

ООО «Сибуголь»

ул. Менжинского, 12 «г», г. Красноярск,
660001

ОАО «Красноярсккрайуголь»

ул. Маерчака, 34 «а», г.Красноярск,
660075

ООО «СИБТЕРРА-М»

ул. Маерчака, 34 «а», г.Красноярск,
660075

Управление по недропользованию по
Красноярскому краю Федерального
агентства по недропользованию

ул.Карла Маркса, 62, г.Красноярск,
660049

02.03.2010 № 2245

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена на заседании Комиссии 11 февраля 2010 года. В полном объеме решение изготовлено 26 февраля 2010 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – Лужбин Е.А., заместитель руководителя управления, члены Комиссии – Деревягина О.Е., начальник контрольного отдела; Капсудин Е.В., ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти (далее- Комиссия), рассмотрела дело № 527-14-09, возбужденное в отношении открытого акционерного общества «Красноярсккрайуголь» (далее – ОАО «Красноярсккрайуголь») по признакам нарушения статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»)

при участии в заседании Комиссии:

от Управления по недропользованию по Красноярскому краю Федерального агентства по недропользованию (далее - Красноярскнедра): Миронова В.С.- представителя по доверенности №01-2-2/258 от 11.02.2010, Яхина Р.Р.- представителя по доверенности №01-2-2/106 от 26.01.2010

от общества с ограниченной ответственностью «Сибуголь» (далее - ООО «Сибуголь», Заявитель): Тютриной Е. А.- представителя по доверенности №18-01/2010 от 18.01.2010.

от ОАО «Красноярсккрайуголь»: Ружниковой Е.А. - представитель по доверенности № 92 от 07.12.2009; Назаровой И.В.- представителя по доверенности №93 от 07.12.2009; Александровой Г.М.- представителя по доверенности б/н от 07.12.2009.

от общества с ограниченной ответственностью «СИБТЕРРА-М» (далее - ООО «Сибтерра-м»): Плотниковой О.С. – представителя по доверенности б/н от 01.12.2009.

установила:

В адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю поступило заявление ООО «Сибуголь» с жалобой на действия ОАО «Красноярсккрайуголь», выразившиеся в необоснованном, по мнению Заявителя, запрете ООО «Сибтерра-м» оказывать маркшейдерские услуги предприятиям угледобывающей отрасли, осуществляющим деятельность на территории Балахтинского района Красноярского края (ООО «Сибуголь», закрытое акционерное общество «СитиПроф» (далее - ЗАО «СитиПроф») и др., за исключением юридических лиц, в уставном капитале которых принимает участие ОАО «Красноярсккрайуголь»), без предварительного письменного согласия единственного участника ООО «Сибтерра-м» - ОАО «Красноярсккрайуголь».

По результатам рассмотрения заявления ОАО «Красноярсккрайуголь»,

документов, приобщенных к заявлению, управлением Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю приказом №842 от 24.11.2009 года возбуждено дело №527-14-09 по признакам нарушения статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела №527-14-09 в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах были привлечены ООО «Сибтерра-м» (определение от 24.11.2009), Красноярскнедра (определение от 08.12.2009).

При рассмотрении дела Комиссией установлены следующие, имеющие значение для рассмотрения дела, обстоятельства:

Согласно Бюллетеню №18 от 06.10.2009 «Недропользование в России» Красноярскнедра был объявлен аукцион на право пользования недрами с целью разведки и добычи бурого угля на участке «Восточный» Большесырского месторождения в Красноярском крае (далее - Аукцион).

В соответствии с п. 1 Порядка и условиями проведения Аукциона (далее - Порядок), целью проводимого Аукциона являлась определение пользователя недр, обладающего необходимыми финансовыми и техническими средствами для разведки и добычи бурого угля на участке «Восточный» Большесырского месторождения, расположенного на территории

в Балахтинском районе Красноярского края в соответствии с условиями, определяемыми Порядком.

