

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

**о возбуждении дела об административном правонарушении
№ 08-АП139/2018 и проведении административного расследования**

14 ноября 2018 года г. Южно-Сахалинск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной

службы по Сахалинской области <...>, рассмотрев материалы дела № 08-17/2018 и признал их достаточными для возбуждения дела об административном правонарушении и проведении административного расследования в отношении ОАО «РЖД»,

УСТАНОВИЛ:

04.12.2018 в Сахалинское УФАС России поступило обращение Сахалинской транспортной прокуратуры в отношении структурных подразделений ОАО «РЖД» с признаками нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения заявления Сахалинским УФАС России издан приказ №83 от 01.03.2018 о возбуждении дела №08-17/2018 о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «РЖД» в лице Сахалинской дистанции инфраструктуры по признакам нарушения части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции».

Рассмотрев представленные материалы, комиссия Сахалинского УФАС России установила следующее.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Анализ проведен в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 года № 220 и зарегистрированным в Минюсте РФ 02.08.2010 года № 18026.

В целях анализа состояния конкуренции на рынке работ по текущему содержанию железнодорожных переездов на железнодорожных путях общего пользования в качестве исходной информации использованы материалы дела № 08-17/2018.

По результатам анализа состояния конкуренции на рынке работ по текущему содержанию железнодорожных переездов на железнодорожных путях общего пользования, по признакам нарушения ч.1 ст. 10 Закона о защите конкуренции установлено следующее.

Временным интервалом исследования определен периодом с 25.01.2016 (дата заключения самого раннего договора на выполнение работ по текущему содержанию железнодорожных переездов) по 01.03.2018

включительно (дата Приказа Сахалинского УФАС России №83 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства №08-17/2018).

Продуктовые границы товарного рынка: работы по текущему содержанию железнодорожных переездов на железнодорожных путях общего пользования.

Географические границы товарного рынка: границы сети инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования на территории острова Сахалин.

Хозяйствующий субъект занимающий доминирующее положение: в соответствии с ч.5 ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение ОАО «РЖД» в лице Южно-Сахалинской дистанции пути - структурного подразделения дальневосточной дирекции инфраструктуры - филиала ОАО «РЖД» - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно статье 2 Федерального закона от 10.01.2003 г. N 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в РФ" (далее - ФЗ "О железнодорожном транспорте в РФ") инфраструктура железнодорожного транспорта общего пользования - технологический комплекс, включающий в себя железнодорожные пути общего пользования и другие сооружения, железнодорожные станции, устройства электроснабжения, сети связи, системы сигнализации, централизации и блокировки, информационные комплексы и системы управления движением и иные обеспечивающие функционирование этого комплекса здания, строения, сооружения, устройства и оборудование.

В соответствии со статьей 10 ФЗ "О железнодорожном транспорте в РФ" железнодорожные переезды относятся к сооружениям, расположенным на железнодорожных путях, и, следовательно, входят в состав инфраструктуры железнодорожного транспорта.

Таким образом, ОАО «РЖД» занимает доминирующее положение в сфере оказания услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

Услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта входят в Перечень работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируется государством, утвержденный Постановлением Правительства РФ от 05.08.2009 №643.

Согласно ч. 4 ст. 21 ФЗ «О железнодорожном транспорте РФ» порядок определения пересечений железнодорожных путей автомобильными дорогами (железнодорожные переезды) и правила пересечения

железнодорожных путей, [условия](#) эксплуатации железнодорожных переездов, [порядок](#) их открытия и закрытия устанавливаются федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в области внутренних дел и федеральным органом исполнительной власти в области транспорта и с учетом предложений органов государственной власти субъектов Российской Федерации.

В соответствии с разделом V Условий эксплуатации железнодорожных переездов утвержденных приказом Минтранса России №237 от 31.07.2015 владельцы инфраструктуры или владельцы железнодорожных путей необщего пользования оборудуют железнодорожные переезды техническими средствами, предназначенными для обеспечения безопасности движения железнодорожного подвижного состава, транспортных средств и других участников дорожного движения, содержат участки автомобильных дорог, расположенные в границах железнодорожного переезда, в соответствии с требованиями настоящих Условий и технических регламентов, действующих в сфере дорожного хозяйства.

Владельцы инфраструктуры или владельцы железнодорожных путей необщего пользования обеспечивают исправное содержание и работу шлагбаумов, переездной и заградительной сигнализации, замену приводов шлагбаумов, исправное содержание и работу телефонной (радио) связи, бесперебойное электроснабжение, исправность наружных электросетей, прожекторных установок, автоматическое включение и отключение наружного освещения, получение и замену электроламп наружного освещения, в том числе и в прожекторных установках.

