

РЕШЕНИЕ

по делу № 1 10/32-11 о нарушении

антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения объявлена 02.06.2011 г. Москва

Решение изготовлено в полном объеме 14.06.2011

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: председателя Комиссии - Голомолзина А.Н., заместителя руководителя ФАС России; членов Комиссии: Голополосова Д.В. – начальника отдела железнодорожного транспорта Управления контроля транспорта и связи, Шиян Ю.И. - старшего специалиста – 1 разряда отдела правовой экспертизы Правового управления, Чаниева Б.Б. - главного специалиста-эксперта отдела обобщения практики правоприменения и методического сопровождения Аналитического управления, Яруллина Л.Н. - главного специалиста - эксперта отдела железнодорожного транспорта Управления контроля транспорта и связи, рассмотрев дело № 1 10/32-11 по признакам нарушения ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 2) пунктов 4, 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление ЗАО «ЭНЕРГОПРОМ – Новосибирский электродный завод» (далее - ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ»), в связи с нарушением, по мнению заявителя, пунктов 4 и 8 части 1 статьи 10 Закона о конкуренции со стороны ОАО «РЖД» в лице Западно - Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД», в части совершения действий хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке по оказанию услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, направленных на недопущение, ограничение и устранение конкуренции и ущемление интересов других хозяйствующих субъектов, путем необоснованного прекращения оказания услуг и создания дискриминационных условий в отношении отдельных грузоотправителей (далее - Заявление).

ОАО «РЖД» является субъектом естественной монополии; приказом ФСТ России от 29.12.2004 № 435-т "О включении (исключении) организаций в (из) Реестр (а) субъектов естественных монополий на транспорте" ОАО «РЖД» включено в реестр субъектов естественных монополий на транспорте по осуществлению деятельности «в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования».

Согласно части 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящимся в состоянии естественной монополии. Таким образом, ОАО «РЖД» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования. Кроме того, согласно приказу ФАС России от 14.06.2005 №121 ОАО «РЖД» включено

в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов – по оказанию услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования (доля на рынке более 65%).

ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ», производит графитированные электроды, угольные электроды, катодные блоки и иную продукцию из графита, используемые производителями стали, алюминия, кремния и ферросплавов. Около 50% производимой обществом продукции поставляется на экспорт. Перевозка продукции общества по территории России осуществляется железнодорожным транспортом общего пользования в универсальном подвижном составе (полувагонах).

В соответствии со статьей 11 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее - УЖТ) для осуществления перевозки грузов железнодорожным транспортом грузоотправитель представляет перевозчику надлежащим образом оформленную и в необходимом количестве экземпляров заявку на перевозку грузов (далее - заявка). Заявка представляется грузоотправителем с указанием количества вагонов и тонн, железнодорожных станций назначения и других предусмотренных правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом сведений. В заявке грузоотправитель должен указать срок действия заявки, но не более чем сорок пять дней. Заявки представляются не менее чем за десять дней до начала перевозок грузов в прямом железнодорожном сообщении и не менее чем за пятнадцать дней до начала перевозок грузов в прямом международном сообщении и непрямом международном сообщении и в прямом и непрямом смешанном сообщении, а также если пунктами назначения указаны порты. Форма заявки на перевозку грузов (ГУ-12) приведена в приложении № 1 к Правилам приема заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом (утв. Приказом МПС РФ от 16.06.2003 г. № 21 с изменениями от 25.12.2007, 25.11.2008) (далее - Правила перевозок грузов железнодорожным транспортом).

В заявке грузоотправитель по своему волеизлиянию указывает принадлежность подвижного состава «П» (вагоны инвентарного парка) или «С/А» (собственные/арендованные вагоны третьих лиц, не являющихся перевозчиками и владельцами инфраструктуры общего пользования).

