

## Решение по делу № 03-03/110-10

20 января 2011 года  
(решение изготовлено в полном объеме 03.02.2011)

г. Ярославль

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Балабаев С.А., члены Комиссии – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Правдина Е.А. главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Завьялов М.Ф., с участием:

-от ОАО «Русская механика» <...>;

-от ООО «Мото Рэст» <...>;

рассмотрев 20 января 2011 года дело № 03-03/110-10 о нарушении ОАО «Русская механика» п. 5, 8 части 1 статьи 10, и части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### у с т а н о в и л а:

В Ярославское УФАС России поступило заявление ООО «Мото Рэст» от 19.05.2010г. №8 о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Русская механика». Нарушение, по мнению заявителя, выразилось в неправомерном расторжении дилерского договора с ООО «Мото Рэст», неправомерном отказе в увеличении квоты, дискриминации Общества по отношению к ООО «Диамант-импульс».

Ответчик в заседании комиссии нарушения антимонопольного законодательства не признал, пояснил, что расторжение договора было обусловлено объективными причинами, также как и отказ в увеличении квоты.

Принимая решение о признании ОАО «Русская механика» нарушившим антимонопольное законодательство, Ярославское УФАС исходит из следующего.

Как следует из вступившего в силу, не оспоренного в установленном порядке решения ФАС России от 31 августа 2009г. по делу №111/89-09 о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Русская механика» данный субъект в 2008г. занимал на рынке снегоходной техники долю 46 %, компания BRP (Канада) – 19%, компания Yamaha (Япония) – 20%. Совокупная доля данных хозяйствующих субъектов составляет 85% более 75 %.

Цена снегохода «Буран» в базовой комплектации (ОАО «Русская механика») составляла в мае 2008г. 119 508 руб., в то время как цена снегохода [11 SKI-DOO Tundra LT 550](#) (BRPKанада), аналогичного по характеристикам, составляла 299990 руб., стоимость снегохода марки Lynx (BRP Канада) начинается от 389000руб., стоимость снегохода Yamaha начинается от 168500 руб.

В соответствии с частью 3 статьи 5 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим признается положение каждого хозяйствующего субъекта из нескольких хозяйствующих субъектов (за исключением финансовой организации), применительно к которому выполняются в совокупности следующие условия:

1) совокупная доля не более чем трех хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает пятьдесят процентов, или совокупная доля не более чем пяти хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает семьдесят процентов (настоящее положение не применяется, если доля хотя бы одного из указанных хозяйствующих субъектов менее чем восемь процентов);

2) в течение длительного периода (в течение не менее чем одного года или, если такой срок составляет менее чем один год, в течение срока существования соответствующего товарного рынка) относительные размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подвержены малозначительным изменениям, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен;

3) реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), рост цены товара не обуславливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар, информация о цене, об условиях реализации или приобретения этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

Снегоходная техника обладает качествами не позволяющими заменить её другим товаром, в частности не имеется иных механических транспортных средств, позволяющие перемещаться по

заснеженной местности в отсутствие дорожного полотна.

Доля хозяйствующих субъектов, перечисленных выше, за 1 год не изменилась.

Исходя из изложенного ОАО «Русская механика», компания BRP, компания Yamaha занимают доминирующее положение на рынке снегоходной техники в границах Российской Федерации с долей 85%, соответственно ОАО «Русская механика» занимает доминирующее положение, как один из данных хозяйствующих субъектов.

Кроме того, ОАО «Русская механика» является единственным производителем снегоходов Буран, обладающих следующими потребительскими качествами: утилитарность (предназначен для работы, имеет высокую грузоподъемность, мощность, гусеницу шириной не менее 500мм), оснащен двухтактным двигателем, обладающим повышенной морозостойчивостью, адаптирован для применения в Российских условиях.

