

ООО «Желдорэкспедиция»

Поперечный просек, д. 1Б,
г. Москва, 107113

ООО «ВЧД ЖДЭ»

Поперечный просек, д. 1Б,
г. Москва, 107113

АО «Федеральная пассажирская
компания»

Маши Порываевой ул., д. 34,
г. Москва, 107078

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-2138/77-17

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «27» февраля 2018 года
В полном объеме решение изготовлено «__» марта 2018 года

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии (...);
членов Комиссии (...);
 (...);

в присутствии:

представителей

ООО «Желдорэкспедиция»: (...), (...), (...), (...), действующих на основании доверенности от (...) № (...);



представителей

ООО «ВЧД ЖДЭ»: □ (...), (...), (...), (...), действующих на основании доверенности от (...) № (...),

□ (...), действующего на основании доверенности от (...) № (...);

представителей АО «ФПК»: □ (...), действующего на основании доверенности от (...) № (...);

рассмотрев дело № 1-10-2138/77-17 по признакам нарушения АО «Федеральная пассажирская компания» (адрес: 107078, г. Москва, Маши Порываевой ул., д. 34, ОГРН: 1097746772738, ИНН: 7708709686, КПП: 770801001, дата регистрации юридического лица 03.12.2009) (далее также - АО «ФПК», Перевозчик, Ответчик) 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 железнодорожных перевозок путем навязывания услуг по техническому обслуживанию (ТО-1) вагонов ООО «Желдорэкспедиция» предприятиями, входящими в состав АО «ФПК», и проведения комиссионных осмотров вагонов после проведения плановых видов ремонта на предприятиях, не входящих в состав АО «ФПК», не предусмотренных действующим законодательством в сфере железнодорожного транспорта,

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило совместное заявление ООО «Желдорэкспедиция» (ОГРН: 1027700487781, ИНН/КПП 7713023652/771301001) и ООО «Вагонное депо ЖДЭ» (ОГРН: 1037724005846, ИНН/КПП 7724261049/330101001) (далее - ООО «ВЧД ЖДЭ») (вх. № 954 от 12.01.2017) о нарушении АО «ФПК» антимонопольного законодательства.

Согласно доводам заявления АО «ФПК» навязывает услуги по техническому обслуживанию (ТО-1) вагонов ООО «Желдорэкспедиция» предприятиями, входящими в состав АО «ФПК», а также проведение комиссионных осмотров вагонов ООО «Желдорэкспедиция» после проведения плановых видов ремонта на предприятиях, не входящих в состав АО «ФПК».

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 согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

В связи с наличием в действиях АО «ФПК» 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 АО «ФПК» предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (исх. № АХ/24679/17 от 22.05.2017) (далее — Предупреждение).

Вместе с тем АО «ФПК» в ответ на Предупреждение письмом от 09.06.2017 № исх-7712/ФПК (вх. № 27101/17 от 13.06.2017) фактически отказалось от его исполнения.

В соответствии с частью 8 статьи 39¹ Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании части 8 статьи 39¹ Закона о защите конкуренции приказом Московского УФАС России от 22.09.2017 № 304 в отношении АО «ФПК» возбуждено дело № 1-10-2138/77-17 по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения

сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-10-2138/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства (далее также - Комиссия) установила следующее.

АО «ФПК» создано Открытым акционерным обществом «Российские железные дороги» и Автономной некоммерческой организацией «Центр организационного обеспечения структурной реформы на железнодорожном транспорте» в соответствии с договором о создании Общества от 02.12.2009 № 2009-01.

Согласно пунктам 3.2.1. - 3.2.2. Устава АО «ФПК», утвержденного решением внеочередного общего собрания акционеров АО «ФПК» (протокол от 10.11.2014 № 23), Общество осуществляет, в том числе следующие виды деятельности: перевозка пассажиров, багажа и грузобагажа железнодорожным транспортом общего пользования в поездах дальнего следования по территории Российской Федерации и в международном сообщении.

Приказом Федеральной службы по тарифам от 27.05.2010 № 190-т «О включении организаций в Реестр субъектов естественных монополий, в отношении которых осуществляется государственное регулирование и контроль» АО «ФПК» включено в реестр субъектов естественных монополий на транспорте (раздел I «Железнодорожные перевозки») под регистрационным № 77/1/4.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги в сфере железнодорожных перевозок отнесены к сфере деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно статье 2 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» перевозочный процесс - совокупность организационно и технологически взаимосвязанных операций, выполняемых при подготовке, осуществлении и завершении перевозок пассажиров, грузов, багажа и грузобагажа железнодорожным транспортом.

