

В адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области (далее – Сахалинское УФАС России) 26.05.2015 (вх. № 956-э) поступила жалоба ООО «ГАСК» на незаконные действия ООО «СПИРО», которые резко увеличили цену на инертные материалы, а именно песок строительный для строительства объекта по государственному контракту в г. Северо-Курильске.

В ходе рассмотрения заявления антимонопольным органом проведены административные процедуры в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным Приказом от 25 мая 2012 г. № 339 (далее – Приказ № 339), на предмет нарушения антимонопольного законодательства, а также проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке услуг реализации (поставки) песка строительного собственного производства в географических границах о. Парамушир за период с 31.03.2014г. по 31.03.2015г.

Обращение содержит вопрос об установлении высокой цены реализации ООО «СПИРО» на нерудные строительные материалы, а именно установление необоснованно высокой цены на песок в размере 1522 руб./м³ (по сравнению с предыдущей ценой 470 руб./м³), на скальный грунт в размере 2500 руб./м³ (по сравнению с предыдущей ценой 1100 руб./м³), на щебень в размере 4200 руб./м³ (по сравнению с предыдущей ценой 2600 руб./м³).

Сахалинским УФАС России в связи с наличием в действиях Общества с ограниченной ответственностью «СПИРО» (694550, Сахалинская область, г. Северо-Курильск, ул. Вилкова, 6), выразившихся в навязывании для контрагента (ООО «ГАСК») невыгодных условий договора на покупку нерудных строительных материалов, а именно на песок строительный собственного производства, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 –ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), Сахалинское УФАС России на основании ст. 39¹ Закона «О защите конкуренции» предупреждает о необходимости прекращения указанных действий путем совершения действий, направленных на заключение договора с ООО «ГАСК» (в том числе путем направления проекта договора) на поставку нерудных строительных материалов, а именно на песок строительный собственного производства, по цене рассчитанной на основании письма Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ № 3004-АС/08 от 06.02.2015, которое регламентирует уровень индексации в строительстве и промышленности строительных материалов, в срок до 21.08.2015.

Указанное предупреждение 29.07.2015 было направлено при помощи факсимильной связи прокурору г. Северо-Курильска с просьбой вручить его нарочно ООО «СПИРО».

04.08.2015 Прокурор Северо-Курильского района в своем ответе указал, что им было направлено Предупреждение в адрес ООО «СПИРО», на что последние ответили о не поступлении данного предупреждения из антимонопольного органа. То есть ООО «СПИРО» посчитало, что пока оно не получит оригинал из антимонопольного органа, оно исполнять предупреждение не намерено.

22.08.2015 в адрес ООО «СПИРО» поступил оригинал Предупреждения путем почтовой связи, о чем в деле имеется подтверждение, а именно почтовое уведомление, однако ответа на направленные требования антимонопольного органа так и не поступили.

25.08.2015 Приказом № 526 возбуждено дело № 08-68/2015 в отношении ООО «СПИРО» по факту нарушения требований ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Определением от 25.08.2015 № 08-4509 дело назначено к рассмотрению на 22.10.2015 в 15 часов 00 минут.

В ходе рассмотрения жалобы также установлено. На товарном рынке услуг реализации (поставки) песка строительного собственного производства в границах о. Парамушир действует один хозяйствующий субъект ООО «СПИРО» с долей 100% и из этого следует что:

- 1) хозяйствующий субъект имеет возможность в одностороннем порядке определять уровень цены товара и оказывать решающее влияние на общие условия реализации товара на соответствующем товарном рынке;
- 2) доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен, в том числе вследствие наличия экономических, технологических, административных или иных ограничений;
- 3) реализуемый или приобретаемый хозяйствующим субъектом товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях).

Таким образом, положение ООО «СПИРО» признается доминирующим в географических границах о. Парамушир, в соответствии с частью 1 п. 1 статьи 5 Закона «О защите конкуренции».

По мнению ООО «ГАСК», общество с ограниченной ответственностью СПИРО установило необоснованно высокую цену и крайне невыгодные условия, тем самым создав угрозу срыва ввода в эксплуатацию объектов, строящихся по Федеральной программе в г. Северо-Курильске.

