

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Советская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03
www.fas.uln.ru, to73@fas.gov.ru

Исх. от 05.04.2010 №1646-04

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть объявлена 26.03.2010
В полном объеме изготовлено 05.04.2010

г. Ульяновск

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель
Комиссии - зам. руководителя управления П.Г. Юдин,
Члены
Комиссии - нач. отдела М.С. Степанова,
- главный специалист-эксперт С.В. Моисеев;

рассмотрев дело №6117/04-2009 по признакам нарушения ОАО «РЖД» (107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, 2) пункта 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции " (далее – Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа от 27.11.2009 № 286 Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области было проведено плановое контрольное мероприятие по проверке соблюдения антимонопольного законодательства ОАО «Российские железные дороги», далее – ОАО «РЖД», при заключении договоров перевозки грузов (об организации перевозок грузов), правильности применяемых тарифов на услуги ОАО «РЖД» при выполнении данных договоров, в том числе по открытию зоны таможенного контроля, стоимость услуг ОАО «РЖД» по промывке вагонов (основание – план проведения контрольных мероприятий на 2009 год, утвержденный 23.12.2008).

По результатам контрольного мероприятия приказом от 19.01.2010 №7 в отношении ОАО «РЖД» было возбуждено дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства путем:

- нарушения установленного порядка ценообразования при оказании услуг по подаче и уборке вагонов, контейнеров для погрузки или выгрузки грузов на железнодорожные станции, не открытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, полностью закрытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, а также на железнодорожные пути необщего пользования, примыкающие к ним, либо на перегоне, поскольку расчет платы за указанные услуги регулируется Тарифным руководством № 3 (п.2.7);

- по факту нарушения установленного порядка ценообразования при оказании услуг за пробег общего парка ОАО «РЖД» к местам промывки (очистки), дезинфекции), поскольку расчет платы за указанные услуги регулируется Прейскурантом № 10-01 (п.2.16.1);

- по факту навязывания условий, не связанных с предметом договора на подачу и уборку вагонов на железнодорожный путь необщего пользования.

На заседаниях комиссии представители ОАО «РЖД» указали, что выявленное нарушение антимонопольного законодательства устранено, ко всем договорам, в которых плата за указанные выше услуги взималась по договорным ставкам, а не по Прейскуранту 10-01 и Тарифному руководству №3, подписаны дополнительные соглашения с исключением данных пунктов. В отношении навязывания невыгодных условий договора пояснили, что условие о приобретении погрузчика было внесено по обоюдному согласию сторон для ускорения процесса погрузки груза. После приобретения погрузчик стал собственностью ООО «Аркада».

Пояснили, что все дополнительные соглашения к договорам, которым приводились в соответствие с законодательством применяемые тарифы на подачу и уборку вагонов, контейнеров для погрузки или выгрузки грузов на железнодорожные станции, не открытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, полностью закрытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, а также на железнодорожные пути необщего пользования, примыкающие к ним, либо на перегоне, имеют идентичные реквизиты - дополнительное соглашение №1 от 01.06.2009, поскольку договорная работа велась одновременно. Представили, в том числе дополнительные соглашения с ОАО «Ульяновский механический завод» и ООО «Альянс», согласно которым исключались пункты, устанавливающие договорную стоимость подачи и уборки вагонов, контейнеров для погрузки или выгрузки грузов на железнодорожные станции, не открытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, полностью закрытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, а также на железнодорожные пути необщего пользования, примыкающие к ним, либо на перегоне.

Указали, что после рассмотрения Ульяновским УФАС России дела №5277/04-2009 06.02.2009 по Ульяновскому отделению КБШ ж.д. была разработана и принята новая калькуляция по промывке вагонов, где из расчета было исключено расстояние пробега вагона от места выгрузки до места промывки, в связи с чем была введена промывка по станции Чшмы, а 20.12.2009 была дополнительно введена ставка промывки вагонов на станции Сызрань-1.

