

РЕШЕНИЕ № 30

Резолютивная часть решения оглашена 28 ноября 2013 года.

В полном объеме решение изготовлено 12 декабря 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в присутствии представителей от ОАО «Российские железные дороги» и от ООО «Торговый дом РФП»,

рассмотрев дело № 3-1/135 по признакам нарушения ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») (местонахождение ОАО «РЖД»: 107174, Москва, ул. Новая Басманная, 2.; почтовый адрес: 107174, Москва, ул. Новая Басманная, 2; место осуществления деятельности филиала Дальневосточная железная дорога: 680000, г. Хабаровск, ул. Муравьева Амурского, 20) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в издании телеграфного указания от 12.01.2013 № 475 за подписью заместителя начальника Дальневосточной дирекции управления движением, направлении писем:

- филиала ОАО «РЖД» Дальневосточная железная дорога Комсомольский центр работы станций Железнодорожная станция Кун от 25.01.2013 № 1 за подписью начальника станции, в адрес ООО «Торговый дом РФП»;

- филиала ОАО «РЖД» Дальневосточная железная дорога Комсомольский центр работы станций Железнодорожная станция Дземги от 18.02.2013 № 20 за подписью начальника станции, в адрес ООО УК «РФП Групп»;

- филиала ОАО «РЖД» Дальневосточная железная дорога Комсомольский центр организации работы станций подразделения дальневосточной дирекции управления движением структурного подразделения центральной дирекции управления движением ОАО «РЖД» Железнодорожная станция Горин от 04.03.2013 № 2 за подписью начальника станции, в адрес ОАО «Горинский КЛПХ»;

- филиала ОАО «РЖД» центральная дирекция управления движением Владивостокский центр организации работы железнодорожных станций от 28.02.2013 б/н за подписью начальника Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций, в адрес ООО «Торговый дом РФП», и отказе в приеме грузов (перевозимых навалом и насыпью) к перевозке ООО «Торговый дом РФП»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило заявление ООО «Торговый дом РФП» (далее – ООО «ТД РФП») (вх. № 6/4066 от 16.05.2013) на действия ОАО «РЖД», в части направления ОАО «РЖД»

писем, и созданию угрозы наступления последствий в виде убытков от затоваривания территории складов на подъездных путях, снижения товарной стоимости лесородукции, предъявления контрагентами требований об уплате неустойки за неисполнение обязательств по контрактам на поставку лесопродукции.

Приказом ФСТ России от 29.12.2004 № 435-Т 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.

Кроме того, приказом ФАС России от 14.06.2005 № 121 ОАО «РЖД» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35 %. Доля ОАО «РЖД» на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования составляет более 65 %.

ОАО «РЖД» в лице филиала Дальневосточной железной дороги включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35 %, как организация, имеющая в географических границах территории Хабаровского края долю более 65% на товарном рынке услуг железнодорожных перевозок (Приказы Хабаровского УФАС России от 14.06.1996 № 29-П, от 14.07.2004 № 17-П, от 17.10.2008 № 333).

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

При наличии достаточных оснований для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, предусмотренных статьей 39 Закона о защите конкуренции, управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю приказом от 16.08.2013 № 512 возбуждено дело № 3-1/135 в отношении ОАО «РЖД».

По результатам рассмотрения материалов дела 3-1/135 Комиссией установлено следующее.

ООО «ТД РФП» в числе компаний лесопромышленной группы «RFP Group» в ходе своей деятельности осуществляет перевозку лесоматериалов посредством услуг, оказываемых ОАО «РЖД», при определении массы грузов, предъявляемых к перевозке ООО «ТД РФП» в том числе применяет расчетный способ определения массы грузов, также ООО «ТД РФП» осуществляет централизованную реализацию всей лесной продукции, произведенной предприятиями лесопромышленной группы «RFP Group».

