

АО «СИБУР-Транс»

Кржижановского ул., д. 18,
корп. 4, г. Москва, 117997

ООО «Газпромтранс»

Наметкина ул., д. 16,
г. Москва, 117420

а/я 48, г. Москва, 117420

Федеральное
государственное
предприятие «Ведомственная охрана
железнодорожного
транспорта
Российской Федерации»

Костомаровский пер., д. 2
г. Москва, 105120

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-2139/77-17

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «20» декабря 2017 года

В полном объеме решение изготовлено «28» декабря 2017 года

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

председателя Комиссии – (...), заместителя руководителя;

членов Комиссии – (...), начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;



- (...), заместителя начальника правового отдела;
- (...), заместителя начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами;
- (...), специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами,

в присутствии представителей:

- | | |
|--------------------|--|
| АО «СИБУР-Транс» | – (...), действующего на основании доверенности от (...) № (...), |
| ООО «Газпромтранс» | – (...), действующего на основании доверенности от (...) № (...), |
| ФГП ВО ЖДТ России | – (...), действующей на основании доверенности от (...) № (...);
– (...), действующей на основании доверенности от (...) № (...), |

рассмотрев дело № 1-10-2139/77-17 по признакам нарушения Федеральным государственным предприятием «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее - ФГП ВО ЖДТ России) (105120, г. Москва, Костомаровский пер., д. 2, ОГРН:1037701021841, ИНН: 7701330105, КПП: 770901001, дата регистрации в качестве юридического лица 01.04.2003) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке предоставления услуг по сопровождению и охране в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом специальных грузов, входящих в перечень, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 23.07.2015 № 1424-р (далее - Услуга), в границах Российской Федерации,

УСТАНОВИЛА:

Письмами ФАС России от 10.08.2016 № АР/55044-ДСП/16, от 13.09.2016 № АР/63328/16 (вх. № 33055 от 11.08.2016, от 16.09.2016 № 38929) в Московское УФАС России поступили поручения о рассмотрении заявлений ООО «ГАЗПРОМТРАНС» и АО «СИБУР-Транс» по вопросу установления ФГП ВО ЖДТ России экономически необоснованной цены за оказание услуги по сопровождению и охране в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом специальных грузов, входящих в перечень, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 23.07.2015 № 1424-р (далее - Распоряжение № 1424-р), по вопросу применения в договоре при расчете ставок охраны и сопровождения нормативных сроков доставки, которые являются отличными от фактических сроков доставки.

По заявлению АО «СИБУР-Транс» (вх. № 33055 от 11.08.2016) приказом Московского УФАС России от 31.01.2017 № 16 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 1-10-257/77-17 по признакам нарушения ФГП ВО ЖДТ России части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в части злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке предоставления услуг по сопровождению и охране в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом специальных грузов, входящих в перечень по Распоряжению № 1424-р, в географических границах Российской Федерации.

По заявлению ООО «ГАЗПРОМТРАНС» (вх. от 16.09.2016 № 38929) в связи с наличием в действиях (бездействии) ФГП ВО ЖДТ России, выразившихся в навязывании контрагентам по договорам на оказание услуг по сопровождению и охране грузов в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке грузов железнодорожным транспортом, ставок сбора и порядка их применения исходя из нормативных (максимальных) сроков доставки грузов по категориям отправок признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, Московское УФАС России на основании статьи 39¹ Закона о защите конкуренции выдало ФГП ВО ЖДТ России предупреждение о необходимости прекращения указанных действий (исх. от 21.03.2017 № АХ/12886).

ФГП ВО ЖДТ России не исполнило указанное предупреждение, что подтверждается письмом от 04.05.2017 № ЦПИ-1/58 (вх. № 20585/17 от 04.05.2017).

Согласно части 8 статьи 39¹ Закона о защите конкуренции в случае неисполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В связи с неисполнением ФГП ВО ЖДТ России предупреждения (исх. от 21.03.2017 № АХ/12886) приказом Московского УФАС России от 14.08.2017 № 274 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 1-10-1878/77-17.

По результатам рассмотрения Московским УФАС России дел №№ 1-10-257/77-17, 1-10-1878/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденных в отношении ФГП ВО ЖДТ России, Комиссией принято решение об объединении указанных дел в одно производство в связи с тем, что рассматриваемые в рамках указанных дел действия ФГП ВО ЖДТ России, содержащие признаки нарушения антимонопольного законодательства, являются однородными, совершены на одном товарном рынке.

