

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном
правонарушении № 4-14.31-1044/00-05-15 и проведении
административного расследования

«10» ноября 2015 г. г. Москва

Я, начальник отдела строительных материалов и легкой промышленности Управления контроля промышленности Федеральной антимонопольной службы Костин А.Е., рассмотрев решение по делу № 1 10 129/00 05 14 о нарушении антимонопольного законодательства АО «Шархинский карьер» (место нахождения: 298540, Республика Крым, г. Алушта, с. Малый Маяк, Территория Промзона 1, 1; ОГРН 1149102079697; ИНН 9101002762; КПП 910101001),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с частью 1 статьи 23 Федерального конституционного закона от 21.03.2014 № 6-ФКЗ «О принятии в Российскую Федерацию Республики Крым и образовании в составе Российской Федерации новых субъектов — Республики Крым и города федерального значения Севастополя» (далее — Закон № 6-ФКЗ) законодательные и иные нормативно правовые акты Российской Федерации действуют на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя со дня принятия в Российскую Федерацию Республики Крым и образования в составе Российской Федерации новых субъектов.

На основании статьи 24 Закона № 6-ФКЗ Республика Крым и город федерального значения Севастополь с 18 марта 2014 года приняты в состав Российской Федерации и, соответственно, территория Республики Крым и города федерального значения Севастополя являются территорией Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) требования данного закона распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие

функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Таким образом, с момента принятия в состав Российской Федерации Республики Крым и города федерального значения Севастополя к действиям, совершенным на территории данных субъектов Российской Федерации хозяйствующими субъектами, зарегистрированными в соответствии с законодательством Украины, и совершенным на территории данных субъектов Российской Федерации, применяются требования Закона о защите конкуренции.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1-10-129/00-05-14 о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия) решением от 19.06.2014 признала АО «Шархинский карьер» нарушившим пункт 6 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции путем злоупотребления доминирующим положением на рынке высокопрочного щебня марок 1200-1400 в Крымском федеральном округе в части экономически, технологически и иным образом не обоснованном установлении различных цен на один и тот же товар в период с апреля по октябрь 2014 (включительно).

Антимонопольным органом в соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Порядок проведения анализа) проведен анализ состояния конкуренции на рынке высокопрочного щебня марок 1200-1400 в Крымском федеральном округе.

Результаты «теста гипотетического монополиста», проведенного в соответствии с пунктом 3.9 Порядка проведения анализа, показали, что в результате повышения цены на высокопрочный щебень марок 1200-1400 (далее - Товар) на 10%, потребители Товара в Крымском федеральном округе не готовы переключиться на закупку иной продукции и будут продолжать закупать Товар несмотря на повышение цены.

Кроме того, большинство опрошенных потребителей в Крымском федеральном округе не станут снижать объемы закупок Товара в случае повышения цены на него.

Выделить фракцию щебня в качестве его основной характеристики не представляется возможным, поскольку технология производства щебня позволяет изготавливать щебень различных фракций на одном и том же оборудовании, при этом производители имеют возможность варьировать фракции производимого щебня, но не имеют возможности влиять на иные характеристики продукции.

Таким образом, продуктовыми границами признается высокопрочный щебень марок 1200-1400.

На основании полученной информации о структуре товаропотоков, ограничений переключения потребителей в Крымском федеральном округе на иностранных производителей высокопрочного щебня марок 1200-1400 и производителей высокопрочного щебня марок 1200-1400 из других регионов Российской Федерации, в качестве географических границ рассматриваемого товарного рынка, признана территория Крымского федерального округа.

Производителями Товара в географических границах Крымского федерального округа являются: АО «Шархинский карьер», ЧП «Фирма «ПКО «Крым», ООО «Крымское карьероуправление», ООО «Хромит» и ООО «Курцы».

На основании проведенного анализа рынка Комиссией ФАС России установлено, что доля АО «Шархинский карьер» на рынке высокопрочного щебня марок 1200-1400 в Крымском федеральном округе в период с апреля по декабрь 2014 составила 57,65%.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признаётся положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определённого товара превышает пятьдесят процентов.