По информации представленной ООО «ТД РФП» (письмо от 04.07.2013 № 962/1) лесопромышленная группа «RFP Group» реализует на Дальнем Востоке долгосрочный проект по созданию Дальневосточного центра глубокой

переработки древесины, включенный в Перечень приоритетных инвестиционных проектов по Дальневосточному Федеральному округу, утвержденный председателем Правительства Российской Федерации от 30.05.2013 года и в Перечень приоритетных инвестиционных проектов в области освоения лесов (приказ Минпромторга России от 23.09.2009 № 845). При организации производства в рамках проекта по созданию Дальневосточного центра глубокой переработки древесины, доля железнодорожного транспорта, необходимого для доставки лесопроductии составляет более 70%.

Комиссией установлено, что 12.01.2013 ОАО «РЖД» было издано телеграфное указание от 12.01.2013 № 475 за подписью заместителя начальника Дальневосточной дирекции управления движением (далее – телеграфное указание № 475), содержащее следующее:

- На основании анализа контрольных перевесок за 12 месяцев 2012 года выявлено 161 вагон погрузки Дальневосточной железной дороги с перегрузом сверх трафаретной грузоподъемности. Допущенные случаи перегруза выявлены: на станции отправления – 17, в пути следования – 33, на станции назначения – 111.
- Обязываю всех ДЦС направить уведомления в адреса предприятий осуществляющих погрузку на Дальневосточной железной дороге о необходимости неукоснительно следовать требований статьи 26 ФЗ № 18 УЖТ РФ.
- В соответствии с требованиями которой определение массы грузов, грузобагажа погрузка до полной вместимости вагонов, контейнеров может повлечь за собой превышение их допустимой грузоподъемности, осуществляется только посредством взвешивания. При этом определение массы грузов, перевозимых навалом и насыпью осуществляется только посредством взвешивания на вагонных весах. С 01.07.2013 г. прием грузов к перевозке без определения массы груза в соответствии со статьей 26 ФЗ № 18 УЖТ РФ производится не будет.
- Отчеты о проделанной работе с приложением копий уведомлений предоставить в службу М в срок до 01.03.2013 г.

Комиссией также установлено, что в адрес ООО «ТД РФП» в адреса иных компаний лесопромышленной группы «RFP Group» (согласно информации представленной ООО «ТД РФП»), от ОАО «РЖД» поступили уведомления о необходимости соблюдения требований статьи 26 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее – Устав), содержащие отказ ОАО «РЖД» в приеме грузов к перевозке без определения массы грузов посредством взвешивания, а именно письма (далее – письма):

- филиала ОАО «РЖД» Дальневосточная железная дорога Комсомольский центр работы станций Железнодорожная станция Кун от 25.01.2013 № 1 за подписью начальника станции, в адрес ООО «Торговый Дом РФП»,
- филиала ОАО «РЖД» Дальневосточная железная дорога Комсомольский центр работы станций Железнодорожная станция Дземги от 18.02.2013 № 20 за подписью начальника станции, в адрес ООО УК «РФП Групп»,
- филиала ОАО «РЖД» Дальневосточная железная дорога Комсомольский центр

организации работы станций подразделения дальневосточной дирекции управления движением структурного подразделения центральной дирекции управления движением ОАО «РЖД» Железнодорожная станция Горин от 04.03.2013 № 2 за подписью начальника станции, в адрес ОАО «Горинский КЛПХ»,

- филиала ОАО «РЖД» центральная дирекция управления движением Владивостокский центр организации работы железнодорожных станций от 28.02.2013 б/н за подписью начальника Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций, в адрес ООО «Торговый Дом РФП».

Из текста писем следует, что на основании телеграфного указания № 475, и на основании статьи 26 Устава, с 01.07.2013 ОАО «РЖД» отказывает в приеме грузов (перевозимых навалом и насыпью, погрузка до полной вместимости которых может повлечь превышение допустимой грузоподъемности вагонов) грузоотправителям (в том числе ООО «ТД РФП») к перевозке, без определения массы, посредством взвешивания на вагонных весах.