Приказом Московского УФАС России от 22.09.2017 № 305 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 1-10-2139/77-17.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-2139/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

Частью 1 статьи 23 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» установлено, что охрана грузов в пути следования и на железнодорожных станциях обеспечивается перевозчиком за счет собственных средств либо по договору с ведомственной охраной федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта или другими организациями, за исключением обеспечиваемых грузоотправителями или грузополучателями охраны и сопровождения грузов в соответствии с Федеральным законом от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» либо договором.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 14 апреля 1999 года № 77-ФЗ «О ведомственной охране» имеющие право на создание государственной ведомственной охраны федеральные органы исполнительной

власти определяются Правительством Российской Федерации.

Федеральное агентство железнодорожного транспорта входит в перечень федеральных органов исполнительной власти, имеющих право создавать ведомственную охрану на основании постановления Правительства Российской Федерации от 12 июля 2000 г. № 514 «Об организации ведомственной охраны».

Согласно части 2 статьи 23 Федерального закона Российской Федерации от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» охрана наиболее важных объектов железнодорожного транспорта общего пользования и специальных грузов осуществляется подразделениями ведомственной охраны федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта, войск национальной гвардии Российской Федерации и иными уполномоченными подразделениями. Перечни таких объектов и грузов устанавливаются Правительством Российской Федерации.

ФГП ВО ЖДТ России находится в ведении Федерального агентства железнодорожного транспорта в соответствии с Перечнем федеральных государственных унитарных предприятий, находящихся в ведении Федерального агентства железнодорожного транспорта, утвержденным распоряжением Правительства Российской Федерации от 21.03.2013 № 408-р.

Из пункта 1.4 Устава ФГП ВО ЖДТ России следует, что предприятие является ведомственной охраной Росжелдора, деятельность которой регулируется Федеральным законом от 14.04.1999 № 77-ФЗ «О ведомственной охране».

Распоряжением № 1424-р установлено, что специальные грузы, в частности: газы энергетические: пропан, бутан (код ЕТСНГ 226040, 226125, 226163, 226267, 226135), перевозимые железнодорожным транспортом общего пользования, подлежат охране исключительно силами ведомственной охраны Росжелдора (ФГП ВО ЖДТ России).

Таким образом, оказание Услуги иными хозяйствующими субъектами, кроме единственного подразделения ведомственной охраны Росжелдора - ФГП ВО ЖДТ России, невозможно в силу прямого указания в Распоряжения № 1424-р.

Кроме того, в материалы дела представлены ответы ФГУП «Охрана» Росгвардии (исх. от 22.02.2017 № 1815), ФГУП «УВО Минтранса России» (исх. от 13.02.2017 № 244), в которых предприятия сообщают, что не оказывают услуг по сопровождению и охране грузов, перевозимых железнодорожным транспортом.

ОАО «РЖД» также указало, что не располагает сведениями об иных хозяйствующих субъектах (кроме ФГП ВО ЖДТ России), обладающих правом

на оказание услуг по сопровождению и охране грузов в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом (вх. № 40582 от 26.09.2016).

Таким образом, на рынке предоставления Услуг на территории Российской Федерации отсутствуют иные хозяйствующие субъекты, оказывающие Услугу.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона 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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Таким образом, ФГП ВО ЖДТ России, являясь единственным хозяйствующим субъектом, имеющим нормативно установленное и исключительное право на предоставление услуг по сопровождению и охране в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом специальных грузов, входящих в перечень по Распоряжению № 1424-р, занимает доминирующее положение на рынке предоставления Услуг на территории Российской Федерации.

АО «СИБУР-Транс» является дочерним обществом ПАО «СИБУР Холдинг». Одним из основных направлений деятельности АО «СИБУР-Транс» является организация перевозки грузов железнодорожным транспортом.

Между АО «СИБУР-Транс» и ПАО «СИБУР Холдинг» заключены договоры транспортной экспедиции № СХ.12493/СТ.10501/э от 28.12.2012 и № СХ.12494/СТ. 10500 от 28.12.2012, в соответствии с которыми АО «СИБУР-Транс» оказывает услуги, связанные с перевозкой грузов, принадлежащих ПАО «СИБУР Холдинг» (в том числе газов энергетических), как по территории Российской Федерации, так и за ее пределами. Выполняя функции экспедитора,

АО «СИБУР-Транс», в том числе выступает в качестве грузоотправителя.