Учитывая ограниченные возможности потребителей Товара переключиться на иных производителей высокопрочного щебня марок 1200-1400, а также долю АО «Шархинский карьер» на указанном товарном рынке в Крымском федеральном округе, Комиссия ФАС России установила, что АО «Шархинский карьер» занимает доминирующее положение на рынке высокопрочного щебня марок 1200-1400 в границах Крымского федерального округа.

АО «Шархинский карьер» не представило доказательств того, что его положение на рынке высокопрочного щебня марок 1200-1400 в границах Крымского федерального округа не может быть признано доминирующим.

В период с апреля по октябрь (включительно) 2014 года АО «Шархинский карьер» в Крымском федеральном округе осуществляло производство и реализацию высокопрочного щебня марок 1200-1400 следующих фракций: 5-15 мм, 5-25 мм, 20-40 мм.

В соответствии с Положением о калькулировании себестоимости и ценообразовании на продукцию АО «Шархинский карьер», утвержденным председателем правления XXXXXXXXXXXXXXXX, отпускная цена по каждому виду продукции (без НДС) состоит из полной фактической себестоимости, увеличенной на процент рентабельности (прибыли).

В период с апреля по октябрь 2014 года, отпускные цены на щебень утверждал председатель правления АО «Шархинский карьер» XXXXXXXXXXXXXXXX в прейскурантах цен двух типов:

1) Прейскуранты отпускных цен внешнего рынка на продукцию АО «Шархинский карьер» (в ходе проведения внеплановой выездной проверки в отношении АО «Шархинский карьер», проведенной в соответствии с приказом ФАС России от 22.07.2014 № 451/14 (далее - Проверка) представлены прейскуранты, введенные в действие с 01.08.2012, с 01.09.2013, с 07.04.2014, с 09.04.2014 по 16.04.2014, в ходе рассмотрения дела представлены прейскуранты с 01.06.2014, с 09.06.2014) (далее – Прейскуранты цен внешнего рынка);

2) Прейскуранты отпускных цен на продукцию АО «Шархинский карьер» для структурных подразделений фирмы СК «Консоль-строй ЛТД» (в ходе проведения Проверки представлен прейскурант, введенный в действие с 07.04.2014, в ходе рассмотрения дела представлены прейскуранты с 01.06.2014, с 09.06.2014) (далее – Прейскуранты цен внутреннего рынка).

В соответствии с письменными объяснениями от 25.07.2014 коммерческого директора АО «Шархинский карьер» XXXXXXXXXXXXX, к внутреннему рынку относятся предприятия из группы «Консоль». Все остальные – к внешнему рынку. АО «Шархинский карьер» и группа «Консоль» не являются участниками одной группы лиц по смыслу статьи 9 Закона о защите конкуренции (исх. № 313 от 15.08.2014).

Письмом от 28.11.2014 № 13 АО «Шархинский карьер» представлен список хозяйствующих субъектов, относимых к структурным подразделениям фирмы СК «Консоль-Строй ЛТД», на которых распространялось действие ценовых преysкурантов для внутреннего рынка. Такими являются: ООО «СК «Консоль Строй ЛТД», ООО «ДСК Консоль», ООО «Юггидроспецстрой» и ООО «Стройкомплект».

По результатам сравнительного анализа Преysкурантов цен внутреннего и внешнего рынков установлено, что отпускные цены на щебень различных фракций для «внутреннего» рынка на 25% ниже цен, установленных для потребителей «внешнего» рынка. Сведения об отпускных ценах на высокопрочный щебень АО «Шархинский карьер» для «внутреннего» и «внешнего» рынков представлены в таблице № 1.

В целях упорядочения применения цены реализации продукции АО «Шархинский карьер» для всех потребителей, приказом председателя правления АО «Шархинский карьер» XXXXXXXXXXXXXXX от 01.10.2014 № 128/1 «Об установлении цены реализации на продукцию АО «Шархинский карьер», с 1 октября введен в действие единый преysкурант отпускных цен на продукцию АО «Шархинский карьер».