Также комиссией установлено, что телеграфное указание № 475, является действующим и адресовано начальникам центров организаций работы станций ОАО «РЖД» (ДЦС) и начальникам станций ОАО «РЖД» (ДС). Центры организаций работы станций ОАО «РЖД» направили, на основании телеграфного указания № 475, соответствующие уведомления хозяйствующим субъектам (в том числе письма в адрес ООО «ТД РФП» и лицам, входящим в лесопромышленную группу «RFP Group»), содержащие отказ в приеме грузов (перевозимых навалом и насыпью) с 01.07.2013 года без взвешивания на вагонных весах, о чем в материалах дела 3-1/135 имеются копии отчетов соответствующих структурных подразделений ОАО «РЖД» о проделанной работе по направлению уведомлений в адреса предприятий осуществляющих погрузку на Дальневосточной железной дороге.

Из пояснений ОАО «РЖД» (письмо от 13.06.2013 № 185/ДВОСТ НЮ) следует, что издание телеграфного указания № 475 и направление писем основано на положениях статьи 26 и 27 Устава, на результатах проведенных контрольных перевесок за 5 месяцев 2013 года Дальневосточной дирекцией управления движением, а также исходя из предположения, что сведения указываемые грузоотправителем о массе грузов (перевозимых навалом и насыпью), определенные расчетным способом, являются заведомо ложными.

Кроме того, согласно представленной ОАО «РЖД» информации (письмо от 13.06.2013 № 185/ДВОСТ НЮ) технология и процедура приема к перевозке грузов перевозимых навалом и насыпью (в том числе отдельно по всем производимым ОАО «РЖД» операциям от момента оформления (принятия) заявки на перевозку груза до момента отправки груза) не включает какие-либо операции по взвешиванию грузов на вагонных весах.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что с 04.07.2013 года ОАО «РЖД» издан и действует оперативный приказ № 290 от 04.07.2013 (далее – приказ № 209), подписанный и.о. начальника Дальневосточного центра фирменного транспортного обслуживания филиала ОАО «РЖД» и и.о. начальника Дальневосточной дирекции управления движением филиала ОАО «РЖД», разрешающий прием к перевозке

лесных грузов без взвешивания, с определением массы расчетным способом.

Как пояснило ОАО «РЖД» (письмо от 16.09.2013 № 6138/ДЦФТО), основанием для издания приказа № 290 послужило значительное отставание от общего плана погрузки на Дальневосточной железной дороге. Приказ № 290 адресован работникам ОАО «РЖД» Владивостокского и Комсомольского Агентства фирменного транспортного обслуживания, региональных центров организации работы станций.

При этом приказ № 290 (исходя из текста приказа) не отменяет телеграфное указание № 475, а разрешает прием к перевозке лесных грузов без взвешивания, с определением массы расчетным способом на период отставания общего плана погрузки, и согласно данным прогноза планирования грузовых перевозок (письмо ОАО «РЖД» от 09.10.2013 № 6741/ДЦФТО), отмена приказа № 290, как пояснило ОАО «РЖД», в ближайшее время не предполагается.