Заявки на перевозку грузов составляются и направляются ЗАО «ЭПМ-НовЭЗ» в ОАО «РЖД» в электронном виде в автоматизированной системе централизованной подготовки и оформления перевозочных документов ЭТРАН (далее - ЭТРАН) (договор об электронном обмене данными № НЮ-17/1349 от 14.05.2005 между ЗАО «ЭПМ-НовЭЗ» и Западно-Сибирской железной дорогой - филиалом ОАО «РЖД»). Оплата провозных платежей, сборов и иных платежей, связанных с перевозкой грузов осуществляется ЗАО «ЭНЕРГОПРОМ МЕНЕДЖМЕНТ» согласно заключенному с ОАО «РЖД» договором на организацию расчетов № 4811/11-09 от 12.11.2009 в редакции дополнительных соглашений № 1П от 27.11.2009 и № 2П от 17.02.2010. Платежи списываются с единого лицевого счета ЗАО «ЭНЕРГОПРОМ МЕНЕДЖМЕНТ».

В соответствии с вышеуказанным порядком в августе и сентябре 2010 г. ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ» в установленный срок направило в адрес Западно – Сибирской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» через систему ЭТРАН электронные заявки на перевозки грузов вагонами, относящимися к парку ОАО «РЖД» (принадлежность парка «П»):

Месяц - Кол-во вагонов согласно заявкам - Кол-во тонн груза согласно заявкам
22 заявки на август 2010 г. - 154 - 8966

20 заявок на сентябрь 2010г. - 133 - 6451

Все заявки были согласованы, что является подтверждением их надлежащего оформления.

ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ» в Заявлении указало, что 23.08.2010 Западно - Сибирская железная дорога - филиал ОАО «РЖД» направила в адрес ЗАО «ЭПМ-НовЭЗ» телеграмму, подписанную заместителем начальника железной дороги по перевозкам органа управления Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» Сергой С.М., которой уведомила о введении запрета на подачу и погрузку в полувагоны инвентарного парка любой другой номенклатуры груза, кроме угля для нужд ЖКХ и в адрес энергетических предприятий. На основании указанной телеграммы, Западно - Сибирской железной дорогой - филиалом ОАО «РЖД» в августе и сентябре 2010 года в адрес ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ» не было предоставлено (за вычетом тех вагонов, от которых отказалось само по причинам, не связанным с отказом ОАО «РЖД» от предоставления вагонов) следующее количество вагонов:

Месяц - Кол-во вагонов - Кол-во тонн груза

август 2010 г. - 41 - 2442

сентябрь 2010 г. - 73 - 3631

Итого: 114 - 6073

Из неисполненных заявок часть вагонов парка ОАО «РЖД» была предоставлена железной дорогой только в следующих периодах, в отношении остальных заявок - во избежание срыва поставок, в т.ч. по экспортным контрактам, ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ» было вынуждено в экстренном порядке находить вагоны у третьих лиц и переоформлять заявки на перевозку грузов (вместо заявок на осуществление перевозки в вагонах перевозчика (принадлежность - «П») оформлялись заявки на перевозку в вагонах третьего лица (принадлежность «С»).

Тарифы на использование подвижного состава перевозчика (принадлежность - «П») установлены Прейскурантом № 10-01, утвержденным Постановлением ФЭК Российской Федерации от 17.06.2003 № 47-т/5 (ред. от 29.12.2010, с изм. от 15.03.2011) "Об утверждении Прейскуранта № 10-01 "Тарифы на перевозки грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые российскими железными дорогами" (Тарифное руководство № 1, части 1 и 2)" (далее – Прейскурант № 10-01), а при использовании подвижного состава третьих лиц (принадлежность - «С»/«А») цены на его использование устанавливаются договорными отношениями.

ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ», письмом от 11.03.2011 направленным в адрес ФАС России сообщило, что размер ущерба ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ» в результате вынужденного переоформления заявок формы ГУ-12 на перевозку грузов (с перевозки в вагонах перевозчика (принадлежность - «П») на заявки на перевозку в вагонах третьего лица (принадлежность «С») составил 579 278 (пятьсот семьдесят девять тысяч двести семьдесят восемь) рублей.

По результатам рассмотрения Заявления ФАС России было возбуждено дело № 10/32-11 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «РЖД» по признакам нарушения пунктов 4, 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в совершении действий хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке по оказанию услуг железнодорожных перевозок, направленных на недопущение, ограничение и устранение конкуренции и ущемление интересов других хозяйствующих субъектов.

