

## РЕШЕНИЕ

### по делу № 82

24 февраля 2009 г.

г. Екатеринбург

Комиссия Свердловского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Волкова С.Н. – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

Анисимовой Ю.В. – начальника отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии;

Смирнова Ю.Б. – эксперта отдела ограничения монополистической деятельности, члена Комиссии;

рассмотрев дело № 82 от 23.10.2008 по признакам нарушения ОАО «РЖД» ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон №135-ФЗ), выразившегося в предъявлении к ООО «Уралвнештранс» необоснованных требований о заказе и оплате услуг ОАО «РЖД» по хранению груза в зоне таможенного контроля (далее также - ЗТК), а также по признакам нарушения ОАО «РЖД» и Екатеринбургской таможни ст.16 Закона №135-ФЗ, выразившегося в утверждении 01.07.2008 и.о. начальника Свердловского отделения дороги и согласовании начальником Екатеринбургского железнодорожного таможенного поста «Временной схемы взаимодействия станций, грузополучателей и Екатеринбургской таможни по таможенному оформлению грузов, следующих на станции Свердловского узла» (далее - Временная схема),

УСТАНОВИЛА:

Дело возбуждено приказом от 23.10.2008 № 226 и назначено к рассмотрению на 25.11.2008.

Определением от 25.11.2008 рассмотрение дела было отложено и назначено к рассмотрению на 17.02.2009 в связи с необходимостью получения дополнительных сведений от лиц, участвующих в деле, а также в связи с привлечением к участию в деле в качестве ответчика Екатеринбургской таможни.

На основании ч.1 ст.46 Закона №135-ФЗ в заседании Комиссии был объявлен перерыв до 24.02.2009.

Поводом для возбуждения настоящего дела явилось обращение ООО

«Уралвнештранс» (вх. от 27.08.2008 №01-4775) в Свердловское УФАС России о нарушении антимонопольного законодательства Дорогой, незаконно требовавшей оплаты заявителем ряда услуг, якобы оказанных заявителю.

На заседании Комиссии представители заявителя поддержали свои требования и сообщили, что 23.08.2008 на станцию Свердловск - Товарный Свердловского отделения Свердловской железной дороги прибыли два вагона №№ 65156838 и 65295669 с иностранным товаром, следующие по маршруту станция Ровно – станция Шарташ, получателем груза является ОАО «Уралвнештранс». Процедура внутреннего таможенного транзита (далее также - ВТТ) была завершена таможенным постом Екатеринбургской таможни 25.08.2008. По словам директора ООО «Уралвнештранс», по требованию Дороги он был вынужден 25.08.2008 написать и отправить по почте заявку на принятие груза на хранение в ЗТК, хотя действующие нормативные акты грузополучателя к этому не обязывают. Заявителем была получена 26.08.2008 со станции Свердловск - Товарный телеграмма о необходимости явиться на таможенный пост «Железнодорожный» для решения вопроса о размещении вагонов, что было им исполнено в тот же день. Из разговора с работниками таможенного поста «Железнодорожный» было установлено, что вагоны с грузом находятся в ЗТК станции, перевозочные документы - на таможенном посту. Для дальнейшего таможенного оформления груза недоставало документов формы ДО-1, удостоверяющих сдачу груза на временное хранение. Поскольку Дорога без каких-либо оснований не оформляла эти документы, заявителем были направлены обращения Начальнику Свердловского отделения Свердловской железной дороги, Начальнику таможенного поста «Железнодорожный», Руководителю Свердловского УФАС России. В результате документы формы ДО-1 о принятии на временное хранение таможенного груза, находящегося в двух железнодорожных вагонах, были оформлены Дорогой только 28.08.2008. Таможня разрешила выпуск груза для свободного обращения 29.08.2008, после чего Дорогой были оформлены ведомости № 083135 и № 092168 подачи и уборки вагонов, накопительные ведомости № 290858 и № 030901, которые под давлением работников станции Свердловск - Товарный, угрожавших дальнейшей задержкой вагонов, были подписаны представителем ООО «Уралвнештранс». Согласно представленным документам на станцию назначения Шарташ вагон № 651156838 был доставлен 29.08.2008, а вагон № 65295669 - лишь 01.09.2008, после пополнения денежных средств на лицевом счёте заявителя, открытом в Свердловском технологическом центре по обработке перевозочных документов (ТехПД).