Кроме того, представили дополнительное соглашение с ООО «Зерновая Компания «Поволжье» от 25.08.2009 №2, которым был в новой редакции согласован протокол стоимости дополнительных и транспортно-экспедиционных услуг и изменены пункты, которыми устанавливалась стоимость услуг по промывке в зависимости от пробега к месту промывки.

Рассмотрев представленные материалы дела и заслушав пояснения ответчика, Комиссия считает необходимым прекратить рассмотрение дела в отношении ОАО «РЖД» по пункту 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства исходя из следующего.

08.11.2007 между ООО «АРКАДА» и ОАО «РЖД» заключен договор на подачу и уборку вагонов на железнодорожный путь необщего пользования ООО «АРКАДА» по станции Студенческая Куйбышевской железной дороги от №5/209. В пункте 17

договора (в мероприятиях по сокращению простоя вагонов) указано, что «Пользователь» приобретает прогрессивные механизированные средства погрузки – автопогрузчик немецкой фирмы «FUKS» - в 4 кв. 2007 года.

Представили письмо ООО «АРКАДА» от 05.02.2010, согласно которому данное условие было включено в договор в целях уменьшения срока оборота вагонов. Указано, что обществом приобретен другой мощный погрузчик. Кроме того, согласно пояснениям ОАО «РЖД» после приобретения погрузчик стал собственностью ООО «Аркада».

Таким образом, фактов навязывания данного условия не установлено.

Рассмотрев представленные материалы дела и заслушав пояснения ответчика, Комиссия считает необходимым прекратить рассмотрение дела в отношении ОАО «РЖД» по пункту 10 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства исходя из следующего.

ОАО «Российские железные дороги», осуществляющее деятельность в сфере услуг по железнодорожным перевозкам, приказом от 29.12.2004 № 435-т Федеральной службы по тарифам включено в Реестр субъектов естественных монополий на транспорте, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль, Раздел 1. Железнодорожные перевозки, под регистрационным номером 77/1/2., а согласно части 5 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещается злоупотребление доминирующим на рынке субъектом своим положением на соответствующем товарном рынке, если эти действия влекут или могут повлечь ущемление интересов других лиц, в том числе запрещаются такие действия, как нарушение установленного порядка ценообразования.

На территории Ульяновской области полномочиями по подаче - уборке вагонов, заключению договоров на эксплуатацию пути необщего пользования наделено Ульяновское отделение Куйбышевской железной дороги – филиала ОАО «Российские железные дороги» в лице Начальника отделения (заместителя начальника), действующих на основании доверенности, выдаваемой начальником Куйбышевской железной дороги – филиала ОАО РЖД».

Как следует из анализа законодательства тарифы на перевозку грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые российскими железными дорогами, определяются в соответствии с Тарифным руководством № 1 «Тарифы на перевозки грузов и услуги инфраструктуры, выполняемые российскими железными дорогами» (Прейскурант № 10-01), утвержденным Постановлением Федеральной энергетической комиссии Российской Федерации от 17 июня 2003 г. № 47-т/5. Дополнительные работы (услуги), связанные с перевозкой грузов на федеральном железнодорожном транспорте регулируются в соответствии с Правилами применения сборов за дополнительные операции, связанные с перевозкой грузов на федеральном железнодорожном транспорте (Тарифное руководство № 3), утвержденными Постановлением Федеральной энергетической комиссии Российской Федерации от 19 июня 2002 г. № 35/15.

Плата за услуги, стоимость которых не регулируется, устанавливается сторонами по соглашению сторон.

Согласно исследованным договорам на организацию перевозок грузов, стоимость дополнительных работ и услуг согласовывается в протоколах согласования стоимости дополнительных работ и услуг, являющихся приложениями к договорам.

