



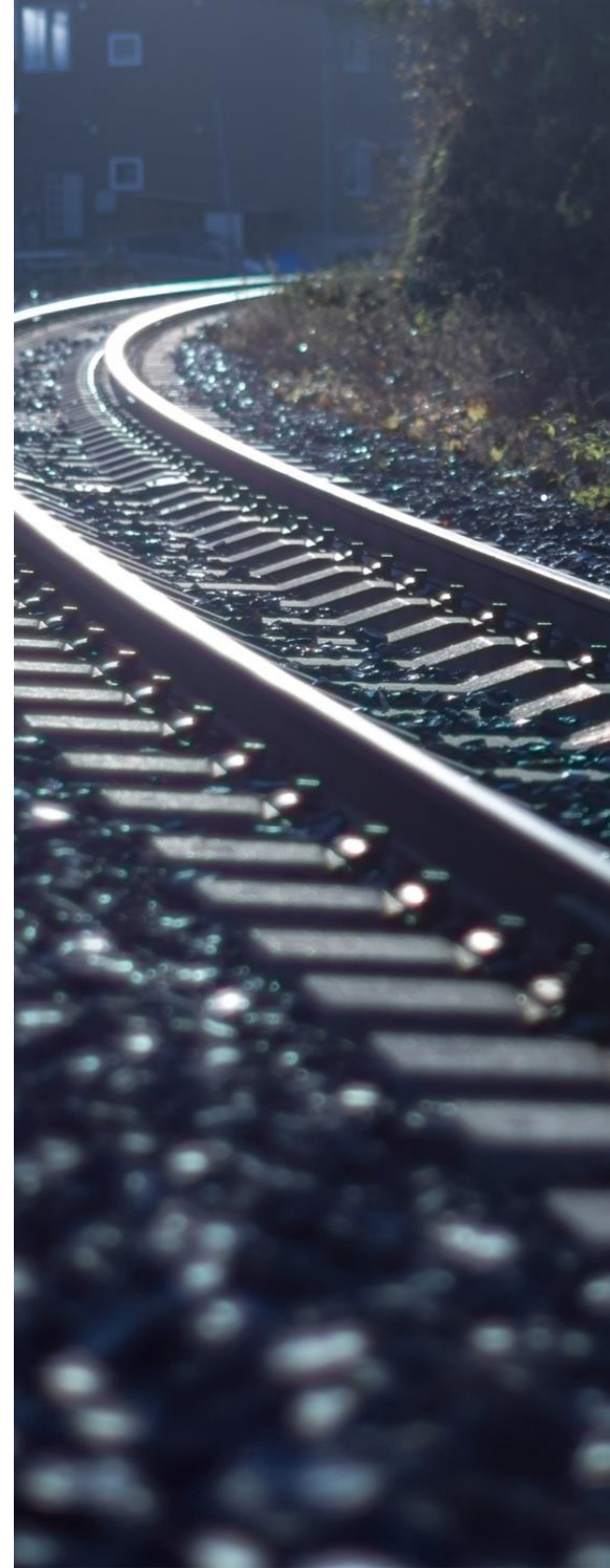
HERBERT  
SMITH  
FREEHILLS

## Подъездные пути и их тарифное регулирование

Роман Чураков, Советник, практика инфраструктуры и ГЧП

**29 сентября 2020**

Roman.Churakov@hsfab.ru, + 7 916 271 8184



# Железнодорожные пути

## В России существует два вида ж/д путей

### Ж/д пути общего пользования («путь ОП»)

Ж/д пути на территориях ж/д станций, открытых для выполнения операций по приему и отправлению поездов, приему и выдаче грузов, багажа и грузобагажа, по обслуживанию пассажиров и выполнению сортировочной и маневровой работы, а также ж/д пути, соединяющие такие станции

- Предназначены для обслуживания широкого круга лиц
- Тарифное регулирование позволяет учесть инвестиционные затраты / возместить их через субсидии
- Тарифы подлежат государственному регулированию
- НДС 0% для международных перевозок

### Ж/д пути необщего пользования («путь НОП»)

Подъездные ж/д пути, примыкающие непосредственно или через другие подъездные ж/д пути к ж/д путям общего пользования и предназначенные для обслуживания определенных пользователей услугами ж/д транспорта на условиях договоров или выполнения работ для собственных нужд

- Предназначены для обслуживания конкретных лиц
- Сниженные требования если не используется подвижной состав путей ОП
- Общее правило – договорная установка тарифов
- Отсутствие четких правил тарифного регулирования