Заявитель считает, что требования Дороги в части оплаты подачи/уборки вагонов в ЗТК и их простоя являются незаконными, а предъявленный размер платы за хранение груза в ЗТК - завышенным. По мнению заявителя, требование Дороги оплачивать охрану груза при его нахождении в ЗТК при прохождении таможенных процедур также противоречит законодательству, поскольку услугу по сопровождению и охране вагонов с грузами в пути следования заявителю оказывало ФГП ВО ЖДТ России по договору №10/НОР-1/175-08 от 28.02.2008. Обязанность Дороги как таможенного перевозчика обеспечить сохранность груза в ЗТК предусмотрена действующим законодательством, а оплата грузополучателем услуги Дороги по временному хранению таможенного товара в железнодорожных вагонах априори должна гарантировать ему сохранность этого товара без какого-либо дополнительного сбора. По данным заявителя, сумма незаконно начисленных Дорогой денежных средств, предъявленных за оказание

услуг, связанных с таможенной обработкой грузов, которые заявитель не заказывал или получал в меньшем объёме, и списанных с его лицевого счёта, составляет 52636 руб.59 коп.

На заседании Комиссии представители Дороги сообщили, что при размещении грузов в ЗТК на станции Свердловск - Товарный Дорога руководствуется «Временной схемой», в соответствии с п.п. 1.1. которой вагоны с иностранными грузами, прибывшие в адрес станций Аппаратная, Уктус, Шарташ, Керамик, Кольцово, Шuvaкиш, Лечебный, Свердловск – Товарный (парк Гипсовая) и адресованные предприятиям, не включенным в «Реестр владельцев складов временного хранения», следуют со всеми документами на станцию Свердловск-Товарный для проведения таможенного оформления.

По мнению Дороги, плата за подачу/уборку вагонов обусловлена самим фактом размещения грузов в ЗТК. Оплату простоя вагонов Дорога также считает обоснованной в силу того, что в период завершения процедуры ВТТ вагоны находились в ЗТК, поэтому все услуги, которые были оказаны заявителю, были платными. Охрану грузов в ЗТК осуществляет ООО «ЧОП «Содружество ветеранов ВС», с которым у Дороги заключен договор № НИУ-288/08 на оказание услуг по охране объектов структурных подразделений Свердловской железной дороги – филиала ОАО «РЖД». Следовательно, заявитель должен оплатить услуги охраны, оказанные ему названным охранным предприятием.

В объяснении антимонопольному органу (вх. от 13.02.2009 №01-1109) Екатеринбургская таможня сообщила, что Временная схема, утверждённая должностным лицом Дороги и согласованная должностным лицом Таможни, которая устанавливает порядок взаимодействия станций, грузополучателей и Таможни, не является официальным документом и не имеет юридической силы. Документ согласован Таможней лишь в той его части, которая касается времени передачи документов и даты предоставления отчётов товарным кассиром должностным лицам поста «Железнодорожный». Осуществление таких действий Дорогой и Таможней не могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции. Соответственно, в действиях Таможни отсутствуют признаки нарушения ст.16 Закона №135-ФЗ.

Из сведений, представленных ФГП ВО ЖДТ России (вх. от 12.02.2009 №01-1080), следует, что между ним и заявителем заключен договор на оказание услуг по сопровождению и охране вагонов, контейнеров с грузами в пути следования при перевозке железнодорожным транспортом № 10/НОР-1/175-08 от 28.02.2008. Согласно договору ведомственная охрана несёт ответственность за сохранность груза от момента приёма вагонов, контейнеров с грузами по акту приёма до их выдачи представителю заказчика. Вагоны № 65295669 и № 65156838 с грузом (пульта, панели, консоли, столы, распределительные щиты и основания для электрической аппаратуры) по железнодорожным накладным № 36317008 и № 36317009 прибыли на станцию Свердловск-Товарный, прошли таможенный контроль. В последующем указанные вагоны были сданы заявителю из-под охраны на станции назначения – Шарташ Свердловской железной дороги.

ФГП ВО ЖДТ России считает, что в связи с требованиями оплаты заявителем охраны груза в период его нахождения в ЗТК Дорога нарушает ряд требований нормативных актов, регламентирующих вопросы охраны грузов при их перевозке железнодорожным транспортом.

