

ОАО «РЖД»

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

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу  
об административном правонарушении  
№ 4-14.31-750/77-17

20 июня 2018 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (...), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.31-750/77-18, возбужденного в отношении ОАО «РЖД» (107174, г. Москва, Новая Басманная ул., д. 2, ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295, дата регистрации: 23.09.2003), уведомленного надлежащим образом определением об отложении № 4-14.31-750/77-17 (исх. от 07.06.2018 № НП/27004/18), в присутствии защитников ОАО «РЖД» (...) по доверенности от 17 июля 2015 года № 699-ДП и (...) по доверенности от 14 ноября 2017 года № ЦФТО — 69/Д,

### УСТАНОВИЛ:

Протоколом № 4-14.31-750/77-18 об административном правонарушении от 26 апреля 2018 года (исх. от 26.04.2018 № 20052/18) зафиксирован факт административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее-КоАП РФ).

Решением Управления Федеральной антимонопольной службы

по г. Москве от 24 июля 2017 года по делу № 1-10-264/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 24.07.2017 № НП/36789/17) установлен факт нарушения ОАО «РЖД» (107174, г. Москва, Новая Басманная ул., д. 2, ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке железнодорожных перевозок путем неисполнения ОАО «РЖД» обязанности по обеспечению охраны специальных грузов (газы энергетические (пропан, бутан)) за счет собственных средств либо по договору с ведомственной охраной федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта или другими организациями, что привело к ущемлению интересов АО «Сибур-Транс», ПАО «СИБУР Холдинг».

По результатам рассмотрения материалов дела № 1-10-264/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольным органом установлено следующее.

В адрес Московского УФАС России из ФАС России поступило заявление ПАО «СИБУР Холдинг» на действия ОАО «РЖД», выразившиеся в уклонении от оказания услуг по приему грузов ПАО «СИБУР Холдинг» к перевозке в отсутствие заключенного с ФГП «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» договора на охрану грузов (газов энергетических (пропан, бутан)).

ОАО «РЖД» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании устава, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 18 сентября 2003 г. № 585, внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве за основным государственным регистрационным номером 1037739877295, поставлено на налоговый учет с присвоением ИНН/КПП 7708503727/770801001. Место нахождения юридического лица: 107174, г. Москва, ул. Новая Басманная, д. 2.

Согласно пункту 11 устава ОАО «РЖД» Общество осуществляет деятельность по перевозке пассажиров, грузов, багажа и грузобагажа железнодорожным транспортом общего пользования, в том числе для государственных нужд, воинские и специальные железнодорожные перевозки, а также оказание услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и иных услуг, связанных с предоставлением этой инфраструктуры (ее элементов); сопровождение и охрану грузов в пути следования и на железнодорожных станциях.

Согласно пункту 10 устава ОАО «РЖД» основными задачами общества являются, в том числе, обеспечение безопасности движения поездов, в том числе, при перевозках опасных грузов по инфраструктуре, принадлежащей обществу; обеспечение сохранности перевозимых грузов.

Статьей 2 Федерального закона от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее — Устав железнодорожного транспорта) установлено, что инфраструктура железнодорожного транспорта общего пользования определяется как

технологический комплекс, включающий в себя железнодорожные пути общего пользования и другие сооружения, железнодорожные станции, устройства электроснабжения, сети связи, системы сигнализации, централизации и блокировки, информационные комплексы и систему управления движением и иные обеспечивающие функционирование этого комплекса здания, строения, сооружения, устройства и оборудование.

Владельцем инфраструктуры является юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, имеющие инфраструктуру на праве собственности или на ином праве и оказывающие услуги по ее использованию на основании соответствующего договора.

Приказом ФСТ России от 29.12.2004 № 435-т «О включении организаций в Реестр субъектов естественных монополий на транспорте» ОАО «РЖД» включено в Реестр субъектов естественных монополий на транспорте по осуществлению деятельности «в сфере оказания услуг железнодорожных перевозок и услуг по использованию инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования».

Согласно части 1 статьи 4 Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги в сфере железнодорожных перевозок отнесены к сфере деятельности субъектов естественной монополии.

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.

Таким образом, ОАО «РЖД» занимает доминирующее положение на рынке железнодорожных перевозок.