Участниками Аукциона могли быть юридические лица Российской Федерации, являющиеся в соответствии с действующим законодательством субъектами предпринимательской деятельности (п. 2 Порядка).

Проведение Аукциона было назначено на 24.11.2009 в 10 часов 00 минут по адресу: г. Красноярск, ул. Карла Маркса, 62, ком. 406 (п.7.1 Порядка).

Для участия в Аукционе, участникам Аукциона после внесения задатка и сбора за участие в Аукционе до 16 часов 00 минут 6 ноября 2009 года было необходимо представить в адрес Красноярскнедра: заявку на участие в Аукционе по форме, установленной приложения №1 Порядка; сведения о предприятии в соответствии с приложением №2 Порядка; документы, подтверждающие внесение задатка; документы подтверждающие, внесение сбора за участие в Аукционе п.п. 7.4, 7.5 Порядка)

Основанием для отказа в приеме заявок, согласно п. 7.9 Порядка, являлись следующие обстоятельства: заявка подана с нарушением установленных требований, в том числе, если ее содержание не соответствует объявленным условиям Аукциона; заявитель умышленно представил о себе неверные сведения; заявитель не представил и не может представить доказательств того, что обладает или будет обладать квалифицированными специалистами, необходимыми техническими средствами для эффективного и безопасного проведения работ, а также необходимыми финансовыми средствами для выполнения работ, связанных с намечаемым использованием недрами.

Согласно приложению №1 Порядка к заявке в том числе, должен был быть приложен перечень организаций, привлекаемых в качестве подрядчиков для выполнения намечаемых видов работ на участке недр, и наличие у них лицензий на производство маркшейдерских работ, применение взрывчатых материалов промышленного назначения, а также копии договоров (предварительных договоров), заключенных заявителем с этими организациями.

5 ноября 2009 года, в соответствии с требованиями Порядка, ОАО «Красноярсккрайуголь» в адрес Красноярскнедра была подана заявка (регистрационный номер <...>) на участие в Аукционе.

Разделом 3 Устава ОАО «Красноярсккрайуголь», утвержденного решением общего собрания акционеров (протокол №1-ГС/17 от 28.05.2007), предусмотрено, что основными видами деятельности общества являются: добыча угля и нефти; переработка, хранение и реализация угля, нефти, газа продуктов их переработки; снабжение потребителей и населения углем, нефтью и продуктами их переработки; производство маркшейдерских работ.

6 ноября 2009 года, также в соответствии с требованиями Порядка, ООО «Сибуголь» в адрес Красноярскнедра была подана заявка (регистрационный номер <...>) на участие в Аукционе.

В соответствии с разделом 2 Устава ООО «Сибуголь» утвержденным решением общего собрания участников (Протокол №28 от 23.06.2009), предметом деятельности общества являются: разведка, освоение и разработка новых месторождений угля; добыча угля открытым и подземным способом; переработка, обогащение и агломерация угля.

Согласно протоколу от 09.11.2009 №1 «вскрытия конвертов с заявочными материалами на участие в Аукционе» (далее - Протокол №1), членами рабочей группы: Егоровым Г.Г.- заместителем Начальника; Мироновым В.С.- начальником отдела геологии по ТПИ; Ченцовым В.И.- заместителем начальника отдела лицензирования; Яхиным Р.Р.- главным специалистом- экспертом аппарата при руководстве; Вихровым Н.В.- главным специалистом- экспертом отдела лицензирования, действующей в соответствии с приказом Красноярскнедра от 28.10.2009 № 204 в присутствии Суворова А.П. – финансового директора ОАО «Красноярсккрайуголь», Евдокимова А.П.- главного геолога ОАО «Красноярсккрайуголь» было произведено вскрытие конвертов с заявочными материалами на участие в Аукционе, следующих заявителей : ОАО «Красноярсккрайуголь», открытого акционерного общества «Нефтяная компания «Сафмар», ООО «Сибуголь».