В исследованных в ходе проверки договорах выявлены условия, противоречащие законодательству в части нарушения порядка ценообразования, в частности установлена договорная стоимость за следующие услуги:

1) Подача и уборка вагонов, контейнеров для погрузки или выгрузки грузов на железнодорожные станции, не открытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, полностью закрытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, а также на железнодорожные пути необщего пользования, примыкающие к ним, либо на перегоне – за один вагон/подачу - (п. 15 приложения 1 от 10.07.2006 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (п. 15 приложения 1 на 10.07.2006 к договору №5Д/219 от 09.04.2007), (п. 15 приложения 1 на 10.07.2006 к договору №5Д/275 от 08.05.2007).

Данный пункт в последующих редакциях приложения разбит на три пункта следующим образом:

-Подача и уборка вагонов, контейнеров для погрузки или выгрузки грузов на железнодорожные станции, не открытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, полностью закрытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, а также на железнодорожные пути необщего пользования, примыкающие к ним, либо на перегоне (Ташла) (п. 8 приложения 1 на 20.07.2007 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (п. 6 приложения 1 на 10.12.2007 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (п. 4 приложения 1 на 11.06.2008 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (п. 8 приложения 1 на 14.06.2007 к договору №5Д/219 от 09.04.2007), (п. 8 приложения 1 на 14.06.2007 к договору №5Д/275 от 08.05.2007), (п. 6 приложения 1 на 10.12.2007 к договору №5Д/275 от 08.05.2007), (п. 4 приложения 1 на 24.04.2009 к договору №5Д/202 от 24.04.2009), (п. 4 приложения 1 на 24.04.2009 к договору №5Д/213 от 24.04.2009), (п. 4 приложения 1 на 19.03.2009 к договору №5Д/14/426-09/211 от 24.04.2009);

-Подача и уборка вагонов, контейнеров для погрузки или выгрузки грузов на железнодорожные станции, не открытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, полностью закрытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, а также на железнодорожные пути необщего пользования, примыкающие к ним, либо на перегоне (Ключищи) (п. 9 приложения 1 на 20.07.2007 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (п. 7 приложения 1 на 10.12.2007 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (п. 5 приложения 1 на 11.06.2008 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (п. 9 приложения 1 на 14.06.2007 к договору №5Д/219 от 09.04.2007), (п. 9 приложения 1 на 14.06.2007 к договору №5Д/275 от 08.05.2007), (п. 7 приложения 1 на 10.12.2007 к договору №5Д/275 от 08.05.2007), (п. 5 приложения 1 на 24.04.2009 к договору №5Д/202 от 24.04.2009), (п. 5 приложения 1 на 24.04.2009 к договору №5Д/213 от 24.04.2009), (п. 5 приложения 1 на 19.03.2009 к договору №5Д/14/426-09/211 от 24.04.2009);

-Подача и уборка вагонов, контейнеров для погрузки или выгрузки грузов на железнодорожные станции, не открытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, полностью закрытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, а также на железнодорожные пути необщего пользования, примыкающие к ним, либо на перегоне (Охотничья) (п. 10 приложения 1 на 20.07.2007 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (п. 8 приложения 1 на 10.12.2007 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (п. 6 приложения 1 на 11.06.2008 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (п. 10 приложения 1 на 14.06.2007 к договору №5Д/219 от 09.04.2007), (п. 10 приложения 1 на 14.06.2007 к договору №5Д/275 от 08.05.2007), (п. 8 приложения 1 на 10.12.2007 к договору №5Д/275 от 08.05.2007), (п. 6 приложения 1 на 24.04.2009 к договору №5Д/202 от 24.04.2009), (п. 6 приложения 1 на 24.04.2009 к договору №5Д/213 от 24.04.2009), (п. 6 приложения 1 на 19.03.2009 к договору №5Д/14/426-09/211 от 24.04.2009);

В договоры, заключенные в 2009 году, дополнительно включен пункт по оказанию данных услуг также по станции Белый Ключ, 7 путь (п. 7 приложения 1 на 24.04.2009 к договору №5Д/202 от 24.04.2009), (п. 7 приложения 1 на 24.04.2009 к договору №5Д/213 от 24.04.2009), (п. 7 приложения 1 на 19.03.2009 к договору №5Д/14/426-09/211 от 24.04.2009);

Разделом 2.7 Тарифного руководства № 3 установлен порядок расчета платы за подачу и уборку груженых и порожних вагонов локомотивом, принадлежащим организации федерального железнодорожного транспорта.

