Заявитель:

ОАО «Владпромжелдортранс»

16 лет Октября ул., д. 10 А,

г. Владимир, 600007

Локомотивная ул., д. 7, г. Кострома

e-mail: vldmirt@list.ru

Ответчик:

ООО «Прайм-Тайм»

156005, г. Кострома, ул. 8 Марта, д. 54, кв. 30

Заинтересованные лица:

ИП <1>

Гр. Ф.

Департамент транспорта и дорожного хозяйства Костромской области

Костромская ул., д. 61, г.Кострома, 156012

Департамент экономического развития Костромской области

Калиновская ул., д. 38, г.Кострома, 156013

Костромская транспортная прокуратура Северо-Западной транспортной прокуратуры

ул. Юрия Смирнова, д. 2А, г. Кострома, 156008

Лица располагающие сведениями:

ООО «Волга Страп»,

156019, г. Кострома, ул. Зеленая, д. 10 ,

ЗАО «Локотранс»,

150003 г. Ярославль, ул. Кооперативная, 7 ,

ООО «СтройАктив»,

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы

по Костромской области

ул. Калиновская, 38, г. Кострома, 156013

тел. (4942) 35-67-48, факс (4942) 35-67-48

e-mail: to44@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

156019, г. Кострома, ул. Зеленая, д. 10 , лит. А, оф. 3,

ООО «Костромаглавснаб»,

156019, г. Кострома, ул. Станкостроительная, 5Б,

ООО «ГлавОПТСтройТорг»,

156011, г. Кострома, пр. Студенческий, д. 15А, кв. 17,

ООО «ИДС Боржоми»,

123100, г. Москва, Студенецкий пер., д. 3,

ООО «ПК Русский металл»,

153005, г. Иваново, ул. Короткова, д. 59,

ООО «Автотехстрой»,

156019,г. Кострома, ул. Базовая, д. 8Г,

ООО УК «Старый город»,

г. Кострома, ул. Ленина, д. 10, оф. 28

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-51/2018 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 13 мая 2019 года

Решение изготовлено в полном объеме 17 мая 2019 года

17 мая 2019 г. г. Кострома

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дела № 04-51/2018 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии <>;

члены Комиссии: <>;

в присутствии на заседании: представителей ОАО «Владпромжелдортранс», ИП <1>, ООО «Прайм-Тайм», Костромской транспортной прокуратуры Северо-Западной транспортной прокуратуры, ООО УК «Старый город»,

рассмотрев дело № 04-51/2018 по признакам нарушения ООО «Прайм-Тайм»

(ОГРН: 1104401007127, ИНН: 4401111812, место нахождения: 156014, г. Кострома, ул. Сутырина, д. 4А, пом. 6) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Поводом к возбуждению настоящего дела явилось обращение Владимирского открытого акционерного общества «Промжелдортранс», ОГРН: 1023301456331, ИНН: 3328101252 (далее – ОАО «ВПЖДТ», Заявитель) по проверке законности действий ИП <1> и ООО «Прайм-Тайм» по направлению уведомления (заявки на выдачу предупреждения) о начале ремонтных работ и о прекращении использования участка железнодорожного пути необщего пользования протяженностью 838 п.м. от СП21 до СП29, расположенного по адресу: г. Кострома, ул. Индустриальная, сооружение № 2, дом № 48, кадастровый номер <...> :27:060201:249 (далее – ЖД пути), с 20:30 мск 01.08.2018 на неопределенный срок, по закрытию указанного участка пути, что привело к парализации работы железнодорожного транспорта на станции Кострома-Новая Северной железной дороги, к убыткам со стороны грузополучателей/грузоотправителей и владельца железнодорожного пути необщего пользования, осуществляющего начально-конечные операции - Заявителя.

В обращении Заявитель указывает, что указанный ЖД путь примыкает к железнодорожным путям необщего пользования ОАО «ВПЖДТ», и через него осуществляется транзит железнодорожных вагонов с грузами конечным грузополучателям/ грузоотправителям, указанный ЖД путь является соединительным путем с железнодорожными тупиками, на которых расположены фронты погрузки-выгрузки, где Заявитель осуществляет грузовые операции для нужд грузополучателей-грузоотправителей по договорам оказания услуг.