В нарушение действующего Указания МПС РФ №Д-486У от 27.03.2001, которое включает в перечень объектов, подлежащих охране ведомственной охраной МПС России, в частности, парки железнодорожных станций, грузовые районы и контейнерные пункты железных дорог, Дорога заключила договор с ООО «ЧОП Содружество ветеранов ВС», которому передала под охрану территорию грузового двора станции Свердловск - Товарный, а также имущество, находящееся на этой территории, в том числе в ЗТК. Не допуская представителей Екатеринбургского отряда ВО в ЗТК для охраны груза, находящегося на его ответственности, не приняв груз от ведомственной охраны по акту формы КЭУ-5, что предусмотрено «Порядком ведения приёмо-сдаточных актов на железнодорожном транспорте», утверждённом Приказом МПС РФ от 17.11.2003 №72, Дорога тем самым препятствует исполнению отрядом требований п.2 «Правил перевозок грузов железнодорожным транспортом с сопровождением и охраной грузоотправителей, грузополучателей», утверждённых Приказом МПС РФ от 18.06.2003 №38, обязывающих ведомственную охрану осуществлять сменное сопровождение грузов и охраны в пути следования. При этом охрана груза отрядом в период его нахождения в ЗТК не оплачивалась, поскольку исчисление суммы платежа за охрану груза происходит из расчета за каждый километр сопровождения груза, а не за время его охраны. Однако в силу договора, заключенного с заявителем, отряд не мог прервать свои функции по сопровождению и охране груза во время его нахождения в ЗТК.

Заслушав мнения сторон, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

ООО «Уралвнештранс» («Грузовладелец») и ОАО «РЖД» в лице начальника Свердловского отделения - структурного подразделения Свердловской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» («Перевозчик») подписали договор от 01.01.2008 №НОДЮ-50/08 на оказание услуг по комплексному транспортному обслуживанию (далее – Договор). Договор регулирует взаимоотношения «Грузовладельца» и «Перевозчика» по организации перевозки грузов, оказанию услуг, связанных с перевозкой грузов при комплексном транспортном обслуживании в соответствии со специализацией станции, а также по организации перевозки таможенных грузов, оказанию услуг, связанных с перевозкой и размещением таможенных грузов в ЗТК или на складе временного хранения (п.1.1 Договора). Согласно п.1.2 Договора «Перевозчик» может оказывать «Грузовладельцу» по его заявке, оформляемой одновременно с заключением договора, дополнительные услуги, перечень которых указан в Приложении №1 к Договору (всего 18 позиций).

Из этого перечня на 2008 г. заявитель заказал Дороге лишь два вида услуг: «размещение таможенных грузов в ЗТК станции», «прочие услуги, связанные с получением таможенных грузов» (п.9 и п.10 перечня соответственно). Такие услуги как «Хранение грузов в складах и на площадках «Перевозчика» и «Охрана грузов на станции» (п.5 и п.6 перечня) заявителем не были заказаны.

Приложение №2 к Договору содержит перечень видов работ и услуг, выполняемых станцией Свердловск - Товарный по свободным (договорным) тарифам, т.е. по заявкам контрагентов Дороги, включающий 30 позиций (по состоянию на

01.01.2008). При этом «Услуги ЗТК и таможенное оформление» включают свыше 30 наименований, в том числе: оформление документов ДО-1, ДО-2, завершение внутреннего таможенного транзита.

Приложение №3 к Договору устанавливает обязанности сторон при хранении грузов и транспортных средств в ЗТК, расположенных на местах общего пользования железнодорожных станций.

Из объяснения Дороги (вх. № 01-1092 от 12.02.2009) следует, что при начислении платы за временное хранение иностранного груза в железнодорожных вагонах, факт которого отражен в накопительных ведомостях № 290858 и № 030901, срок хранения исчислялся следующим образом:

для вагона № 65156838: с 23.08.2008 (дата прибытия на станцию Свердловск-Товарный) до 29.08.2008 (дата выпуска товара таможней), итого 7 суток;

для вагона № 65225669: с 23.08.2008 (дата прибытия на станцию Свердловск - Товарный) до 01.09.2008, итого 10 суток.

Таможенная процедура, при которой иностранные товары перевозятся по таможенной территории РФ без уплаты таможенных пошлин, налогов и применения запретов и ограничений экономического характера, установленных в соответствии с законодательством о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, согласно пунктам 1 и 2 ст. 79 Таможенного кодекса РФ (далее – Кодекса) называется внутренней таможенный транзит (ВТТ).

При перевозке товаров в соответствии с ВТТ перевозчик в силу статьи 88 Кодекса обязан:

- 1) доставить товары и документы на них в установленные таможенным органом отправления сроки в место доставки товаров, следуя по определенным маршрутам, если они установлены или заявлены;
- 2) обеспечить сохранность товаров, таможенных пломб и печатей либо иных средств идентификации, если они использовались;
- 3) не допускать перегрузку, выгрузку, погрузку и иные грузовые операции с товарами без разрешения таможенных органов.

