

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №05-63/2018 в отношении ООО «Аквахим» (ИНН 1658153270) и ООО НПО «ПЗС «Татсорб» (ИНН 1658176580) по признакам нарушения п. 3 ч. 4 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении и исполнении соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок,

УСТАНОВИЛА:

В Татарстанское УФАС России из ФАС России поступило заявление ООО «ЭЛЕКТРО» на действия ООО «Аквахим» и ООО НПО «Поволжский завод сорбентов «Татсорб».

Заявителем указано, что искажая страну происхождения товара, указанные лица при участии в закупках товаров для государственных и муниципальных нужд в качестве поставщика, пользуются преференциями, установленными Постановлением Правительства РФ от 16.09.2016 №925.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан от 17.04.2018 №01/165-к о возбуждении дела №05-63/2018 в отношении ООО «Аквахим» (ИНН 1658153270) и ООО НПО «ПЗС «Татсорб» (ИНН 1658176580) по признакам нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении и исполнении соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок поставки ионообменной смолы катионита КУ-2-8.

Изучив материалы дела, заслушав и исследовав доказательства, пояснения лиц, участвующих в деле, проводя анализ и оценку обстоятельств по делу, Комиссия Татарстанского УФАС России пришла к следующим выводам.

Информация о реализации ООО «АКВАХИМ» ионообменной смолы катионита КУ-2-8 содержится, в том числе, в общедоступных источниках в сети «Интернет». Так, на официальном сайте компании по адресу <http://him-kazan.ru/katalog/materialy-dlya-vodorodgotovki/kationit> представлен перечень реализуемых видов рассматриваемого товара, цена которого варьируется от 55 до 130 руб/кг, фасовка товара по 20 кг.

ООО НПО «ПЗС «Татсорб» осуществляет деятельность по переработке сырья ООО «Аквахим» в целях производства ионообменной смолы катионита КУ-2-8 под собственным товарным знаком «ТАТСОРБ» на основании договора поставки сырья №1 от 01 декабря 2016 года на переработку, заключенного между рассматриваемыми хозяйствующими субъектами.

Согласно п. 1.1. Договора №1 от 01 декабря 2016 года Исполнитель обязуется выполнить работу по переработке и перефасовке сырья, принадлежащего Заказчику, а Заказчик обязуется принять и оплатить результат работ в виде следующей готовой продукции.

Пунктом 1.3 Договора №1 от 01 декабря 2016 года установлен следующий порядок его

исполнения: «Заказчик передает Исполнителю сырье для переработки и изготовления продукции, а Исполнитель возвращает Заказчику готовую продукцию. При передаче сырья перехода права собственности на него не происходит, Заказчик остается собственником переданного сырья. Собственником изготовленной продукции является Заказчик».

В соответствии с п. 10.1 Договора установлено: «Упаковка и маркировка продукции должна содержать полную информацию о данной продукции на русском языке, а также данные о конечном сроке реализации продукции. Маркировка продукции должна обеспечивать полную и однозначную идентификацию каждой единицы продукции при последующей продаже». При этом, условием об указании производителя переработанной продукции рассматриваемый договор не содержит.

После обработки продукция проходит проверку на соответствие необходимым стандартам в сторонних привлекаемых ответчиками лабораториях.

ООО «Аквахим», в свою очередь, осуществляет реализацию произведенной продукции.

Всего за 2016-2017 годы ООО «АКВАХИМ» реализовало 60 т. ионообменной смолы катионита КУ-2-8, произведенной (переработанной) по рассматриваемому договору.

Сырьем, согласно пояснениям ответчиков, являлся некондиционный, поступивший с хранения, госрезерва, невостребованный, не соответствующий по цвету, фракционному составу, влажности, динамической обменной емкости и с низким процентом однородности материал, который в процессе переработки доводится до стандартов ГОСТ 20298-74 «Смолы ионообменные. Катиониты».

Согласно устным пояснениям ответчиков основное закупаемое для переработки сырье – это товар, утративший необходимые для использования свойства в связи с длительным хранением. Указанное, по мнению ответчиков, затрудняет определение изначальной страны происхождения закупаемого товара, так как у изначального покупателя может быть утеряна документация на соответствующую продукцию, либо возможность идентифицировать принадлежность имеющейся документации к той или иной партии.

Поставщиками продукции, передаваемой ООО «Аквахим» на обработку ООО НПО ПЗС «ТАТСОРБ», согласно предоставленным данным, в 2015-2018 годах являлись российские организации: ООО «Альтернатива», АО «Аммоний», ООО «Вимэкс», ООО «Интерхим Ком», ПАО «Казаньоргсинтез», ООО «Крокус Нанoeлектроника», Филиал «КЧХК» АО «ОХК «УРАЛХИМ», ООО «Рениал-Химиплекс», филиал АО «Татэнерго» - Набережнoчелнинская ТЭЦ, ООО «ТД «ТОКЕМ», ООО «ТОСТОРГ ЛТД», АО «ФОСАГОРО-ЧЕРЕПОВЕЦ», АО «Омские распределительные тепловые сети», ООО «ЭЛЕКТРО», ООО ТПО «Эталон Лайн».

