

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

об отложении рассмотрения дела № 02-01-04-10-18

06 июня 2018 года

г.

Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии;

Анохина Е.В. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

рассмотрев дело № 02-01-04-10-18 от 12.04.2018 г. по признакам нарушения Открытым акционерным Обществом «Российские железные дороги» (ОАО «РЖД») (ИНН 7708503727, почтовый и юридический адрес: 107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 2), части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В действиях ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги по включению в Распоряжение № ЗСиб-1948/р, регулирующее порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству, усматривается нарушение ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь пунктом 2 части 1, пунктом 3 ч. 1.1 ст. 47, ст. 48.1 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции», Комиссия

### ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Принять заключение об обстоятельствах дела № 02-01-04-10-18.
2. Отложить рассмотрение дела № 02-01-04-10-18 от 12.04.2018 г.
3. Назначить рассмотрение дела № 02-01-04-10-18 на 21 июня 2018 г. в 14-00 часов по адресу: г. Новосибирск, ул. Кирова, 3, кабинет 915. Предварительная регистрация в кабинете 1004.

Явка представителей ответчика по делу с доверенностью на участие в

рассмотрении дела обязательна.

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 02-01-04-10-18 от 12.04.2018 г.

06 июня 2018 года

г.

Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Камнева Н.П. – заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Князькова С.Е. – начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

Анохина Е.В. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

рассмотрев дело № 02-01-04-10-18 от 12.04.2018 г. по признакам нарушения Открытым акционерным Обществом «Российские железные дороги» (ОАО «РЖД») (ИНН 7708503727, почтовый и юридический адрес: 107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 2), части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии на заседании Комиссии представителя ответчика - ОАО «РЖД» - Журевича Владимира Николаевича, действующего на основании доверенности № 3-Сиб-159/Д от 22.05.2018 г.;

в отсутствие представителя заявителя ООО «ППЖТ СЛК», о дате, времени и месте рассмотрения дела уведомленного надлежащим образом.

руководствуясь ст. 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России из Западно-Сибирской транспортной прокуратуры поступило обращение ООО «ППЖТ СЛК» в отношении ОАО «РЖД» по вопросу несоответствия действующему законодательству распоряжения ОАО «РЖД» № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г. «Об установлении порядка подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования». В

результате рассмотрения обращения установлено, в том числе, следующее.

В целях обеспечения безопасности движения при выезде железнодорожного подвижного состава, не принадлежащего ОАО «РЖД», с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги, ОАО «РЖД» было разработано Положение о порядке подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, которое утверждено распоряжением железной дороги от 29 ноября 2017 г. № ЗСиб-1948/р (далее - Распоряжение № ЗСиб-1948/р).

1. Согласно п. 2.1 Распоряжения № ЗСиб-1948/р, для получения разрешения на обращение и выезд локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава, не принадлежащего ОАО «РЖД», на пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги в пределах закрепленного участка обращения владельцем локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава в ближайшее эксплуатационное локомотивное депо и начальнику железнодорожной станции заблаговременно предоставляются, в том числе, следующие документы:

- документы, подтверждающие право собственности или иное право, на котором владельцу принадлежит локомотив, моторвагонный железнодорожного подвижного состава – с момента постройки или с даты последнего исключения локомотива, моторвагонного железнодорожного подвижного состава из парка ОАО «РЖД»;

- копии договоров на проведение и периодичность технического обслуживания, ремонта и экипировки локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава и копию сертификата производственного процесса технического обслуживания и ремонта локомотивов, моторвагонного подвижного состава в Добровольной системе сертификации на федеральном железнодорожном транспорте, если техническое обслуживание или ремонт локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава производится на предприятии, не входящем в структуру ОАО «РЖД». Договор должен учитывать ответственность сторон в случае возникновения неисправностей и отказов локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава.

При этом Приложением № 8 «Порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования и с железнодорожных путей общего пользования на железнодорожные пути необщего пользования» к Правилам эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденным Приказом МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26, предоставление указанных документов не

предусмотрено.

2. Согласно п. 2.3 Распоряжения № ЗСиб-1948/р, допуск локомотива сторонней организации по техническому состоянию (подтверждение технической готовности), в том числе подтверждение наличия и исправности приборов безопасности, радиосвязи, иного оборудования, осуществляется путем проведения осмотра локомотива представителем эксплуатационного локомотивного депо (приемщиком локомотивов) и проверки наличия Акта технического состояния локомотивов, составленного по форме согласно Приложению № 1 к Распоряжению.

При этом пп. 5 п. 1 Приложения № 8 Приказа МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26 устанавливает, что допуск локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава по техническому состоянию (подтверждение технической готовности), в том числе подтверждение наличия и исправности приборов безопасности, радиосвязи, иного оборудования, осуществляется путем проверки наличия акта технического состояния локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава, составленного по **форме** (приложение № 1 к настоящему Порядку), т.е., проведение осмотра локомотива Приказом МПС РФ от 18.06.2003 г. № 26 не предусмотрено.

3. Согласно п. 4.5 Распоряжения № ЗСиб-1948/р свидетельство на право управления локомотивом (МВПС), выданное организацией, не входящей в систему ОАО «РЖД» и МПС России, независимо от ее ведомственной подчиненности и формы собственности, не дает машинисту права выезда на пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги, в соответствии с пунктом 19 Приказа МПС России от 11.11.1997 г. № 23Ц.