Услуги по перевозке грузов железнодорожным транспортом общего пользования, в том числе перевозка порожнего железнодорожного подвижного состава в составе грузовых поездов, включены в Перечень работ (услуг) субъектов естественных монополий в сфере железнодорожных перевозок, тарифы, сборы и плата в отношении которых регулируются государством (пункт 2), утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 05.08.2009 № 643.

В соответствии с частью 5 статьи 5 Закона о защите конкуренции

доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта – субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Московским УФАС России подготовлен аналитический отчет по итогам анализа конкуренции на товарном рынке железнодорожных перевозок, в котором определен временной интервал исследования, а также продуктовые и географические указанного товарного рынка в соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», установлено, что АО «ФПК» занимает доминирующее положение на рынке железнодорожных перевозок в границах Российской Федерации.

ООО «Желдорэкспедиция» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного внеочередным общим собранием участников (Протокол № 68 от 12.08.2014). Согласно Уставу предметом деятельности ООО «Желдорэкспедиция» является, в том числе, организация перевозок грузов; железнодорожные, грузовые, багажные перевозки.

ООО «ВЧД ЖДЭ» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного Решением единственного участника № 14 от 08.04.2014. Согласно Уставу предметом деятельности ООО «ВЧД ЖДЭ» является, в том числе, предоставление услуг по ремонту, техническому обслуживанию и переделке железнодорожных локомотивов, трамвайных и прочих моторных вагонов и подвижного состава.

В доводах заявления ООО «Желдорэкспедиция» указывает на свое желание получать услугу по техническому обслуживанию (ТО-1) в г. Москва у организации, не входящей в структуру АО «ФПК», а именно ООО «ВЧД ЖДЭ», которая согласно доводам заявителей обладает достаточными ресурсами для проведения технического обслуживания и ремонта вагонов, а также соответствует установленным нормативным требованиям.

Вместе с тем АО «ФПК» навязывает ООО «Желдорэкспедиция» услуги по техническому обслуживанию (ТО-1) ООО «Желдорэкспедиция» предприятиями, входящими в состав АО «ФПК», а также проведение комиссионных осмотров вагонов ООО «Желдорэкспедиция» после осуществления плановых видов ремонта указанных вагонов на предприятиях, не входящих в состав АО «ФПК», обосновывая навязывание указанных услуг возможным недопуском АО «ФПК» вагонов ООО «Желдорэкспедиция» в поезда формирования АО «ФПК».

Заявители указывают, что ООО «Желдорэкспедиция» неоднократно выражало несогласие с действиями АО «ФПК», однако вынуждено было регулярно заключать договоры на оказание услуг по техническому обслуживанию и ремонту вагонов с Ответчиком и получать указанные услуги исключительно у АО «ФПК» во избежание вышеуказанных негативных экономических последствий для ООО «Желдорэкспедиция».

В свою очередь АО «ФПК» указывает, что между АО «ФПК» и ОАО «РЖД» заключен Договор от 31.03.2010 № 252 об оказании услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования (далее - Инфраструктурный договор). На основании указанного договора ОАО «РЖД» предоставляет АО «ФПК» услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования для осуществления перевозок пассажиров, багажа и грузобагажа в пассажирских поездах дальнего следования.

В соответствии с пунктом 2.2.1 Инфраструктурного договора АО «ФПК» обязано обеспечивать выполнение требований технической эксплуатации железнодорожного подвижного состава, правил перевозок пассажиров железнодорожным транспортом общего пользования, предусмотренных Федеральным законом от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации», Устава железнодорожного транспорта и иных нормативных правовых актов.

Согласно статье 80 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее - Устав железнодорожного транспорта) перевозчики и владельцы инфраструктур должны обеспечивать безопасность перевозок пассажиров, багажа, грузобагажа, качественное обслуживание пассажиров на железнодорожных станциях, железнодорожных вокзалах, пассажирских платформах и в поездах, сохранность перевозимых багажа, грузобагажа, движение пассажирских поездов в соответствии с расписанием, своевременную доставку багажа, грузобагажа.

В соответствии с пунктом 21 Приложения № 5 к приказу Минтранса России от 21.12.2010 № 286 «Об утверждении Правил технической эксплуатации железных дорог Российской Федерации» (далее - Правила технической эксплуатации) не допускается выпускать в эксплуатацию и к следованию в поездах железнодорожный подвижной состав, имеющий неисправности, угрожающие безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта.

Согласно пункту 23 Приложения № 5 к Правилам технической эксплуатации ответственными за качество выполненного технического обслуживания и ремонта и безопасность движения железнодорожного подвижного состава являются работники железнодорожного транспорта, непосредственно осуществляющие его техническое обслуживание и ремонт, а также уполномоченные работники владельца железнодорожного подвижного состава.