ВТТ согласно пунктов 1 и 2 ст. 80 Кодекса допускается с письменного разрешения таможенного органа, в регионе деятельности которого начинается перевозка товаров в соответствии с указанной таможенной процедурой (таможенный орган отправления). Обязанность по получению разрешения на ВТТ в соответствии со ст.80 Кодекса, а также в силу пунктов 9.2, 10.1,10.2 Инструкции о совершении таможенных операций при внутреннем и международном таможенном транзите товаров (утв. Приказом ГТК РФ от 08.09.2003 г. № 973, далее – Инструкция № 973) возложена на перевозчика.

ВТТ применяется при перевозке товаров из места их прибытия до места нахождения таможенного органа назначения (ст. 92 Кодекса). В рассматриваемом случае таможенным органом назначения является пост «Железнодорожный»

Екатеринбургской таможни, расположенный на станции Свердловск – Товарный.

ВТТ товаров начинается согласно п. 3 Инструкции № 973 с момента выдачи таможенным органом отправления разрешения на ВТТ товаров и заканчивается в таможенном органе назначения оформлением завершения.

Согласно п. 20.1 Инструкции № 973 при ВТТ товаров, перевозимых из места их прибытия, местом доставки товаров является ЗТК в месте нахождения таможенного органа назначения.

В соответствии с п. 28 Инструкции № 973 после прибытия товаров в место доставки товаров для завершения ВТТ перевозчик обязан предъявить таможенному органу назначения товары, представить транзитную декларацию, а также имеющиеся у него документы на товары. В месте доставки товаров до завершения ВТТ транспортные средства размещаются в ЗТК. Размещение транспортных средств в ЗТК допускается в любое время суток.

Согласно п. 28.1 Инструкции № 973 должностное лицо таможенного органа назначения в течение 2 часов с момента представления перевозчиком документов, указанных в пункте 28 Инструкции № 973, обязано зарегистрировать прибытие транспортного средства в место доставки и выдать перевозчику подтверждение о прибытии транспортного средства. Подтверждение о прибытии регистрируется в журнале регистрации подтверждений о прибытии, форма и порядок ведения которого устанавливаются ГТК России.

Согласно п. 28.2 Инструкции № 973 оформление завершения ВТТ товаров производится путём выдачи перевозчику свидетельства о завершении ВТТ. Свидетельство регистрируется в журнале регистрации свидетельств о завершении ВТТ, форму и порядок ведения которого устанавливает ГТК России.

На станцию Свердловск–Товарный, также являющейся местом нахождения таможенного органа назначения (пост «Железнодорожный» Екатеринбургской таможни), 23.08.2008 прибыли железнодорожные вагоны № 65156838 и № 65295669 (следовавшие по маршруту станция Ровно - станция Шарташ) с иностранным грузом, в отношении которого таможенным органом была разрешена процедура ВТТ.

Поскольку дни 23 и 24 августа 2008 года были выходными, завершение процедуры ВТТ таможенным органом было оформлено 25.08.2008 (вх. № 01-7602 от 24.11.2008).

Требование Дороги об оплате заявителем временного хранения товара в период с 23.08.2008 по 25.08.2008 включительно является не обоснованным, поскольку в этот период в отношении товаров применялась процедура ВТТ, в рамках которой взаимодействуют только перевозчик и таможенные органы.

В силу п. 5 Правил совершения таможенных операций при временном хранении товаров (утв. Приказом ГТК РФ от 0309.2003 № 958, далее – Правила № 958), товары по истечении времени, необходимого для завершения ВТТ в месте нахождения таможенного органа, должны быть помещены на временное хранение на СВХ или иное место, указанное в главе 12 Кодекса, место расположения которого совпадает с местом размещения таможенного органа или находится в

непосредственной близости от него.

Согласно ст. 99 Кодекса временное хранение товаров - таможенная процедура, при которой иностранные товары хранятся без уплаты таможенных пошлин, налогов и без применения к ним ограничений, установленных в соответствии с законодательством РФ о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, до их выпуска в соответствии с определенным таможенным режимом либо до помещения их под иную таможенную процедуру.

В силу пунктов 1 и 2 ст. 100 Кодекса временное хранение товаров осуществляется на складах временного хранения (далее также СВХ), если иное не установлено настоящим Кодексом.

По запросу железной дороги допускается временное хранение товаров, перевозимых железнодорожным транспортом, до их разгрузки непосредственно в транспортных средствах, находящихся на железнодорожных путях этой железной дороги в местах, которые не являются СВХи расположение которых согласовано с таможенными органами. Указанные места являются ЗТК. Железная дорога обязана обеспечить сохранность товаров и исключить доступ к ним посторонних лиц (п.1 ст.116 Кодекса).