ПАО «СИБУР-Холдинг» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании устава, утвержденного решением годового общего собрания акционеров ПАО «СИБУР-Холдинг» от 26.04.2016 (протокол № 52). Внесено в единый государственный реестр юридических лиц Межрайонной ИФНС России № 7 по Тюменской области от 10.11.2014 за основным государственным регистрационным номером 1057747421247, с присвоением ИНН/КПП 7727547261/720601001. Юридический адрес — 626150, обл. Тюменская, г. Тобольск, территория восточный промышленный район, квартал 1-й, 6, 30.

АО «Сибур-Транс» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава. Данное общество внесено в единый государственный реестр юридических лиц Инспекцией Федеральной налоговой службы № 27 по г. Москве от 16.06.2008 за основным государственным регистрационным номером 1027700380410, с присвоением ИНН/КПП 7708008440/772701001. Юридический адрес — 117997, г. Москва, ул. Кржижановского, д. 18, корп. 4.

АО «Сибур-Транс» является дочерним обществом ПАО «СИБУР Холдинг». Одним из основных направлений деятельности АО «Сибур-Транс» является организация перевозок грузов железнодорожным транспортом. По договорам транспортной экспедиции с ПАО «СИБУР Холдинг» от 28.12.2012

№ № СХ.12493/СТ.10501/э, СХ.12494/СТ.10500 АО «Сибур-Транс» является экспедитором и грузоотправителем грузов, принадлежащих компании.

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 обоснованный 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.

В связи с наличием в действиях ОАО «РЖД» (адрес: ул. Новая Басманная, д. 2, г. Москва, 107174), выразившихся в отказе от приема к перевозке газов энергетических (пропан, бутан) АО «Сибур-Транс», в отсутствие заключенного с ФГП «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» договора на оказание услуг по сопровождению и охране грузов, не предусмотренном Уставом железнодорожного транспорта и Федеральным законом от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации», признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, Московское УФАС России на основании статьи 39<sup>1</sup> Закона о защите конкуренции направило в адрес ОАО «РЖД» предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (исх. от 29.12.2016 № ЕП/63746) (далее - Предупреждение).

В письме от 27.01.2017 № исх-1552 ОАО «РЖД» фактически отказалось от исполнения указанного Предупреждения.

В соответствии с частью 8 статьи 39<sup>1</sup> 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.

Статьей 17 Устава железнодорожного транспорта установлено, что перечень грузов (за исключением воинских грузов), требующих обязательного сопровождения и охраны в пути следования, утверждается федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в области внутренних дел. Охрана таких грузов обеспечивается грузоотправителем, грузополучателем или уполномоченными ими лицами по договору.

Пунктом 1 статьи 23 Федерального закона от 10.01.2003 № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» (далее - Закон о железнодорожном транспорте) 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 «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» либо договором.

На основании статей 3 и 17 Устава железнодорожного транспорта, приказом МПС России от 18.06.2003 № 38 утверждены Правила перевозок железнодорожным транспортом грузов с сопровождением и охраной грузоотправителей, грузополучателей и перечней грузов, требующих обязательного сопровождения и охраны (далее - Правила перевозок № 38).

В соответствии с пунктом 4 Правил перевозок при перевозке груза между станциями отправления и назначения в пределах Российской Федерации постоянное и сменное сопровождение осуществляется на всем пути следования, от момента приема грузов к перевозке до момента их выдачи грузополучателю в порядке, установленном правилами приема грузов к перевозке железнодорожным транспортом и правилами выдачи грузов на железнодорожном транспорте.

Приложением № 3 к указанным Правилам перевозки № 38 не предусмотрено обязательное сменное сопровождение и охрана в пути следования газов энергетических. Приложением № 2 к указанным Правилам перевозки № 38 предусмотрено обязательное постоянное сопровождение грузоотправителями, грузополучателями на всем пути следования от пункта погрузки до пункта выгрузки одними и теми же проводниками, опасных грузов обязательное сопровождение которых предусмотрено правилами перевозок опасных грузов по железным дорогам.

Согласно пункту 1.5.1 Правил перевозок опасных грузов по железным дорогам, утвержденных Советом по железнодорожному транспорту государств — участников Содружества (протокол от 05.04.1996 № 15), опасные грузы, отмеченные в колонке 14 «Специальные условия» Алфавитного указателя опасных грузов цифрами «2», «2а», перевозятся в сопровождении проводников (специалистов) грузоотправителей (грузополучателей) с соблюдением требований указанных Правил и Правил перевозок грузов № 38. В соответствии с приложением № 2 к указанным правилам пропан и бутан не относятся к опасным грузам, требующим обязательного сопровождения.