В ходе рассмотрения настоящего дела Комиссией установлены следующие обстоятельства.

ИП <1> является собственником указанного ЖД пути необщего пользования на основании Свидетельства о государственной регистрации права собственности от 01.06.2018 № 44-27:060201:249-44/012/2018.

ООО «Прайм-Тайм» (ОГРН: 1104401007127, ИНН: 4401111812, место нахождения: 156005, г. Кострома, ул. 8 Марта, д. 54, кв. 30) является арендатором указанного ЖД пути на основании договора аренды железнодорожного пути от 27.07.2018, заключенного сроком на 11 месяцев без условия о пролонгации.

01.08.2018 года в адрес ОАО «ВПЖДТ» и начальника железнодорожной станции Северной железной дороги Кострома-Новая поступило уведомление от ООО «Прайм Тайм», согласно которого железнодорожный путь с кадастровым номером: 44:27:060201:249, расположенный по адресу: г.Кострома, ул. Индустриальная (сооружение №2), дом 48, будет закрыт для проведения ремонтных работ с 01.08.2018 с 20.30 мск на неопределённый срок до окончания выполнения работ.

Между тем с 01.08.2018 на дату направления заявления в Управление (24.08.2018) никаких ремонтных работ на указанном участке пути не производилось. Действия арендатора ЖД пути ООО «Прайм Тайм» и собственника ИП <1> по закрытию пути на неопределенный срок привели к парализации работы железнодорожного

транспорта на станции Кострома-Новая СЖД, и соответственно к убыткам со стороны грузополучателей/грузоотправителей и владельца железнодорожного пути необщего пользования, осуществляющего начально-конечные операции - Заявителя.

Оферта Заявителя о заключении договора на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования, направленная в адрес ИП <1> письмом от 08.06.2018 исх. № 07-12/298, собственником ЖД пути не акцептирована. Спор об обязании собственника пути заключить договор на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования находится на рассмотрении в арбитражном суде (Арбитражный суд Владимирской области, дело № А11-10016/2018).

В связи с закрытием ЖД пути Заявитель не может выполнять обязательства по подаче и уборке вагонов, приходящих в адрес перечисленных грузополучателей (контрагентов Заявителя):

- ОАО «Костромаглавснаб»,

- ЗАО Локотранс,

- ИП <2>,

- ООО «ВолгаСтрап»,

- ПАО «Свеза Кострома»,

- ООО «НПО Русский металл»,

- ООО «ПК Русский металл»,

- ООО «ГлавОптСтроЙТорг»,

- ООО «Автотехстрой»,

- ООО «ГОСТ»,

следствием чего будут убытки как со стороны грузополучателей, так и со стороны Заявителя.

В соответствии с требованиями п.45 Правил технической эксплуатации железных дорог РФ, утвержденных приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 21 декабря 2010 г. № 286 (далее - ПТЭ), закрытие перегона или одного из железнодорожных путей необщего пользования, соединяющих станцию примыкания владельца инфраструктуры с железнодорожными путями необщего пользования, допускается владельцем путей необщего пользования с уведомлением начальника железнодорожной станции примыкания на срок до двух суток, более двух суток — с дополнительным уведомлением федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта, уполномоченного на оказание государственных услуг.

ОАО «ВПЖДТ» запросило информацию у Ространснадзора, было ли соответствующее уведомление от владельца ЖД путей, на запрос был получен отрицательный ответ.

ИП <1> является собственником участка ЖД пути, который с одной стороны примыкает к железнодорожным путям необщего пользования ОАО «ВПЖДТ», с другой стороны является соединительным путем с железнодорожными тупиками, на которых расположены фронты погрузки-выгрузки, где Заявитель осуществляет грузовые операции для нужд грузополучателей-грузоотправителей по договорам оказания услуг. Эксплуатирует указанный участок пути арендатор ООО «Прайм-Тайм».