ООО «ГАЗПРОМТРАНС» входит в группу лиц ПАО «ГАЗПРОМ» и осуществляет транспортное обслуживание юридических лиц в качестве транспортного экспедитора и оператора железнодорожного подвижного состава. Одним из основных направлений деятельности ООО «ГАЗПРОМТРАНС» является организация перевозки грузов железнодорожным транспортом как по территории Российской Федерации, так и за ее пределами. При осуществлении указанных перевозок ООО «ГАЗПРОМТРАНС» также выступает, в том числе, в качестве грузоотправителя.

Таким образом, при перевозке грузов железнодорожным транспортом, ООО «ГАЗПРОМТРАНС» и АО «СИБУР-Транс» в отношениях с ФГП ВО ЖДТ России при оказании последним Услуги выступают в качестве ее заказчиков.

В соответствии с требованиями Устава железнодорожного транспорта Российской Федерации, утвержденного Федеральным законом от 10.01.2003 № 18-ФЗ, Правил перевозок железнодорожным транспортом грузов с сопровождением и охраной грузоотправителей, грузополучателей, утвержденных приказом МПС России от 18.06.2003 № 38 (далее - Приказ № 38), утвержден исчерпывающий перечень грузов, требующий обязательного сопровождения и охраны в пути следования (приложения №№ 2, 3 к Приказу № 38).

ФГП ВО ЖДТ России, как было указано ранее, оказывает услуги по сопровождению и охране в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом специальных грузов, входящих в перечень по Распоряжению № 1424-р (в том числе груз «газ энергетический» (пропан, бутан).

Ставки сбора за услуги ФГП ВО ЖДТ России по сопровождению и охране грузов «Газы энергетические (пропан, бутан)» в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом введены в действие приказом ФГП «ВО ЖДТ РФ» № К-10/368 от 29.12.2015.

Частью 1 статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) публичный договор определен как договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи,

энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

В соответствии с частью 1 статьи 435 ГК РФ офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора.

Оферта договора на оказание услуг по сопровождению и охране грузов в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом размещена на официальном сайте ФГП ВО ЖДТ России по адресу: [http://zdohrana.ru/tpl/documents/Типовой%20договор%20\(прямой\).pdf](http://zdohrana.ru/tpl/documents/Типовой%20договор%20(прямой).pdf).

В целях охраны грузов, требующих обязательного сопровождения и охраны в пути следования, перечень которых утвержден приложениями №№ 2, 3 Приказа № 38, АО «СИБУР-Транс» заключило с ФГП ВО ЖДТ России договор на оказание услуг по сопровождению и охране грузов в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом № УВО-2849/СТ.9286 от 30.12.2011.

АО «СИБУР-Транс» подписало дополнительное соглашение № 1 от 28.11.2015 и дополнительное соглашение № 2 от 28.11.2015 к указанному договору, расширяющие перечень грузов, сопровождаемых ФГП ВО ЖДТ России, согласно которому был добавлен пункт 1.4.1 и изложен в следующей редакции «перечень специальных грузов, перевозимых железнодорожным транспортом общего пользования, подлежащих охране подразделениями ведомственной охраны Росжелдора, утвержденный Распоряжением № 1424-р - применяемый Сторонами только в части энергетических грузов с кодами 226040, 226125, 226135, 226163, 226267, при их отправке со станции Нягань, Осенцы, Тобольск Свердловской железной дороги, Каучук Горьковской железной дороги».

В целях охраны грузов, требующих обязательного сопровождения и охраны в пути следования, перечни которых утверждены приложениями №№ 2, 3 Приказа № 38 и Распоряжением № 1421-р, между ООО «ГАЗПРОМТРАНС» и ФГП ВО ЖДТ был заключен договор на оказание услуг по сопровождению и охране грузов в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке грузов железнодорожным транспортом от 18.02.2016 № УВО-4060/1502716. В 2017 году договор от 24.01.2017 № УВО-4337/1601636 перезаключен на тех же условиях.

Согласно условиям договоров с обоими контрагентами ФГП ВО ЖДТ России осуществляет сопровождение и охрану грузов в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом грузов, в

соответствии с перечнями, утвержденными Приказом № 38 и Распоряжением № 1424-р.