В ходе рассмотрения указанного дела Комиссией ФАС России установлено следующее.

I. ОАО «РЖД», письмом от 14.03.2011 № ЦЮт11/247, направленным в адрес ФАС России сообщило:

«В августе 2010 года на Западно – Сибирской железной дороге – филиале ОАО «РЖД» имелось в среднем в сутки 18604 полувагона инвентарного парка притом, что потребность составляла 19900 полувагонов в среднем в сутки.

Парк порожних полувагонов фактически составлял 8909, а требовалось фактически 9470. Таким образом, ежесуточная нехватка парка составляла 560 единиц.

В осеннее – зимний период 2010-2011 г.г. резко возросла подача заявок на перевозку топлива для нужд предприятий энергетики и ЖКХ, возник острый дефицит погрузочных ресурсов.

С учетом многочисленных обращений руководителей министерств, глав регионов, краев и областей, массовой подачей заявок от грузоотправителей под перевозку именно угольных грузов, которые перевозятся в полувагонах, инвентарный парк был преимущественно задействован под такие перевозки в целях создания необходимых запасов на предстоящий осенне-зимний отопительный сезон и удовлетворения заявок в установленном порядке».

Кроме того, ОАО «РЖД» сообщило, что телеграмма Западно - Сибирской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» от 23.08.2010 № 464/НА (1324) отменена телеграммой ОАО «РЖД» от 27.12.2010 № исх.- 24205.

ОАО «РЖД», в соответствии с определением об отложении рассмотрении дела № 110/32-11 от 23.03.2011 № 03/10181, письмом от 25.04.2011 № ЦЮт11/452 сообщило, что телеграмма от 23.08.2010 № 464/НА являлась внутренним документом ОАО «РЖД» и была адресована структурным подразделениям ОАО «РЖД» (НОД, ДЦС, ТЦФТО, ДС коммерческих, АФТО, ЛАФТО). Указанная телеграмма в адрес ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ», либо в адрес управляющей компанией ЗАО «ЭНЕРГОПРОМ Менеджмент» не направлялась и на подачу вагонов инвентарного парка для указанной компании не повлияла.

Также, ОАО «РЖД» указанным письмом сообщило, что телеграмма фактически не применялась, поскольку как до, так и после этой телеграммы занятие полувагонов различными номенклатурами грузов производилась в обычном порядке. ЗАО «Энергопром Новосибирский электродный завод» самостоятельно, по своей письменной инициативе, отказалось от полувагонов принадлежности «П» по согласованному ему ОАО «РЖД» заявкам ГУ-12 и самостоятельно изменяло даты погрузки.

ОАО «РЖД», письмом от 25.04.2011 № ЦЮт11/452, представило в ФАС России информацию о поданных (в том числе поданных в электронном виде через систему ЭТРАН), согласованных, исполненных, неисполненных (с указанием причины неисполнения) заявках формы ГУ-12 на осуществление перевозок грузов в универсальном подвижном составе (полувагонах) инвентарного парка, в том числе угля для нужд ЖКХ и в адрес энергетических предприятий, в период август-сентябрь 2010 года с Западно – Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД», согласно которой, из 620 согласованных заявок было исполнено: 91 заявка для перевозок угля для нужд ЖКХ и в адрес энергетических предприятий, 214 заявок для перевозки грузов за исключением угля для нужд ЖКХ и в адрес энергетических предприятий, 315 заявок (вид груза «Уголь каменный» разных марок) не исполнено, по причинам отказа грузоотправителя от вагонов по согласованным заявкам (4013 полувагонов), неподачи полувагонов инвентарного

парка (5062 полувагона) и причинам, зависящим от владельца железнодорожного пути необщего пользования (8903 полувагона инвентарного парка).