Также, по информации ОАО «РЖД» (письмо от 25.11.2013 № 7756/ДВОСТ), для определения массы грузов (перевозимых навалом и насыпью) расчетным способом, в частности для экспортируемого товарного леса применяются методики выполнения измерения объемов (МВИ), разработанные ФТС России, аттестованные и внесенные в Федеральный реестр методик выполнения измерений (МВИ № 203-01-2007 «Рекомендации. ГСИ. Поштучное измерение объема круглых неокоренных лесоматериалов с корой и без коры с использованием средств измерений геометрических величин. МВИ объема партии круглых лесоматериалов по методу концевых сечений», МВИ № 203-02-2007 «Рекомендации. ГСИ. Поштучное измерение объема круглых неокоренных лесоматериалов с корой и без коры с использованием средств измерений геометрических величин. МВИ объема партии круглых лесоматериалов по методу среднего сечения», МВИ № 203-03-2007 «Рекомендации. ГСИ. Поштучное измерение объема круглых неокоренных лесоматериалов с корой и без коры с использованием средств измерений геометрических величин. МВИ объема партии круглых лесоматериалов с применением табличных объемов», МВИ № 203-04-2007 «Рекомендации. ГСИ. Измерение объема круглых неокоренных лесоматериалов с корой и без коры геометрическим методом. МВИ объема партии круглых лесоматериалов погруженных на вагоны и автомобили»), а также учитываются показатели, такие как длина бревна, диаметр в основании и комле, переводные коэффициенты. Также применяется: Указание Министерства путей сообщения от 06.03.2013 № Е-323у «О разработке Местных технических норм загрузки круглого леса и пиломатериалов на полувагонах и платформах», предусматривающие технические нормы наиболее полно учитывающие особенности породы каждого вида древесины и мест ее произрастания, степень влажности по периодам года (летний, зимний), а также объемов кузовов и пола вагонов, при этом местные технические нормы станций согласовываются представителями перевозчика в лице начальника станции отправителя груза, первого заместителя начальника Дальневосточной железной дороги и представителя грузоотправителя; Распоряжение ОАО «РЖД» от 01.10.2005 № 1562р «О контроле за правильностью определения массы грузов, перевозимых железнодорожным транспортом ОАО «РЖД»»; рекомендации от 30.05.2008, утвержденные ФГУП «ВНИИМС»; «Государственная система обеспечения единства измерений».

По результатам проведенного анализа действующего законодательства

Российской Федерации, Комиссией по рассмотрению дела № 3-1/135 о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

В соответствии со статьей 26 Устава, при предъявлении грузов для перевозки грузоотправитель должен указать в транспортной железнодорожной накладной их массу, при предъявлении тарных и штучных грузов также количество грузовых мест.

При предъявлении грузобагажа для перевозки отправитель должен указать в заявлении его массу и количество мест.

Определение массы грузов, грузобагажа, погрузка которых до полной вместимости вагонов, контейнеров может повлечь за собой превышение их допустимой грузоподъемности, осуществляется только посредством взвешивания. При этом определение массы грузов, перевозимых навалом и насыпью, осуществляется посредством взвешивания на вагонных весах.

Взвешивание грузов, грузобагажа обеспечивается:

- перевозчиками при обеспечении ими погрузки и выгрузки в местах общего пользования;

- грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями) при обеспечении ими погрузки и выгрузки в местах общего и необщего пользования и на железнодорожных путях необщего пользования. Осуществляемое перевозчиком взвешивание грузов, грузобагажа оплачивается грузоотправителем (отправителем), грузополучателем (получателем) в соответствии с договором.

Согласно статье 27 Устава перевозчик имеет право проверять достоверность массы грузов, грузобагажа и других сведений, указанных грузоотправителями (отправителями) в транспортных железнодорожных накладных (заявлениях на перевозку грузобагажа). За искажение наименований грузов, грузобагажа, особых отметок, сведений о грузах, грузобагаже, об их свойствах, в результате которого снижается стоимость перевозок или возможно возникновение обстоятельств, влияющих на безопасность движения и эксплуатацию железнодорожного транспорта, а также за отправление запрещенных для перевозок железнодорожным транспортом грузов, грузобагажа грузоотправители (отправители) несут ответственность, предусмотренную статьями 98 и 111 данного Устава.

Согласно пункту 13 Правил приема грузов к перевозке железнодорожным транспортом, утвержденных Приказом Министерства путей сообщения от 18.06.2003 № 28 (далее – Правила), при предъявлении грузов для перевозки грузоотправитель указывает в накладной их массу и предельную погрешность ее измерения, а при предъявлении тарных и штучных грузов также количество грузовых мест. Значение предельной погрешности указывается в графе «Способ определения массы». Предельная погрешность измерений при определении массы груза посредством обмера, по трафарету и стандарту не указывается. Не допускается определение массы груза посредством обмера грузов или расчетным путем, если их погрузка до полной вместимости вагонов, контейнеров может повлечь за собой превышение допустимой грузоподъемности вагонов и разнице между максимальной массой брутто и массы тары контейнера. Общая