Сужение рынка по товарным границам обусловлено участием ООО «Мото Рэст» в открытом конкурсе, проведенном Военной частью №55056 ФСБ России, предметом которого являлось определение поставщиков, предлагающих лучшие условия поставки автомобильного транспорта для государственных нужд в 2008г. (протокол заседания единой комиссии по оценке и сопоставлению заявок на участие в открытом конкурсе на поставку автомобильной и инженерной дорожной техники для государственных нужд в 2008г.) В соответствии с п. 8.1. данного протокола ООО «Мото Рэст» был признан победителем по лоту №35, предложив цену госконтракта 60 494 800 руб. По итогам данного конкурса между Федеральной службой безопасности РФ и ООО «Мото Рэст» заключен государственный контракт №41/1-273-08 от 20.02.2008г., предметом которого является поставка 350 снегоходов «Буран-640А» в базовой комплектации и ЗИП к снегоходу «Буран-640А» (п. 1.1. контракта и спецификация к нему). Конкурентом ООО «Мото Рэст» по данному лоту (№35) выступало ООО «Диамант-импульс».

Таким образом, ООО «Мото Рэст» было заинтересовано в поставке конкретного вида снегоходной техники модели «Буран» в базовой комплектации. Данная снегоходная техника производится исключительно ОАО «Русская механика».

ООО «Мото Рэст» являлся дилером ОАО «Русская механика» на основании договора №49 от 15 ноября 2006г. Предметом договора являлась обязательство дилера по продаже и продвижению на рынке Российской Федерации продукции ОАО «Русская механика». В соответствии с п. 2.1.1. предварительный заказ продукции на следующий год производится до 15 декабря текущего года.

Желая участвовать на конкурентной основе в открытом конкурсе, проводимом в/ч 55056, ООО «Мото Рэст» письмом №17 от 02.06.2007г., письмом №07 от 27.11.07 обратилось в ОАО «Русская механика» с уведомлением о том, что Общество собирается принять участие в тендере на поставку 350 снегоходов «Буран» и 116 ЗИПов к ним, просило учесть данный факт при формировании квоты.

04.02.2008г. ОАО «Русская механика» обратилась письмом к Председателю единой комиссии по размещению государственного заказа Назарову Е.И. с письмом о том, что ООО «Мото Рэст» не сможет исполнить государственный контракт, так как ОАО «Русская механика» не согласовала ему резерв снегоходной техники.

27.02.2008г. ОАО «Русская механика» письмом №506/004-040 уведомило ООО «Мото Рэст» об установлении квоты на 2008г. в размере 26 единиц.

06.03.2008г. ООО «Мото Рэст» просило сообщить о возможности увеличения квоты до 100 единиц.

Ответ на данное письмо не поступило.

Таким образом, предложения ООО «Мото Рэст» об увеличении квоты было отклонено.

18 апреля 2008г. ОАО «Русская механика» письмом 511/009-029 уведомило ООО «Мото Рэст» о расторжении дилерского договора в связи с тем, что Обществом не соблюдается дисциплина продаж – розничные продажи осуществляются не в объемах квот, участие в тендере не согласовывается с ОАО «Русская механика».

Отношения в сфере поставки регулируются Гражданским кодексом РФ.

В соответствии со ст. 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. Предметом договора о деятельности в качестве регионального дилера являлась поставка товаров в адрес ООО «Мото Рэст» для их дальнейшей розничной продажи. Таким образом, данный договор является разновидностью договора поставки.

В связи с тем, что ОАО «Русская механика» занимает доминирующее положение на рынке снегоходной техники на территории РФ, является единственным производителем снегоходной техники марки «Буран», на неё распространяются требования антимонопольного законодательства.

1. В соответствии с п. 5 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ «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, 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.

В данном случае экономическая и технологическая возможность производства и поставки соответствующего товара подтверждается тем, что 01 июня 2008г. между ОАО «Русская механика» и ООО «Мото Рэст» был заключен договор поставки №178/1, предметом которого является поставка 350 снегоходов Буран - 640А (в базовой комплектации) и 116 комплектов ЗИП.

В случае, если дилерский договор между ООО «Мото Рэст» и ОАО «Русская механика» был бы заключен (скорректирован) заранее, заявитель мог бы избежать многих производственно-хозяйственных издержек, своевременно планировать поставки товара, вносить авансовые платежи, в случае необходимости в плановом порядке привлекать кредитные средства.