Согласно пункту 4.6 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению от 30.12.2016 к Договору об оказании услуг по перевозке № 438-14 ФМСК (МЖА), заключенному между АО «ФПК» и ООО «Желдорэкспедиция», Перевозчик имеет право отстранить от движения вагоны ООО «Желдорэкспедиция» в случае обнаружения технических неисправностей, угрожающих безопасности движения поезда.

С целью обеспечения антитеррористической, пожарной и производственной безопасности и в соответствии с Федеральным законом от 09.02.2007 № 16-ФЗ «О транспортной безопасности» пассажирские вагонные депо и участки являются объектами транспортной инфраструктуры, нахождение посторонним лицам на производственных территориях АО «ФПК» запрещено (пояснения АО «ФПК» от 23.11.2017 (вх.№ 57626/17 от 23.11.2017).

В соответствии с пунктом 3.4.1 Руководящего документа «Техническое обслуживание ТО-1 пассажирских вагонов на пунктах технического обслуживания железных дорог ОАО «РЖД» РД 32 ЦВ 112-2011», утвержденного распоряжением ОАО «РЖД» от 12.01.2012 № 13р, по окончании технического обслуживания старший осмотрщик-ремонтник вагонов обязан сделать запись в журнале ВУ-14 о готовности поезда к следованию по гарантийному участку.

На основании данных положений АО «ФПК» сделан вывод о том, что окончанием производства технического обслуживания в объеме ТО-1 является допуск на инфраструктуру подвижного состава в целом, а не отдельного вагона, данный допуск может осуществить только представитель Перевозчика, поскольку он является стороной по Инфраструктурному договору, указанные мероприятия по допуску подвижного состава реализуются на территории, являющейся объектом транспортной инфраструктуры, на которую доступ работникам ООО «Желдорэкспедиция», ООО «ВЧД ЖДЭ» ограничен.

Таким образом, АО «ФПК» утверждает, что в случае проведения технического обслуживания вагонов, включаемых в составы поездов формирования АО «ФПК», силами иных организаций, не входящих в структуру

АО «ФПК», в том числе ООО «ВЧД ЖДЭ», АО «ФПК» не может гарантировать качество проведенного технического обслуживания работниками ООО «ВЧД ЖДЭ» и нести ответственность за техническое состояние вагонов, ввиду чего полагает необходимым проведение технического обслуживания и ремонта вагонов в объеме ТО-1 исключительно собственными силами.

Согласно абзацу второму статьи 2 Устава железнодорожного транспорта перевозчик - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, принявшие на себя по договору перевозки железнодорожным транспортом общего пользования обязанность доставить пассажира, вверенный им отправителем груз, багаж, грузобагаж или не принадлежащий им порожний грузовой вагон (далее - порожний грузовой вагон) из пункта отправления в пункт назначения, а также выдать груз, багаж, грузобагаж, порожний грузовой вагон уполномоченному на его получение лицу (получателю).

В соответствии с согласно пунктом 206 приказа Минтранса России от 19.12.2013 № 473 «Об утверждении Правил перевозок пассажиров, багажа, грузобагажа железнодорожным транспортом» включение в состав поезда перевозчика вагонов пассажирского парка, предназначенных для перевозки грузобагажа и принадлежащих другим юридическим и физическим лицам (операторам железнодорожного подвижного состава), в том числе другим перевозчикам, осуществляется в соответствии с заключенными договорами.

Согласно пункту 1.1 приказа Министерства путей сообщения Российской Федерации от 04.04.1997 № 9Ц «О введении новой системы технического обслуживания и ремонта пассажирских вагонов» техническое обслуживание (ТО-1) вагонов в составах и поездах на пунктах технического обслуживания (ПТО) станций формирования и оборота пассажирских поездов осуществляется перед каждым отправлением в рейс, а также в поездах в пути следования.

Между АО «ФПК» (Перевозчиком) и ООО «Желдорэкспедиция» заключен договор оказания услуг по перевозке от 26.09.2014 № 438-14 ФМСК (МЖА) (далее - Договор № 438-14).

В соответствии с пунктом 1.1.1 Договора № 438-14 АО «ФПК» по заявкам ООО «Желдорэкспедиция» осуществляет оказание услуги по организации перевозки грузобагажа повагонными отправками в собственных (арендованных) багажных и почтовых вагонах ООО «Желдорэкспедиция», включаемых в состав поездов формирования АО «ФПК».