Согласно части 2 статьи 23 Закона о железнодорожном транспорте 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.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 23.07.2015 № 1424-р, в соответствии с частью 2 статьи 23 Закона о железнодорожном транспорте, утвержден Перечень специальных грузов, перевозимых железнодорожным транспортом общего пользования, подлежащих охране подразделениями ведомственной охраны Росжелдора. В соответствии с пунктом 1 указанного перечня охране подлежат взрывчатые материалы, топливо для реактивных двигателей, бензины и топливо дизельное всех наименований, спирт метиловый (метанол), газ энергетический (пропан, бутан).

Таким образом, охрана грузов может осуществляться за счет собственных средств либо по договору с ведомственной охраной федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта или другими организациями. Исключение составляют специальные грузы, охрана которых обеспечивается по договору с Федеральным государственным предприятием «Ведомственная охрана железнодорожного транспорта Российской Федерации» (далее - ФГП ВО ЖДТ России).

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».

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 14 апреля 1999 года № 77-ФЗ «О ведомственной охране» нормы численности работников ведомственной охраны, структура органов ведомственной охраны, порядок организации деятельности ведомственной охраны, в том числе при осуществлении физической охраны объектов, охраны объектов с использованием технических средств охраны, охраны имущества при его транспортировке, определяются положениями о ведомственной охране, которые разрабатываются имеющими право на создание ведомственной охраны федеральными государственными органами и организациями и утверждаются Правительством Российской Федерации.

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

Исходя из смысла части 1 статьи 23 Закона о железнодорожном транспорте, по общему правилу охрану грузов, перевозимых на путях общего пользования, обязан обеспечить перевозчик. Исключением из общего правила являются случаи, когда обеспечение охраны в силу Устава железнодорожного транспорта возложено на грузоотправителя (грузополучателя) или когда

грузоотправитель (грузополучатель) добровольно принял обязательство по обеспечению охраны.

Газы энергетические (пропан, бутан) не включены в перечень грузов, охрана которых обеспечивается за счет грузоотправителей (грузополучателей). Таким образом, обязанность по обеспечению охраны указанных грузов лежит на перевозчике, то есть ОАО «РЖД».

В соответствии с пунктом 1 статьи 784 Гражданского кодекса Российской Федерации перевозка грузов, пассажиров и багажа осуществляется на основании договора перевозки.

Согласно пункту 2 статьи 785 Гражданского кодекса Российской Федерации заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом).

Статьей 25 Устава железнодорожного транспорта установлено, что при предъявлении груза для перевозки грузоотправитель должен представить перевозчику на каждую отправку груза составленную в соответствии с правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом транспортную железнодорожную накладную и другие предусмотренные соответствующими нормативными правовыми актами документы. Указанная транспортная железнодорожная накладная и выданная на ее основании перевозчиком грузоотправителю квитанция о приеме груза подтверждают заключение договора перевозки груза.

Заключение договора перевозки грузов АО «Сибур-Транс», в том числе газов энергетических (пропан, бутан), за период с 2015 года по настоящее время, подтверждается накладными, подписываемыми Ответчиком и АО «Сибур-Транс» по каждой перевозке.

Согласно пункту 1 статьи 426 и пункту 2 статьи 789 Гражданского кодекса Российской Федерации договор перевозки транспортом общего пользования является публичным договором. Отказ от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается (пункт 3 статьи 426 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Вместе с тем АО «Сибур-Транс» получило телеграмму от Горьковского управления ОАО «РЖД» от 23.10.2015 № НР-1371 «О запрете приема к перевозке груза «Газы энергетические (пропан, бутан)» без наличия заключенных договоров между ФГП ВО ЖДТ России и грузоотправителями на оказание услуг по сопровождению и охране грузов в вагонах, контейнерах сменным способом при перевозке железнодорожным транспортом». Действие указанной телеграммы было приостановлено, но телеграммой Горьковского управления ОАО «РЖД» от 24.11.2015 № НР 1228 136 ее действие было возобновлено с 25.11.2015.