# Право собственности на пути ОП и пути НОП

Согласно п. 6 ст. 1 Закона о ж/д транспорте пути ОП и пути НОП могут находиться в государственной, муниципальной, частной и иных формах собственности

Разделение железнодорожных путей на пути общего и необщего пользования не связано с определением формы собственности на данные объекты, так как предназначено для определения особенностей использования и совершения технологических операций применительно к осуществлению перевозочного процесса (Постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 12 июля 2016 года № 17АП-7346/2016-АКу по делу № А60-3014/2016)

- Пути ОП и НОП могут находиться в частной собственности
- Исключение составляют
  - Объекты, внесенные в уставный капитал ОАО «РЖД» и указанные в Законе «Об особенностях управления и распоряжения имуществом железнодорожного транспорта»
  - Земельные участки – на приграничных территориях и принадлежащие государству участки, предназначенные для строительства, реконструкции и (или) эксплуатации объектов инфраструктуры ж/д транспорта общего пользования
  - Свободное распоряжение такими участками не запрещено, если они не принадлежат государству или были отчуждены до ввода в эксплуатацию объектов ж/д. Сами пути при этом могут находиться в частной собственности

# Подъездные пути

Подъездной путь – путь необщего пользования, предназначенный для перевозок груза предприятия и соединяющий станцию примыкания сети железных дорог общего пользования с промышленной станцией, а при ее отсутствии - с погрузочно-разгрузочными путями или со стрелочным переводом первого ответвления технологических путей

(СП 261.1325800.2016. Свод правил. Железнодорожный путь промышленного транспорта. Правила проектирования и строительства) ования ж/д путей

- ✓ Подъездные пути обычно принадлежат крупным предприятиям и связывают ж/д станцию на магистральной линии с промышленным предприятием. В таком случае подъездные пути строятся и обслуживаются за счет таких предприятий
- ✓ Для обслуживания подъездных путей предприятие может заключить договор с ОАО «РЖД», ППЖТ, либо создать собственное ППЖТ

# Риски переквалификации путей НОП в пути ОП

Специализированные пути, в том числе ремонтные, не относятся к путям необщего пользования только в силу своего предназначения, если они предназначены для обслуживания неограниченного круга лиц (Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 8 февраля 2019 года № 09АП-62535/18)

К путям ОП применяются повышенные требования (ст. 15 Закона о ж/д транспорте) в сравнении и путями НОП (ст. 16 Закона о ж/д транспорте)

## Новый путь

При приемке нового пути специальная комиссия может отказать в открытии пути НОП в порядке п. 1.6 Приказ МПС РФ от 18 июня 2003 года № 26 «Об утверждении Правил эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования» в связи с несоблюдением требований к путям ОП / неверной квалификации пути

## Действующий путь НОП

Федеральная служба по надзору в сфере транспорта при проверке технического состояния ж/д путей НОП может выявить некорректную квалификацию пути НОП / несоблюдение требований к путям ОП и составить об этом акт, на основании которого может быть запрещена подача ж/д подвижного состава на такой путь (ч. 5 ст. 16 Закона о ж/д транспорте)

# Изменение вида ж/д пути

Процедура изменения вида ж/д законодательно не предусмотрена

Перевод пути ОП в путь НОП возможен путем закрытия пути ОП по решению Минтранса РФ при участии Росжелдора и открытием пути НОП в установленном порядке

Минтранс РФ подготовил законопроект, предусматривающий возможность осуществления перевода ж/д путей ОП в ж/д пути НОП по решению Минтранса РФ (законопроект № 832608-7, находится в профильном комитете Государственной Думы РФ с 30 марта 2020 года)

# Тарифное регулирование путей ОП в отношении грузоотправителей

- Тарифное регулирование применяется к субъектам естественных монополий (СЕМ)
- Введение пути ОП в эксплуатацию делает его владельца СЕМ независимо от факта включения в реестр СЕМ
- До введения пути ОП в эксплуатацию тарифное регулирование не применяется

Размер тарифа определяется по Прейскуранту № 10-01, утвержденному Постановлением ФЭК России от 17 июня 2003 года № 47-т/5

Юридически Прейскурант № 10-01 применяется в отношении ОАО «РЖД», однако фактически ФАС при установке тарифов использует Прейскурант N 10-01 как основу: «установить тарифы...на уровне, не превышающем уровня тарифов, сборов и плат за соответствующие дополнительные работы (услуги), предусмотренного Прейскурантом N 10-01» (Приказ ФАС № 1391/19 от 23 октября 2019 года по ООО «Рубикон»)

Возникает неопределенность в отношении применимости тарифных руководств: только к ОАО «РЖД» или также к иным лицам?