Кроме того, согласно пункту 3.1 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению от 30.12.2016 к Договору № 438-14 техническое обслуживание вагонов производится в пунктах формирования и оборота почтово-багажных и

пассажирских поездов структурными подразделениями АО «ФПК» в соответствии с технологическими процессами на основании заключаемых между ООО «Желдорэкспедиция» и АО «ФПК» договоров.

На основании указанного пункта между АО «ФПК» и ООО «Желдорэкспедиция» в настоящее время заключен договор от 06.12.2017 № 539-17/ФМСК(э) (далее - Договор № 539-17/ФМСК(э) на техническое обслуживание и ремонт вагонов (ранее - Договор от 13.02.2014 № 24-14/ФМСК(ЛВЧД-7), Договор от 15.04.2015 № 109-15/ФМСК(ЛВЧД-7), Договор от 06.04.2016 № 095-16/ФМСК(ЛВЧД-7), Договор от 22.02.2017 № 069-17(Э).

В соответствии с пунктом 1.1 Договора № 539-17/ФМСК(э) АО «ФПК» обязуется по заданию ООО «Желдорэкспедиция» произвести техническое обслуживание в объеме ТО-1 и ремонт багажных и почтовых вагонов.

При этом, согласно пункту 1.2 Договора № 539-17/ФМСК(э) работы по данному договору осуществляются АО «ФПК» на территории пассажирского вагонного депо Москва-3 структурного подразделения Московского филиала АО «ФПК», а также на железнодорожных путях станции Москва-пассажирская Ярославская парков Москва-3, Москва-4.

Вместе с тем между ООО «Желдорэкспедиция» и ООО «ВЧД ЖДЭ» заключен Договор от 01.05.2011 № 11/05/11 (далее - Договор № 11/05/11) на техническое обслуживание и ремонт вагонов.

В соответствии с пунктом 1.1 Договора № 11/05/11 ООО «Вагонное депо ЖДЭ» принимает на себя обязательства провести, в том числе, следующие виды работ: техническое обслуживание вагонов в объеме ТО-1, ТО-2, техническая ревизия вагонов в объеме ТО-3, деповской ремонт ДР вагонов.

Письмом от 08.09.2014 № 46 ООО «Желдорэкспедиция» уведомило АО «ФПК», что с 06.09.2014 проведение технического обслуживания, текущего ремонта собственных и арендованных почтово-багажных вагонов будет осуществляться работниками ООО «ВЧД ЖДЭ».

Вместе с тем АО «ФПК» указало, что проведение технического обслуживания (ТО-1) вагонов возможно только силами АО «ФПК» или организациями, входящими в структуру АО «ФПК».

Так, письмами от 21.10.2014 № сх-7987/ФПКмоск, от 24.10.2014 № исх-7987/ФПКРмоск АО «ФПК» сообщило, что в соответствии с действующими договорными обязательствами работники пассажирского вагонного депо Москва-3 производят техническое обслуживание вагонов собственности ООО «Желдорэкспедиция» в полном объеме. В случае отказа работников ООО «Желдорэкспедиция» от подписания актов выполненных

работ за техническое обслуживание в полном объеме АО «ФПК» приостановит производство технического обслуживания указанным вагонам, следствием чего может являться недопущение вагонов на пути общего пользования.

Письмом от 06.02.2015 № исх-1405/ФПК АО «ФПК» сообщило ООО «Желдорэкспедиция», что согласно требованиям договора, заключенного между АО «ФПК» и Центральной дирекцией инфраструктуры ОАО «РЖД», ответственность за техническое состояние составов поездов формирования АО «ФПК» возложена на Перевозчика. В случае проведения технического обслуживания вагонов, включаемых в составы поездов формирования АО «ФПК», силами ООО «ВЧД ЖДЭ», АО «ФПК» не может гарантировать качество проведенного технического обслуживания работниками ООО «ВЧД ЖДЭ» и нести ответственность за техническое состояние вагонов, ввиду чего указало на необходимость проведения технического обслуживания ТО-1 в полном объеме вагонов, включаемых в составы поездов формирования АО «ФПК», силами структурных подразделений филиалов АО «ФПК».

Также заявители указывают на навязывание Ответчиком проведения АО «ФПК» комиссионных осмотров вагонов ООО «Желдорэкспедиция» после осуществления плановых видов ремонта на предприятиях, не входящих в состав АО «ФПК».

Согласно пункту 2.3.17 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению от 30.12.2016 к Договору № 438-14 ФМСК (МЖА) ООО «Желдорэкспедиция» обязуется предоставлять для комиссионного натурного осмотра багажные (почтовые) вагоны в предприятия управления (пассажирские вагонные депо, вагонный участок приписки) АО «ФПК» после проведения плановых видов ремонта другими пассажирскими вагонными депо или вагоноремонтными заводами.