Кроме того, в адрес АО «Сибур-Транс», в том числе и от Свердловской железной дороги (письмо от 10.09.2015 № исх-15974/сверд) было сообщено об

отказе в приеме к перевозке газов энергетических (пропан, бутан) без заключения договора с ФГП ВО ЖДТ России.

Федеральным агентством железнодорожного транспорта (Росжелдор) были направлены письма в адрес ОАО «РЖД» и в адрес руководителей организации (по списку) согласно которым прием специальных грузов (газы энергетические (пропан, бутан)) к перевозке осуществляется при наличии договора между грузоотправителем (экспедитором) с ФГП ВО ЖДТ России на их охрану. Однако указанные письма Росжелдор отозваны в мае 2016 года.

Заявители неоднократно обращались в адрес перевозчика по вопросу необходимости приема грузов АО «Сибур-Транс» к перевозке в отсутствие заключенного договора АО «Сибур-Транс» с ФГП ВО ЖДТ России.

Вместе с тем ОАО «РЖД» отказывает в приеме грузов к перевозке в отсутствие заключенного договора грузоотправителя с ФГП ВО ЖДТ России со ссылкой на письмо Росжелдора от 06.11.2015 № ЕЛ-30/7200ис и возлагает указанную обязанность на грузоотправителя.

Статьей 11 Устава железнодорожного транспорта и пунктом 12 Правил приема перевозчиком заявок грузоотправителей на перевозку грузов железнодорожным транспортом, утвержденных приказом Минтранса России от 27.07.2015 № 228, установлены критерии возможности отказа перевозчика в согласовании заявки на перевозку грузов и порядок отказа в рассмотрении указанной заявки.

Однако, отсутствие договора, заключенного с ФГП ВО ЖДТ России на обеспечение сопровождения и охраны газов энергетических (пропан, бутан) АО «Сибур-Транс» или ПАО «СИБУР Холдинг», не является основанием для отказа перевозчика от приема заявок на перевозку грузов согласно законодательству Российской Федерации в сфере железнодорожных перевозок.

Вместе с тем в актах общей формы при приеме грузов (газов энергетических (пропан, бутан)) к перевозке, после согласования заявки на перевозку грузов, ОАО «РЖД» по накладным указывало на отсутствие заключенного договора с ФГП ВО ЖДТ России (например акты общей формы № 9103, № 9102, № 9100 от 08.08.2016, № 1417 от 07.08.2016 по накладным № ЭФ 560161, ЭФ 56042, ЭФ545943 от 08.08.2016, № 21916914 от 07.08.2016, акт общей формы № 399/ЛАФТО от 24.01.2017, № 285 от 01.02.2017).

АО «Сибур-Транс» заключило с ФГП ВО ЖДТ России дополнительные соглашения № 1 от 28.11.2015 и № 2 от 28.12.2015 к договору от 30.12.2011 № УВО-2849/СТ.9286 на охрану специальных грузов (газы энергетические (пропан, бутан)) при их отправке с железнодорожных станций Каучук Горьковской железной дороги, Нягань, Осенцы, Тобольск Свердловской железной дороги, и обеспечило оплату указанных услуг за счет собственных средств, в связи с невозможность их перевозки без заключенного договора с ФГП ВО ЖДТ России.

ОАО «РЖД» в лице Свердловской железной дороги письмом от 17.11.2016 № 6766СВР/ТЦФТО уведомило АО «Сибур-Транс» о невозможности приема к перевозке грузов (газы энергетические (пропан,

бутан)) до урегулирования разногласий между ОАО «РЖД» и ФГП ВО ЖДТ России по договору от 30.12.2011 № УВО-2849/СТ.9286.

Согласно заявлению АО «Сибур-Транс», ПАО «СИБУР Холдинг» приказом МПС России от 18.06.2003 № 38 утверждены Правила перевозок железнодорожным транспортом грузов с сопровождением и охраной грузоотправителей, грузополучателей и перечней грузов, требующих обязательного сопровождения и охраны. Приложением № 3 к указанным правилам не предусмотрено обязательное сменное сопровождение и охрана в пути следования газов энергетических силами грузополучателей, грузоотправителей.