В своем письме от 07.07.2015г. № 281 ООО «ГАСК» сообщает, что ООО «СПИРО» в лице и.о. генерального директора Плетенского Е.В., в последних договорах поставки установило высокую цену на доставку, продажу песка строительного (договор поставки № з/п от 21.04.2015г.), а также определило свои условия поставки, тем самым сделало нерентабельным выполнение ООО «ГАСК» контракта №197/2013.

ООО «ГАСК» в адрес ООО «СПИРО» были направлены подписанные кабальные договора поставки на инертные материалы с протоколами разногласий (Протокол разногласий от 21.04.2015г. к договору поставки № З/П от 21.04.2015г.), на что ООО «СПИРО» ответило письмом №178 от 19.06.2015г., из которого дало понять, что условия договора менять не намерено.

По результатам рассмотрения заявления представленного ООО «ГАСК» следует что ООО «СПИРО» осуществляет навязывание контрагенту (ООО ГАСК) условий договора, невыгодных для него.

В связи с наличием в действиях Общества с ограниченной ответственностью «СПИРО», выразившихся в навязывании для контрагента (ООО «ГАСК») невыгодных условий договора на покупку нерудных строительных материалов, а именно на песок строительный собственного производства, признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 –ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), Сахалинское УФАС России на основании ст. 39¹ Закона «О защите конкуренции» предупреждает о необходимости прекращения указанных действий путем совершения действий, направленных на заключение договора с ООО «ГАСК» (в том числе путем направления проекта договора) на поставку нерудных строительных материалов, а именно на песок строительный собственного производства, по цене рассчитанной на основании письма Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ № 3004-ЛС/08 от 06.02.2015, которое регламентирует уровень индексации в строительстве и промышленности строительных материалов, в срок до 21.08.2015.

29.07.2015 Предупреждение направлено факсимильной связью прокурору г. Северо-Курильска, с просьбой вручить указанное Предупреждение представителям ООО «СПИРО» для ускорения процесса разрешения сложившейся ситуации.

31.07.2015 прокурор г. Северо-Курильска в своем письме, адресованном ООО «СПИРО» направил Предупреждение антимонопольного органа адресату с просьбой обязательного исполнения и подготовки ответа.

04.08.2015 в адрес прокуратуры Северо-Курильского района направлен ответ ООО «СПИРО», которые в ответ на письмо прокурора сообщили, что документ Предупреждение о прекращении и действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства от 29.07.2015 № 08-3993 в их адрес не поступало. Следовательно исполнять они его не намерены.

22.08.2015 в адрес ООО «СПИРО» почтовой связью поступил оригинал Предупреждения, о чем имеется почтовое уведомление, однако Общество не посчитала нужным отвечать на указанное Предупреждение.

25.08.2015 Приказом № 526 возбуждено дело в отношении ООО «СПИРО» по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 25.08.2015 № 08-4509 дело назначено к рассмотрению на 22.10.2015 в 15 часов 00 минут.

В ходе рассмотрения материалов по существу Комиссией установлено следующее.

Одним из незаменимых элементов в строительстве являются нерудные строительные материалы. Их используют для изготовления бетона, асфальтобетона, стеновых камней и блоков, облицовочных изделий и дорожно-строительных материалов, а также для всех видов строительных работ.

Деятельность продавцов нерудных строительных материалов связана с их разработкой и добычей в природных месторождениях. Статьи 9, 11 Закона

Российской Федерации от 21.02.1992 N 2395-1 «О недрах» устанавливаются, что предоставление недр в пользование оформляется специальным государственным разрешением в виде лицензии.

Нерудные строительные материалы - неорганические зернистые, сыпучие строительные материалы минерального происхождения, получаемые почти исключительно в карьерах из горных пород, в том числе из попутно добываемых пород и отходов обогащения горно-обогатительных предприятий и применяемые в строительстве без изменения их химического состава и фазового состояния.

Технологии, используемые в производстве нерудных строительных материалов, включают добычу минерального сырья, его механическую обработку или обогащение. Промышленность нерудных строительных материалов объединяет предприятия, производящие (добывающие) в качестве основной продукции щебень, гравий, песок, песчано-гравийную смесь.