В соответствии с письменными пояснениями и документами, представленными ФГП ВО ЖДТ России (вх. от 22.03.2017 № 12675), на аналогичных условиях заключены свыше пятидесяти договоров и дополнительных соглашений с контрагентами на охрану и сопровождение груза «газы энергетические (пропан, бутан)».

АО «СИБУР-Транс» обратилось в адрес ФГП ВО ЖДТ России письмом от 01.04.2016 № 1352/7/СТ о предоставлении расчетов сумм ставок сборов за выставляемые Услуги. ФГП ВО ЖДТ России отказалось предоставить запрашиваемые сведения (письмо от 10.05.2016 № К-14/161).

В вышеуказанном письме ФГП ВО ЖДТ России указало, что расчет ставок сбора за услуги ФГП ВО ЖДТ России по сопровождению и охране грузов в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом производится в соответствии с Методикой расчета ставок сбора за услуги ФГП ВО ЖДТ России по сменному сопровождению и охране грузов в вагонах, контейнерах при перевозке железнодорожным транспортом, утвержденной приказом ФГП ВО ЖДТ России от 10.02.2011 № К-10/40 1 (далее - Методика), которая была разработана Академией народного хозяйства при Правительстве Российской Федерации во исполнение Приказа № 38, и которая определяет стоимость услуг, оказываемых ФГП ВО ЖДТ России грузоотправителям, грузополучателям, транспортно-экспедиторским организациям за сопровождение и охрану грузов, требующих обязательного сменного сопровождения в пути следования. Также, согласно указанному письму, методология расчета и формирования стоимости услуг подразумевает использование ряда экономических показателей, относящихся к коммерческой тайне ФГП ВО ЖДТ России.

По результатам анализа положений Методики Комиссией было установлено следующее.

Основными параметрами Методики, применяемыми при расчете ставок сбора за услуги по сменному сопровождению и охране грузов по дальности перевозки, являются:

- среднесетевая ставка сбора за сменное сопровождение и охрану одного вагона в сутки;
- расчетные (нормативные) сроки доставки грузов по категориям отправок.

Согласно пункту 1.1 Методики, применяемая в ней дифференциация ставок сборов за сменное сопровождение и охрану грузов в зависимости от

расстояния и времени перевозки базируется на основе действующих Правил исчисления сроков доставки грузов железнодорожным транспортом, утвержденных приказом МПС России 18.06.2003 № 27 (зарегистрирован Минюстом России 23.06.2003, регистрационный № 4816).

Вместе с тем вышеуказанный приказ утратил силу в связи с изданием приказа Минтранса России 07.08.2015 № 245, которым утверждены Правила исчисления сроков доставки грузов, порожних грузовых вагонов железнодорожным транспортом.

Пунктом 3.6 Методики предусмотрено, что нормативные сроки доставки грузов и необходимая численность стрелков для осуществления сменного сопровождения и охраны грузов учитываются в соответствии с нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также организационно-распорядительными документами ФГП ВО ЖДТ России, утвержденными в установленном порядке.

В соответствии с пунктом 3.8 Методики отдельно устанавливаются ставки сбора за дополнительные нормативные сутки сменного сопровождения и охраны грузов.

Сверхнормативная охрана грузов определена Методикой как услуга по охране грузов в вагонах, контейнерах на железнодорожных станциях в пути следования, оказываемая ведомственной охраной сверх первоначально установленного срока доставки при перевозке груза во внутригосударственном сообщении или срока доставки, определяемого в порядке, установленном «Соглашением о международном железнодорожном грузовом сообщении» для грузов, перевозимых в международном сообщении.

Пунктом 7.1 Методики установлено, что при задержке в пути следования на железнодорожной станции охраняемых ведомственной охраной грузов сверх установленного первоначального нормативного срока доставки грузов по причинам, зависящим от грузоотправителей, грузополучателей и экспедиторской организации дополнительно взимаются суммы сбора за их сверхнормативную охрану. Условие о взимании суммы сбора за сверхнормативную охрану также содержится в договорах, заключенных между ООО «ГАЗПРОМТРАНС», АО «Сибур-Транс» и ФГП ВО ЖДТ России.

Согласно положениям договоров и Методике при фактической доставке груза ранее нормативного срока оплата услуг ведомственной охраны исчисляется исходя из нормативного срока. Таким образом, согласно условиям договора ФГП ВО ЖДТ России получает денежные средства без фактического исполнения работ (услуг), предусмотренных договором.