Исходя из смысла части 1 статьи 23 Закона о железнодорожном транспорте, по общему правилу охрану грузов, перевозимых на путях общего пользования, обязан обеспечить перевозчик. Исключением из общего правила являются случаи, когда обеспечение охраны в силу Устава железнодорожного транспорта возложено на грузоотправителя (грузополучателя) или когда грузоотправитель (грузополучатель) добровольно принял обязательство по обеспечению охраны.

Газы энергетические (пропан, бутан) не включены в перечень грузов, охрана которых обеспечивается за счет грузоотправителей (грузополучателей), таким образом обязанность по обеспечению охраны указанных грузов лежит на перевозчике, то есть ОАО «РЖД».

Поскольку отказ от приема к перевозке не предусмотрен, на ОАО «РЖД» возложена обязанность по приему указанных грузов к перевозке и заключению договора на охрану с ФГП ВО ЖДТ России. Нормативно обоснованного опровержения данных фактов Ответчик, ФГП ВО ЖДТ России не представили.

Исходя из положений нормативных правовых актов охрана грузов, а именно газов энергетических (пропан, бутан), обеспечивается перевозчиком, а именно ОАО «РЖД». Из положения нормативных правовых актов не следует, что охрана специальных грузов (газов энергетических (пропан, бутан)) осуществляется за счет грузоотправителей.

Действия ОАО «РЖД» по неисполнению обязанности, возложенной на перевозчика законом о железнодорожном транспорте, по обеспечению охраны специальных грузов (газы энергетические (пропан, бутан)), привели к ущемлению интересов АО «Сибур-Транс», ПАО «СИБУР Холдинг» путем несения необоснованных расходов АО «Сибур-Транс», в связи с заключением договора на охрану с ФГП ВО ЖДТ России, и невозможности перевозки грузов ПАО «СИБУР Холдинг».

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.

На основании изложенного Московским УФАС России сделан вывод о нарушении ОАО «РЖД» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции,

выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке железнодорожных перевозок путем неисполнения ОАО «РЖД» обязанности, возложенной на перевозчика законом о железнодорожном транспорте, по обеспечению охраны специальных грузов (газы энергетические (пропан, бутан)), что привело к ущемлению интересов АО «Сибур-Транс», ПАО «СИБУР Холдинг».

Так, в силу части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, единственным поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.31 названного кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства.

Нарушение ОАО «РЖД» антимонопольного законодательства установлено в решении от 24.07.2018 по делу № 1-10-264/77-17 и подтверждено судебными актами по делу № А40-145509/17.

Место совершения административного правонарушения — город Москва.

Временем выявления административного правонарушения является дата принятия Комиссией Московского УФАС России решения по делу № 1-10-264/77-17 о нарушении антимонопольного законодательства — 24 июля 2017 года.

В соответствии со статьей 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ОАО «РЖД» (107174, г. Москва, Новая Басманная ул., д. 2, ИНН: 7708503727, ОГРН: 1037739877295) заключается в нарушении части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции», выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке железнодорожных перевозок путем неисполнения ОАО «РЖД» обязанности по обеспечению охраны специальных грузов (газы энергетические (пропан, бутан)) за счет собственных средств либо по договору с ведомственной охраной федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта или другими организациями, что привело к ущемлению интересов АО «Сибур-Транс», ПАО «СИБУР Холдинг».

Установлено, что у ОАО «РЖД» имелась возможность для соблюдения действующего антимонопольного законодательства, а именно части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, но не были предприняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Ответственность за совершение действий, признаваемых

злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельств, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных статьей 9.21 Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

ОАО «РЖД» представлены данные о совокупном размере выручки от продажи товаров, работ, услуг, в 2016 году в размере 1 577 465 000 000

рублей без НДС.

Выручка ОАО «РЖД» за 2016 год (вх. 20699/18 от 23.04.2018), на рынке, на котором совершено нарушение антимонопольного законодательства (сумма выручки ОАО «РЖД» полученной при перевозке пропана, бутана по Свердловской и Горьковской железным дорогам за 2016 год), определяемая в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации (без НДС) от реализации товара (работ, услуг), составила 9 932 340 000 рублей без НДС.