Согласно распоряжению Екатеринбургской таможни Уральского таможенного управления Федеральной таможенной службы от 29.12.2007 № 517-р «О создании временных зон таможенного контроля» в период с 01.01.2008 по 31.12.2008 допускается временное хранение товаров, перевозимых железнодорожным транспортом, до их разгрузки непосредственно в транспортных средствах, находящихся на железнодорожных путях ОАО «РЖД» в местах, не являющихся СВХ. В настоящее время на площадках ст. Свердловск - Товарный функционируют следующие ЗТК: ж/д путь №10 протяженностью 156 м, ж/д путь № 24 протяженностью 240 м.

При этом для начала процедуры временного хранения товаров необходимо выполнение одновременно двух условий:

- 1) оформление завершения ВТТ;
- 2) нахождение товаров в ЗТК.

Екатеринбургская таможня сообщила (вх. № 01-1 109 от 13.02.2009), что согласно отчётам № 03877 и № 03878 на хранение во временную ЗТК товар поступил 28.08.2009, т.к. в соответствии с п. 44 Инструкции о действиях должностных лиц таможенных органов, совершающих таможенные операции при международной перевозке товаров железнодорожным транспортом (утв. Приказом ФТС РФ от 16.09.2004 № 50 (далее – Инструкция № 50) товар считается поступившим на хранение с момента представления всех необходимых документов, в т.ч. договора хранения. Данный договор был представлен уполномоченному должностному лицу 28.08.2009.

Между тем, согласно п. 50 Инструкции № 50 по запросу перевозчика для помещения товаров в ЗТК используются документы, представленные в таможенный орган назначения при завершении ВТТ (накладная и коммерческие документы).

По мнению Комиссии, действия Дороги по включению в Прейскурант услуг,

оказываемых по свободной цене, такой услуги как «оформление документов ДО-1 и ДО-2», и по последующему требованию от заявителя их оплаты является навязыванием невыгодных и не относящихся предмету договора условий.

Согласно п. 51 Инструкции № 50 перевозчик при хранении товаров в ЗТК обеспечивает учёт товаров путём отражения сведений о них в складских документах согласно установленному порядку ведения складского учёта по согласованию с таможенным органом, в регионе деятельности которого находится ЗТК, и представление в таможенные органы отчётности о них в установленной форме (приложение 2), не предусматривающей отчётность по форме ДО-1 и ДО-2. При этом Екатеринбургская таможня подтвердила (вх. № 01-1109 от 13.02.2009), что представление в таможенный орган отчётности по формам ДО-1 и ДО-2 в отношении товаров, помещаемых в ЗТК, действующим таможенным законодательством РФ не предусмотрена, а факт указания во Временной схеме на составление документов по формам ДО-1 и ДО-2 не является законным основанием их составления за счет третьих лиц.

В обоснование законности взимания платы за оформление документов формы ДО-1 и ДО-2 (вх. № 01-1092 от 12.02.2009) Дорога ссылается на Приказ Минтранса России от 17.08.2007 № 124 «Об утверждении порядка ведения отдельного учёта доходов, расходов и финансовых результатов по видам деятельности, тарифным составляющим и укрупнённым видам работ ОАО «РЖД» (далее - Приказ). Комиссия считает, что указанный документ не содержит подобных оснований.

В Приказе имеется раздел 1.1.5.2. «Работы и услуги, которые выполняются по просьбе грузоотправителя (грузополучателя), цены на которые не опубликованы в тарифных руководствах, с оплатой по соглашению сторон». Среди прочих раздел содержит статью № 01804 «Хранение грузов и транспортных средств на складах временного хранения в зонах таможенного контроля, расположенных в местах общего пользования железнодорожных станций и на железнодорожных путях общего пользования». В качестве документа, регулирующего ценообразование, указывается ст. 10 Устава железнодорожного транспорта РФ (далее – УЖТ РФ).

Поскольку цена (тариф) услуги «хранение груза в ЗТК» не является предметом спора сторон, то отсылка Дороги к этому документу не уместна.

Указанный документ не содержит и не может содержать услугу «Оформление документов ДО-1 и ДО-2» по следующим основаниям. Во-первых, как было указано ранее, этими документами Дорога отчитывается перед таможней, а не перед грузовладельцем, во-вторых, оформление документа о сдаче груза на хранение не является самостоятельной услугой и может рассматриваться только лишь как техническое действие, предшествующее оказанию услуги.