В соответствии с пунктом 2.3.19 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению от 30.12.2016 к Договору № 438-14 ФМСК (МЖА) ООО «Желдорэкспедиция» обязуется неукоснительно соблюдать Регламент осмотра вагонов приписки ВЧД 1792 ЖДЭ (ЖДЭ Александров 1) после проведения плановых видов ремонта на предприятиях, не выходящих в состав АО «ФПК», на предмет соответствия техническим требованиям к узлам и деталям вагонов с целью обеспечения безопасности движения поездов.

Согласно пункту 4.6 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению от 30.12.2016 к Договору № 438-14 ФМСК (МЖА) АО «ФПК» имеет право отстранить от движения вагоны ООО «Желдорэкспедиция» при наличии условий, которые невозможно устранить в ходе проверки, в том числе при

обнаружении технических неисправностей, угрожающих безопасности движения поездов.

14.03.2016 АО «ФПК» утвержден Регламент осмотра вагонов приписки ВЧД 1792 ЖДЭ (ЖДЭ Александров 1) после проведения плановых видов ремонта на предприятиях, не входящих в состав АО «ФПК», на предмет соответствия технических требований к узлам и деталям вагонов с целью обеспечения безопасности движения поездов (далее Регламент комиссионного осмотра), согласно которому комиссионный осмотр вагонов приписки ВЧД 1792 ЖДЭ (ЖДЭ Александров 1) производится после проведения плановых видов ремонта (кроме ТО-3) на предприятиях, не входящих в структуру АО «ФПК».

Кроме того, АО «ФПК» изданы факсограммы от 14.04.2016 № 4358/ФПК, от 21.06.2016 № исх-7065/ФПК, обязывающие производить комиссионный осмотр вагонов в целях контроля технического состояния багажных вагонов сторонних собственников после проведения плановых видов ремонта на вагоноремонтных предприятиях, не входящих в состав АО «ФПК».

Таким образом, в соответствии с положениями Договора № 438-14, ООО «Желдорэкспедиция» после каждого планового ремонта должно предоставлять вагоны на комиссионный осмотр АО «ФПК».

Оценивая представленные документы и сведения, Комиссия по рассмотрению дела № 1-10-2138/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу, что АО «ФПК» навязывает услуги по техническому обслуживанию (ТО-1) вагонов ООО «Желдорэкспедиция» предприятиями, входящими в состав АО «ФПК», а также проведение комиссионных осмотров вагонов ООО «Желдорэкспедиция» после проведения плановых видов ремонта на предприятиях, не входящих в состав АО «ФПК», основываясь на следующем.

В соответствии с пунктом 1 Приложения № 5 к Правилам технической эксплуатации) железнодорожный подвижной состав должен своевременно проходить планово-предупредительные виды ремонта, техническое обслуживание и содержаться в эксплуатации в исправном техническом состоянии, обеспечивающем безопасность движения и эксплуатации железнодорожного транспорта и выполнение требований по охране труда и пожарной безопасности.

Ответственными за исправное техническое состояние, техническое обслуживание, ремонт и обеспечение установленных сроков службы железнодорожного подвижного состава, являются владельцы

железнодорожного подвижного состава, работники железнодорожного транспорта, непосредственно его обслуживающие.

Согласно пункту 30 Приложения № 5 к Правилам технической эксплуатации железных дорог техническое обслуживание и ремонт вагонов производятся в пунктах технического обслуживания, депо и заводах, оснащенных диагностическими средствами

Не допускается подача под погрузку грузов и посадку людей неисправных вагонов и без предъявления их к техническому обслуживанию. О признании их годными должна быть произведена запись в специальном журнале.

В соответствии с пунктом 32 Приложения № 5 к Правилам технической эксплуатации железных дорог работники пунктов технического обслуживания грузовых и пассажирских вагонов должны своевременно в соответствии с технологическим процессом и графиком движения поездов производить техническое обслуживание и ремонт вагонов, обеспечивающий проследование вагонов в исправном состоянии в составе поезда в пределах гарантийного участка.

Таким образом, действующими нормативными правовыми актами установлены требования к осуществлению технического обслуживания и ремонта вагонов, обеспечивающие проследование вагонов в исправном состоянии в составе поезда в пределах гарантийного участка.

