

ООО «ГПН-Логистика»

Капотня 2-й квартал, д. 20,
г. Москва., 109429

gpnl@gazprom-neft.ru

АО «МГАО Промжелдортранс»

ул. Летняя, д. 7, стр. 1,
г. Москва, 109387

ОАО «РЖД»

Новая Басманная ул., д. 2,
г. Москва, 107174

АО «ГПН-Московский НПЗ»

Капотня 2-й квартал, д. 1, к. 3,
г. Москва., 109429

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/01/10-1175/2021

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «29» июня 2021 года.

В полном объеме решение изготовлено «14» июля 2021 года.

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

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



2021-41994

членов Комиссии

- (...), начальника отдела антимонопольного контроля;
- (...), заместителя начальника отдела антимонопольного контроля;
- (...), ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля,

в присутствии представителей:

АО «МГАО Промжелдортранс» - (...), генерального директора;
 - (...), действующего на основании доверенности (...);
 - (...), действующего на основании доверенности (...);

АО «ГПН-Московский НПЗ» - (...), действующего на основании доверенности (...);

ОАО «РЖД» - (...), действующей на основании доверенности (...),

в отсутствие представителей ООО «ГПН-Логистика», уведомленного надлежащим образом,

рассмотрев дело № 077/01/10-1175/2021 по признакам нарушения АО «МГАО Промжелдортранс» (адрес: 109387, г. Москва, Летняя ул., д. 7, стр. 1) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в неосуществлении действий по урегулированию отношений с ООО «ГПН-Логистика» в части использования путей необщего пользования, принадлежащих АО «МГАО Промжелдортранс», без оказания услуг по маневровой работе, выполняемых локомотивами АО «МГАО Промжелдортранс», что приводит к ущемлению интересов ООО «ГПН-Логистика»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Московского УФАС России поступили заявления ООО «ГПН-Логистика» (от 13.08.2020 № 57811/20, от 20.08.2020 № 59719/20) по вопросу отказа АО «МГАО Промжелдортранс» в согласовании ООО «ГПН-Логистика» привлечения третьих лиц для предоставления альтернативной локомотивной тяги и направления

договора на использование путей необщего пользования, принадлежащих АО «МГАО Промжелдортранс» (Капотненское отделение).

Так, согласно доводам заявления в целях оптимизации схемы работы с подвижным составом на путях необщего пользования, расположенных на территории промышленной площадки АО «Газпромнефть-МНПЗ», и снижения затрат ООО «ГПН-Логистика» ввиду, в том числе наличия указания со стороны Министерства энергетики Российской Федерации, направленного в адрес организаций группы компаний «Газпромнефть» о наращивании объемов переработки нефтяного сырья и отгрузки топлив в первом квартале 2021 года с целью сохранения стабильной ситуации с топливообеспечением субъектов Российской Федерации в сезон высокого спроса (вх. от 24.12.2020 № 101410-ЭП/20), планируется привлечение локомотивной тяги ОАО «РЖД» для выполнения операций по подаче и уборке вагонов и маневровой работы, что требует заключения с АО «МГАО Промжелдортранс» отдельного договора на использование путей необщего пользования без оказания услуг по локомотивной тяге.

В соответствии с пояснениями ООО «ГПН-Логистика», несмотря на имеющуюся технологическую возможность, АО «МГАО Промжелдортранс» необоснованно отказывает обществу в доступе к альтернативной локомотивной тяге и тем самым ущемляет права заявителя.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению дела № 077/01/10-1175/2021 о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) установила следующее.

АО «МГАО Промжелдортранс» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании устава, внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией МНС № 39 по г. Москве за основным государственным регистрационным номером 1027739788130, поставлено на налоговый учет с присвоением ИНН/КПП 7723015315/772301001. Место нахождения юридического лица: 109387, г. Москва, Летняя ул., д. 7, стр. 1.

Согласно пункту 2.2 устава АО «МГАО Промжелдортранс» Общество осуществляет деятельность железнодорожного транспорта, деятельность по транспортной обработке грузов, в том числе погрузочно-разгрузочные работы на железнодорожном транспорте, по сдаче в аренду железнодорожного транспорта и оборудования, в том числе железнодорожных путей.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции под товарным рынком понимается сфера обращения товара (объекта гражданских прав, предназначенного для продажи, обмена или иного введения в оборот), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В силу статьи 2 Закона о железнодорожном транспорте и статьи 2 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее — Устав железнодорожного транспорта) к числу мест необщего пользования относятся, в том числе, железнодорожные подъездные пути.