Таким образом, ООО «Прайм-Тайм» доминирует на рынке предоставления доступа к эксплуатации линейного объекта – железнодорожного пути необщего пользования протяженностью 829 п.м. от СП21 до СП29, расположенного по адресу: г. Кострома, ул. Индустриальная, сооружение № 2, дом № 48, кадастровый номер <...> :27:060201:249, с долей доминирования 100 %.

На основании проведенной проверки Управлением сделан вывод о наличии в действиях ООО «Прайм Тайм» признаков нарушения антимонопольного законодательства, а именно ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, выразившихся в необоснованном направлении уведомления (заявки на выдачу предупреждения) о начале ремонтных работ и о прекращении использования участка железнодорожного пути необщего пользования протяженностью 838 п.м. от СП21 до СП29, расположенного по адресу: г. Кострома, ул. Индустриальная, сооружение № 2, дом № 48, кадастровый номер <...> :27:060201:249, с 20:30 мск 01.08.2018 на неопределенный срок, и в закрытии доступа для движения железнодорожного транспорта на указанном участке пути с 20:30 мск 01.08.2018 с нарушением требований законодательства Российской Федерации, в том числе Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации», результатом которых являются (могут являться) ущемление интересов Владимирского открытого акционерного общества «Промжелдортранс» (ОГРН: 1023301456331, ИНН: 3328101252) в сфере предпринимательской деятельности, а также неопределенного круга потребителей транспортных услуг, оказываемых на подъездных железнодорожных путях необщего пользования на территории Костромской области Владимирским открытым акционерным обществом «Промжелдортранс».

Деятельность железнодорожного транспорта необщего пользования в Российской Федерации регламентирована Федеральным законом от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» (далее - № 17-ФЗ), приказом Министерства транспорта Российской Федерации от 21.12.2010 № 286 «Об утверждении правил технической эксплуатации железных дорог Российской Федерации» (далее - ПТЭ), приказом Министерства путей сообщения Российской Федерации от 18.06.2003 № 26 «Об утверждении Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования» и другими нормативными правовыми актами.

В соответствии с пунктом 45 ПТЭ закрытие перегона или одного из железнодорожных путей необщего пользования, соединяющих станцию примыкания владельца инфраструктуры с железнодорожными путями необщего пользования допускается владельцем железнодорожных путей необщего пользования с уведомлением начальника железнодорожной станции примыкания на срок до двух суток, более двух суток - с дополнительным уведомлением федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного

транспорта, уполномоченного на оказание государственных услуг.

В рамках рассмотрения дела Комиссия запрашивала сведения у Федерального Агентства железнодорожного транспорта (Росжелдор), являющегося федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта, о наличии уведомления данного органа о закрытии железнодорожного пути необщего пользования ООО «Прайм-Тайм».

Согласно ответу Росжелдора (исх. № ВЧ-29/8829-ис от 17.12.2018) уведомление от 20.07.2018 № 3-С о закрытии железнодорожного пути необщего пользования ИП <1> для проведения ремонта поступило в Росжелдор 01.08.2018. При этом Росжелдор проинформировал, что порядок действий федерального органа исполнительной власти после получения такого уведомления законодательством не установлен, а также указал следующее.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 16 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» владелец железнодорожных путей необщего пользования обеспечивает за свой счет их содержание с соблюдением требований безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта.

В соответствии с пунктом 17 ПТЭ техническое обслуживание, ремонт (включая межремонтные сроки) и содержание сооружений и устройств инфраструктуры и железнодорожных путей необщего пользования обеспечивается в порядке, установленном, соответственно, владельцем инфраструктуры, владельцем железнодорожных путей необщего пользования на основании норм и правил, а также технической документации.