В соответствии с пунктом 1 Приложения № 5 Правил технической эксплуатации ремонт железнодорожного подвижного состава должен выполняться на предприятиях, имеющих условный номер клеймения, полученный на соответствующие виды работ (далее также - Условный номер) в соответствии с Положением об условных номерах клеймения железнодорожного подвижного состава и его составных частей, утвержденным и введенным в действие решением шестьдесят первого заседания Совета по железнодорожному транспорту государств - участников Содружества 21 - 22 октября 2014 года (далее - Положение).

Согласно пункту 2 Положения Условный номер присваивается предприятию в целях его идентификации и учета при осуществлении им функций по изготовлению, модернизации или ремонту Продукции. Для реализации указанного требования присвоенный Условный номер вносится в соответствующие информационные базы ИВЦ ЖА, а также при необходимости в национальные базы данных.

Условный номер предназначен для клеймения железнодорожного подвижного состава и его составных частей в соответствии с технической

документацией на их изготовление, модернизацию или ремонт.

Нанесение конкретного Условного номера производится только предприятием, которому данный Условный номер присвоен. Нанесение Условного номера другими предприятиями запрещено.

Таким образом, законодателем установлены конкретные требования к предприятиям, имеющим право осуществлять изготовление, модернизацию или ремонт железнодорожного подвижного состава и его составных частей.

ООО «ВЧД ЖДЭ» присвоен условный номер клеймения «1265», в том числе для клеймения вагонов пассажирских почтовых, багажных, отремонтированных капитальным (КР-1, КР-2), деповским и капитально-восстановительным ремонтом с продлением срока службы (КВР), вагонов пассажирских почтовых, багажных при проведении технического обслуживания (ТО-1, ТО-2, ТО-3), что подтверждается свидетельством № 483/16, выданным Федеральным агентством железнодорожного транспорта 16.09.2016, а также письмом Федерального агентства железнодорожного транспорта от 05.09.2014 № УИП-4/2208-ш.

Также ООО «ВЧД ЖДЭ» обладает удостоверением Федерального агентства железнодорожного транспорта от 24.09.2016 № 149/16, удостоверением ОАО «РЖД» № 4-25, согласно которым контрольный пункт (отделение) по ремонту автотормозов ООО «ВЧД ЖДЭ» аттестован производить ремонт и испытание тормозного оборудования пассажирских вагонов с постановкой присвоенного клейма № А-552.

Таким образом, ООО «ВЧД ЖДЭ» является лицом, обладающим соответствующими разрешениями на проведение технического обслуживания (в том числе ТО-1) и ремонта вагонов.

Кроме того, между ОАО «РЖД» и ООО «Желдорэкспедиция» заключен Договор субаренды земельного участка от 25.12.2009 № ЦРИ/4/СА/2538/09/000038, в соответствии с которым ОАО «РЖД» передает на праве субаренды часть земельного участка в районе станции Москва-пассажирская Ярославская (далее - земельный участок), предоставляемого для организации погрузки, выгрузки и хранения грузов, существующих грузовых обустройств (площадки, платформы), зданий и сооружений, установки легко возводимых строений для обслуживающего персонала для оказания услуг пользователям железнодорожного транспорта.

В свою очередь, между ООО «Желдорэкспедиция» и ООО «ВЧД ЖДЭ» заключен Договор вторичной субаренды от 14.12.2015 № 14-12/15, согласно которому ООО «Желдорэкспедиция» передает земельный участок в субаренду

для организации проведения технического обслуживания вагонов в объеме ТО - 1, ТО-2, ТО-3, а также текущего и текущего отцепочного ремонта вагонов.

При этом, согласно выписке из Техническо-распорядительного акта железнодорожной станции Москва-пассажирская Ярославская на указанной станции расположены погрузочно-выгрузочные пути, предназначенные для отстоя и ремонта вагонов, а также домкратные станционные установки, предназначенные для всех пассажирских составов и отдельных пассажирских вагонов.

06.06.2017 между ООО «Желдорэкспедиция» и ОАО «РЖД» заключен Договор № 68 об оказании услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования (далее - Договор № 68 от 06.06.2017), согласно пункту 1.1 которого ОАО «РЖД» обязуется оказать ООО «Желдорэкспедиция» услуги по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования, принадлежащей ОАО «РЖД», для осуществления неоднократных перевозок повагонными отправками грузобагажа в составах почтово-багажных поездов на условиях данного договора.

Также между ООО «ВЧД ЖДЭ», начальником станции Москва-пассажирская Ярославская МЖД, Московско-Курским центром организации работы железнодорожных станций Московской дирекции Управления движением — структурным подразделением Центральной дирекции управления движением — филиалом ОАО «РЖД» согласован и утвержден Технологический процесс по обслуживанию почтовых и багажных вагонов на станции Москва-пассажирская Ярославская.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ООО «ВЧД ЖДЭ» соответствует критериям, установленным законодателем для осуществления деятельности по техническому обслуживанию и ремонту вагонов, и, следовательно, о возможности проведения технического обслуживания и ремонта вагонов, принадлежащих ООО «Желдорэкспедиция» и включаемых в состав АО «ФПК», силами ООО «ВЧД ЖДЭ».