Согласно информации, представленной ОАО «РЖД» (письмо от 25.04.2011 № ЦЮТ11/452), необходимости вести переписку с ОАО «Первая грузовая компания» (далее – ОАО «ПГК») по вопросу предоставления перевозчику (ОАО «РЖД») полувагонов, принадлежащих на праве собственности ОАО «ПГК», в период август – сентябрь 2010 года для удовлетворения заявок на перевозку грузов в инвентарном парке (полувагонах) с Западно - Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» не было, поскольку ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ» по своей письменной инициативе отказалось от полувагонов принадлежности «П» по согласованным ОАО «РЖД» заявкам ГУ-12 и самостоятельно изменил даты погрузки.

Также, ОАО «РЖД» указанным письмом сообщило, что в «соответствии с пунктом 3.5. Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных приказом МПС России от 18.06.2003 № 26 установлено, что уведомление о времени подачи порожних вагонов под погрузку не требуется, если погрузка производится в вагоны, освобождающиеся из-под выгрузки на этом железнодорожном пути необщего пользования (сдвоенные операции).

В соответствии с пунктом 2.1. Порядка разработки и определения технологических сроков оборота вагона, а также технологических норм погрузки грузов в вагоны и выгрузки грузов из вагонов, утвержденного приказом МПС России 29.09.2003 № 67 (далее - Порядок), при расчете технологического срока оборота вагона учитываются, в том числе, маневровые работы по перестановке вагонов в процессе выполнения сдвоенных операций.

Согласно пункту 1.2. Порядка технологические сроки оборота вагонов и технологические нормы погрузки грузов в вагоны и выгрузки грузов из вагонов устанавливаются в договорах на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования и договорах на подачу и уборку вагонов.

С ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ» заключен договор на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования от 01.06.2010 № 2/165, в соответствии с пунктом 16 которого вагоны из-под выгрузки считаются условно выгруженными и засчитываются по учетной карточке под погрузку в порядке сдвоенных операций по истечении 5,0 часов».

ОАО «РЖД» в ходе рассмотрения дела № 1 10/32-11 представило приказ Западно – Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 01.09.2010 № 374-НОК, согласно которому Серга С.М., заместитель начальника железной дороги по перевозкам органа управления Западно – Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД», переведен на должность заместителя начальника службы технической политики органа управления Западно – Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД».

Также, ОАО «РЖД» представило приказ Западно – Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 10.02.2010 № 42-Н, подпункт б пункта 1 которого устанавливает, что обязанности заместителя начальника железной дороги по перевозкам Серги С.М. исключены полностью.

II. В свою очередь, ЗАО «ЭПМ – НовЭЗ» письмом от 01.06.2011, направленным в адрес ФАС России, сообщило:

«В связи с направлением 23 августа 2010 года Западно - Сибирским филиалом ОАО «РЖД» в ЗАО «ЭПМ-НовЭЗ» телеграммы, которой общество было уведомлено о введении запрета на подачу и погрузку в полувагоны инвентарного парка любой другой номенклатуры груза, кроме угля для нужд ЖКХ и в адрес энергетических предприятий, ОАО «РЖД» не предоставило ЗАО «ЭПМ – НовЭЗ» вагоны по

согласованным ранее заявкам, в количестве, указанном в Заявлении. Кроме того, в период после издания вышеуказанной телеграммы, система ЭТРАН не позволяла оформлять накладные на перевозку иных грузов, кроме угля каменного.

В августе – сентябре 2010 года на подъездном пути необщего пользования ЗАО «ЭПМ – НовЭЗ» находились груженые вагоны парка ОАО «РЖД», пришедшие под выгрузку. Однако ЗАО «ЭПМ – НовЭЗ» не имело возможности использовать данные вагоны в порядке сдвоенных операций, то есть в соответствии с пунктом 16 договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования № 2/165 от 01.06.2010, так как руководствовалось вышеуказанной телеграммой о введении запрета на подачу и погрузку любой номенклатуры груза, кроме угля, а в соответствии со статьей 29 УЖТ и пункта 5 Правил приема грузов к перевозке железнодорожным транспортом, утвержденных приказом МПС РФ от 18 июня 2003 г. № 28, грузоотправители в течение 12 часов после получения от перевозчика уведомления о приостановлении или прекращении погрузки обязаны приостановить или ограничить до установленных размеров погрузку груза.