Действия (бездействия) ОАО «Русская механика» по отказу от увеличения квоты поставки снегоходов в 2008г. для ООО «Мото Рэст» (письмо №506/004-040 от 27.02.2008г., бездействие по ответу на письмо 06.03.2008г.), противоречат законодательству, а именно ст. 10, 523 ГК РФ, образуют нарушение антимонопольного законодательства, а именно пункта 5 части 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. ООО «Мото Рэст» являлся дилером ОАО «Русская механика» на основании договора №49 от 15 ноября 2006г. Дилерский договор между ОАО «Русская механика» и ООО «Мото Рэст» носил длящийся характер. В соответствии с п. 8.1. данного договора его действие пролонгировалось на каждый календарный год при отсутствии письменных заявлений сторон о его расторжении.

В соответствии со ст. 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450). В соответствии с п. 3 ст. 523 ГК РФ нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях: неоднократного нарушения сроков оплаты товаров, неоднократной невыборки товаров. На момент расторжения дилерского договора (18 апреля 2008г.) со стороны ООО «Мото Рэст» отсутствовали существенные нарушения его условий.

Неправомерно расторгнув указанный договор в одностороннем порядке ОАО «Русская механика», воспрепятствовала ООО «Мото Рэст» в осуществлении дальнейшей предпринимательской деятельности, создала угрозу правам и законным интересам Общества. В связи с немотивированным и неправомерным расторжением договора о деятельности в качестве дилера, при наличии заключенного государственного контракта №41/1-273-08 от 20.02.2008г., на поставку 350 снегоходов и 116 ЗИП ООО «Мотто Рэст» вынуждено было пойти на заключение коммерческого договора поставки №178/1 от 01 июня 2008г.

Однако, в соответствии с приложением №1 к данному договору, цена снегохода Буран превышала цену по дилерскому договору и составляла 124 000 руб./шт. (с НДС), цена комплекта ЗИП 125 532,15 руб./шт. (с НДС)

В Ярославское УФАС России представлен прайс от 29.03.2008г. №506/043-011 в соответствии с которым по дилерскому договору цена на «Буран» базовый с 01.05.2008г. устанавливается в размере 103 920 руб., цена одного комплекта ЗИП устанавливалась в размере 110 061,13 руб.

Со стороны ОАО «Русская механика» представлена информация о том, что поставка снегоходов, необходимых для исполнения государственного контракта будет дороже, нежели обычная поставка по дилерскому договору. Калькуляция дополнительных расходов представлена в Ярославское УФАС России письмом от 08 декабря 2010г. №702-122. В соответствии с данным документом по договору поставки №178/1 от 01.06.2008г. на каждый снегоход ОАО «Русская механика» несла дополнительные расходы в сумме 6008,37 руб., и по 6082, 61 руб. на каждый комплект ЗИП. Данные расходы складывались из погрузочно-разгрузочных работ, суммы процентов по привлечению кредита на основные средства, суммы процентов по отсрочке платежа.

В результате действий по расторжению дилерского договора ОАО «Русская механика» получила доход в виде разницы между ценами снегоходов по дилерскому договору №49 от 15 ноября 2006г. и коммерческому контракту №178/1 от 1 июня 2008г.

Указанная разница определяется по следующей формуле:

$$R = P_k - (P_d + Z)$$

Где

R – сумма, полученная вследствие нарушения антимонопольного законодательства от продажи одного снегохода или одного комплекта ЗИП;

$P_k$  – цена по коммерческому контракту №178/1 от 1 июня 2008г., в соответствии со спецификацией;

$P_d$  – цена по дилерскому договору в соответствии с прайсом от 29.03.2008г. №506/043-011, установленная с 01.05.2008г. на один снегоход и один комплект ЗИП.

Z – сумма затрат в соответствии с информацией ОАО «Русская механика».

Таким образом, вследствие данного нарушения антимонопольного законодательства ОАО «Русская механика» получила следующий доход.

В отношении комплектов ЗИП  $= (125532,15 - (110\ 061,13 + 6082,61)) * 116 \text{ шт.} = 9388,41 * 116 = 1089055,56$  руб.

В отношении снегоходов  $= (124\ 000 - (103\ 920 + 6008,37)) * 350 \text{ шт.} = 14071,63 * 350 = 4925070,5$  руб.

Общая сумма полученного дохода равна  $4925070,5 + 1089055,56 = 6014126,06$  руб.