Таблица 1

Наименование продукции	Размер фракции	Отпускные цены для внешнего рынка, за ед. без НДС	Отпускные цены для внутреннего рынка, за ед. без НДС	Разница в цене, в %
Преysкурант с 07.04.2014				
Щебень гранитный	5-15мм	294,5	235,6	
Щебень гранитный	5-25мм	361,5	288,8	
Щебень гранитный	20-40мм	313,5	250,8	25
Преysкурант с 01.06.2014				
Щебень гранитный	5-15мм	325	262,5	
Щебень гранитный	5-25мм	400	325	
Щебень гранитный	20-40мм	337,5	275	24
Преysкурант с 09.06.2014				
Щебень гранитный	5-15мм	323	259	

Щебень гранитный	5-25мм	373	299	
Щебень гранитный	20-40мм	323	259	25
Единый прейскурант с 01.10.2014				
Щебень гранитный	5-15мм	323		
Щебень гранитный	5-25мм	373		
Щебень гранитный	20-40мм	323		0

Комиссия ФАС России, проанализировав расходные накладные и счета фактуры, представленные ответчиком по делу за период с 01.04.2014 по 31.03.2015, установила, что АО «Шархинский карьер» в период с апреля по октябрь (включительно) 2014 года осуществляло продажу щебня всем потребителям, за исключением структурных подразделений фирмы СК «Консоль-Строй ЛТД», по ценам, установленным в Прейскурантах цен для внешнего рынка. Продажа щебня структурным подразделениям фирмы СК «Консоль-Строй ЛТД», осуществлялась по ценам, установленным в Прейскурантах цен для внутреннего рынка (сравнительный анализ расходных накладных и прейскурантов цен произведен комиссией по дате отгрузки, указанной в накладной). С ноября 2014 года реализация щебня всем покупателям осуществлялась АО «Шархинский карьер» по единым отпускным ценам, что подтверждается расходными накладными и счетами-фактурами.

Таким образом, в период с апреля по октябрь 2014 года (включительно) АО «Шархинский карьер» устанавливало цены на один и тот же вид высокопрочного щебня для покупателей внешнего рынка выше, чем цены для структурных подразделений фирмы СК «Консоль-Строй ЛТД». Разница цен, как правило, составляла 25%, в отдельных случаях разница цен варьировалась от 7% до 44%, поскольку цена реализации отличалась от цены, установленной в прейскуранте.

В соответствии с письменными объяснениями от 25.07.2014 председателя правления АО «Шархинский карьер» XXXXXXXXXXXXXXXX, коммерческого директора - XXXXXXXXXXXXXXXX к указанной в прейскуранте цене могли применяться скидки, размер и условия предоставления которых утверждались приказами организации. При этом, из объяснений XXXXXXXXXXXXXXXX следует что максимальный объем скидки составляет 10% от обычной цены товара, утвержденной в прейскуранте.

Так, в целях увеличения объемов реализации щебеночной продукции приказами Председателя правления АО «Шархинский карьер» XXXXXXXXXXXXXXXX от 30.05.2014 № 78, от 09.06.2014 № 86/1, от 22.08.2014 № 110/1 «О дополнении к прейскуранту отпускных цен» были введены различные системы скидок.

Комиссией проанализированы указанные приказы, действующие в данные периоды времени прейскуранты отпускных цен для «внутреннего» и «внешнего»

рынков, а также представленные АО «Шархинский карьер» расходные накладные. Проведенный анализ показал, что скидки, введенные указанными приказами АО «Шархинский карьер» на щебень, применялись исключительно к продукции, отпускаемой для покупателей внешнего рынка.

В целях выявления экономического, технологического или иного обоснования установления разных цен для покупателей внешнего и внутреннего рынков, Комиссия провела анализ существенных условий договоров поставки щебня, представленных АО «Шархинский карьер».

По результатам анализа существенных условий договоров, в том числе договора заключенного между ПАО «Шархинский карьер» и ООО «Консоль строй ЛТД» от 01.03.2013 № 107, Комиссией не выявлены различия в условиях предоплаты и поставках продукции.

В соответствии с пунктом 5.2 раздела V Положения о калькулировании себестоимости и ценообразовании на продукцию АО «Шархинский карьер» снижение цены продукции (скидка) применяется в следующих случаях:

- за покупку продукции в больших объемах;
- за покупку продукции на социально значимые проекты;
- в случае приобретения некондиционной продукции;
- в случае покупки отходов производства;
- в случае покупки бракованной продукции.