Согласно пункту 39 ПТЭ осмотр сооружений, устройств и служебно- технических зданий производится работниками железнодорожного транспорта, непосредственно их обслуживающими, а также уполномоченными лицами, соответственно, владельца инфраструктуры, владельца железнодорожных путей необщего пользования. Владелец инфраструктуры, владелец железнодорожных путей необщего пользования, соответственно, определяют периодичность комиссионного осмотра стрелочных переводов, железнодорожных путей, сроки и мероприятия по устранению обнаруженных неисправностей.

Также в ПТЭ определены неисправности в содержании железнодорожных путей и стрелочных переводов, при которых их эксплуатация запрещена, следовательно, при обнаружении таких неисправностей железнодорожный путь закрывается для движения.

Таким образом, законодательством не установлено обязательное согласование закрытия железнодорожного пути необщего пользования для производства ремонтных работ с владельцами железнодорожных путей необщего пользования, примыкающих к подлежащему ремонту железнодорожному пути, то есть с контрагентами.

Однако, по мнению Росжелдора, такие ситуации должны быть отражены в договорах между соответствующими хозяйствующими субъектами с целью недопущения ограничения прав всех владельцев железнодорожных путей необщего пользования по доступу к инфраструктуре железнодорожного

транспорта общего пользования.

Согласно п. 40 ПТЭ ремонт сооружений и устройств должен производиться при обеспечении безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта, охраны труда без нарушения графика движения поездов.

Для производства ремонтных и строительных работ в графике движения поездов должны предусматриваться технологические окна и учитываться ограничения скорости, вызываемые этими работами.

Для выполнения работ по текущему содержанию железнодорожного пути, искусственных сооружений, контактной сети, устройств сигнализации, централизации и блокировки, технологической электросвязи должны предоставляться предусматриваемые в графике движения поездов технологические окна продолжительностью 1,5 - 2 часа, а при производстве этих работ комплексами машин, специализированными бригадами и механизированными колоннами - продолжительностью 3 - 4 часа в порядке, установленном, соответственно, владельцем инфраструктуры, владельцем железнодорожных путей необщего пользования.

Работы по ремонту железнодорожного пути, контактной сети, устройств сигнализации, централизации и блокировки, технологической электросвязи и других сооружений и устройств, выполняемые в период времени, не предусмотренный в графике движения поездов, должны производиться, как правило, без закрытия перегона. Если выполнение этих работ вызывает необходимость перерыва в движении поездов, точный срок их начала и окончания определяется, соответственно, владельцем инфраструктуры, владельцем железнодорожных путей необщего пользования.

То есть действующими нормативными правовыми актами не закреплено, от какой из сторон (владельца пути необщего пользования, владельца инфраструктуры, их контрагентов) должна исходить инициатива установления технологических окон.

Исследовав действующее в данной сфере законодательство, доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу, что инициатива установления технологических окон должна исходить от стороны, заинтересованной в их установлении.

Доводы Заявителя о направлении письма в адрес ИП <1> исх. № 07-12/425 от 13.08.2018 о предоставлении графика технологических окон в движении поездов на весь период работ с указанием продолжительности окон, и оставлении данного письма ИП <1> без ответа не подтверждается материалами дела. Сведений о получении данного письма адресатом не имеется, в материалы дела не предоставлено, доводы представителя ИП <1> о неполучении данного письма Заявителем не опровергнуты.

Таким образом, в действиях ООО «Прайм-Тайм» нарушений процедуры закрытия участка железнодорожных путей необщего пользования не выявлено.

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Согласно ч. 1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Как указано в п. 4 постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», исходя из системного толкования положений статьи 10 ГК РФ и статей 3 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

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.

Учитывая неисправное техническое состояние рассматриваемого участка железнодорожного пути необщего пользования, подтверждаемое расшифровками обследований, актами обследования железнодорожного пути от 25.07.2018, от 25.12.2015, справкой Северо-Западного Управления государственного железнодорожного надзора от 25.05.2016, несение собственниками данного участка ЖД пути негативных последствий по причине ненадлежащего технического состояния данного участка ЖД пути, подтверждаемое постановлениями Костромской транспортной прокуратуры Северо-Западной транспортной прокуратуры о возбуждении дел об административных правонарушениях в отношении собственника участка ЖД пути по ч. 6 ст. 11.1, ст. 11.6 КоАП РФ, Комиссия приходит к выводу о недоказанности злоупотребления доминирующим положением в действиях лиц, эксплуатирующих спорный участок ЖД пути, по его закрытию.