Кроме того, согласно части 2 статьи 21 Федерального закона от 08.11.2007 N 257-ФЗ "Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" владельцы железнодорожных путей обязаны оборудовать железнодорожные переезды работающими в автоматическом режиме специальными техническими средствами, имеющими функции фото- и киносъемки, видеозаписи для фиксации нарушений правил дорожного движения, устройствами, предназначенными для обеспечения безопасности движения железнодорожного транспорта, транспортных средств и других участников дорожного движения, содержать участки автомобильных дорог, расположенные в границах железнодорожных переездов (до шлагбаума или при отсутствии шлагбаума на расстоянии десяти метров от ближайшего рельса по пути следования), в соответствии с требованиями, установленными [законодательством](#) Российской Федерации о железнодорожном транспорте.

Как следует из материалов дела железнодорожные пути: №40 железнодорожной станции Корсаков, 2км ПК 4 в границах железнодорожной станции корсаков, железнодорожный путь расположенный на 11 км ПК 10

перегона СоколОбыков, железнодорожный путь расположенный на 508 км ПК 3 перегона Палево-Тымовск, находятся в собственности ОАО «РЖД» что подтверждается свидетельствами о государственной регистрации права.

Таким образом, содержание железнодорожных переездов относится к ведению ОАО «РЖД».

Комиссией при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

1. Согласно ответу на запрос АО «Корсаковский морской порт» установлено, что в границах Южного района порта Корсаков проходит железнодорожный путь необщего пользования №40 который разделяет два земельных участка, являющихся собственностью АО «КМТП».

Для обеспечения технологического процесса работы данного предприятия. В период действия Инструкции по эксплуатации железнодорожных переездов МПС России №ЦП-566 с 29.06.1998 по 08.07.2015, через железнодорожный путь №40 для проезда к складам и складским площадкам были организованы временные технологические проезды от СП№51+185м, СП№51+385 м.

Со вступления в силу Приказа Минтранса РФ от 31.07.2015 №237 «Об утверждении условий эксплуатации железнодорожных переездов» понятие «технологический проезд» исключено, введено понятие «железнодорожный проезд».

С 04.09.2015 до 31.12.2017 года между АО «КМТП» и ОАО «РЖД» заключены договора на выполнение работ по текущему содержанию временных железнодорожных переездов станции Корсаков путь №40 от СП№51+75м, СП№51+185м, СП№51+385м.

Таким образом действия ОАО «РЖД» выраженные в заключении договора по текущему содержанию железнодорожного переезда привели к ущемлению интересов АО «КМТП»

2. Так же между ОАО «РЖД» и ООО «Сафроновы» заключены договора по текущему содержанию железнодорожных переездов от 04.02.2016 №1803721, от 05.07.2016 №1997347 расположенного на 249 км ПК 9, перегона Заозерное-Сахалинское-Макаров.

На запрос Сахалинского УФАС России было получен ответ от ООО «Сафроновы», согласно которому железнодорожный проезд на 249 км ПК 9 перегона Заозерное-Макаров был открыт до 2012 года другими участниками ООО «Поречье», которое в последствии было присоединено к ООО «Сафроновы» вследствие чего заявление на открытие переезда и решения об открытии переезда отсутствуют.

Таким образом действия ОАО «РЖД» выраженные в заключении договора по

текущему содержанию железнодорожного переезда привели к ущемлению интересов ООО «Сафроновы».

3. На территории Центрального ковша порта Корсаков осуществляет свою деятельность в/ч 25030-9, в/ч 13148, ООО «Пристань». Железнодорожный переезд расположенный на 2 км ПК 4 железнодорожной станции Корсаков является единственным пожарным проездом на территорию Центрального ковша.

Согласно полученной информации между ООО «Пристань» и ОАО «РЖД» заключены договора на выполнение работ по текущему содержанию железнодорожных переездов от 28.01.2016, от 09.02.2017, от 09.02.2017 №1793059, №2161567, №2392093.

Таким образом действия ОАО «РЖД» выраженные в заключении договора по текущему содержанию железнодорожного переезда привели к ущемлению интересов ООО «Пристань».

4.Так же Комиссией, установлено, что 14.11.2017 Сахалинской дистанцией инфраструктуры произведен демонтаж переездного настила железнодорожного переезда, расположенного на 11 км ПК 10 перегона Сокол-Быков без принятия решения о его закрытии в установленном законом порядке.

Указанный железнодорожный переезд является единственным возможным путем для проезда к подстанции 220/35/10Кв «Углезаводская» и к ВЛ 35Кв (от ПС «Углезаводская» до ПС «Быков») принадлежащих ПАО «Сахалинэнерго»

5.Относительно железнодорожного переезда к ООО «Полимет», данный объект пересекает соединительный путь №40 железнодорожной станции Корсаков. Данный путь является железнодорожным путем общего пользования и числится на балансе Сахалинской дистанции инфраструктуры.

Сахалинская дистанция инфраструктуры ОАО «РЖД» признало железнодорожный переезд незаконным и под угрозой закрытия 18.01.2016 направило в адрес ООО «Полимет» технические условия для оборудования железнодорожного переезда.

Так как технические условия выполнены не были 05.06.2017 ОАО «РЖД» направило письмо о необходимости произвести работы по демонтажу несанкционированного проезда через железнодорожный путь.