Производство ионообменных смол связано с использованием взрывопожароопасных и химически опасных веществ. Мощности по производству ионообменных смол являются опасными производственными объектами, для эксплуатации которых необходимо получение лицензии на эксплуатацию взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов.

Согласно данным реестра лицензий Ростехнадзора, лицензии на эксплуатацию взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов у ООО «ПЗС «Татсорб» не имеется. Указанный факт подтвержден ответчиками по делу.

Указанное позволяет ставить под сомнение факт осуществления ООО «ПЗС «Татсорб» деятельности по производству ионообменных смол, в т.ч. Катионита КУ-2-8.

Согласно пояснениям ответчиков, на сегодняшний день ООО НПО «ПЗС «Татсорб» не имеет производственных мощностей для осуществления полного цикла производства катионита КУ-2-8 из-за низкой рентабельности производства и невозможностью конкурировать с представителями азиатских производителей на рынке ионообменных смол, присутствующими на российском рынке, а имеет возможность выполнять лишь частичные циклы производства (рассеивание для получения необходимой фракции материала, взрыхление, повышение ионообменности, влажности и однородности материала, а также дальнейшей его упаковки и подготовки к реализации).

Согласно сведениям, содержащимся в ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «АКВАХИМ» является 20.14 «Производство прочих основных органических химических средств».

Согласно справке исх.№36 от 23.05.2018 ООО «Аквахим» фактически осуществляет деятельность по оптовой продаже технической химии, доходы организации по указанному виду деятельности составили в в 2016 году – <...> – (сумма в рублях) руб., в 2017 году – <...> – (сумма в рублях) руб., в I квартале 2018 года – <...> – (сумма в рублях) руб.

Согласно сведениям, содержащимся в ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «НПО ПЗС «ТАТСОРБ» является 20.59.5 «Производство прочих химических продуктов, не включенных в другие группировки».

Согласно справке исх.№4 от 23.05.2018 ООО «НПО ПЗС «ТАТСОРБ» фактически осуществляет деятельность по оптовой продаже углей и хлоросодержащих препаратов (доход в 2017 году – <...> – (сумма в рублях)руб, в I квартале 2018 года – <...> – (сумма в рублях) руб.), а также по переработке давальческого сырья (в 2017 году <...> – (сумма в рублях) руб., в I 2018 года – <...> – (сумма в рублях) руб.).

Учитывая, что информации об иных договорах на переработку давальческого сырья со стороны ООО НПО ПЗС «ТАТСОРБ» в адрес Комиссии не предоставлено, можно сделать вывод, что все давальческое сырье, перерабатываемое ООО НПО ПЗС «ТАТСОРБ», является сырьем ООО «АКВАХИМ».

При этом, раздел 4 Договора №1 от 01 декабря 2016 года на переработку сырья предусматривает его возмездность. На основании п. 4.1 Договора стоимость работ по переработке сырья по каждой из Заявок Заказчика согласовывается сторонами в Акте об оказании услуг.

В соответствии с п. 4.3 Договора если в заявке не указывается иное, Заказчик оплачивает выполненные работы по переработке сырья и изготовлению продукции в срок не позднее 30 (Тридцать) календарных дней с момента подписания акта об оказании услуг, отчета об использованном сырье, оформленной по правилам, установленными пунктами 5 и 6 ст. 169 НК РФ, иных сопроводительных документов (сертификаты и т.д.)

Учитывая изложенное, представляется необоснованным отсутствие в 2017 году оплаты работ по переработке сырья ООО «АКВАХИМ» в адрес ООО НПО ПЗС «ТАТСОРБ».

Согласно предоставленным сведениям о штатной расстановке, в штате ООО НПО ПЗС «ТАТСОРБ» числится 36 человек, среди которых отсутствуют специалисты инженерных и производственных должностей, которые по существу занимаемой должности могли бы осуществлять процесс производства ионообменной смолы и сопутствующих производственных процедур.

Указанное на заседании комиссии ответчики пояснили отсутствием предъявления к сотрудникам, работающим с производственным оборудованием Общества, каких-либо требований по специальной квалификации, в силу чего производственные функции исполняются сотрудниками, занимающими такие должности, как кладовщик и иные.

Согласно предоставленным сведениям о штатной расстановке ООО «АКВАХИМ» в штате организации числится 18 сотрудников, 17 из которых (за исключением водителя-экспедитора) одновременно являются сотрудниками ООО НПО ПЗС «ТАТКОРБ». Указанное свидетельствует о фактическом совместном ведении хозяйственной деятельности ответчиков по настоящему делу.

Ответчики по делу пояснили, что собственных помещений у обществ не имеется, производство товара и осуществление иной хозяйственной деятельности осуществляется на базе арендованных помещений.