Среди прочих заявочных материалов ООО «Сибуголь» был представлен предварительный договор на маркшейдерское обслуживание при разведке и добыче бурого угля на участке «Восточный» Большесырского месторождения от 02.11.2009 (далее - Договор), заключенный с ООО «Сибтерра-м».

12 ноября 2009 года ОАО «Красноярсккрайуголь» направило в адрес Красноярскнедра обращение №01П/1035 о том, что ОАО «Красноярсккрайуголь», являясь единственным участником ООО «Сибтерра-м», приняло решение № 9 единственного участника ООО «Сибтерра-м» от 07 августа 2009 года о запрете ООО «Сибтерра-м» оказывать маркшейдерские услуги предприятиям

угледобывающей отрасли, осуществляющим деятельность на территории Балахтинского района Красноярского края (ООО «Сибуголь», ЗАО «СитиПроф» и др., за исключением юридических лиц, в уставном капитале которых принимает участие ОАО «Красноярсккрайуголь») без предварительного письменного согласия единственного участника – ОАО «Красноярсккрайуголь» (далее - Решение №9), в связи с чем ОАО «Красноярсккрайуголь» уведомляет рабочую группу Красноярскнедра о недействительности сделки – Договора, а также о невозможности в дальнейшем заключить основной договор на маркшейдерское обслуживание в связи с включением в повестку очередного заседания Совета директоров ОАО «Красноярсккрайуголь» вопроса о ликвидации ООО «Сибтерра-М».

17 ноября 2009 года Красноярскнедра обратилось № 01-2-2/2085 к ООО «Сибуголь» с просьбой прокомментировать информацию, изложенную в обращении ОАО «Красноярсккрайуголь» (12.11.2009 исх. №01П/1035).

В соответствии с протоколом от 17.11.2009 №2 «заседания рабочей группы по рассмотрению заявок на участие в Аукционе», одним из участников рабочей группы принято решение о не допуске к участию в Аукционе и о признании не участником Аукциона ООО «Сибуголь».

Представитель ООО «Сибуголь» на заседании Комиссии сослался на доводы, изложенные в заявлении (вх. № 13991 от 19.11.2009), ходатайстве (вх. №1501 от 09.02.2010), согласно которых:

- действия ОАО «Красноярсккрайуголь» связанные с принятием Решения №9 единственного участника ООО «Сибтерра-м», а также по заявлению в Красноярскнедра о факте недействительности Договора, были заранее спланированы с целью создания препятствий в доступе ООО «Сибуголь» к участию в Аукционе, являются недобросовестной конкуренцией, противоречат требованиям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и были направлены на приобретения преимуществ, путем устранения конкурента – ООО «Сибуголь» за счет дискредитации;

- ООО «Сибуголь» до момента получения обращения Красноярскнедра №01-2-2/2085 от 17.11.2009 не было ничего известно о намерениях ООО «Сибтерра-м» расторгнуть Договор;

- Решение №9 принято с нарушением требования одного из основных принципов гражданского законодательства - равенства всех участников гражданского оборота (п.1 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ);

- направление ОАО «Красноярсккрайуголь» в адрес Красноярскнедра обращения (№01П/1035 от 12.11.2009) могло причинить ООО «Сибуголь» убытки в виде расходов, связанных с подачей заявки ООО «Сибуголь» на участие в Аукционе (сбор за участие в Аукционе в сумме 210000 рублей - не подлежащий возврату), а также неполученный доход, который мог стать следствием недопущения ООО «Сибуголь» к участию в Аукционе;

- действия ОАО «Красноярсккрайуголь» напрямую причинили (нанесли) ущерб деловой репутации ООО «Сибуголь» и непосредственно его единоличному

исполнительному органу - генеральному директору А.А. Концевому (потеря позитивного отношения к ООО «Сибуголь» со стороны Красноярскнедра).