При этом не исключается возможность обсуждения с ФАС дополнительных тарифных компонентов

# Тарифное регулирование при передаче пути ОП

## Договор использования ж/д путей

- ✓ Тарифы устанавливаются ФАС
- ✓ Региональные органы могут устанавливать целевые надбавки к тарифам (способ компенсации расходов инвестора)
- ✓ Субсидии в случае установления тарифа ниже экономически обоснованного уровня

## Договор аренды

- ✓ Тарифное регулирование прямо не установлено

Риск тарифного регулирования арендной платы, особенно при фактической передаче пути ОП для осуществления перевозок



# Тарифное регулирование путей НОП в отношении грузоотправителей

По общему правилу не применяется

Может устанавливаться региональными органами (РЭК) на основании следующих актов:

Постановление Правительства Российской Федерации от 7 марта 1995 года № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)»

Распоряжение Минтранса РФ от 20 декабря 2001 года № АН-104-р «Об утверждении Методических рекомендаций по формированию тарифов и сборов на работы и услуги, выполняемые промышленным железнодорожным транспортом»

- РЭК могут устанавливать тарифы независимо от того, обладает или нет субъект регулируемой деятельности статусом СЕМ (Апелляционное определение ВС РФ от 22 марта 2018 года № 53-АПГ18-4)
- СЕМ обязан самостоятельно обратиться за установлением тарифов (Определение ВС РФ от 30 ноября 2016 года № 309-ЭС16-16375 по делу № А50-10605/2015)

+ тарифы на услуги на ж/д путях НОП подлежат согласованию с ФАС в части дополнительных работ (услуг): подача и уборка вагонов, выполнение маневровой работы, предоставление вагонов, контейнеров в пользование) (Постановление Правительства Российской Федерации от 5 августа 2009 года № 643)

# Тарифное регулирование при передаче пути НОП

## Договор на эксплуатацию пути НОП

- ✓ Правила эксплуатации и обслуживания железнодорожных путей необщего пользования, утвержденные Приказом МПС РФ от 18 июня 2003 года № 26
- ✓ Установленный порядок заключения договора на эксплуатацию пути НОП, а также его примерная форма
- ✓ Тарифы могут устанавливаться РЭК
- ✓ Тарифы устанавливаются ФАС в отношении отдельных работ (услуг)


## Иные договоры

- ✓ Иные договоры могут заключаться владельцем путей НОП с другими контрагентами, помимо перевозчика, при транзитном проезде вагонов по путям НОП

Высокий риск признания не допустимым договора аренды путей НОП для целей осуществления перевозки

# Тарифное дерегулирование

Законодательство и рыночная практика предусматривают возможность неприменения тарифного регулирования в отдельных секторах естественных монополии. Такое решение оформляется приказом ФАС



Потенциально возможно при условии предоставления материалов, демонстрирующих наличие конкуренции в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом ФАС России от 28 апреля 2010 года № 220

**!** Прецедент дерегулирования на путях ОП: Приказ ФАС № 1391/19 от 23 октября 2019 года в отношении ООО «Рубикон» (мостовой переход Нижнеленинское – Тунцзян)

# Подводные камни тарифного дерегулирования

- Риск отмены решения о неприменении тарифного регулирования
- Риск привлечения к ответственности за установление монопольной высокой цены
  - Дело Новороссийского морского торгового порта, № А40-75556/2017
  - Дело Приморского торгового порта, № А40-249075/16

## Митигаторы

- ✓ Предоставление в ФАС (до принятия решения о неприменении тарифного регулирования) анализа состояния конкуренции на товарном рынке (с результатами анализа сопоставимых рынков)
- ✓ Предоставление в ФАС позиций третьих лиц по вопросу неприменения регулирования в отношении заявителя и наличия конкурентной среды
- ✓ Включение указания уровня цен, который заявитель считает экономически обоснованным
- ✓ Регулярное проведение и представление в ФАС повторных анализов рынка на добровольной основе
- ✓ Переговоры с ФАС о включении в текст приказа «дедушкиной оговорки»

# Предупреждение об ограничении ответственности

Содержание настоящей публикации является актуальным на указанную выше дату и носит общий информационный характер. Публикация не является юридической консультацией и не должна использоваться как таковая. Необходимо обратиться за отдельной юридической консультацией касательно ваших конкретных обстоятельств до осуществления каких-либо действий, основанных на настоящей публикации.

© Ассоциация адвокатов «Адвокатское бюро города Москвы «Герберт Смит Фрихилз», 2020 г.