Соответственно, стоимость работ и услуг по пунктам подача и уборка вагонов, контейнеров для погрузки или выгрузки грузов на

железнодорожные станции, не открытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, полностью закрытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, а также на железнодорожные пути необщего пользования, примыкающие к ним, либо на перегоне должна быть рассчитана исходя из раздела 2.7 Тарифного руководства № 3;

2) а) промывка вагонов для станций, находящихся от пункта промывки на расстоянии (установлена за один вагон в зависимости от протяженности пути до пункта промывки)

до 100 км вкл. (Молвино),

свыше 100 км до 200 км (Ульяновск-Центр, -1, -3, Студенческая, Цильна, Верхняя Терраса, Чердаклы),

свыше 200 км (Майна, Димитровград, Нурлат, Шентала)

- (п.27 приложения 1 от 20.07.2007 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (п.31 приложения 1 на 05.02.2008 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (п. 21 приложения1 на 10.07.2006 к договору №5Д/219 от 09.04.2007), (п. 27 приложения1 на 14.06.2007 к договору №5Д/219 от 09.04.2007), (п. 21 приложения1 на 10.07.2006 к договору №5Д/275 от 08.05.2007), (п. 27 приложения1 на 14.06.2007 к договору №5Д/275 от 08.05.2007), (п. 8 приложения1 на 14.06.2007 к договору №5Д/275 от 08.05.2007), (п. 31 приложения1 на 05.02.2008 к договору №5Д/275 от 08.05.2007).

б) Данный пункт в последующих редакциях приложения изложен следующим образом:

промывка вагонов (кроме категорийных) на пункте подготовки вагонов под погрузку на станции Сызрань

для станций, находящихся от пункта промывки на расстоянии до 100 км вкл (Молвино),

до 200 км (Белый Ключ, Красный Гуляй, Кучуры, Студенческая, Ульяновск-Центр, -1, -3, Чердаклы, Цильна, Верхняя Терраса)

до 300 км (Майна, Чуфарово, Вешкайма, Димитровград)

до 400км (Нурлат, Шентала)

до 500 км (Клявино, Дымка).

Промывка вагонов (кроме категорийных) на пункте подготовки вагонов под погрузку на станции Чишмы

для станций, находящихся от станции выгрузки до станции промывки на расстоянии

до 300 км (Дымка, Пронино, Клявино),

до 400км (Нурлат, Челна, Шентала)

до 500 км (Погрузная, Якуш, Димитровград)

- (редакция п.22 приложения 1 на 25.09.2008 к договору №5Д/126 от 01.03.2007);

-(п. 22 приложения 1 на 11.06.2008 к договору №5Д/275 от 08.05.2007 – без ст. Чишмы);

в) в последующих редакциях изложен как подпункт б) пункта, где пункт а) устанавливает плату непосредственно за промывку:

плата за вагону (контейнеро)-км от станции выгрузки до станции нахождения пункта очистки и промывки (дополнительно к пункту а)- установлено в руб/вагону (контейнеро)- км - (редакция пп. 6 п.25 приложения 1 на 25.09.2008 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (пп. 6 п.26 приложения1 на 11.06.2008 к договору №5Д/126 от 01.03.2007), (пп. 6 п.25 приложения1 на 10.12.2007 к договору №5Д/275 от 08.05.2007).