Наличие нарушений в части содержания участка ЖД пути создают непосредственную угрозу для безопасности движения железнодорожного транспорта, а также угрозу жизни и здоровью как работников ОАО «Владпромжелдортранс», осуществляющих транспортировку грузов со станции Кострома-Новая контрагентам, так и иных лиц, находящихся вблизи железнодорожного пути, повреждению, утрате грузов, а также железнодорожного состава. Доказательств обратного Заявителем в материалы антимонопольного дела не представлено.

В период рассмотрения дела собственник участка ЖД пути необщего пользования ИП <1> продал данное имущество другому лицу – гр. Ф. по договору купли-продажи от 20.09.2018. ООО «Прайм-Тайм» (Арендатор) на основании уведомления от 10.09.2018 о расторжении договора аренды железнодорожного пути от 27.07.2018 возвратило ИП <1> (Арендодатель) объект аренды – участок ЖД пути по акту приема-передачи, подписанному сторонами 14.09.2018.

Взаимоотношения между грузоотправителями, грузополучателями, владельцами железнодорожных путей необщего пользования владельцами железнодорожного подвижного состава, перевозчиками и владельцами инфраструктур железнодорожного транспорта общего пользования (далее - владелец инфраструктуры) при эксплуатации и обслуживании железнодорожных путей необщего пользования регулируют Правила эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденные приказом Министерства путей сообщения РФ от 18.06.2003 № 26 (далее - Правила № 26).

Согласно п. 2.1. Правил № 26 договоры на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования заключаются между перевозчиком и контрагентом при обслуживания его локомотивом перевозчика. В этом случае договор может быть заключен только при согласии основного владельца железнодорожного пути необщего пользования на пропуск вагонов для перевозок контрагента по своей территории. Данное согласие удостоверяется подписью и печатью указанного владельца железнодорожного пути необщего пользования в договоре на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования.

Указанное согласие владельца смежного участка ЖД пути необщего пользования ОАО «Владпромжелдортранс» не получено, доказательств обратного в материалы антимонопольного дела не представлено.

Согласно п. 5 постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов. В частности, он не полномочен защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения путем вынесения предписания нарушителю об уплате контрагенту задолженности или о возмещении понесенных убытков.

Отсутствие между владельцами смежных участков железнодорожных путей необщего пользования – ООО «Прайм-Тайм» и ОАО «Владпромжелдортранс» договорных отношений говорит о наличии спора о праве между указанными сторонами.

Таким образом, исследовав представленные в материалы дела доказательства, пояснения сторон, информацию и сведения, Комиссия приходит к выводу об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства, а именно ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции, в действиях ООО «Прайм-Тайм», выразившихся в направлении уведомления (заявки на выдачу предупреждения) о начале ремонтных работ и о прекращении использования участка железнодорожного пути необщего пользования протяженностью 829 п.м. от СП21 до СП29, расположенного по адресу: г. Кострома, ул. Индустриальная, сооружение № 2, дом № 48, кадастровый номер <...> :27:060201:249, с 20:30 мск 01.08.2018 на неопределенный

срок, и в закрытии доступа для движения железнодорожного транспорта на указанном участке пути с 20:30 мск 01.08.2018.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3.4 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Дело № 04-51/2018 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Прайм-Тайм» (ОГРН: 1104401007127, ИНН: 4401111812, место нахождения: 156014, г. Кострома, ул. Сутырина, д. 4А, пом. 6) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях (бездействии).

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

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

Резолютивная часть решения оглашена по окончании рассмотрения дела и приобщена к материалам дела.

Председатель Комиссии подпись

Члены Комиссии: подпись

подпись