Согласно письменным пояснениям ООО «ГАЗПРОМТРАНС»

(вх. № 38929 от 16.09.2016) данное общество провело анализ по соблюдению сроков доставки грузов в 2015 году, который показал, что 87,18% отправок прибыли ранее окончания нормативного срока доставки, фактический срок доставки по отношению к нормативному за 2015 год меньше на 2,81 суток. Таким образом, ФГП ВО ЖДТ России в 2015 году только с одного грузоотправителя - ООО «ГАЗПРОМТРАНС» получило более 100 (ста) миллионов рублей исходя из оплаты запланированных, но не выполненных фактически, услуг по сопровождению и охране. При этом согласно договору ООО «ГАЗПРОМТРАНС» оплачивал сверхнормативную охрану и сопровождение груза, оплата сверхнормативной охраны по 2015 году составила более 9 (девяти) миллионов рублей.

ООО «ГАЗПРОМТРАНС» обратилось в ФГП ВО ЖДТ России (письмо от 14.03.2016 № 1/08-01/6250) и Минтранс России (письмо от 25.04.2016 № 1-08-01/10201) с просьбой об изменении Методики и условий договора в части изменения сроков исчисления оплаты за сопровождение и охрану груза с нормативных на фактические.

ФГП ВО ЖДТ России (исх. от 25.03.2016 № ДК-4/33) отказалось от внесения предложенных изменений, ссылаясь на текст Методики, принятой к исполнению, и на отсутствие программных и технических средств фиксации, учитывающих сроки начала и окончания перевозки грузов.

Вместе с тем согласно письменным пояснениям ООО «ГАЗПРОМТРАНС» (вх. № 38929 от 16.09.2016) объем оказанных по Договору услуг производится ФГП ВО ЖДТ России на основании информации, полученной от ОАО «РЖД» через автоматизированную систему «ЭТРАН».

Статьей 33 Федерального закона № 18-ФЗ от 10.01.2003 «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» определено, что доставлять грузы по назначению и в установленные сроки обязаны перевозчики. Сроки доставки грузов, порожних грузовых вагонов и правила исчисления таких сроков утверждаются федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в области экономики. Грузоотправители, грузополучатели и перевозчики могут предусмотреть в договорах иной срок доставки грузов, порожних грузовых вагонов. За несоблюдение сроков перевозчик уплачивает пени.

Учитывая вышеприведенные нормы права, установление федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта нормативов на максимальный срок доставки грузов перевозчиком, при превышении которых наступает ответственность перевозчика перед

грузоотправителем, не служит основанием для расчета ФГП ВО ЖДТ России стоимости услуг исходя из нормативных сроков доставки грузов, установленных для перевозчика, и зачастую отличных от фактических сроков.

Таким образом, ФГП ВО ЖДТ России своими действиями понуждает заказчиков Услуги к исполнению договора на условиях, позволяющих ФГП ВО ЖДТ России получать оплату фактически не оказанных услуг.

Действия ФГП ВО ЖДТ России по применению при расчете ставок охраны и сопровождения нормативных сроков доставки, которые являются отличными от фактических сроков, понуждают заказчиков Услуги к исполнению договоров на условиях, позволяющих ФГП ВО ЖДТ России получать оплату фактически не оказанных ведомственной охраной услуг, а также приводят ущемлению интересов заказчиков Услуги, вынуждая оплачивать услуги несмотря на фактическое прибытие груза ранее нормативного срока, предусмотренного договорами.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу, что использование ФГП ВО ЖДТ России Методики, в соответствии с положениями которой расчет ставок сбора осуществляется, в том числе на основании одного из исходных параметров - нормативных сроков доставки грузов без учета фактически оказанных ведомственной охраной железнодорожного транспорта услуг, приводит к увеличению стоимости Услуг по договорам, заключаемым между ФГП ВО ЖДТ России и заказчиками Услуги.

Таким образом, действия ФГП ВО ЖДТ России, как единственного субъекта, имеющего нормативно установленное и исключительное право на предоставление Услуги, по применению в договорах на оказание Услуги расчета ставок охраны и сопровождения исходя из нормативных сроков доставки, которые являются отличными от фактических сроков доставки, являются навязыванием невыгодных условий договоров на оказание Услуги.