ОАО «РЖД» неоднократно ссылалось на то, что ЗАО «ЭПМ – НовЭЗ» изменяло принадлежность вагонов с «П» на «С». Однако и в первоначальном заявлении, и в ходе заседаний, состоявшихся 18.03.2011 и 04.05.2011, ЗАО «ЭПМ – НовЭЗ» не только не отрицал, но и прямо указывал на то, что по согласованным ОАО «РДЖ» заявкам он был вынужден, в связи с уведомлением со стороны Западно – Сибирской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» о введении запрета на подачу и погрузку в полувагоны инвентарного парка любой другой номенклатуры груза, кроме угля для нужд ЖКХ и в адрес энергетических предприятий, менять принадлежность вагонов с «П» на «С», и искать в экстренном порядке собственные вагоны во избежание срыва поставок».

Дополнительно ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ» сообщило, что в июне 2010 года Западно - Сибирская железная дорога - филиал ОАО «РЖД», также не обеспечивал ЗАО «ЭПМ – НовЭЗ» подвижным составом по согласованным ранее заявкам, но в меньшем объеме, а в связи с изданием телеграммы от 23.08.2010 № 464/НА (1324), количество непредоставленных вагонов по согласованным ранее заявкам существенно увеличилось.

III. Комиссия, заслушав доводы сторон, а также изучив документы и материалы дела № 1 10/32-11, пришла к следующим выводам.

1) Телеграмма Западно - Сибирской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» от 23.08.2010 № 464/НА (1324), вводящая (в августе 2010 года и до отмены) запрет на подачу и погрузку в полувагоны инвентарного парка любой другой номенклатуры груза, кроме угля для нужд ЖКХ и в адрес энергетических предприятий, была издана в связи с невыполнением плана погрузки угля для нужд ЖКХ и энергетических предприятий.

Однако, ОАО «РЖД», во исполнение определения об отложении рассмотрении дела № 1 10/32-11 (исх. № АГ/17898 от 06.05.2011), письмом от 23.05.2011 № Цют11/562 сообщило, «что план погрузки для нужд ЖКХ и энергетических предприятий в форме оформленного и официально утвержденного документа отсутствует».

Таким образом, основания для издания Западно - Сибирской железной дорогой - филиалом ОАО «РЖД» указанной телеграммы, в том числе план погрузки для нужд ЖКХ и энергетических предприятий, отсутствовали.

2) Телеграмма Западно - Сибирской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» от 23.08.2010 № 464/НА (1324) была направлена на станцию Линево Западно - Сибирской железной дороги - филиала ОАО «РЖД», о чем свидетельствует печать

указанной станции.

Станция Линево Западно - Сибирской железной дороги - филиала ОАО «РЖД», на основании указанной телеграммы, уведомила ЗАО «ЭПМ – НовЭЗ» о введении запрета (в августе 2010 года и до отмены) на подачу и погрузку в полувагоны инвентарного парка любой другой номенклатуры груза, кроме угля для нужд ЖКХ и в адрес энергетических предприятий.

ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ» в Заявлении сообщило, что Западно - Сибирской железной дорогой - филиалом ОАО «РЖД» в адрес ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ» не было предоставлено: в августе 2010 г. – 41 полувагон инвентарного парка, в сентябре 2010 г. – 73 полувагона инвентарного парка.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что не предоставление Западно - Сибирской железной дорогой - филиалом ОАО «РЖД» в адрес ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ» в августе – сентябре 2010 года 114 полувагонов инвентарного парка, было связано с исполнением телеграммы Западно - Сибирской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» от 23.08.2010 № 464/НА (1324).

3) В связи с непредоставлением Западно - Сибирской железной дорогой - филиалом ОАО «РЖД» в адрес ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ» полувагонов инвентарного парка, во избежание нарушения обязательств перед своими контрагентами по поставке продукции, ЗАО «ЭПМ – НовЭЗ» было вынуждено изменить в согласованных ранее ОАО «РЖД» заявках формы ГУ-12 принадлежность вагонов (с «П» - подвижной состав перевозчика на «С» - подвижной состав, принадлежащий физическому/юридическому лицу, которое не является перевозчиком).