Так, АО «МГАО Промжелдортранс» является собственником участка железнодорожного подъездного пути необщего пользования от границы ст. Яничкино в сторону МНПЗ до стрелки № 1 у МКАД, в т.ч. участок № 1-2 протяженностью 489,5 п.м, участок № 2-3 протяженностью 68,7 п.м, участок № 3-4 протяженностью 756, 3п.м., лит I, инв. № 46:231:02:000020990, адрес объекта: Московская область Люберецкий район, г. Котельники от границы ст. Яничкино в сторону МНПЗ до стрелки № 1 у МКАД (свидетельство государственной регистрации права выдано 08.12.2007, о чем в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним (...) сделана запись регистрации (...)). Также АО «МГАО Промжелдортранс» является собственником участка железнодорожного подъездного пути необщего пользования протяженностью 9,806 п.м. по адресу: Москва, 2-ой квартал Капотни, МНПЗ, соор. 1 (свидетельство государственной регистрации права выдано (...), о чем в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним 16.05.2016 сделана запись регистрации № 77-77/022-77/022/014/2016-1764/1).

Указанный участок расположен таким образом, что исключает иную возможность доставки железнодорожных грузов, подачи-уборки вагонов и (или) маневровой работы от путей общего пользования до путей необщего пользования ООО «ГПН-Логистика».

ООО «ГПН-Логистика» имеет на праве владения и пользования на основании договоров аренды (...), заключенных с АО «Газпромнефть-МНПЗ», железнодорожные пути необщего пользования, примыкающие к путям АО «МГАО Промжелдортранс».

Согласно письменным пояснениям АО «ГПН-Логистика» единственным соединительным железнодорожным путем, примыкающим к путям общего

пользования станции Яничкино Московской железной дороги ОАО «РЖД», является железнодорожный путь № 1, собственником которого является АО «МГАО Промжелдортранс». Соответственно, железнодорожный путь АО «МГАО Промжелдортранс» является транзитным участком пути между путями необщего пользования ОАО «РЖД» и ООО «ГПН Логистика».

Таким образом, альтернативные способы проезда (подачи-уборки) вагонов ООО «ГПН-Логистика» без заключения договора с АО «МГАО Промжелдортранс» на использование путей необщего пользования отсутствуют, что подтверждается Схемой расположения железнодорожных путей необщего пользования и Схемой примыкания к станции Яничкино путей необщего пользования, приобщенной к материалам дела.

Продуктовыми границами рассматриваемого товарного рынка являются услуги по предоставлению в пользование участка железнодорожных подъездных путей необщего пользования, находящегося в собственности АО «МГАО Промжелдортранс».

Иные способы подачи/уборки вагонов на пути необщего пользования ООО «ГПН-Логистика» отсутствуют. Таким образом, АО «МГАО Промжелдортранс» имеет статус субъекта, занимающего доминирующее положение на указанном товарном рынке, его доля на рынке составляет 100 %.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением 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.

Пунктом 14 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» установлено, что оценивая наличие злоупотребления в поведении доминирующего на рынке субъекта относительно его контрагентов, необходимо учитывать существование у контрагентов реальной возможности приобретения такого же или взаимозаменяемого товара у иных лиц.

Таким образом, в связи с техническими, технологическими и иными особенностями функционирования данного рынка, а также являясь единственным хозяйствующим субъектом, у которого ООО «ГПН-Логистика» имеет возможность

получить услугу по использованию пути необщего пользования, АО «МГАО Промжелдортранс» занимает доминирующее положение на рынке услуг по предоставлению в пользование железнодорожных подъездных путей необщего пользования в границах г. Москвы, а именно в границах собственных железнодорожных путей необщего пользования, примыкающих к путям необщего пользования ООО «ГПН-Логистика».