Из объяснения Таможни (вх. № 01-1109 от 13.02.2009) следует, что выпуск товаров заявителя был осуществлён 29.08.2008. Из представленных участвующими в деле лицами документов следует:

Товар в вагоне № 65156838 помещён на хранение 28.08.2008 в 11 часов 42 минуты (отчёт № 03877 по форме ДО-1), а выдан – 29.08.2008 в 14 часов 39 минут (отчёт № 0003522 по форме ДО-2). Таким образом, согласно документам Дороги время пребывания иностранного товара, хранившегося в железнодорожном вагоне № 65156838, составило 1 сутки 2 часа 57 минут. Дорога предъявила заявителю

требование оплатить хранение этого товара за 7 суток (накопительная ведомость № 290858).

Товар в вагоне № 65295669 помещён на хранение 28.08.2008 в 11 часов 46 минут (отчёт № 3878 по форме ДО -1), а выдан – 01.09.2008 в 16 часов 00 минут (отчёт № 0003523 по форме ДО-2). Таким образом, согласно документам Дороги время пребывания иностранного товара, хранившегося в железнодорожном вагоне № 65295669, составило 4 суток 3 часа 14 минут. Дорога предъявила заявителю требование оплатить хранение этого товара за 10 суток (накопительная ведомость № 030901).

Как следует из накопительной ведомости № 290858 от 29.08.2008, а также из объяснения Дороги (вх. № 01-1092 от 12.02.2009), нахождение вагона № 65156838 в ЗТК в период с 09 час. 35 мин. 23.08.2008 до 12 час.00 мин. 29.08.2008 составило 146 час. 25 мин. (147 час.), что Дорогой квалифицируется как простой вагона, подлежащий оплате в размере 9735 руб.00 коп.

Из накопительной ведомости № 030901 от 03.09.2008, а также из объяснения Дороги (вх. № 01-1092 от 12.02.2009) следует, что нахождение вагона № 65295669 в ЗТК в период с 09 час. 35 мин. 23.08.2008 до 14 час. 00 мин. 01.09.2008 составило 220 час. 25 мин. (221 час), что Дорогой квалифицируется как простой вагона, подлежащий оплате в размере 15551 руб. 40 коп.

Согласно ведомости № 083135 от 29.08.2008 подачи и уборки вагонов Дорогой начислен сбор за подачу и уборку вагона №65156838 в размере 1798 руб.20 коп. Согласно ведомости № 092168 от 12.09.2008 подачи и уборки вагонов Дорогой начислен сбор за подачу и уборку вагона №65295669 в размере 899 руб.10 коп. Из объяснения Дороги (вх. № 01-1092 от 12.02.2009) следует, что подача обоих вагонов производилась одновременно 23.08.2008, а уборка 29.08.2008 (вагона № 65156838) и 01.09.2008 (вагона № 65295669). Указанные даты соответствуют времени пребывания железнодорожных вагонов с иностранным грузом в ЗТК.

Комиссия считает, что требования Дороги оплатить заявителем простой вагонов в период их нахождения в ЗТК, а также подачу вагонов в ЗТК и их уборку из ЗТК не основаны на потребности контрагента в соответствующих услугах и их заказе у Дороги, а факт предъявления требования об их оплате является навязыванием невыгодных и не относящихся предмету договора условий.

По договору перевозки груза согласно п. 1 ст. 785 ГК РФ перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату. При этом пунктом назначения и местом разгрузки товаров является станция Шарташ, а не станция Свердловск – Товарный.

Статьёй 88 Кодекса на перевозчика возложена обязанность по доставке товаров и документов на них в установленные таможенным органом отправления сроки в место доставки товаров.

Согласно п.20.1 Инструкции № 973 при ВТТ товаров, перевозимых из места их прибытия, местом доставки товаров является ЗТК в месте нахождения таможенного органа назначения.

Таким образом, обязанность перевозчика доставить товар в ЗТК установлена законодателем, а не договором перевозки груза, а потому не может рассматриваться как подлежащая оплате услуга, выполняемая перевозчиком по просьбе грузовладельца.

Разделом 3 Прейскуранта 10-01 установлены правила применения тарифов при определении платы за перевозку экспортных и импортных грузов в прямом международном сообщении, в непрямом международном сообщении через пограничные передаточные станции РФ, а также услуги инфраструктуры, выполняемые ОАО «РЖД» при указанных перевозках.

Пунктом 3.1.10 Прейскуранта №10-01 предусмотрено, что за выполнение ОАО «РЖД» работ, в том числе связанных с подачей и уборкой вагонов, погрузкой и выгрузкой грузов, выдачей санитарных паспортов, хранением грузов и контейнеров, а также платой за пользование вагонами и контейнерами и другими возникшими в связи с выполнением этих работ по инициативе или указанию таможенных органов либо иных органов государственного контроля (надзора) согласно ст.22 УЖТ РФ с плательщика при перевозке (с грузоотправителя, грузополучателя или экспедиторской организации) взимается сбор в размерах, приведённых в таблице №33 приложения 9 к Прейскуранту №10-01.