Представитель ОАО «Красноярсккрайуголь» на заседании Комиссии доводы ООО «Сибуголь» не признал, сослался на письменные пояснения (исх. №02/1156 от 07.12.2009, вх. № 14792 от 07.12.2209; исх. №09/1224 от 28.12.2009), согласно которых:

- ООО «Красноярсккрайуголь» является единственным участником ООО «Сибтерра-м» (изменение в Устав ООО «Сибтерра-м» утвержденные решением единственного участника ООО «Сибтерра-м» 19.06.2009 Протокол №7);

- в результате ревизии финансово-хозяйственной деятельности ООО «Сибтерра-м», проведенной ОАО «Красноярсккрайуголь», были выявлены факты ненадлежащего контроля за исполнением договоров, а именно, несвоевременного выполнения принятых обязательств сторонами по договорам, в частности, ООО «Сибтерра-м», являясь исполнителем по договору №081/01/09 от 1 июля 2009 года на выполнение кадастровых работ, нарушило Кадастровый план (Приложение №2) к договору, не выполнило сроки выбора земельного участка, в договоре №058/01/08 от 01.10.2008 заключенным между ООО «Сибтерра-м» и ООО «Сибуголь» отсутствует условие о цене оказываемых услуг, отсутствует протокол согласования цены, несмотря на фактическое оказание маркшейдерских услуг;

- часть договоров, заключенных ООО «Сибтерра-м» с контрагентами, не были представлены ОАО «Красноярсккрайуголь», как единственному участнику, для финансового и юридического анализа;

- в связи со сложившейся ситуацией ОАО «Красноярсккрайуголь» было принято Решение №9, в соответствии с которым, ООО «Сибтерра-м» в случае намерения заключить договор должно поставить единственного участника в известность и согласовать существенные условия, получив предварительное согласие;

- ООО «Сибтерра-м» не является эксклюзивным поставщиком услуг. В Красноярском крае зарегистрировано более 80 юридических лиц, имеющих лицензии на производство маркшейдерских работ.

- письмо ОАО «Красноярсккрайуголь» от 12.11.2009 исх. №01П/1035, адресованное руководителю Красноярскнедра, не было предметом обсуждения рабочей группы Красноярскнедра при рассмотрении заявок на участие в Аукционе, что подтверждается Протоколом от 17.11.2009 года №2 заседания рабочей группы Красноярскнедра;

- в описательной части Протокола от 17.11.2009 года №2 рабочей группы в разделе «Обоснование технических возможностей ведения работ» ООО «Сибуголь» содержится ссылка на Договор, как на подтверждение планирования производства маркшейдерских работ на участке Восточный Большесырского месторождения специалистами ООО «Сибтерра-м», в связи с чем, Решение №9 никак не отразилось на принятом рабочей группой Красноярскнедра решении о допуске к участию в Аукционе и о признании участником Аукциона ООО «Сибуголь»;

- в действиях ОАО «Красноярсккрайуголь» отсутствуют признаки нарушения

антимонопольного законодательства, которые указывали бы на недобросовестную конкуренцию, могли привести или привели к ограничению конкуренции.

Представитель Красноярскнедра пояснил, что действия ОАО «Красноярсккрайуголь» по направлению обращения №01п/1035 от 12.11.2009, были ничем иным, как желанием повлиять на решение рабочей группы Красноярсккрайнедра о допуске к участию в Аукционе Заявителя но, учитывая тот факт, что информация, изложенная в уведомлении не являлась основаниям для отклонения заявки ООО «Сибуголь», действия ОАО «Красноярсккрайуголь» можно характеризовать как «покушение негодным предметом».

Исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив письменные пояснения и доводы сторон, а также лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с ч.1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается, в том числе запрещается:

- распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации;
- введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей;
- некорректное сравнение хозяйствующим субъектом производимых или реализуемых им товаров с товарами, производимыми или реализуемыми другими хозяйствующими субъектами;
- продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг;
- незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну.

Перечень действий хозяйствующих субъектов, приведенный в указанной статье не является исчерпывающим.