В настоящее время между заявителем и ответчиком сложились договорные отношения по подаче и уборке вагонов, в рамках которых используются пути необщего пользования и локомотивы АО «МГАО Промжелдортранс» (договор (...)). Подача и уборка вагонов в адрес ООО «ГПН-Логистика» к местам погрузки-выгрузки на железнодорожном пути необщего пользования заявителя, а также к местам погрузки-выгрузки АО «Газпромнефть-МНПЗ», производится локомотивами Капотненского отделения АО «МГАО Промжелдортранс».

В соответствии с пунктом 1 статьи 8 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» (далее — Закон о железнодорожном транспорте) тарифы, сборы и плата, связанные с выполнением в местах необщего пользования работ (услуг), относящихся к сфере естественной монополии, устанавливаются в соответствии с Законом о естественных монополиях и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

В силу статьи 2 Закона о железнодорожном транспорте и статьи 2 Устава железнодорожного транспорта к числу мест необщего пользования относятся, в том числе, железнодорожные подъездные пути.

Пунктом 3 статьи 5 Закона о естественных монополиях предусмотрено, что органы государственной власти субъектов Российской Федерации в области государственного регулирования тарифов участвуют в осуществлении государственного регулирования и контроля деятельности субъектов естественных монополий.

Транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях организациями промышленного железнодорожного транспорта и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы, за исключением организаций федерального железнодорожного транспорта, входят в перечень Услуг транспортных, снабженческо-сбытовых и торговых организаций, по которым органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 07.03.1995 № 239.

Транспортные услуги, оказываемые на подъездных железнодорожных путях организациями промышленного железнодорожного транспорта и другими хозяйствующими субъектами независимо от организационно-правовой формы, за исключением организаций федерального железнодорожного транспорта, также входят в Перечень товаров, работ, услуг, на которые право регулирования цен (тарифов) в соответствии с правовыми актами Российской Федерации предоставлено Правительству Москвы и осуществляется Департаментом экономической политики и развития города Москвы, являющегося Приложением 2 к постановлению Правительства Москвы от 29.09.2009 № 1030-ПП.

Приказом Департамента экономической политики и развития г. Москвы от 16.10.2019 № 127-ТР для АО «МГАО Промжелдортранс» установлены тарифы на транспортные услуги, оказываемые на подъездных путях в 2020 году: отдельно на использование путей необщего пользования и отдельно на услуги по маневровой работе, выполняемые локомотивом АО «МГАО Промжелдортранс». Вместе с тем указанные тарифы были увеличены на 10 % по отношению к ранее действовавшим предыдущего периода, что обусловило действия ООО «ГПН-Логистика» по поиску альтернативных источников получения услуг локомотивной тяги.

По запросу антимонопольного органа ООО «ГПН-Логистика» был представлен сравнительный анализ тарифов АО «МГАО Промжелдортранс» на предоставление локомотивной тяги и стоимости привлечения третьих лиц для предоставления локомотивной тяги, при условии заключения договора на использование путей необщего пользования, принадлежащих АО «МГАО Промжелдортранс».

Также в адрес Московского УФАС России для анализа представлены сведения о стоимости аренды одного локомотива в месяц следующих лиц: ОАО «РЖД», АО «ПУЛ транс», ЗАО «Лыткаринское ПШЖТ», ООО «Промтехдепо», при анализе которых установлено, что для ООО «ГПН-Логистика» стоимость услуг по локомотивной тяге при привлечении иных собственников локомотивов будет в среднем в 3,5 раза ниже, чем стоимость аналогичных услуг АО «МГАО Промжелдортранс».

Кроме того, ОАО «РЖД» неоднократно по запросу ООО «ГПН-Логистика» направляло коммерческие предложения (исх ОАО «РЖД» от 21.02.2020 № ИСХ-1142/МСКТ, от 05.06.2020 № ИСХ-3902/МСКТ, от 02.09.2020 № ИСХ-16888/ЦТ, от 02.09.2020 № ИСХ-8135/ОКТТ)

Так, письмом от 31.01.2020 № ГПН-Л-01/05/001039 ООО «ГПН-Логистика» обратилось в адрес АО «МГАО Промжелдортранс» с просьбой предоставить проект договора на использование путей необщего пользования при осуществлении

операций по подаче и уборке вагонов с привлечением сторонней локомотивной тяги.

В отсутствие ответа на указанное письмо ООО «ГПН-Логистика» 05.03.2020 от лица единственного участника Общества - ПАО «Газпром нефть» было направлено повторное обращение (исх. № НК-16/002760).