Как следует из буквального толкования данной нормы, обязательным условием её применения является наличие указания или инициативы таможенного органа, отраженной в ненормативном акте, изданном в установленной форме должностным лицом таможенного органа.

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что простой вагонов, их подача и уборка вызван выполнением перевозчиком каких-либо работ по инициативе или указанию таможенных органов либо иных органов государственного контроля (надзора). На запрос антимонопольного управления в адрес Екатеринбургской таможни (п.4.6 Определения об отложении рассмотрения дела №82 от 23.12.2008) сообщить, поступали ли со стороны таможни в адрес Дороги какие либо указания о выполнении перевозчиком тех или иных операций с вагонами, поступившими в адрес заявителя, что давало бы право Дороге требовать от грузополучателя компенсации своих затрат на основании ст.22 УЖТ РФ, никаких сведений представлено не было.

Комиссия также считает необоснованным требование Дороги оплатить заявителем «обеспечение сохранности грузов в ЗТК».

Согласно накопительной ведомости №290858 от 29.08.2008 стоимость «обеспечения сохранности груза в ЗТК» в железнодорожном вагоне №65156838 в течение 6 суток составила 10357 руб. 62 коп. Согласно накопительной ведомости №030901 от 03.09.2008 стоимость обеспечения сохранности груза в ЗТК в железнодорожном вагоне №65295669 в течение 9 суток составила 15571 руб.66 коп.

Неправомерность требований Дороги в этой части обусловлена следующими обстоятельствами.

В Приложении №2 к Договору, содержащему перечень видов работ и услуг, выполняемых станцией Свердловск - Товарный по свободным (договорным) тарифам, в п.30 «Услуги ЗТК и таможенное оформление» такой вид услуги как

«обеспечение сохранности груза в ЗТК» не предусмотрен. Соответственно грузополучатель при заключении Договора такую услугу Дороге не заказывал.

Обеспечение сохранности груза в ЗТК возлагается на Дорогу как на перевозчика в силу положений п.1 ст.85, ст. ст. 80,88, ст.90 Кодекса, п.п. 43,56 Инструкции №50, с чем согласна Дорога (вх. № 01-5504 от 19.09.2008).

Из пояснений Дороги антимонопольному органу следует, что предметом услуги, которая якобы была оказана грузополучателю, является охрана груза в ЗТК. При этом в материалах дела отсутствуют какие-либо сведения, подтверждающие наличие заявки от грузополучателя на оказание услуги в рамках Договора, а также факт её исполнения.

Вместе с тем, согласно материалам дела между заявителем и ФГП ВО ЖДТ России заключен договор от 28.02.2008 №10/НОР-1/175-08 на оказание услуг по сопровождению и охране вагонов (контейнеров) с грузами в пути следования при перевозке железнодорожным транспортом. В соответствии с условиями договора и согласно представленным в материалы дела документам вверенный ведомственной охране груз в вагонах № 65156838 и № 65295669 был сдан из-под охраны на станции назначения Шарташ Свердловской железной дороги по актам серии В №877 от 31.08.2008 и серии В№1012 от 04.09.2008.

Указанные выше обстоятельства свидетельствуют о том, что между заявителем и Дорогой условия оказания услуг по охране груза согласованы не были, а соответствующие услуги фактически оказывались на протяжении всего пути следования груза иным лицом - ФГП ВО ЖДТ России.

Согласно п. 1 ст. 329 ГК РФ исполнение обязательств может обеспечиваться удержанием имущества должника. Кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, на основании п. 1 ст. 359 ГК РФ вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. При этом удержанием вещи могут обеспечиваться также требования хотя и не связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков, но возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели.

Из пояснений Дороги следует, что после выпуска 29.08.2008 товаров Таможней товары в вагоне № 65295669 удерживались перевозчиком в ЗТК по 01.09.2008 в связи с отсутствием денежных средств на лицевом счёте заявителя в ТехПД. На этот срок Дорогой сделаны начисления за простой вагона, его хранение в ЗТК и охрану.

Таким образом, Дорога за счёт контрагента по договору перевозки груза осуществляла свои права по обеспечению исполнения обязательств путем предъявления заявителю к оплате простоя вагона № 65295669 с удерживаемым Дорогой грузом, его хранения и охрану в ЗТК за период с 29.08.2008 по 01.09.2008.