Таким образом, действия ОАО «Русская механика» по расторжению договора «О деятельности в качестве регионального дилера» №49 от 15.11.2006г. являются злоупотреблением правом на одностороннее расторжение договора, создали угрозу ущемления интересов ООО «Мото Рэст» в сфере предпринимательской деятельности, в частности явились препятствием для дальнейшей реализации данным субъектом снегоходной техники, производимой ОАО «Русская механика», вынудили ООО «Мото Рэст» к заключению коммерческого договора по более высокой цене, образуют нарушение части 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. ООО «Мото Рэст» и ООО «Диамант импульс» являются конкурентами на рынке розничной продажи снегоходной техники, что подтверждается их участием на конкурентной основе в открытом конкурсе, проводимом ФСБ России (в/ч 55056), информацией о розничных продажах, осуществляемых ООО «Диамант-импульс», представленных со стороны ОАО «Русская механика».

Как следует из письма ОАО «Русская механика» от 12 декабря 2008г. №511/009-227, по заявке ООО «Диамант-импульс», поданной в ОАО «Русская механика» (оригинал заявки и ответа на ОАО «Русская механика» не сохранился), в связи с участием в открытом конкурсе ему были выделены 350 снегоходов и 116 ЗИП. Как следует из пояснений, данных представителями ОАО «РМ» в заседании комиссии, данные снегоходы со стороны ООО «Диамант-импульс» выбраны не были, так как предназначались для поставки по государственному контракту, который фактически выиграл ООО «Мото Рэст». Данные снегоходы были поставлены ООО «Мото Рэст».

В нарушение принципов конкуренции ОАО «Русская механика» согласовала увеличение квоты для ООО «Диамант-импульс» (письмо от 12 декабря 2008г. №511/009-227), отказав при прочих равных условиях ООО «Мото Рэст» (письмо №506/004-040 от 27.02.2008г., бездействие по ответу на письмо 06.03.2008г.).

В соответствии с п. 8 части 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ «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, в том числе создание дискриминационных условий.

Действия ОАО «Русская механика» по отказу в увеличении квоты ООО «Мото Рэст» до количества, необходимого для выполнения государственного контракта на поставку автомобильной техники для нужд в/ч 55056 при одновременном увеличении квоты ООО «Диамант-импульс» на указанное количество являются установлением дискриминационных условий между данными хозяйствующими субъектами, образует нарушение п. 8 части 1 ст. 10 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь ст. 23, частью 1 ст. 39, частями 1-4 ст. 41, частью 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

#### **р е ш и л а:**

1. Признать ОАО «Русская механика» нарушившим пункт 5, 8 части 1 статьи 10, часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ОАО «Русская механика» предписание о перечислении в федеральный бюджет

дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

## ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 03-03/110-10

20 января 2011 года

г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 03.02.2011)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Балабаев С.А. члены Комиссии главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Правдина Е.А. главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Завьялов М.Ф., руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", на основании своего решения от 20 января 2011 года по делу № 03-03/110-10 о нарушении ОАО «Русская механика» пунктов 5, 8 части 1 статьи 10, часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ

Открытому акционерному обществу «Русская механика» в срок до 25 февраля 2011 года перечислить в федеральный бюджет доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства в сумме 5096717 руб.

В соответствии с решением Ярославского УФАС доход, полученный вследствие нарушения, составил 6014126,06 руб. с НДС.

Перечислению подлежит сумма без налога на добавленную стоимость, а именно  $6014126,06 * 100/118 = 5096717$  руб.

Доход, полученный вследствие нарушения антимонопольного законодательства в сумме 5096717 руб. (пять миллионов девяносто шесть тысяч семьсот семнадцать рублей) перечислить на следующие реквизиты:

получатель Ярославское УФАС России БИК 047888001 кор. счет 30101810600000000715, счет 40101810700000010 ОКАТО 78401000000, КБК 16111602010010000140, ГРКЦ ГУ Банка России по Ярославской области, ИНН 7604009440, КПП 760401001.

Об исполнении предписания сообщить не позднее 5 марта 2011 года.

Предписание может быть обжаловано в течение 3 месяцев со дня его выдачи.

Председатель Комиссии  
Члены Комиссии

Балабаев С.А.  
Правдина Е.А.

Завьялов М.Ф.