В ответ на указанное обращение АО «МГАО Промжелдортранс» письмом от 16.03.2020 № 1-154 проинформировало ООО «ГПН-Логистика» о невозможности допуска на свою инфраструктуру локомотивов третьих лиц ввиду работы локомотивов собственника путей, в том числе по обслуживанию других контрагентов на этих же железнодорожных путях. Вместе с тем АО «МГАО Промжелдортранс» не доказало отсутствие технической, технологической и экономической возможности допуска локомотивов третьих лиц.

Как следует из статьи 64 Устава взаимоотношения перевозчиков, владельцев железнодорожных путей необщего пользования, владельцев инфраструктур, грузоотправителей, грузополучателей регулируются правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом, а также договорами на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования и договорами на подачу и уборку вагонов.

Порядок заключения договора на подачу и уборку вагонов и на эксплуатацию железнодорожного пути регулируется Правилами эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденными приказом Министерства путей сообщения Российской Федерации от 18.06.2003 № 26 (далее - Правила).

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 2 постановления от 06.10.2005 № 30 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» разъяснил, что заключение названных договоров обязательно как для перевозчика, так и для владельца железнодорожного пути необщего пользования, грузоотправителя (грузополучателя).

По смыслу статей 421, 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действующими в момент его заключения.

В соответствии со статьей 58 Устава договоры на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования и договоры на подачу и уборку вагонов должны учитывать технологию функционирования железнодорожной станции, к которой примыкает железнодорожный путь необщего пользования, и технологию функционирования железнодорожного пути необщего пользования,

а в соответствующих случаях - единые технологические процессы, порядок разработки и утверждения которых устанавливается правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом.

Указанными договорами устанавливаются порядок подачи и уборки вагонов, а также технологические сроки оборота вагонов на железнодорожных путях необщего пользования, технологическое время, связанное с подачей вагонов к местам погрузки, выгрузкой грузов и уборкой вагонов с этих мест, а также технологические нормы погрузки грузов в вагоны и выгрузки грузов из вагонов.

Абзац 3 статьи 60 Устава железнодорожного транспорта позволяет регулировать отношения между перевозчиком и контрагентом договором на эксплуатацию пути необщего пользования или договором на подачу и уборку вагонов, однако, указанное возможно только при условии согласия владельца железнодорожного пути необщего пользования.

Аналогично, согласно приложению № 2 Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных приказом МПС России от 18.06.2009 № 26, данное согласование производится только при заключении договора с владельцем железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожным путям необщего пользования, то есть в рассматриваемом случае, с АО «МГАО Промжелдортранс».

Необходимо отметить, что хозяйствующие субъекты не ограничены в праве по своему усмотрению реализовывать свои гражданские права, в том числе в отношении имущества принадлежащего им на праве собственности или ином законном праве, за исключением случаев предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Одним из таких исключений является запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектами доминирующим положением 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.

Также в соответствии с пунктом 1 статьи 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Таким образом, с учетом наличия у АО «МГАО Промжелдортранс» доминирующего положения на рассматриваемом рынке общество злоупотребляет вышеприведенной правовой конструкцией и структурой договорных отношений по обслуживанию путей необщего пользования, что приводит при наличии технической

возможности к необоснованному уклонению от заключения договора на использование путей необщего пользования и не позволяет заявителю обеспечивать собственный экономический интерес и урегулировать сложившиеся взаимоотношения посредством выбора участника, предлагающего наиболее предпочтительные условия отплаты услуг локомотивной тяги.

Исходя из изложенного, действия АО «МГАО Промжелдортранс», выразившиеся в отказе от урегулирования отношений с ООО «ГПН-Логистика» в части обеспечения возможности в целях подачи и уборки вагонов заявителя заключения договора только на услуги по использованию пути необщего пользования АО «МГАО Промжелдортранс» при наличии технической возможности, приводит к ущемлению интересов ООО «ГПН-Логистика».