ЗАО «ЭПМ – НовЭЗ» не имело времени подать на согласование новые заявки формы ГУ-12 с указанием в них принадлежности вагонов «С», так как статьей 11 УЖТ установлено, что заявки для осуществления перевозки грузов железнодорожным транспортом представляются грузоотправителем перевозчику не менее чем за десять дней до начала перевозок грузов в прямом железнодорожном сообщении и не менее чем за пятнадцать дней до начала перевозок грузов в прямом международном сообщении и непрямом международном сообщении и в прямом и непрямом смешанном сообщении, а также если пунктами назначения указаны порты.

В результате вынужденного переоформления ранее согласованных ОАО «РЖД» заявок формы ГУ-12 на перевозку грузов (с перевозки в вагонах перевозчика (принадлежность - «П») на заявки на перевозку в вагонах третьего лица (принадлежность «С») размер ущерба ЗАО «ЭПМ – НовЭЗ» составил 579 278 (пятьсот семьдесят девять тысяч двести семьдесят восемь) рублей.

4) Согласно статье 29 УЖТ при ограничении или прекращении погрузки и перевозки грузов, грузобагажа по инициативе перевозчика, он в письменной форме, если иная форма не предусмотрена соглашением сторон, уведомляет грузоотправителей (отправителей) и заинтересованных грузополучателей (получателей) о прекращении и об ограничении погрузки и перевозки грузов, грузобагажа. Грузоотправители (отправители) в течение двенадцати часов после получения от перевозчика уведомления обязаны приостановить или ограничить до установленных размеров погрузку и отправку грузов, грузобагажа в определенных железнодорожных направлениях.

Таким образом, ЗАО «ЭПМ – НовЭЗ», при получении телеграммы Западно - Сибирской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» от 23.08.2010 № 464/НА (1324), было обязано приостановить погрузку грузов в груженные вагоны принадлежности «П», находящиеся на подъездных путях необщего пользования ЗАО «ЭПМ – НовЭЗ», в порядке сдвоенных операций, предусмотренных пунктом 16 договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования № 2/165 от

01.06.2010.

5) ОАО «РЖД» в ходе рассмотрения дела № 1 10/32-11 представило приказ Западно – Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 01.09.2010 № 374-НОК, согласно которому Серга С.М., заместитель начальника железной дороги по перевозкам органа управления Западно – Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД», переведен на должность заместителя начальника службы технической политики органа управления Западно – Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД».

Однако, телеграмма Западно - Сибирской железной дороги - филиала ОАО «РЖД», подписанная заместителем начальника железной дороги по перевозкам органа управления Западно - Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» Сергой С.М., уведомляющая о введении запрета на подачу и погрузку в полувагоны инвентарного парка любой другой номенклатуры груза, кроме угля для нужд ЖКХ и в адрес энергетических предприятий, издана 23.08.2010.

Таким образом, на момент издания телеграммы Западно - Сибирской железной дороги - филиалом ОАО «РЖД» от 23.08.2010 № 464/НА (1324), Серга С.М. занимал должность заместителя начальника железной дороги по перевозкам органа управления Западно - Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД».

Кроме того, телеграмма Западно - Сибирской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» от 23.08.2010 № 464/НА (1324) была отменена телеграммой ОАО «РЖД» от 27.12.2010 № исх.- 24205, что свидетельствует о том, что телеграмма Западно - Сибирской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» от 23.08.2010 № 464/НА (1324) была обязательна к исполнению для всех сопричастных.

б) Документарного подтверждения материалами дела № 1 10/32-11 признаков нарушения ОАО «РЖД» пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в создании дискриминационных условий в отношении отдельных грузоотправителей, в рассматриваемый период времени, Комиссией не установлено.

IV. Согласно статьи 11 УЖТ для осуществления перевозки грузов железнодорожным транспортом грузоотправитель представляет перевозчику надлежащим образом оформленную и в необходимом количестве экземпляров заявку на перевозку грузов.