Анализ данных об объемах поставок щебеночной продукции отдельно, а также в совокупности по всем видам выпускаемой продукции в адрес покупателей относимых к внутреннему и внешнему рынкам по расходным накладным и счетам фактурам за период с апреля по ноябрь 2014 включительно показал, что объем закупок продукции предприятиями, относимыми АО «Шархинский карьер» к внутреннему рынку сопоставим с объемами закупок иных потребителей, например ООО «Крымбетон+».

В свою очередь, АО «Шархинский карьер» не представило экономического, технологического или иного обоснования установления разных цен на один и тот же вид щебня для покупателей внутреннего и внешнего рынков.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что АО «Шархинский карьер» в период с апреля по октябрь 2014 года (включительно) экономически, технологически и иным образом не обоснованно устанавливало различные цены на один и тот же вид (фракцию) высокопрочного щебня марок 1200-1400.

По мнению Комиссии, повышение цен на высокопрочный щебень марок 1200-1400 могло привести к ограничению конкуренции на смежных товарных рынках.

Потребителями высокопрочного щебня марок 1200-1400 являются предприятия, изготавливающие сборные железобетонные конструкции и изделия, товарный бетон, строительные организации и дорожные предприятия, население.

Соответственно установление различных цен на высокопрочный щебень марок 1200-1400 могло привести к неравным условиям деятельности хозяйствующих субъектов, осуществляющих производство и реализацию собственной продукции.

В результате полного и всестороннего изучения доказательств и обстоятельств дела Комиссия пришла к следующим выводам.

1. АО «Шархинский карьер» занимает доминирующее положение на рынке высокопрочного щебня марок 1200-1400 в границах Крымского федерального округа с долей 57,65%. Таким образом, АО «Шархинский карьер» имеет возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на рынке высокопрочного щебня марок 1200-1400 в указанных географических границах. Следовательно, действия АО «Шархинский карьер» в Крымском федеральном округе должны соответствовать требованиям статьи 10 Закона о защите конкуренции.

2. АО «Шархинский карьер» в период с апреля по октябрь 2014 года (включительно) экономически, технологически и иным образом не обоснованно устанавливало различные цены на один и тот же вид (фракцию) высокопрочного щебня марок 1200-1400.

- - С ноября 2014 года АО «Шархинский карьер» прекратило устанавливать экономически, технологически и иным образом необоснованные разные цены на один и тот же вид высокопрочного щебня марок 1200-1400.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия 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, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен на один и тот же товар.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России установила, что АО «Шархинский карьер» в период с апреля по октябрь 2014 года (включительно) нарушило пункт 6 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и добровольно устранило нарушение с ноября 2014 года.

Ответственность за злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке предусмотрена статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП).

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1 и 28.7 КоАП,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении АО «Шархинский карьер» (место нахождения: 298540, Республика Крым, г. Алушта, с. Малый Маяк, Территория Промзона 1, 1; ОГРН 1149102079697; ИНН 9101002762; КПП 910101001) дело об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.31 КоАП.

2. Провести административное расследование.

- - - В соответствии со статьей 26.10 КоАП АО «Шархинский карьер» надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в ФАС России, в том числе по электронной почте delo@fas.gov.ru, следующие документы (сведения и материалы), заверенные надлежащим образом:
 - паспортные данные должностного лица, осуществлявшего функции председателя правления АО «Шархинский карьер» в период 01 апреля 2014 г. по 31 октября 2014 г., с указанием фактического места проживания, а также должностные инструкции указанного лица;
 - копию бухгалтерского баланса АО «Шархинский карьер» за 2014 г.;
 - данные о размере выручки, полученной АО «Шархинский карьер» от реализации высокопрочного щебня марок 1200-1400 в период с 01.04.2014 по 31.10.2014;
 - данные о совокупном размере суммы выручки, полученной АО «Шархинский карьер» в период с 01.04.2014 по 31.10.2014 в соответствии с отчетом о прибылях и убытках (форма 2 по ОКУД).

Выручка от реализации товаров (работ, услуг), определяется в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации (без НДС).

4. Законному представителю АО «Шархинский карьер» явиться «04» декабря 2015 г. в «11» часов 00 минут в ФАС России (г. Москва, Уланский пер., 16, стр. 1, ком. 521) для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении, либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 4-14.31-1044/00-05-15, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП, лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном

правонарушении с момента возбуждения дела об административном
правонарушении.