Согласно пункту 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» конкуренцией 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

Пунктом 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» определено понятие недобросовестной конкуренции, под которой понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

По смыслу приведенной нормы, к обстоятельствам, подлежащим выяснению относятся:

- действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;

- действия противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- действия причинили или могли причинить убытки другим хозяйствующим субъектам- конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Комиссия считает, что действия ОАО «Красноярсккрайуголь» по направлению 12 ноября 2009 года в адрес Красноярскнедра обращения №01П/1035 направлены на получения преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности.

Из материалов дела следует, что ОАО «Красноярсккрайуголь» и ООО «Сибуголь» осуществляют свою предпринимательскую деятельность на одном рынке в одних территориальных границ, являются конкурентами и имеют представление о существовании каждого.

С целью исполнения уставных задач Заявителем и ОАО «Красноярсккрайуголь» в Красноярскнедра были поданы заявки для участия в Аукционе.

В соответствии с требованиями Порядка, приложение перечня организаций, привлекаемых в качестве подрядчиков для выполнения намечаемых видов работ на участке недр, и наличие у них лицензий на производство маркшейдерских работ, применение взрывчатых материалов промышленного назначения, а также копии договоров (предварительных договоров), заключенных заявителем с этими организациями являлось обязательным требованием к подаваемой заявке на участие в Аукционе, уведомление рабочей группы Красноярскнедра о недействительности Договора могло повлиять на принятия решения об отказе допуска к Аукциону ООО «Сибуголь».

Таким образом, в случае не допуска Заявителя к участию в Аукционе, ОАО «Красноярсккрайуголь» получило бы преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности в части устранения конкурента от участия в Аукционе.

Направленность действий ОАО «Красноярсккрайуголь» на принятие рабочей группы Красноярскнедра решения об отклонении заявки ООО «Сибуголь» подтверждаются, как пояснениями представителя Красноярскнедра, так и фактическими данными (обращение 12.11.2009 исх. №01П/1035).

В ходе анализа представленных участвующими в рассмотрении дела лицами документов Комиссия отмечает, что ООО «Сибуголь» до 16.11.2009 года не было известно о Решении №9 и о намерении ООО «Сибтерра-м» расторгнуть Договор. В связи, с этим уведомление от 12 ноября 2009 Красноярскнедра о недействительности Договора, заключенного между ООО «Сибуголь» и ООО «Сибтерра-м», не соответствует обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а также противоречит статье

10 bis Парижской конвенции от 20.03.1883 «по охране промышленной собственности», согласно которой, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Также Комиссия считает, что действия ОАО «Красноярсккрайуголь» по направлению обращения №01П/1035, могли причинить убытки ООО «Сибуголь», а именно в случае недопущения к Аукциону ООО «Сибуголь» потеряло возможность участвовать в Аукционе и как следствие получить планируемый доход от добычи бурого угля на участке «Восточный» Большесырского месторождения, расположенном в Балахтинском районе Красноярского края в случае признания ООО «Сибуголь» победителем Аукциона.

Кроме того, Комиссией принимается довод Заявителя, что действия ОАО «Красноярсккрайуголь» могли нанести вред деловой репутации ООО «Сибуголь», так как информация, изложенная в обращении №01П/1035 от 12.11.2009 характеризовала Заявителя как неблагонадежного хозяйствующего субъекта, представившего недостоверную информацию не соответствующую действительности и могла сформировать у Красноярскнедра негативное мнение.

Проанализировав пояснения заинтересованных лиц, а также, оценив имеющиеся в деле письменные доказательства, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ОАО «Красноярсккрайуголь» нарушения статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного и руководствуясь статьями 10, 23, 39, 41, 49 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Красноярсккрайуголь» нарушившим статью 14 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписания по делу не выдавать в связи с не достижением ОАО «Красноярсккрайуголь» цели, преследуемой при направлении обращения 12.11.2009 исх. №01П/1035 в адрес Красноярскнедра.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Красноярского края в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Е.А.

Лужбин

Председатель Комиссии

О.Е. Деревягина

- [385.doc](#)