В связи с наличием в действиях АО «МГАО Промжелдортранс» признаков нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в части злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением на рынке услуг по предоставлению в пользование железнодорожных подъездных путей необщего пользования в границах собственных железнодорожных путей необщего пользования, примыкающих к путям необщего пользования ООО «ГПН-Логистика», путем неурегулирования отношений с ООО «ГПН-Логистика» в части использования путей необщего пользования, принадлежащих АО «МГАО Промжелдортранс», без оказания услуг по маневровой работе, выполняемых локомотивом АО «МГАО Промжелдортранс», что приводит к ущемлению интересов ООО «ГПН-Логистика», Московским УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции АО «МГАО Промжелдортранс» выдано предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (исх. от 10.11.2020 № ЕС/62928/20) (далее - Предупреждение).

АО «МГАО Промжелдортранс» не исполнило указанное предупреждение, что подтверждается письмом от 24.11.2020 № 20-560 (вх. от 24.11.2020 № 89399-ЭП/20), согласно которому общество заявило об отсутствии технической возможности исполнения Предупреждения ввиду того, что Инструкцией о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования, примыкающего к станции Яничкино Московской железной дороги — филиала ОАО «РЖД» (далее - Инструкция), не предусмотрено использование локомотивов, не принадлежащих АО «МГАО Промжелдортранс», при подаче-уборке вагонов и маневровой работе от выставочных путей станции Яничкино до грузовых фронтов и обратно, и со ссылкой на статью 63 Устава железнодорожного транспорта выразило

несогласие на использование собственных путей в отрыве от оказания услуг локомотивной тяги.

Вместе с тем в рамках представленных ОАО «РЖД» материалов (вх. от 18.01.2021 № 2991/21) на запрос информации Московского УФАС России в соответствии с пунктами 11 и 12 Распоряжения ОАО «РЖД» от 23.12.2020 № 2859 «О разработке, согласовании и утверждении в ОАО «РЖД» Инструкции о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования, а также железнодорожном пути, находящемся в ведении функционального филиала или структурного подразделения ОАО «РЖД» (далее — Распоряжение № 2859), предусмотрена возможность внесения изменений в Инструкцию.

Кроме того, возможность изменения инструкции при изменении технического оснащения железнодорожной станции предусмотрена пунктом 1.7 Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных Приказом МПС от 18 июня 2003 г. № 26 (далее - Правила).

Так, в соответствии с пунктом 1.7 Правил на каждый железнодорожный путь необщего пользования по окончании строительства и приема такого пути в эксплуатацию составляется инструкция о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования.

В случаях, когда железнодорожный путь необщего пользования не принадлежит владельцу инфраструктуры, инструкция разрабатывается владельцем железнодорожного пути необщего пользования и утверждается им по согласованию с владельцем инфраструктуры, к которой примыкает этот путь.

При изменении технического оснащения железнодорожного пути необщего пользования или технологии его работы инструкция пересматривается в установленном порядке.

Владелец железнодорожного пути необщего пользования - АО «МГАО Промжелдортранс» имеет Инструкцию, согласованную с ОАО «РЖД», в которой в настоящий момент отсутствуют положения, предусматривающие выход локомотива ОАО «РЖД» на пути необщего пользования АО «МГАО Промжелдортранс».

Согласно письменным пояснениям ОАО «РЖД» (вх. от 17.03.2021 № 21404/21) для организации движения на железнодорожных путях необщего пользования АО «МГАО Промжелдортранс», примыкающих к станции Яничкино Московской железной дороги, требуется проведение следующих мероприятий:

1. Разработка и утверждение проекта изменений в Инструкцию в части подачи и уборки вагонов на фронты ООО «ГПН-Логистика» локомотивами, не принадлежащими АО «МГАО «Промжелдортранс» на основании пункта 1.7 Правил.

2. Внесение изменений в Единый технологический процесс работы железнодорожного пути необщего пользования АО «МГАО «Промжелдортранс» и железнодорожной станции примыкания Яничкино.

3. Разработка и утверждение проекта Инструкции о порядке обслуживания и организации движения на железнодорожном пути необщего пользования ООО «ГПН-Логистика».

4. Заключение договора между АО «МГАО «Промжелдортранс» и ООО «ГПН-Логистика» на пропуск вагонов по территории владельца железнодорожных путей.

5. Разработка и заключение договора на эксплуатацию железнодорожных путей необщего пользования с организацией подачи и уборки вагонов локомотивом, не принадлежащим АО «МГАО «Промжелдортранс» (раздел 2 Правил).