ФГП ВО ЖДТ России представило возражения на заключение об обстоятельствах дела 1-10-2139/77-17, согласно которым действия предприятия по заключению и исполнению договоров не носят принуждающего или навязывающего характера, а основываются на нормах действующего гражданского законодательства и направлены на выполнение требований Распоряжения № 1424-р. АО «СИБУР-Транс» также представило возражения на заключение об обстоятельствах дела 1-10-2139/77-17, в соответствии с которыми действия ФГП ВО ЖДТ России образуют состав антимонопольного нарушения путем установления монопольной цены на Услугу, что подлежит квалификации по пункту 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

ООО «ГАЗПРОМТРАНС» не представило возражений на заключение об

обстоятельствах дела 1-10-2139/77-17 в связи с их отсутствием.

Рассмотрев указанные возражения на заключение об обстоятельствах дела № 1-10-2139/77-17, Комиссия сообщает следующее.

Принцип свободы договора, закрепленный в гражданском законодательстве, расценивается ФГП ВО ЖДТ России в контексте права его контрагентов (в частности ООО «Газпромтранс» и АО «СИБУР-Транс») заключать или не заключать с ним договор на оказание Услуг, однако предприятие не учитывает, что у названных обществ, а также у иных лиц, которым необходимо осуществить перевозку обозначенных в Распоряжении № 1424-р грузов, отсутствует возможность выбора иного контрагента, кроме как ФГП ВО ЖДТ России.

Таким образом, договоры, заключаемые между предприятиями и организациями на оказание Услуг во исполнение положений Распоряжения № 1424-р, по своей правовой сути носят публичный характер, направлены на поддержание режима транспортной безопасности, и принцип свободы договора в настоящем случае применяется не в контексте свободы выбора контрагента (которая в настоящем случае отсутствует), а в контексте возможности сторонами определить условия такого договора, в частности его цену.

Довод АО «СИБУР-Транс» о необходимости квалификации действий ФГП ВО ЖДТ России по пункту 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции отклоняется Комиссией, так как при анализе документов и материалов дела Комиссией в действиях ответчика не выявлено нарушений антимонопольного законодательства, которые подлежат квалификации по пункту 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенное Комиссией в действиях ФГП ВО ЖДТ России не выявлено нарушений, которые подлежали бы иной квалификации чем по пункту 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, доводы, изложенные в возражениях, несостоятельны, необоснованны и противоречат нормам права.

В соответствии с пунктом 3 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами,

нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласия заключить договор при условии внесения в него положений в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

На основании изложенного Комиссией сделан вывод о нарушении ФГП ВО ЖДТ России (ОГРН:1037701021841, ИНН: 7701330105) пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке предоставления услуг по сопровождению и охране в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом специальных грузов, входящих в перечень, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 23.07.2015 № 1424-р, в географических границах Российской Федерации путем навязывания невыгодных условий договоров на оказание услуг по сопровождению и охране в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом специальных грузов, входящих в перечень, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 23.07.2015 № 1424-р, а именно применения в указанных договорах при расчете ставок охраны и сопровождения нормативных сроков доставки, которые являются отличными от фактических сроков доставки, что привело к ущемлению интересов АО «СИБУР-Транс», ООО «Газпромтранс».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Оснований для прекращения дела не установлено.
2. Установить в действиях ФГП ВО ЖДТ России (ОГРН: 1037701021841, ИНН: 7701330105) факт нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке предоставления услуг по сопровождению и охране в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом специальных грузов, входящих в перечень, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 23.07.2015 № 1424-р, в географических границах Российской Федерации путем навязывания невыгодных условий договоров на оказание услуг по

сопровождению и охране в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом специальных грузов, входящих в перечень, утвержденный распоряжением Правительства Российской Федерации от 23.07.2015 № 1424-р, а именно применения в указанных договорах при расчете ставок охраны и сопровождения нормативных сроков доставки, которые являются отличными от фактических сроков доставки, что привело к ущемлению интересов АО «СИБУР-Транс», ООО «Газпромтранс».

3. Выдать ФГП ВО ЖДТ России (ОГРН:1037701021841, ИНН: 7701330105) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

4. Передать материалы должностному лицу Московского УФАС России для рассмотрения вопроса о применении мер реагирования в соответствии с положениями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии (...)

Члены Комиссии (...)

(...)

(...)

(...)

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

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