен технологический процесс выгрузки инертных материалов и созданы препятствия для грузополучателя, так как выгрузка возможна только лопатами вручную. Окончательная выгрузка вагонов прибывших 02.09.2009 г. в адрес ЗАО «Сочигорстрой» произошла 15.09.2009 г., т. е. через четырнадцать дней со дня прибытия.

На заседании Комиссии представитель по доверенности ОАО «РЖД» обосновал причину отказа в предоставлении ЗАО «Сочигорстрой» по договору на использование инфраструктуры (эстакады) пути общего пользования № 8 тем, что на данном пути используется стационарно установленные грузоподъемные механизмы – козловой кран КК-12,5 и в этом случае, согласно ст. 2 Федерального закона от 21.07.1997 г. № 116-ФЗ «О промышленной безопасности опасных производственных объектов» путь № 8 относится к Опасному производственному объекту и в соответствии со ст. 9 вышеназванного закона организация, эксплуатирующая опасный производственный объект, обязана предотвращать проникновение на объект посторонних лиц.

Комиссии представителем ОАО «РЖД» представлено разъяснение Южного управления государственного железнодорожного надзора Федеральной службы по надзору в сфере транспорта от 09.10.2009 № 1163, направленное главному инженеру Дирекции по управлению терминально-складским комплексом Зеленскому Д.В. в котором сказано, что «Работа

сторонних организаций на Вашем объекте не допускается без письменного согласования с Вами, либо заключения соответствующего Договора, и то при условии, что у представителей сторонних организаций будет организован соответствующий надзор и контроль, проведена регистрация технических устройств, аттестация ответственных лиц и обслуживающего персонала в области промышленной безопасности в соответствии с ФЗ № 116 и ПБ-10-382-00 § 9».

Комиссия считает, что ссылка ответчика в данной трактовке противоречит действующему законодательству по следующим причинам.

1. Для выгрузки собственных грузов на пути № 8 общего пользования ЗАО «Сочигорстрой» не требуется эксплуатация козлового крана. Данные операции осуществляются исключительно с использованием ручного труда рабочих.

2. Федеральным законом от 21.07.1997 г. № 116-ФЗ «О промышленной безопасности Опасных производственных объектов» установлено, что опасным объектом считается только тот объект, который непосредственно эксплуатируется в данный момент времени и который зарегистрирован в государственном реестре.

Согласно Правилам регистрации объектов в государственном реестре опасных производственных объектов, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 24.11.1998 г. № 1371 для регистрации объектов в государственном реестре организации, эксплуатирующие эти объекты, представляют в установленном порядке сведения, характеризующие каждый объект.

Организациям, эксплуатирующим соответствующие объекты, выдаются свидетельства установленного образца о регистрации этих объектов в государственном реестре.

Представителем ответчика на заседании Комиссии не представлены доказательства о регистрации пути общего пользования № 8 грузового двора железнодорожной станции Сочи в государственном реестре. Следовательно, данный путь не обладает статусом «опасного объекта».

Кроме этого, Комиссией установлено, что основанием для отказа в предоставлении пути № 8 со стороны ОАО «РЖД» явилось не

обстоятельство того, что путь № 8 является опасным объектом, а то, что ЗАО «Сочигорстрой» отказалось от услуг ОАО «РЖД» по выгрузке, прибывшего в его адрес щебня.

Краснодарским УФАС России в рамках рассмотрения обращения ЗАО «Сочигорстрой» направило в Министерство транспорта Российской Федерации обращение с просьбой дать разъяснение по вопросам организации выгрузки грузов на железнодорожной станции Сочи. Из полученного ответа за подписью И.о. директора Департамента государственной политики в области железнодорожного транспорта С.Л. Тугаринова следует, что «...по мнению Департамента государственной политики в области железнодорожного транспорта, грузополучателю должна быть предоставлена возможность выгрузки грузов без заключения дополнительного договора на выгрузку, в том случае, если выгрузка осуществляется силами грузополучателя».

Отказывая ЗАО «Сочигорстрой» в использовании своей инфраструктуры для выгрузки инертных материалов, при этом навязывая собственные услуги на погрузочно-разгрузочные работы, ОАО «РЖД» нарушает положение статьи 21 Устава и злоупотребляет своим доминирующим положением на рынке услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

Приказом Федеральной службы по тарифам Российской Федерации от 29.12.2004 № 435-т ОАО «РЖД» включено в Реестр субъектов естественных монополий в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, и на него распространяются ограничения, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

Пунктом 5 статьи 10 Закона 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, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в

случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

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

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ОАО «Российские железные дороги» в лице Краснодарской механизированной дистанции погрузо-разгрузочных работ Дирекции по управлению терминально-складским комплексом структурного подразделения СКЖД филиала ОАО «РЖД» выразившихся в уклонении от заключения договора с ЗАО «Сочигорстрой» на использование пути общего пользования № 8 грузового двора железнодорожной станции Сочи для самостоятельной выгрузки из 14 вагонов, прибывших 02.09.2009 г. инертных материалов нарушение пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»
2. В связи с тем, что на момент рассмотрения дела № 159/2009 груз, состоящий из 14 вагонов со щебнем, поступивший 02.09.2009 г. в адрес ЗАО «Сочигорстрой» был выгружен, предписание не выносить.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Краснодарского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ОАО «Российские железные дороги».

Председатель Комиссии

Р.В. Дегтярева

Члены Комиссии:

И.О. Тер-Осканов

Т.Б. Белоконь

Д.Е. Маслова

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