Грузоотправитель, согласно действующим Правилам перевозок грузов железнодорожным транспортом, при подаче заявки (форма ГУ-12) указывает форму собственности необходимого ему подвижного состава: «П» (перевозчика) - подвижной состав перевозчика; «С» (собственный) - подвижной состав, принадлежащий физическому/юридическому лицу, которое не является перевозчиком; «А» - подвижной состав, арендованный физическим/юридическим лицом у перевозчика.

Тарифы на использование подвижного состава ОАО «РЖД» (принадлежность - «П») установлены Прейскурантом № 10-01, а при использовании подвижного состава третьих лиц (принадлежность - «С»/«А») ставки на его использование устанавливаются договорными отношениями, что влечет для грузоотправителей/грузополучателей (ЗАО «ЭПМ - НовЭЗ») дополнительные расходы.

Статьей 12 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» установлены основные требования, предъявляемые к перевозчику.

Согласно указанным требованиям перевозчик обязан владеть железнодорожным подвижным составом для осуществления перевозок на праве собственности или ином праве, а также иметь квалифицированных работников.

Также, в связи с проведением структурной реформы на железнодорожном транспорте, в рамках согласования создания дочернего общества ОАО «РЖД» - ОАО «Первая грузовая компания» (далее - ОАО «ПГК»), в уставный капитал которого был внесен подвижной состав (вагоны) ОАО «РЖД», ФАС России выдало в адрес ОАО «РЖД» и ОАО «ПГК» предписание № АГ/2362 от 07.02.2008 (далее - Предписание).

Пунктом 1 Предписания установлено, что до момента, пока ОАО «РЖД» и дочернее общество ОАО «РЖД» ОАО «ПГК» входят в одну группу лиц и занимают доминирующее положение на рынке услуг по предоставлению подвижного состава (вагонов) для перевозки грузов железнодорожным транспортом общего пользования, при поступлении к перевозчику (ОАО «РЖД») заявок на осуществление перевозки в вагонах перевозчика (принадлежность - «П») и отсутствии у перевозчика вагонов для исполнения указанной заявки на перевозку ОАО «РЖД» и ОАО «ПГК» обязаны обеспечить условия использования перевозчиком вагонов дочернего общества ОАО «ПГК» для осуществления указанных перевозок на условиях, установленных для вагонов перевозчика (общего парка).

Таким образом, действие ОАО «РЖД», хозяйствующего субъекта занимающего доминирующее положение на рынке услуг по предоставлению подвижного состава, выразившееся в издании Западно - Сибирской железной дорогой - филиалом ОАО «РЖД» телеграммы от 23.08.2010 № 464/НА (1324), согласно которой введен запрет на подачу и погрузку в полувагоны инвентарного парка любой другой номенклатуры груза, кроме угля для нужд ЖКХ и в адрес энергетических предприятий, является злоупотреблением доминирующим положением, а также неисполнением пункта 1 Предписания.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых является или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, если на этот товар имеется спрос или размещены заказы на его поставки при наличии возможности его рентабельного производства, а также если такое сокращение или такое прекращение производства товара прямо не предусмотрено 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.

Учитывая изложенное, Комиссия установила, что в действиях ОАО «РЖД» содержится нарушение пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в издании Западно - Сибирской железной дорогой - филиалом ОАО «РЖД» телеграммы от 23.08.2010 № 464/НА (1324), подписанной заместителем начальника железной дороги по перевозкам органа управления Западно - Сибирской железной дороги - филиала ОАО «РЖД» Сергой С.М., согласно которой введен запрет на подачу и погрузку в полувагоны инвентарного парка любой другой номенклатуры груза, кроме угля для нужд ЖКХ и в адрес энергетических предприятий.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «РЖД» нарушившим пункт 4 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем издания Западно - Сибирской железной дорогой - филиалом ОАО «РЖД» телеграммы от 23.08.2010 № 464/НА (1324), согласно которой введен запрет на подачу и погрузку в полувагоны инвентарного парка любой другой номенклатуры груза, кроме угля для нужд ЖКХ и в адрес энергетических предприятий.