Ввиду изложенного, Комиссия приходит к выводу, что законодателем предусмотрена возможность оказания услуг по проведению технического обслуживания и ремонта вагонов на конкурентном рынке, условием которого является соблюдение лицами, отвечающими установленным законодателем требованиям и осуществляющими техническое обслуживание и ремонт вагонов технологических требований и правил, обеспечивающих безопасное проследование данных вагонов в составе поезда.

Кроме того, Комиссией установлено, что проведение Перевозчиком указанных комиссионных осмотров вагонов не предусмотрено действующими нормативными правовыми актами.

Принудительное прохождение процедуры комиссионного осмотра вагонов влечет дополнительные убытки для ООО «Желдорэкспедиция» из-за простоя вагонов, что подтверждается материалами дела № 1-10-2138/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства, а именно совокупностью выписок из книги учета прибытия багажных вагонов и актов комиссионных осмотров вагонов от 29.05.2016, 06.07.2016, 21.07.2016, 28.07.2016 04.08.2016, 27.09.2016, 19.10.2016.

При этом, согласно Протоколу совещания у начальника Московского филиала АО «ФПК» от 23.11.2016 № ФПКФМОСК-750/3 работниками пассажирского вагонного депо Москва-3 допускаются нарушения сроков Регламента комиссионных осмотров вагонов, поданных ООО «Желдорэкспедиция».

ООО «Желдорэкспедиция» обращалось в адрес АО «ФПК» с целью расторжения Регламента комиссионных осмотров вагонов (письмо от 09.12.2016 № 131). В ответ на указанное письмо Ответчик сообщил (письмо от 16.12.2016 № исх-15726/ФПКФмоск), что факсограммой от 14.04.2016 № 4358/ФПК установлена обязанность проведения комиссионного осмотра, в следствие чего действия Регламента не подлежат прекращению.

Вместе с тем АО «ФПК» указывает, что на основании пункта 4.6 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению от 30.12.2016 к Договору № 438-14 ФМСК (МЖА), статьи 80 Устава железнодорожного транспорта, пунктов 21, 23 Приложения № 5 к Правилам технической эксплуатации и договорных положений АО «ФПК» полагает, что у Перевозчика возникает обязанность комиссионно осматривать вагоны на предмет соответствия техническим требованиям к узлам и деталям вагонов после осуществления ООО «Желдорэкспедиция» плановых видов ремонта на предприятиях, не входящих в структуру АО «ФПК», с целью обеспечения безопасности движения поездов, а также право на отказ во включении вагонов ООО «Желдорэкспедиция» в поезда формирования АО «ФПК».

В соответствии с пунктом 2.3.6 Приложения № 1 к Дополнительному соглашению от 30.12.2016 к Договору № 438-14 ООО «Желдорэкспедиция» обязуется предъявлять к перевозке технически исправные вагоны с достаточным ресурсом на маршрут следования.

Таким образом, Договором № 438-14 презюмируется, более того, прямо

указано на необходимость предъявления ООО «Желдорэкспедиция» исправных вагонов в состав формирования АО «ФПК». Вместе с тем как дополнительная проверка АО «ФПК» (комиссионный осмотр) исправности вагонов ООО «Желдорэкспедиция», включаемых в состав Перевозчика, прямо не предусмотренная нормативными правовыми актами, так и проведение технического обслуживания (ТО-1) и ремонта вагонов ООО «Желдорэкспедиция» исключительно силами Перевозчика, представляет собой злоупотребление правом со стороны Ответчика.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу, что действия АО «ФПК», занимающего доминирующее положение на рынке железнодорожных перевозок, по навязыванию технического обслуживания и ремонта вагонов ООО «Желдорэкспедиция» исключительно силами Ответчика, а также проведения комиссионных осмотров вагонов ООО «Желдорэкспедиция», оказывают влияние на смежный конкурентный рынок оказания услуг по техническому обслуживанию и ремонту вагонов, участником которого является АО «ФПК». Указанные действия АО «ФПК» влекут вытеснение иных хозяйствующих субъектов с конкурентного рынка оказания услуг по техническому обслуживанию и ремонту вагонов, фактически монополизировать его путем установления искусственных нормативно не установленных барьеров, что приводит к ограничению конкуренции на данном рынке.