масса груза в вагоне, контейнере, предъявляемого к перевозке по одной накладной, определяется путем взвешивания либо суммирования массы, указанной на каждом грузовом месте согласно трафарету, по стандартной массе, а также расчетным путем и посредством обмера. Суммарная масса груза нетто при способе по «стандарту» определяется путем умножения количества мест на массу брутто одного грузового места. Определение массы груза согласно трафарету, в соответствии со стандартом, расчетным путем, по обмеру производится грузоотправителем. В соответствии со [статьей 26](#) Устава определение массы грузов, погрузка которых до полной вместимости вагонов, контейнеров может повлечь за собой превышение их допустимой грузоподъемности, осуществляется только посредством взвешивания. При этом определение массы грузов, перевозимых навалом и насыпью, осуществляется посредством взвешивания на вагонных весах.

Взвешивание грузов обеспечивается:

- перевозчиками при обеспечении ими погрузки и выгрузки в местах общего пользования;

- грузоотправителями при обеспечении ими погрузки в местах общего и необщего пользования и на железнодорожных путях необщего пользования.

Осуществляемое перевозчиком взвешивание грузов оплачивается грузоотправителем в соответствии с договором.

В соответствии с [пунктом 19](#) Правил, способ определения массы груза выбирается перевозчиком или грузоотправителем в зависимости от того, кем из них производится погрузка груза в вагон, контейнер.

Таким образом, Комиссия констатирует, что положения статьи 26 Устава и [пункта 13](#) Правил указывают на то, что масса грузов определяется исключительно посредством взвешивания, если их погрузка до полной вместимости вагонов может повлечь за собой превышение допустимой грузоподъемности вагонов. При этом определение массы грузов, перевозимых навалом и насыпью, осуществляется посредством взвешивания на вагонных весах. Вместе с тем в нормативных правовых актах в сфере железнодорожного транспорта отсутствуют положения, предоставляющие ОАО «РЖД» право для отказа в приеме грузов (перевозимых навалом и насыпью) грузоотправителя к перевозке по основаниям указанным в телеграфном указании № 475.

Из положений статьи 27 Устава следует, что перевозчик имеет право проверять достоверность массы грузов, указанной грузоотправителями в транспортных железнодорожных накладных, в том числе путем взвешивания грузов, однако указанная норма не предусматривает для ОАО «РЖД» оснований отказывать в приеме грузов (перевозимых навалом и насыпью) грузоотправителя к перевозке при превышении допустимой грузоподъемности вагонов (в том числе до момента фактического определения обстоятельств, свидетельствующих о наличии превышения допустимой грузоподъемности вагонов).

Также по смыслу норм [статьи 26](#) Устава и [пункта 13](#) Правил, согласно информационного письма Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 10.07.2007 № 119 «О некоторых вопросах практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с применением к грузоотправителям

ответственности за искажение ими сведений о массе груза в транспортных железнодорожных накладных», они не устанавливают общего запрета на определение грузоотправителем на основании [пункта 19](#) Правил массы груза расчетным способом, а закрепляют правило, в соответствии с которым только путем взвешивания (применительно к грузам, перевозимым навалом и насыпью, только путем взвешивания на вагонных весах) должна быть определена масса груза, если его погрузка до полной вместимости вагонов, контейнеров повлечет за собой превышение их допустимой грузоподъемности. Следовательно, если масса груза, в том числе перевозимого навалом или насыпью, определенная грузоотправителем расчетным способом, не соответствует массе груза, определенной грузоперевозчиком путем взвешивания, грузоотправитель несет ответственность за искажение сведений о массе груза только тогда, когда погрузка груза до полной вместимости вагонов, контейнеров повлекла за собой превышение их допустимой грузоподъемности.

Кроме того, необходимо иметь в виду, что грузоотправитель несет ответственность за искажение им сведений о массе груза в транспортной железнодорожной накладной и в случае, если масса груза, определенная перевозчиком способом, применявшимся грузоотправителем, превышает с учетом допустимых погрешностей измерений массу, указанную в транспортной железнодорожной накладной.