Как следует из, типовых договоров «Продавец/поставщик» обязуется передать в собственность «Покупателя», поставить Покупателю инертные строительные материалы – песок строительный/товар, а Покупатель обязуется принять этот Товар и оплатить на условиях, установленных настоящим договором. Исходя из документированной информации, представленной хозяйствующими субъектами, осуществляющими добычу и реализацию песка, в типовых договорах реализации (поставки) товара указывается товар под наименованием «песок строительный».

Поставка песка строительного осуществляется согласно ГОСТу 8736-93 на условиях настоящего Договора.

ГОСТ 8736-93 «Песок для строительных работ. Технические условия».

Настоящий стандарт распространяется на природный песок и песок из отсеивания горных пород с истинной плотностью зерен от 2,0 до 2,8 г/см³, предназначенные для применения в качестве заполнителя тяжелых, легких, мелкозернистых, ячеистых и силикатных бетонов, строительных растворов, приготовления сухих смесей, для устройства оснований и покрытий автомобильных дорог и аэродромов. Требования настоящего стандарта не распространяются на фракционированные и дробленые пески.

Согласно ГОСТ 8736-93 песок для строительных работ предназначен для применения в качестве заполнителя тяжелых, легких, мелкозернистых, ячеистых и силикатных бетонов, строительных растворов, приготовления сухих смесей, для устройства оснований и покрытий автомобильных дорог и аэродромов.

Принимая во внимание, что песок, добываемый в Сахалинской области, используется в строительстве и регулируется одним ГОСТом 8736-93 «Песок для строительных работ. Технические условия», а также то, что большинство хозяйствующих субъектов в представленной информации не классифицируют как какой-то определенный вид песка, в целях проведения анализа рынка песка и определения положения хозяйствующих субъектов на рынке, рассматривается как одна группа товаров «песок».

Антимонопольный орган рассматривал рынок первичной реализации добытого песка строительного.

Так как Сахалинская область является островным регионом, в случае поставки товаров в область, значительную часть их стоимости составляет транспортная составляющая.

Вследствие этих причин вывоз песка строительного, произведенной в Сахалинской области, в другие субъекты Российской Федерации становится экономически невыгодным как для поставщиков, так и для покупателей.

В силу нормы п.4 ст. 4 Закона «О защите конкуренции» географические границы товарного рынка определяют территорию, на которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами;

В качестве основных критериев при выделении географических границ товарного рынка песка использованы следующие факторы:

- наличие разведанных и разработанных месторождений ;
- возможность перемещения товара между территориями;
- сохранность потребительских свойств в процессе транспортировки; отсутствие ограничений на ввоз или вывоз товара; установившиеся связи между производителями и потребителями;
- ценовая политика;
- транспортные затраты.

При анализе условий обращения товара учитывалось то, что цена на песок строительный с учетом транспортных расходов возрастает, вследствие чего продукция становится неконкурентоспособной, а ее ввоз из других субъектов Российской Федерации (даже из граничащих регионов), становится экономически невыгодным как для поставщиков, так и для покупателей. Сахалинская область не имеет границ с другими субъектами Российской Федерации, следовательно, географические границы товарного рынка во многом определяются расположением разрабатываемых месторождений по отношению к той или иной группе покупателей.

Главными проблемами, сдерживающими реализацию экономического потенциала Сахалинской области, являются ее экономическая и инфраструктурная изоляция от остальной части России и наиболее развитых российских рынков, дискомфортные условия проживания, неблагоприятные инженерно-строительные условия большей части территории, высокая капиталоемкость ведущих отраслей экономики.

Покупателями песка строительного смеси являются предприятия по производству железобетонных изделий и конструкций, строительные организации и дорожные предприятия, предприятия стекольной промышленности, как юридические лица, так и индивидуальные предприниматели, а также население, использующее данные материалы для индивидуального строительства.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона № 135-ФЗ доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим

субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, не смотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительно размера долей на этом товарном рынке, новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Продуктовые границы товарного рынка определены как услуги реализации (поставки) песка строительного.