Комиссия, вопреки доводам АО «ФПК», не отрицает необходимость соблюдения требований безопасности при осуществлении перевозок железнодорожным транспортом, установленных законодательством. Вместе с тем дополнительные требования к проведению технического обслуживания и ремонта вагонов, а также проведению комиссионных осмотров исключительно силами перевозчика, законодателем в указанных целях не предусмотрены.

Кроме того, Комиссия отмечает, что действующими нормативными правовыми актами предусмотрены требования для входа на рынок оказания услуг по техническому обслуживанию и ремонту вагонов, выражающийся в необходимости получения разрешительных документов, подтверждающих соответствие лица, осуществляющего деятельность по техническому обслуживанию и ремонту вагонов, установленным требованиям, с целью соблюдения требований безопасности.

Таким образом, законодателем предусмотрены превентивные меры для обеспечения безопасности при перевозках железнодорожным транспортом в виде предварительного подтверждения квалификации лица, осуществляющего

деятельность по техническому обслуживанию и ремонту вагонов.

Ввиду изложенного, доводы АО «ФПК» лишены нормативного обоснования.

АО «ФПК» представлены возражения от от 19.02.2018 (вх. № 8813/18 от 20.02.2018) на заключение об обстоятельствах дела № 1-10-2138/77-17 (исх. № НП/6619/18 от 09.02.2018). Доводы, изложенные в данных возражениях, отклоняются Комиссией, позиция Комиссии по указанным доводам отражена в настоящем решении по делу № 1-10-2138/77-17.

Вместе с тем относительно доводов, изложенных в возражениях АО «ФПК», Комиссия дополнительно отмечает следующее.

АО «ФПК» указывает, что в связи с заключением ООО «Желдорэкспедиция» и ОАО «РЖД» Договора № 68 от 06.06.2017 АО «ФПК» и ООО «Желдорэкспедиция» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами на рынке железнодорожных перевозок, что исключает возможность АО «ФПК» навязывания услуг по техническому обслуживанию (ТО-1) вагонов ООО «Желдорэкспедиция» предприятиями, входящими в состав АО «ФПК», а также проведения комиссионных осмотров вагонов после проведения плановых видов ремонта на предприятиях, не входящих в состав АО «ФПК».

Вместе с тем Комиссия критически относится к данному доводу АО «ФПК», поскольку факт заключения ООО «Желдорэкспедиция» и ОАО «РЖД» Договора № 68 от 06.06.2017 не исключает и не устраняет установленный Комиссией факт навязывания услуг по техническому обслуживанию (ТО-1) вагонов ООО «Желдорэкспедиция» предприятиями, входящими в состав АО «ФПК», а также проведения комиссионных осмотров вагонов после проведения плановых видов ремонта на предприятиях, не входящих в состав АО «ФПК».

Кроме того, согласно указанным возражениям Ответчик полагает, что возникший между ООО «Желдорэкспедиция» и АО «ФПК» спор носит гражданско-правовой характер и не относится к компетенции антимонопольного органа.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в соответствии с пунктом 1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» требования антимонопольного законодательства применяются к гражданско-правовым отношениям.

При этом, учитывая установленный факт, что АО «ФПК» занимает доминирующее положение на рынке железнодорожных перевозок в границах Российской Федерации, а также учитывая, что договор перевозки является публичным договором, обязательным для заключения в соответствии с положениями статьи 426 Гражданского Кодекса Российской Федерации, действия АО «ФПК» возможно рассмотреть на соответствие статьи 10 Закона о защите конкуренции.

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

В соответствии с частью 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.

Комиссия по делу № 1-10-2138/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства приходит к выводу, что действия АО «ФПК», выразившиеся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке железнодорожных перевозок путем навязывания услуг по техническому обслуживанию (ТО-1) вагонов ООО «Желдорэкспедиция» предприятиями, входящими в состав АО «ФПК», а также проведения комиссионных осмотров вагонов после проведения плановых видов ремонта на предприятиях, не входящих в состав АО «ФПК», которые привели к ущемлению интересов заявителей и могут привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по техническому обслуживанию и ремонту вагонов, нарушают пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

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 АО «ФПК» факт нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке железнодорожных перевозок путем навязывания услуг по техническому обслуживанию (ТО-1) вагонов

ООО «Желдорэкспедиция» предприятиями, входящими в состав АО «ФПК», а также проведения комиссионных осмотров вагонов после проведения плановых видов ремонта на предприятиях, не входящих в состав АО «ФПК», что привело к ущемлению интересов заявителей и может привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по техническому обслуживанию и ремонту вагонов.

3. Выдать АО «ФПК» 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 КоАП РФ.

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.

(…)