Комиссия также констатирует, что у ОАО «РЖД» отсутствует какая-либо методика определения факта превышения допустимой грузоподъемности вагонов (погрузка грузов в которые до полной вместимости вагонов может повлечь за собой превышение их допустимой грузоподъемности) при осуществлении процедуры предъявления грузов к перевозке, погрузки грузов до взвешивания грузов (в том числе на вагонных весах).

Также в материалах дела 3-1/135 отсутствуют сведения о том, что масса грузов (погрузка которых до полной вместимости вагонов может повлечь за собой превышение их допустимой грузоподъемности), предъявляемых ООО «ТД РФП», иными лицами, входящими в лесопромышленную группу «RFP Group» (далее – иные хозяйствующие субъекты), к перевозке с 01.07.2013 и допустимая грузоподъемность конкретных вагонов, в каждом случае будет свидетельствовать о наступлении последствий в виде превышения допустимой грузоподъемности.

Согласно пункта 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции, признаки ограничения конкуренции - сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления,

организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, действия ОАО «РЖД» по изданию телеграфного указания № 475 и направлению писем, содержащих отказ в принятии грузов (перевозимых навалом и насыпью) к перевозке, без взвешивания на вагонных весах, не соответствуют положениям Устава и Правил, могут привести к ущемлению интересов ООО «ТД РФП» и иных хозяйствующих субъектов, и к ограничению конкуренции, что выражается в угрозе наступления последствий в виде образования дополнительных затрат (в том числе затоваривание территорий складов на подъездных путях, предъявление контрагентами требований об уплате неустоек за неисполнение обязательств по контрактам на поставку товара, простой подвижного состава), снижения цены соответствующего товара, прекращения осуществления перевозок соответствующих грузов, а также прекращения деятельности на соответствующем товарном рынке. Вместе с тем вышеуказанные действия ОАО «РЖД» создают угрозу срыва сроков реализации ООО «ТД РФП» мероприятий по проектам, включенным в Перечень приоритетных инвестиционных проектов по Дальневосточному Федеральному округу, утвержденный председателем Правительства Российской Федерации от 30.05.2013 года и в Перечень приоритетных инвестиционных проектов в области освоения лесов (приказ Минпромторга России от 23.09.2009 № 845).

Комиссией установлено, что объем погрузки лесных грузов ООО «ТД РФП» по Дальневосточной железной дороге (письмо ОАО «РЖД» от 09.10.2013 № 6741/ДЦФТО) за 9 месяцев 2013 года составил 805,8 тыс. тонн, в том числе перевозимых навалом 575,3 тыс. тонн.

Комиссия по рассмотрению дела № 3-1/135, рассмотрев материалы дела, все предоставленные доказательства, пришла к выводу, что в действиях ОАО «РЖД», в части издания телеграфного указания № 475, и направлении писем, содержащих отказ ООО «ТД РФП» и иным хозяйствующим субъектам в приеме грузов (перевозимых навалом и насыпью) к перевозке, присутствует состав правонарушения, предусмотренного [частью 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, что может привести к ущемлению интересов ООО «ТД РФП» и иных хозяйствующих субъектов, и к ограничению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Согласно части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

При этом, согласно пункту 4 Постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 30.06.2008 №30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», антимонопольный орган вправе признать нарушением антимонопольного законодательства и иные действия (бездействие), кроме установленных [частью 1 статьи 10](#) Закона «О защите конкуренции», поскольку приведенный в названной части перечень не является исчерпывающим. При этом,

оценивая такие действия (бездействие) как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения [статьи 10](#) ГК РФ, [части 2 статьи 10](#), [части 1 статьи 13](#) Закона «О защите конкуренции», и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

В ходе рассмотрения дела № 3-1/135 о нарушении антимонопольного законодательства ОАО «РЖД» не были представлены доказательства того, что его действия могут быть признаны допустимыми в соответствии с требованиями части 1 статьи 13 Закона «О защите конкуренции», Комиссией обстоятельств, свидетельствующих о допустимости вышеуказанных действий ОАО «РЖД» также установлено не было.