Географические границы товарного рынка услуг реализации (поставки) песка строительного собственного производства определены границами о. Парамушир.

При определении состава хозяйствующих субъектов, действующих на рынке, учитывались хозяйствующие субъекты, осуществляющие добычу и реализацию песка строительного собственного производства в определенных географических границах в течение установленного временного интервала в географических границах о. Парамушир.

На товарном рынке услуг реализации (поставки) песка строительного собственного производства в географических границах острова Парамушир действует 1 хозяйствующий субъект (ООО «СПИРО»).

Доминирующее положение на рынке песка строительного собственного производства в границах о. Парамушир в соответствии с частью 1 п. 1 статьи 5 Закона «О защите конкуренции» занимает ООО «СПИРО» с долей - 100% за период с 31.03.2014г. по 31.03.2015г.

22.10.2015 состоялось заседание Комиссии антимонопольного органа, в ходе рассмотрения дела ООО «ГАСК» были представлены дополнительные материалы, в которых имеется копия договора поставки № 3/п от 21.04.2015. предметом которого является песок. Стоимость товара определена как 1 м.куб. песка строительного без учета доставки 1022 руб. без учета НДС, 1 м.куб. песка строительного с учетом доставки 1522 руб. без учета НДС.

Представители ответчика заявили ходатайство об ознакомлении с материалами дела, в частности и с представленным договором, данное ходатайство удовлетворено в ходе рассмотрения, Комиссия приняла решение прерваться до

25.11.2015 на 16 часов 00 минут в связи с ознакомлением ответчиками с материалами дела, а также возможностью представления оригинала договора поставки для ознакомления.

25.11.2015 после перерыва заседание Комиссии продолжилось, в ходе которого Представители ответчика пояснили, что определением о назначении дела к рассмотрению, Ответчику было предложено представить в адрес антимонопольного органа пояснения по факту установления высокой цены на реализацию песка, в размере 1 522 рубля за 1 м.куб. (по сравнению с предыдущей ценой 470 руб. за 1 м. куб.).

Однако, изучив материалы дела, позицию заявителя, представители ответчика заявили, что цена в размере 1522 руб. за 1 м.куб. установленного в рамках договора поставки № З\П от 21.04.2015 не использовалась, данная цена является технической опечаткой. Цена реализации песка для сторонних организаций, за 2015 год не превышала 522 рублей, в том числе в соответствии со счет-фактурой № 2 от 16.02.2015 и счет-фактурой № 40 от 02.09.2015 цена реализации песка для ООО «ГАСК» составила по первой – 457, 63 рубля, по второй – 522 рубля.

Вместе с тем, себестоимость песка за 2 квартал 2015 года составила 566, 59 рублей.

На заседании Комиссии ООО «СПИРО» и ООО «ГАСК» были представлены счета фактур за период 2015, 2014 и 2013 годы, где стоимость песка строительного не превышает 533 рубля за 1 м. куб.

На вопрос о том, по какой причине до настоящего времени в адрес антимонопольного органа не поступил ответ на Предупреждение, выданное 29.07.2015, представитель Ответчика пояснил, что фактически данное предупреждение исполнено, поскольку песок отпускается по себестоимости, возможно сам Ответчик не до конца понял как ему необходимо действовать после получения Предупреждения, а именно необходимости представить письменный ответ.

В ходе заседания от представителя Ответчика поступило письменный ответ о том, что Предупреждение от 29.07.2015 ООО «СПИРО» фактически исполнено путем реализации песка строительного ООО «ГАСК» в сентябре 2015 года по цене 522 рубля, то есть по цене ниже себестоимости.

С учетом изложенного, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Сахалинской области, рассмотрев материалы дела № 08-68/2015, руководствуясь, частью 20 статьи 18.1 Закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Ответчика, Общество с ограниченной ответственность «СПИРО» нарушившим требования ст. 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в неисполнении в указанный срок

предупреждения о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

2. Рассмотрение дела прекратить в связи с представлением ответа по Предупреждению, а также его исполнение.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его изготовления в полном объеме.