При этом п. 19 Приказа МПС России от 11.11.1997 г. № 23Ц запрещен выезд на железнодорожные пути общего пользования только в случае, если свидетельство на право управления локомотивом выдано предприятиями, не входящими в систему МПС России, независимо от их ведомственной подчиненности и форм собственности.

Таким образом, выявлено несоответствие положений Распоряжения Филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги № ЗСиб-1948/р положениям действующего законодательства.

Письмом исх. № исх-331/З-СибРБ от 27.02.2018 г. ОАО «РЖД» признало, что отдельные дополнительные требования, внесенные в пункты 2.1, 2.3 и 4.5 Распоряжения № ЗСиб-1948/р, не соответствуют нормативным актам МПС и Минтранса России, и подлежат соответствующему пересмотру.

Действия ОАО «РЖД» по включению в Распоряжение, регулирующее порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования,

положений, не соответствующих действующему законодательству, ущемляют права хозяйствующих субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере железнодорожных перевозок, в том числе, ООО «ППЖТ СЛК» (согласно сведениям ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «ППЖТ СЛК» является деятельность железнодорожного транспорта: грузовые перевозки).

Так как в Распоряжении № ЗСиб-1948/р не указаны конкретные лица, которым адресовано Распоряжение, можно сделать вывод, что Распоряжение распространяется на всех лиц, осуществляющих подачу (выход) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования.

Таким образом, не соответствующее законодательству Распоряжение ОАО «РЖД» № ЗСиб-1948/р ущемляет интересы неопределенного круга потребителей.

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ 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.

При этом необходимо отметить, что в соответствии с *Постановлением Пленума ВАС РФ* от 30.06.2008 г. № 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.

В соответствии с ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 17.08.1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» железнодорожные перевозки отнесены к сферам деятельности субъектов естественных монополий.

В соответствии со **ст. 6** Закона «О естественных монополиях» и в целях совершенствования государственного регулирования деятельности субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 №643 утвержден **перечень** работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируются государством (далее – Перечень). В Перечень, в том числе включены услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

В соответствии с Приказом ФСТ РФ от 29.12.2004 г. № 435-т ОАО «РЖД», осуществляющее деятельность в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, включено в раздел 1 «Железнодорожные перевозки и услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования» Реестра субъектов естественных монополий на транспорте, в отношении которых осуществляются государственное регулирование и контроль, под регистрационным номером 77/1/2.

В соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Таким образом, ОАО «РЖД» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования.

Письмом исх. № 3221/ЗСиБИО от 03.05.2018 г. ОАО «РЖД» пояснило, что распоряжение Западно-Сибирской железной дороги-филиала ОАО «РЖД» № 3-Сиб-1948/р признано утратившим силу пунктом 2 распоряжения Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 02.04.2018 г. № 3-Сиб-505/р, в связи с чем, ОАО «РЖД» просит рассмотрение дела № 02-01-04-10-18 о нарушении антимонопольного законодательства прекратить.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель ОАО «РЖД» признал факт несоответствия Распоряжения Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г. действующему законодательству, отметив, что в апреле 2018 г. указанное нарушение было устранено.

01.06.2018 г. ОАО «РЖД» направило в адрес ООО «ППЖТ СЛК» копию Распоряжения Западно-Сибирской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 02.04.2018 г. № 3-Сиб-505/р, которым признано утратившим силу Распоряжение № 3-Сиб-1948/р. Кроме того, ОАО «РЖД» был произведен разбор и выявлено должностное лицо, виновное в издании распоряжения, не соответствующего законодательству. Согласно данным системы «ЭТРАН», у ОАО «РЖД» отсутствуют заключенные договоры с ООО «ППЖТ СЛК».

По поводу изложенных доводов ответчика необходимо отметить следующее.

Факт издания ОАО «РЖД» Распоряжения № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г., содержащего положения, не соответствующие действующему законодательству, подтверждается материалами дела № 02-01-04-10-18.

Основания для прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства перечислены в ч. 1 ст. 48 Федерального закона «О защите конкуренции». Факт устранения ответчиком допущенного нарушения антимонопольного законодательства в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции» не является основанием для прекращения рассмотрения дела.

Действия ОАО «РЖД» по включению в Распоряжение, регулирующее порядок

подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству, ущемляют права хозяйствующих субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере железнодорожных перевозок, в том числе, ООО «ППЖТ СЛК» (согласно сведениям ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «ППЖТ СЛК» является деятельность железнодорожного транспорта: грузовые перевозки).

На основании изложенного, действия ОАО «РЖД» в лице филиала ОАО «РЖД» - Западно-Сибирской железной дороги по включению в Распоряжение № 3-Сиб-1948/р от 09.11.2017 г., регулирующее порядок подачи (выхода) локомотивов, моторвагонного железнодорожного подвижного состава с железнодорожных путей необщего пользования на железнодорожные пути общего пользования Западно-Сибирской железной дороги и с железнодорожных путей общего пользования Западно-Сибирской железной дороги на железнодорожные пути необщего пользования, положений, не соответствующих действующему законодательству, являются нарушением ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».