В соответствии с материалами настоящего дела (вх. от 30.10.2020 № 81679/20) проект изменений в Инструкцию был разработан ООО «ГПН-Логистика» и предложен обществом ОАО «РЖД».

Таким образом, АО «МГАО Промжелдорстранс» не совершило действий, направленных на урегулирование отношений с ООО «ГПН-Логистика» в части использования путей необщего пользования, принадлежащих АО «МГАО Промжелдорстранс», без оказания услуг по маневровой работе, выполняемых локомотивами АО «МГАО Промжелдорстранс».

Согласно части 3 статьи 39.1 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.

На основании изложенного Московским УФАС России был издан приказ от 28.01.2021 № 12 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 077/01/10-1175/2021 по признакам нарушения АО «МГАО Промжелдорстранс» пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В обоснование своей позиции о невозможности выполнения требований Предупреждения АО «МГАО Промжелдорстранс» указало на то, что в соответствии со статьей 55 Устава железнодорожного транспорта установлен запрет на подачу

и уборку вагонов, выполнение маневровых работ на железнодорожном пути необщего пользования локомотивом, принадлежащим перевозчику, в случае наличия у владельца такого пути локомотива.

В соответствии со статьей 55 Устава железнодорожного транспорта при отсутствии у владельца железнодорожного пути необщего пользования локомотива подача и уборка вагонов, маневровая работа на таком железнодорожном пути осуществляются локомотивом, принадлежащим перевозчику.

Комиссия отмечает, что требование вышеуказанной нормы носит диспозитивный характер, что подтверждается следующим.

Как было указано ранее, в силу статьи 60 Устава железнодорожного транспорта отношения между контрагентом и перевозчиком при обслуживании железнодорожного пути необщего пользования локомотивами, принадлежащими перевозчику, регулируются договором на эксплуатацию железнодорожного пути необщего пользования или договором на подачу и уборку вагонов. Указанные договоры могут быть заключены только при согласии владельца железнодорожного пути необщего пользования.

Согласно приложению № 2 Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденных приказом МПС России от 18.06.2009 № 26, данное согласование производится только при заключении договора с владельцем железнодорожного пути необщего пользования, примыкающего к железнодорожным путям необщего пользования, то есть в рассматриваемом случае, с АО «МГАО Промжелдортранс».

Таким образом, действующим отраслевым законодательством презюмирована возможность оказания услуг маневровых работ локомотивами перевозчика на путях необщего пользования третьих лиц с согласия владельцев таких путей.

Необходимо отметить, что как указано ранее, АО «МГАО Промжелдортранс» является собственником железнодорожного пути необщего пользования, который представляет собой транзитный участок пути между путями необщего пользования ОАО «РЖД» и ООО «ГПН Логистика». Вместе с тем названной нормой законодатель предусмотрел невозможность отказа ОАО «РЖД» в предоставлении локомотивной тяги при отсутствии таковой у грузоперевозчика.

Кроме того, в силу статьи 63 Устава железнодорожного транспорта подача, уборка вагонов локомотивом, принадлежащим перевозчику или владельцу железнодорожных путей необщего пользования, на не принадлежащих им железнодорожных путях необщего пользования осуществляются с согласия владельца этих путей на условиях договоров, заключенных в соответствии

с настоящим Уставом. Владелец железнодорожных путей необщего пользования вправе отказать в осуществлении подачи, уборки вагонов на принадлежащих ему железнодорожных путях в случае обоснованного отсутствия технических и технологических возможностей.

Согласно имеющимся в материалах настоящего дела документам установлено, что в зависимости от особенностей технологий функционирования различных железнодорожных станций, к которым примыкают железнодорожные пути необщего пользования, допускается одновременное использование локомотива ОАО «РЖД» и локомотива владельца для подачи, уборки вагонов грузоотправителей.

ОАО «РЖД» привело соответствующую практику взаимоотношений в иных регионах Российской Федерации, в частности, на станциях Комбинатская Западно-Сибирской железной дороги, Загородняя и Новоуфимская Куйбышевской железной дороги в настоящее время допускается одновременное использование локомотива ОАО «РЖД» и локомотива владельца для подачи, уборки вагонов на места погрузки, выгрузки, что подтверждается материалами дела (письмо ОАО «РЖД» от 16.04.2021 № ИСХ-12432/ЦФТО, направленное в адрес Московского УФАС России).