Всестороннее, полное и объективное исследование всех обстоятельств дела в их совокупности свидетельствует о пренебрежительном отношении субъекта естественной монополии – ОАО «РЖД» в лице Дальневосточной железной дороги – филиала ОАО «РЖД», к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к требованиям публичного права, свидетельствуют о том, что хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на товарном рынке услуг по перевозкам на железнодорожном транспорте - имел возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых действующим законодательством предусмотрена ответственность, но не принял все зависящие от него меры по их соблюдению.

На основании изложенного, Комиссией Хабаровского УФАС России установлено наличие вины в вышеуказанных действиях ОАО «РЖД».

Следует отметить, что в материалах дела имеются дополнительные сведения (письмо ООО «ТД РФП» от 04.07.2013 б/н) о действиях должностных лиц ОАО «РЖД», связанных с выполнением телеграфного указания № 475, которые могут свидетельствовать об угрозе наступления последствий в виде ущемления интересов ООО «ТД РФП» и иных хозяйствующих субъектов, и ограничения конкуренции на соответствующем товарном рынке:

- 02.07.2013 года, согласно акта от 02.07.2013 б/н на станции Горин, перевозчик посредством своих должностных лиц (товарная контора) отказался принимать к перевозке 8 единиц подвижного железнодорожного состава,

- 02.07.2013 года, на станции Харпичан, согласно акта общей формы (ГУ23 ВЦ) от 02.07.2013 № 881, в целях выполнения требования телеграфного указания № 475 не были приняты к перевозке 2 единицы подвижного состава,

- 03.07.2013 года, на станции Санболи, согласно акта общей формы от 03.07.2013 б/н, на основании телеграфного указания № 475 не были приняты к перевозке 16 единиц подвижного состава,

- 13.09.2013 года, Комсомольским центром организации работы станции Дальневосточной дирекции управления движением – структурного подразделения Центральной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» Железнодорожной станции Постышево, за подписью и.о. начальника станции Постышево ООО «ТД РФП» выдано предписание, из текста которого следовало, что

согласно дополнительного соглашения № 2 от 01.01.2012 к договору № КА-2/1 от 01.01.2011, а именно пункт 22 приложения № 2.1 «Перечень и стоимость, услуг, связанных с перевозкой грузов на станциях Комсомольского региона Дальневосточной железной дороги» грузоотправителю ООО «ТД РФП» по письменной заявке предоставляется услуга по взвешиванию и проверке состояния груза на вагонных весах станции Постышево, и.о. начальника станции Постышево просит ООО «ТД РФП» организовать работу в части 100 % взвешивания отправляемых грузов.

- 19.11.2013 года, Комсомольским центром организации работы станции Дальневосточной дирекции управления движением – структурного подразделения Центральной дирекции управления движением – филиала ОАО «РЖД» Железнодорожной станции Постышево, за подписью начальника станции Постышево в адрес ООО «ТД РФП», в ответ на уведомление от 19.11.2013 (11-00 по местному времени) ООО «ТД РФП» о готовности к сдаче 7 единиц подвижного состава ООО «ТД РФП», поступило письмо о необходимости предоставления ООО «ТД РФП» дополнительных заявок к договору от 01.01.2011 № КА-2/1 (в редакции дополнительного соглашения от 01.01.2012) на перевеску вагонов загруженных круглым лесом.

Следует также учесть, что ООО «ТД РФП» не обращалось в ОАО «РЖД» за услугами по взвешиванию грузов на вагонных весах, а при определении массы грузов выбрало расчетный способ для определения массы грузов.

Как пояснило ООО «ТД РФП» (письмо от 26.11.2013 б/н) акты общей формы от 02.07.2013 и от 03.07.2013 составлены и подписаны в соответствии с требованиями пунктов 3.1-3.5. Правил составления актов при перевозках грузов железнодорожным транспортом, утвержденных Приказом Министерства путей сообщения от 18.06.2003 № 45.