Стоимость работ и услуг по пунктам «за пробег общего парка ОАО «РЖД» к местам промывки (очистки), дезинфекции)» включена в тарифы (платы, сборы) Прейскуранта № 10-01 (п.2.16.1), следовательно, тарификация порожнего пробега собственных и арендованных вагонов к местам промывки и ветеринарно-санитарной обработки вагонов по просьбе грузополучателей должна осуществляться по тарифам действующего Прейскуранта N 10-01.

Таким образом, договорная стоимость за указанные выше услуги дополнительно взиматься не должна, в данных же договорах она устанавливается в размере, установленном соглашением сторон, и устанавливается как дополнительная нерегулируемая услуга, что является нарушением установленного порядка ценообразования.

Однако установлено, что в договорах, заключенных ОАО «РЖД» в 2009 году, устранено нарушение ценообразования в части применения установленной не Прейскурантом 10-01, а соглашением сторон платы за пробег общего парка ОАО «РЖД» к местам промывки (очистки), дезинфекции.

ОАО «РЖД» указало, что ко всем договорам, в которых плата за указанные выше услуги взималась по договорным ставкам, а не по Прейскуранту 10-01 и Тарифному руководству №3, подписаны дополнительные соглашения с исключением данных пунктов.

Пояснили, что все дополнительные соглашения к договорам, которым приводились в соответствие с законодательством применяемые тарифы на подачу и уборку вагонов, контейнеров для погрузки или выгрузки грузов на железнодорожные станции, не открытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, полностью закрытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, а также на железнодорожные пути необщего пользования, примыкающие к ним, либо на перегоне, имеют идентичные реквизиты - дополнительное соглашение №1 от 01.06.2009, поскольку договорная работа велась одновременно. Представили, в том числе дополнительные соглашения с ОАО «Ульяновский механический завод» и ООО «Альянс», согласно которым исключались пункты, устанавливающие договорную стоимость подачи и уборки вагонов, контейнеров для погрузки или выгрузки грузов на железнодорожные станции, не открытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, полностью закрытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, а также на железнодорожные пути необщего пользования, примыкающие к ним, либо на перегоне.

Указали, что после рассмотрения Ульяновским УФАС России дела №5277/04-2009 06.02.2009 по Ульяновскому отделению КБШ ж.д. была разработана и принята новая калькуляция по промывке вагонов, где из расчета была исключена расстояние пробега вагона от места выгрузки до места промывки, в связи с чем была введена промывка по станции Чишмы, а 20.12.2009 была дополнительно введена ставка промывки вагонов на станции Сызрань-1.

Кроме того, представили дополнительное соглашение с ООО «Зерновая Компания «Поволжье» от 25.08.2009 №2, которым был в новой редакции согласован протокол стоимости дополнительных и транспортно-экспедиционных услуг и изменены пункты, которыми устанавливалась стоимость услуг по промывке в зависимости от пробега к месту промывки.

Как установлено в ходе рассмотрения дела, дополнительные соглашения №1, устраняющие нарушение по пунктам «подача и уборка вагонов, контейнеров для погрузки или выгрузки грузов на железнодорожные станции, не открытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, полностью закрытые для выполнения отдельных операций по приему, погрузке, выгрузке и выдаче грузов, а также на железнодорожные пути необщего пользования, примыкающие к ним, либо на перегоне» подписаны 01.06.2009, вступили в силу с 15.06.2009.

Расчет ставок договорных сборов был прекращен после разработки и принятия 06.02.2009 новой калькуляции по промывке вагонов, где из расчетов было исключено расстояние пробега от места выгрузки к местам промывки (очистки), дезинфекции).

Таким образом, нарушение антимонопольного законодательства совершено в пределах трехгодичного срока давности, однако на момент вынесения решения по делу устранено.

Согласно КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации является административным правонарушением.

РЕШИЛА:

1. В связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства дело № 6117/04-2009 о нарушении ОАО «РЖД» пункта 10 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» производством прекратить.
2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель комиссии П.Г. Юдин
Члены комиссии М.С. Степанова

С.В. Моисеев