Таким образом, ОАО «РЖД» подтверждает, что утвержденная технология одновременной работы на железнодорожном пути необщего пользования в рассматриваемом случае является применимой.

На основании изложенного Комиссия отмечает, что положениями Устава железнодорожного транспорта не установлен императивный запрет на подачу, уборку вагонов грузоотправителей одновременно локомотивом перевозчика и локомотивом владельца железнодорожного пути необщего пользования, в связи с чем установление подобных договорных отношений между перевозчиком, владельцем и контрагентом возможно.

Кроме того, в рамках рассмотрения настоящего дела АО «МГАО Промжелдортранс» заявлена позиция об отсутствии технической и технологической возможностей осуществления подачи и уборки вагонов грузоотправителей с одновременным использованием как локомотивов ОАО «РЖД», так и принадлежащих АО «МГАО Промжелдортранс».

В обоснование своей позиции АО «МГАО Промжелдортранс» представлено экспертное заключение Кафедры «Железнодорожные станции и транспортные узлы» Российского университета транспорта (МИИТ) от 10.03.2021 (далее — Экспертное заключение), согласно которому в настоящее время загрузка соединительного пути № 1 и приемо-отправочных путей № 2 и № 4 АО «МГАО Промжелдортранс» составляет 90% в сутки, а пропускная способность путей необщего пользования

АО «МГАО Промжелдортранс» не обладает дополнительным резервом.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить, что перераспределение объемов работ (количества вагонов) между ОАО «РЖД» и АО «МГАО Промжелдортранс» не приведет к увеличению объемов нагрузки на пути необщего пользования АО «МГАО Промжелдортранс». В данном случае уровень загруженности на путях необщего пользования от выставочных путей станции Яничкино до грузовых фронтов и обратно останется неизменным.

Указанный вывод также содержится в рецензии на Экспертное заключение, подготовленное Петербургским государственным университетом путей сообщения Императора Александра I (ФГБОУ ВО ПГУПС). Данная рецензия представлена ООО «ГПН-Логистика» и приобщена к материалам настоящего дела.

АО «МГАО Промжелдортранс» не представило документов, подтверждающих снижение уровня безопасности движения на путях необщего пользования АО «МГАО Промжелдортранс» в случае осуществления маневровых работ локомотивами третьих лиц.

Кроме того, согласно пояснениям АО «МГАО Промжелдортранс» основным средством передачи указаний при маневровой работе должна быть радиосвязь. В соответствии с условиями использования радиочастот или радиочастотных каналов, являющихся приложением к разрешению на использование радиочастот или радиочастотных каналов от 02.04.2019 №180-рчс-19-0334 (далее - Разрешение), предоставленное право на использование радиочастот или радиочастотных каналов при организации АО «МГАО Промжелдортранс» маневровых работ на путях необщего пользования, принадлежащих обществу, в соответствии с выданным АО «МГАО Промжелдортранс» разрешением, не может быть передано одним пользователем радиочастотным спектром другому пользователю без разрешения Роскомнадзора. Таким образом, для использования радиочастот или радиочастотных каналов, предоставленных АО «МГАО Промжелдортранс», ООО «ГПН-Логистика» и ОАО «РЖД» потребуется дополнительно получить разрешение Роскомнадзора.

При этом, как отмечает Комиссия, из условий использования Разрешения не следует наличие технических и/или технологических ограничений, препятствующих получению ООО «ГПН-Логистика» и ОАО «РЖД» указанного разрешения Роскомнадзора в случае согласования указанными сторонами возможности осуществления ОАО «РЖД» маневровых работ на железнодорожных путях необщего пользования АО «МГАО Промжелдортранс» в целях оказания услуг по подаче-уборке вагонов ООО «ГПН-Логистика».

Исходя из вышеизложенного, АО «МГАО Промжелдортранс» не представило документов, подтверждающих наличие экономических, технических, технологических иных оснований для отказа в урегулировании отношений с ООО «ГПН-Логистика» в части использования путей необщего пользования, принадлежащих АО «МГАО Промжелдортранс», без оказания услуг по маневровой работе, выполняемых локомотивами АО «МГАО Промжелдортранс».