ОАО «РЖД» в свою очередь поясняет (письмо от 25.11.2013 № 7756/ДВОСТ), что и.о. начальника станции Постышево направил в адрес ООО «ТД РФП» предписание от 13.09.2013 руководствуясь положениями статьи 26 Устава, и данный документ носил рекомендательный характер. Также ОАО «РЖД» пояснило, что и.о. начальника станции Постышево не является должностным лицом имеющим право выдавать предписания (в том числе предписание от 13.09.2013).

Кроме того ООО «ТД РФП» представило (письмо от 26.11.2013 б/н) сведения о затратах понесенных ООО «ТД РФП» (в том числе простой собственного подвижного состава и/или подвижного состава находящегося на ином законном праве, иные затраты) в результате действий ОАО «РЖД», связанных с отказом в приеме грузов (перевозимых навалом и насыпью) к перевозке.

Учитывая, что телеграфное указание № 475 не отменено и соответствующие письма не отозваны, угроза наступления последствий в виде ущемления интересов ООО «ТД РФП» и иных хозяйствующих субъектов, и ограничения конкуренции присутствует.

По вышеизложенным обстоятельствам, руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 1, статьей 23 Закона о защите конкуренции, в целях предупреждения и пресечения монополистической деятельности, Комиссия считает необходимым выдать ОАО «РЖД» предписание о прекращении нарушения антимонопольного

законодательства.

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 часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, что выразилось в издании телеграфного указания № 475 и направлении соответствующих писем в адрес ООО «ТД РФП» и иных хозяйствующих субъектов.

2. Выдать ОАО «РЖД» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

ПРЕДПИСАНИЕ № 14

12 декабря 2013 года

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего Решения № 30 от 12.12.2013 по делу № 3-1/135 о нарушении ОАО «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») (местонахождение ОАО «РЖД»: 107174, Москва, ул. Новая Басманная, 2.; почтовый адрес: 107174, Москва, ул. Новая Басманная, 2; место осуществления деятельности филиала Дальневосточная железная дорога: 680000, г. Хабаровск, ул. Муравьева Амурского, 20) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «РЖД» в срок до 23 января 2014 года прекратить нарушение антимонопольного законодательства, выразившееся:

в издании телеграфного указания от 12.01.2013 № 475 (за подписью заместителя начальника Дальневосточной дирекции управления движением),

в направлении писем:

- филиала ОАО «РЖД» Дальневосточная железная дорога Комсомольский центр работы станций Железнодорожная станция Кун от 25.01.2013 № 1 за подписью начальника станции, в адрес ООО «ТД РФП»;

- филиала ОАО «РЖД» Дальневосточная железная дорога Комсомольский центр работы станций Железнодорожная станция Дземги от 18.02.2013 № 20 за подписью начальника станции, в адрес ООО УК «РФП Групп»;

- филиала ОАО «РЖД» Дальневосточная железная дорога Комсомольский центр организации работы станций подразделения дальневосточной дирекции управления движением структурного подразделения центральной дирекции управления движением ОАО «РЖД» Железнодорожная станция Горин от 04.03.2013 № 2 за подписью начальника станции, в адрес ОАО «Горинский КЛПХ»;

- филиала ОАО «РЖД» центральная дирекция управления движением Владивостокский центр организации работы железнодорожных станций от 28.02.2013 б/н за подписью начальника Владивостокского центра организации работы железнодорожных станций, в адрес ООО «ТД РФП».

2. С целью исполнения пункта 1 настоящего предписания ОАО «РЖД» отменить действие телеграфного указания от 12.01.2013 № 475 (за подписью заместителя начальника Дальневосточной дирекции управления движением Н.А. Дмитрука), и отозвать письма, поименованные в пункте 1 настоящего предписания, направленные структурными подразделениями ОАО «РЖД» хозяйствующим субъектам.

3. ОАО «РЖД» **в срок до 04 февраля 2014 года** сообщить об исполнении настоящего предписания с приложением соответствующих подтверждающих документов.