Согласно ч.5 ст.5 Закона №135-ФЗ доминирующим признаётся положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

В соответствии со статьями 3,4 Федерального закона «О естественных монополиях» ОАО «РЖД» является хозяйствующим субъектом, занятым производством товаров в условиях естественной монополии, и занимает доминирующее положение в сфере железнодорожных перевозок.

ОАО «РЖД» внесено в Реестр субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок и оказания услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта (Приказ ФСТ от 29.12.2004).

Приказом Федеральной таможенной службы ОАО «РЖД» внесено в Реестр таможенных перевозчиков со сроком действия свидетельства с 18.06. по 01.01.2009. Копия свидетельства имеется в материалах дела.

Таким образом, ОАО «РЖД» является субъектом естественных монополий и одновременно субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке по перевозке грузов, в том числе и в отношении экспортно-импортных грузов.

Являясь таможенным перевозчиком, ОАО «РЖД» в соответствии с ч. 2 ст.93 Кодекса осуществляет перевозку товаров, находящихся под таможенным контролем, в случаях и на условиях, которые установлены Кодексом.

Согласно ст. 88 Кодекса таможенный перевозчик обязан соблюдать требования законодательства.

Отношения между заявителем и ОАО «РЖД» в рамках деятельности его филиала – Свердловской железной дороги носят гражданско-правовой характер и регулируются нормами ГК РФ и УЖТ РФ.

Согласно ст.22 УЖТ РФ предусмотрено, что расходы перевозчиков, в том числе расходы, связанные с подачей и уборкой вагонов, хранением грузов и контейнеров, а также плата за пользование вагонами и контейнерами и другие, возникшие в связи с выполнением этих работ по инициативе или указанию таможенных органов либо иных органов государственного контроля (надзора), возмещаются за счёт грузоотправителей, грузополучателей.

Действия Дороги во время нахождения в ЗТК вагонов №65156838 и № 65295669 с грузом, адресованным ООО «Уралвнештранс» (за исключением их временного хранения), совершались в целях исполнения её публичных обязанностей как перевозчика перед государством в лице таможенных органов и являются необходимым условием исполнения обязанностей перевозчика по договору перевозки.

Действия Дороги, выразившиеся в требовании оплаты услуг за хранение товара в ЗТК, подачу/уборку вагонов, простой вагонов, оформление документов по формам ДО-1 и ДО-2, охрану груза в ЗТК нарушают требования ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», устанавливающей запрет злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке.

Руководствуясь ст. 23, ч.1 ст. 39, ч.ч. 1 – 3 ст. 41, п.1 ч.1 ст.48, ч.1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факты нарушения ОАО «РЖД» в рамках деятельности его филиала - Свердловской железной дороги:

1.1) ч. 1 ст. 10 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в исполнении за счёт третьего лица (контрагента по договору перевозки груза) своих обязанностей в рамках публичных правоотношений (доставить товары в место доставки товаров, поместить товары в ЗТК, обеспечить сохранность товаров, завершить ВТТ, обеспечить учёт при хранении товаров в ЗТК), предусмотренных п.1 ст.85, ст. ст. 80, 88, 90, п.3 ст.92 Кодекса, п.п. 43,51,56 Приказа Федеральной таможенной службы №50 от 16.09.2004), что ущемляет интересы ООО «Уралвнештранс»;

1.2) ч. 1 ст. 10 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в осуществлении за счёт контрагента по договору перевозки груза своих прав по обеспечению исполнения обязательств путем предъявления ему к оплате простоя вагона № 65295669 с удерживаемым грузом, а также оплаты хранения и охраны в ЗТК за период с 29.08.2008 по 01.09.2008, что ущемляет интересы ООО «Уралвнештранс»;

1.3) п. 3 ч. 1 ст. 10 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании невыгодных и не относящихся предмету договора условий комплексного транспортного обслуживания путем

включения в Прейскурант услуг, оказываемых по свободной цене, такой услуги как «оформление документов ДО-1 и ДО-2», и последующего требования от заявителя их оплаты;

предъявления требований по оплате подачи/уборки вагонов в/из ЗТК, простоя вагонов, что не относится к предмету договора комплексного транспортного обслуживания.

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела № 31 должностному лицу, уполномоченному осуществлять производство по делам об административных правонарушениях по ст.14.31 КоАП РФ.

4. Производство по делу в отношении Екатеринбургской таможни прекратить ввиду не подтверждения фактов нарушения антимонопольного законодательства.

5. Материалы дела в отношении ООО «Частное охранное предприятие

«Содружество ветеранов ВС» направить в Уральскую транспортную прокуратуру.

Председатель Комиссии

С.Н. Волков

Члены Комиссии

Ю.В. Анисимова

Ю.Б. Смирнов