2. На основании решения выдать ОАО «РЖД» предписание о принятии мер по недопущению действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, а именно:

а) подготовить и направить в адрес сопричастных разъяснения о недопустимости введения запретов и (или) ограничений (в том числе в форме распоряжений и (или) телеграмм) на осуществление железнодорожных перевозок грузов (далее – Разъяснения ОАО «РЖД») по основаниям, не предусмотренным действующим законодательством Российской Федерации, в том числе нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта.

б) В Разъяснениях ОАО «РЖД» отразить, что при издании распоряжений, в том числе в виде телеграмм и (или) приказов, направляемых ОАО «РЖД» в адрес сопричастных и затрагивающих интересы третьих лиц (грузоотправителей/грузополучателей, иных пользователей услуг железнодорожного транспорта), необходимо:

- указывать мотивировку (цель) издания указанных распоряжений;
- указывать нормативные правовые обоснования (нормы действующего законодательства Российской Федерации, в том числе нормативные правовые акты федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта) издания указанных распоряжений;
- указывать ссылку на полномочия должностных лиц, направляющих на исполнение (подписывающих) указанные распоряжения;
- размещать указанные распоряжения в открытом доступе, в том числе на официальном сайте ОАО «РЖД» в разделе: «грузовые перевозки» - «справочная информация».

в) Разъяснения ОАО «РЖД» разместить в открытом доступе, в том числе на официальном сайте ОАО «РЖД» в разделе: «грузовые перевозки» - «справочная информация».

Председатель Комиссии А.Н. Голомолзин

Члены Комиссии Д.В. Голополов

Ю.И. Шиян

Б.Б. Чаниев

А.Н. Яруллин

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1 10/32-11 о нарушении
антимонопольного законодательства

«13» июня 2011 года г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: председателя Комиссии - Голомолзина А.Н., заместителя руководителя ФАС России; членов Комиссии: Голополосова Д.В. – начальника отдела железнодорожного транспорта Управления контроля транспорта и связи, Шиян Ю.И. - старшего специалиста – 1 разряда отдела правовой экспертизы Правового управления, Чаниева Б.Б. - главного специалиста-эксперта отдела обобщения практики правоприменения и методического сопровождения Аналитического управления, Яруллина Л.Н. - главного специалиста - эксперта отдела железнодорожного транспорта Управления контроля транспорта и связи, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), на основании своего решения от «13» июня 2011 года по делу № 1 10/32-1 о нарушении ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») пункта 4 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «РЖД» принять меры по недопущению действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, а именно: в срок до 12.08.2011 подготовить и направить в адрес сопричастных разъяснения о недопустимости введения запретов и (или) ограничений (в том числе в форме распоряжений и (или) телеграмм) на осуществление железнодорожных перевозок грузов (далее – Разъяснения ОАО «РЖД») по основаниям, не предусмотренным действующим законодательством Российской Федерации, в том числе нормативными правовыми актами федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта.

2. В Разъяснениях ОАО «РЖД» отразить, что при издании распоряжений, в том числе в виде телеграмм и (или) приказов, направляемых ОАО «РЖД» в адрес сопричастных и затрагивающих интересы третьих лиц (грузоотправителей/грузополучателей, иных пользователей услуг железнодорожного транспорта), необходимо:

- указывать мотивировку (цель) издания указанных распоряжений;
- указывать нормативные правовые обоснования (нормы действующего законодательства Российской Федерации, в том числе нормативные правовые акты федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта) издания указанных распоряжений;

- указывать ссылку на полномочия должностных лиц, направляющих на исполнение (подписывающих) указанные распоряжения.

В разъяснениях указать о необходимости размещения указанных выше распоряжений в открытом доступе, в том числе на официальном сайте ОАО «РЖД» в разделе: «грузовые перевозки» - «справочная информация».

3. ОАО «РЖД», в течение трех дней с момента исполнения пункта 1 настоящего Предписания, Разъяснения ОАО «РЖД» разместить в открытом доступе, в том числе на официальном сайте ОАО «РЖД» в разделе: «грузовые перевозки» - «справочная информация».

4. О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии А.Н. Голомолзин

Члены Комиссии Д.В. Голополосов

Ю.И. Шиян

Б.Б. Чаниев

Л.Н. Яруллин

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.