Согласно письменным пояснениям (вх. № 21746/18 от 26.04.2018) ОАО «РЖД», а также решению Московского УФАС России от 24.07.2017 по делу № 1-10-264/77-17 нарушение антимонопольного законодательства установлено на рынке перевозки пропана и бутана в географических границах Свердловской и Горьковской железной дороги. Именно в указанных границах товарного рынка было установлено нарушение антимонопольного законодательства, которое привело к ущемлению интересов АО «Сибур-Транс», ПАО «СИБУР Холдинг».

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, при рассмотрении дела об административном правонарушении № 4-14.31-750/77-18 не установлено.

ОАО «РЖД» в ходе рассмотрения административного дела № 4-14.31-750/77-18 неоднократно был заявлен довод о том, что нарушение антимонопольного законодательства совершено на рынке охраны грузов энергетических и штраф необходимо исчислять исходя из выручки, сформированной на рынке охраны газов энергетических (которая у ОАО «РЖД» отсутствует).

Вместе с тем решением от 24.07.2017 установлены продуктовые и географические границы рынка, на котором совершено нарушение антимонопольного законодательства. Данные обстоятельства подтверждены и выводами арбитражных судов первой и апелляционной инстанции по делу № А40-145509/17. Более того, ОАО «РЖД» не является участником рынка охраны, а оказывает услугу по перевозке газов энергетических, при осуществлении которой, как установлено решением антимонопольного органа, ОАО «РЖД» обязано осуществлять охрану газов энергетических путем привлечения ФГП ВО ЖДТ России.

Таким образом, определение рынка иного нежели установлено решением антимонопольного органа необоснованно, доводы ОАО «РЖД» признаны должностным лицом несостоятельными, направленными на уклонение от административной ответственности.

Применительно к данному делу № 4-14.31-750/77-18 об административном правонарушении штраф рассчитывается следующим образом:

$$\text{Ш}_{\max} = 9\,932\,340\,000 \times 3 : 100 = 297\,970\,200,$$

$$\text{Ш}_{\min} = 9\,932\,340\,000 \times 3 : 1000 = 29\,797\,020,$$

$$\text{БШ} = (297\,970\,200 - 29\,797\,020) : 2 + 29\,797\,020 = 163\,883\,610,$$

Таким образом,

$$\text{ПШ} = \text{БШ} - (\text{ОС} \times \text{N}) + (\text{ОО} \times \text{N})$$

$$\text{ОС} = (\text{Ш}_{\max} - \text{Ш}_{\min}) : 8$$

$$\text{ОС} = (297\,970\,200 - 29\,797\,020) : 8 = 33\,521\,647,5$$

$$\text{ПШ} = 163\,883\,610 - (33\,521\,647,5 \times 0) + (33\,521\,647,5 \times 0) = 163\,883\,610$$

Обстоятельств отягчающих и смягчающих административную ответственность за совершенное административное правонарушение не установлено.

В соответствии с примечанием 4 к статье 14.31 КоАП РФ установлено, что штраф составляет 163 883 280 (сто шестьдесят три миллиона восемьсот восемьдесят три тысячи двести восемьдесят) рублей, что составляет 0.01 % суммы совокупной выручки ОАО «РЖД».

В соответствии с частью 6 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Таким образом, штраф, подлежащий применению, в соответствии с частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ равен 163 883 610 (сто шестьдесят три миллиона восемьсот восемьдесят три тысячи шестьсот десять) рублей.

На основании изложенного, ответственность за совершение действий, признанных злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации несет ОАО «РЖД».

В соответствии с частью 6 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33 КоАП РФ, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Руководствуясь частью 3 статьи 4.1, статьей 14.31, статьями 23.48, 29.9, на основании КоАП РФ,

**ПОСТАНОВИЛ:**

Признать ОАО «РЖД» виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, и назначить административное наказание в соответствии с данной нормой в размере 163 883 610 (сто шестьдесят три миллиона восемьсот восемьдесят три тысячи шестьсот десять) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение трех суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена в федеральный бюджет через банк или иную кредитную организацию на счет федерального казначейства по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 7706096339 КПП 770101001  
УФК по г. Москве (для Московского УФАС  
России, л/с 04731324890)

Банк получателя: ГУ Банка России по ЦФО  
р/с 40101810045250010041  
БИК 044525000  
ОКТМО 45375000

Назначение платежа: КБК 161 1 16 02010 01 6000 140  
Административный штраф, зачисляемый в  
Федеральный бюджет по Постановлению  
№ 4-14.31-750/77-18

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя

(...)