При этом отказ АО «МГАО Промжелдортранс» в проезде локомотива ОАО «РЖД» по железнодорожным путям необщего пользования АО «МГАО Промжелдортранс» направлен на сохранение положения АО «МГАО Промжелдортранс» как единственного хозяйствующего субъекта, оказывающего услуги по подаче-уборке вагонов грузополучателям, грузоотправителям от станции Яничкино, в том числе по железнодорожным путям необщего пользования ООО «Газпромнефть — Логистика».

В силу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции основной целью конкуренции является соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Вместе с тем действия АО «МГАО Промжелдортранс» направлены на недопущение конкурентной среды на рынке оказания услуг по подаче-уборке вагонов и укрепление своего господствующего положения.

Закон о защите конкуренции формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота, Так, для лиц, занимающих доминирующее положение на рынке, введены ограничения, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 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 экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены 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.

Таким образом, с учетом вышеописанного неосуществление АО «МГАО Промжелдортранс» действий по урегулированию отношений с ООО «ГПН-Логистика» в части использования путей необщего пользования, принадлежащих АО «МГАО Промжелдортранс», без оказания услуг по маневровой работе, выполняемых локомотивами АО «МГАО Промжелдортранс», привело к ущемлению интересов ООО «ГПН-Логистика».

АО «МГАО Промжелдортранс» представило возражения на заключение об обстоятельствах дела № 077/01/10-1175/2021. Доводы, изложенные в возражениях АО «МГАО Промжелдортранс», отклоняются Комиссией, позиция Комиссии по указанным доводам отражена в настоящем решении по делу № 077/01/10-1175/2021.

Кроме того, АО «МГАО Промжелдортранс» заявлен довод об отсутствии у общества доминирующего положения на рассматриваемом рынке в связи с наличием у ООО «ГПН-Логистика» возможности осуществления деятельности с использованием автомобильного транспорта, а также путем сооружения трубопроводов для транспортировки нефтепродуктов.

Данный довод отклоняется Комиссией по следующим основаниям.

Определение взаимозаменяемых товаров в соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции основывается на фактической замене товаров приобретателем или готовности приобретателя заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), учитывая их функциональное назначение, применение, качественные и технические характеристики, цену и другие параметры.

Вместе с тем необходимо отметить, что при применении ООО «ГПН-Логистика» альтернативных, по мнению АО «МГАО Промжелдортранс», способов транспортировки нефтепродуктов в соответствии с пояснениями ООО «ГПН-Логистика» общество понесло бы значительные издержки. Предоставление АО «МГАО Промжелдортранс» участка железнодорожных путей необщего пользования общества для осуществления ООО «ГПН-Логистика» деятельности, связанной с транспортировкой нефтепродуктов не имеет взаимозаменяемого варианта.

На основании изложенного Комиссией сделан вывод о нарушении АО «МГАО Промжелдортранс» пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке услуг по предоставлению в пользование железнодорожных подъездных путей необщего пользования в границах г. Москвы, а именно в границах собственных железнодорожных путей необщего пользования, примыкающих к путям необщего пользования ООО «ГПН-Логистика», путем неосуществления действий по урегулированию отношений с ООО «ГПН-Логистика» в части использования железнодорожных путей необщего пользования, принадлежащих АО «МГАО Промжелдортранс», без оказания услуг по маневровой работе, выполняемых локомотивами АО «МГАО Промжелдортранс», что приводит к ущемлению интересов ООО «ГПН-Логистика».

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 «МГАО Промжелдортранс» факт нарушения пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке услуг по предоставлению в пользование железнодорожных подъездных путей необщего пользования в границах г. Москвы, а именно в границах собственных железнодорожных путей необщего пользования, примыкающих к путям необщего пользования ООО «ГПН-Логистика», путем неосуществления действий по урегулированию отношений с ООО «ГПН-Логистика» в части использования железнодорожных путей необщего пользования, принадлежащих АО «МГАО Промжелдортранс», без оказания услуг по маневровой работе, выполняемых локомотивами АО «МГАО Промжелдортранс», что приводит к ущемлению интересов ООО «ГПН-Логистика».
3. Выдать АО «МГАО Промжелдортранс» 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.