В соответствии с пунктом 6 Приказа Минтранса РФ от 26.03.2009 №46 «О порядке открытия и закрытия пересечений железнодорожных путей автомобильными дорогами (железнодорожных переездов)» решение об открытии (закрытии) железнодорожного переезда владельцем инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования либо

владельцем железнодорожных путей необщего пользования принимается при наличии положительных заключений органов государственной власти, органов местного самоуправления, Федерального агентства железнодорожного транспорта, Федерального дорожного агентства, Федеральной службы по надзору в сфере транспорта либо соответствующих территориальных органов, органов управления Госавтоинспекции субъекта РФ, органов исполнительной власти субъекта РФ и (или) органов местного самоуправления, на территории которых предполагается открытие (закрытие) железнодорожного переезда.

Следовательно, ОАО «РЖД» может осуществить закрытие переезда только с соблюдением порядка, установленного законом, а не в одностороннем порядке.

Сахалинским УФАС России, установлено, что информации относительно решений об открытии и закрытии железнодорожных переездов на территории Корсаковского городского округа, а так же о согласовании таких решений в администрации Корсаковского городского округа отсутствует.

Исходя из имеющихся материалов установлено, что Сахалинская дистанция инфраструктуры ОАО «РЖД» направляет необоснованные предупреждения о закрытии железнодорожных переездов.

Таким образом, действия ОАО «РЖД» выраженные в демонтаже железнодорожного переезда указанного в пункте 4 и направлении необоснованных предупреждений о закрытии железнодорожного переезда указанного в пункте 5 привело к ущемлению интересов ПАО «Сахалинэнерго» и ООО «Полимет».

В соответствии с разделом V Условий эксплуатации железнодорожных переездов утвержденных приказом Минтранса России №237 от 31.07.2015 владельцы инфраструктуры или владельцы железнодорожных путей необщего пользования оборудуют железнодорожные переезды техническими средствами, предназначенными для обеспечения безопасности движения железнодорожного подвижного состава, транспортных средств и других участников дорожного движения, содержат участки автомобильных дорог, расположенные в границах железнодорожного переезда, в соответствии с требованиями настоящих Условий и технических регламентов, действующих в сфере дорожного хозяйства.

Владельцы инфраструктуры или владельцы железнодорожных путей необщего пользования обеспечивают исправное содержание и работу шлагбаумов, переездной и заградительной сигнализации, замену приводов шлагбаумов, исправное содержание и работу телефонной (радио) связи, бесперебойное электроснабжение, исправность наружных электросетей, прожекторных установок, автоматическое включение и отключение наружного освещения, получение и замену электроламп наружного освещения, в том числе и в

прожекторных установках.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

На основании вышеизложенного, комиссия Сахалинского УФАС России, пришла к выводу, что действия ОАО «РЖД» в лице Сахалинской дистанции инфраструктуры имеют признаки нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Материалы указанного дела были переданы уполномоченному должностному лицу Сахалинского УФАС России для решения вопроса о возбуждении административного производства в отношении ОАО «РЖД» в лице Сахалинской дистанции инфраструктуры.

За нарушение ч.1 ст.10 Закона «О защите конкуренции» предусмотрена административная ответственность по части 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Согласно ч.2 ст. 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 9.21](#) настоящего Кодекса влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или

административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей

В соответствии с частью 1 статьи 28.7 КоАП РФ в случаях, если после выявления административного правонарушения в области антимонопольного законодательства осуществляются процессуальные действия, требующие значительных временных затрат, проводится административное расследование.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 28.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛ

1. Возбудить дело № 08-АП139/2018 в отношении юридического лица – Открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, 2, ИНН 7708503727) по признакам нарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.
2. Провести административное расследование.
3. ОАО «РЖД» в течении трех дней с момента получения настоящего определения представить в Сахалинское УФАС России, следующие документы:

--сведения о размере выручки ОАО «РЖД» на рынке услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования в Сахалинской области за 2017 г.

- сведения о совокупном размере суммы выручки ОАО «РЖД» от реализации всех товаров (работ, услуг) в 2017 году.

- заверенную печатью предприятия и подписью главного бухгалтера и руководителя копию формы №2 «Отчет о прибылях и убытках (финансовых результатах)» к бухгалтерскому балансу ОАО «РЖД» за 2017 год.

4. Назначить составление протокола по делу об административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.31 КоАП РФ на **13.12.2018 года в 11:00** по адресу: г. Южно-Сахалинск, пр. Победы, 24.
5. Законному представителю ОАО «РЖД» либо его защитнику (с надлежащим образом оформленной доверенностью на представление интересов по делу об административном правонарушении № 08-АП139/2018) явиться **13 декабря 2018 года в 11 часов 00 минут** по адресу: г. Южно-Сахалинск, пр. Победы, д. 24, 1 этаж для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении. При себе иметь документ, удостоверяющий личность.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

Заместитель руководителя управления <...>