Так, на основании договора <...> – (номер и дата заключения договора), заключенного с ООО «ПТК «Фрегат», ООО «Аквахим» на праве аренды использует складское помещение <...> – (размер площади) кв.м. и офисное помещение <...> – (размер площади) кв.м.

На основании договора <...> – (номер и дата заключения договора), заключенного с ООО «ПТК «Фрегат», ООО «НПО ПЗС «ТАТКОРБ» на праве аренды использует производственное помещение <...> – (размер площади) кв.м., складское помещение <...> – (размер площади). и офисное помещение <...> – (размер площади) кв.м. При этом необходимо отметить, что несмотря на указание в договоре аренды первого помещения, как «производственное», в предоставленных в адрес Комиссии свидетельствах о государственной регистрации права отсутствует указание на производственное назначение рассматриваемых помещений, все помещения значатся как складские.

Согласно сведениям об основных средствах ООО НПО ПЗС «ТАТКОРБ» следует, что общество владеет виброгрохотом (1 шт.) - устройство для механич. сортировки (грохочения) сыпучих материалов по крупности частиц (кусков) просеиванием их через колосники или решётки, установленные неподвижно, а также сита (качающиеся, вращающиеся или вибрирующие). Применяется при разделении по классам крупности зерна, клубнеплодов, угля, руд, щебня и т. п., а также для обезвоживания продуктов мокрого обогащения. (Большой энциклопедический политехнический словарь. 2004.)

Иное оборудование, а именно: упак. машины для гранулированных и пылящих материалов, виброгрохот, емкость с мешалкой, печь барабанного проходного типа (используется для сушки продукции), автопогрузчик (2 шт.), погрузчик, ТСШ-150 (конвейер, предназначенный для транспортировки продукта) находятся на балансе основных средств ООО «АКВАХИМ».

Из указанного следует, что большая часть используемого ООО НПО ПЗС «ТАТКОРБ» для осуществления переработки (обработки) сырья оборудования принадлежит ООО «АКВАХИМ», что также свидетельствует о фактическом совместном ведении хозяйственной деятельности Ответчиками по делу.

Из совокупного анализа пояснений ответчиков, документов по штату обществ и имеющемуся оборудованию, можно судить о характере производимых действий для обработки рассматриваемого товара, это: просеивание, сушка, размешивание, упаковка.

В соответствии с частью 2 статьи 58 ТК ТС документами, подтверждающими страну

происхождения товаров, являются декларация о происхождении товара или сертификат о происхождении товара. Сертификат о происхождении товара – документ, однозначно свидетельствующий о стране происхождения товаров и выданный уполномоченными органами или организациями этой страны или страны вывоза, если в стране вывоза сертификат выдается на основе сведений, полученных из страны происхождения товаров (часть 1 статьи 61 ТК ТС).

Пояснениями вх.№8401 от 25.05.2018 ООО «Аквахим» сообщило, что при приобретении у ряда поставщиков Смолы ионообменной катионит КУ-2-8, продукция поступала с сопроводительными документами – паспортами или сертификатами качества. Из предоставленных в адрес Комиссии образцов названных документов следует, что закупаемая ООО «Аквахим» продукция у части поставщиков китайского происхождения.

Документов, подтверждающих страну происхождения иной части реализуемой ООО «Аквахим» ионообменной смолы, в адрес Татарстанского УФАС России не представлено.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 4 ТК ТС ввозом товаров на таможенную территорию таможенного союза считается совершение действий, связанных с пересечением таможенной границы, в результате которых товары прибыли на таможенную территорию таможенного союза любым способом, включая пересылку в международных почтовых отправлениях, использование трубопроводного транспорта и линий электропередачи, до их выпуска таможенными органами.

Пунктом 10 части 1 статьи 4 ТК ТС установлено, что иностранные товары - товары, не являющиеся товарами таможенного союза, а также товары, которые приобрели статус иностранных товаров в соответствии с настоящим Кодексом.

Согласно части 1 статьи 58 ТК ТС страной происхождения товаров считается страна, в которой товары были полностью произведены или подвергнуты достаточной обработке (переработке) в соответствии с критериями, установленными таможенным законодательством таможенного союза. При этом под страной происхождения товаров может пониматься группа стран, либо таможенные союзы стран, либо регион или часть страны, если имеется необходимость их выделения для целей определения страны происхождения товаров.

В соответствии со статьей 1 Соглашения о Правилах определения происхождения товаров из развивающихся и наименее развитых стран, заключенного 12.12.2008г. Правительством Республики Беларусь, Правительством Республики Казахстан и Правительством Российской Федерации на единой таможенной территории государств Сторон в отношении товаров, происходящих из развивающихся и наименее развитых стран, применяются Правила определения страны происхождения товаров из развивающихся и наименее развитых стран, согласно приложению, составляющему неотъемлемую часть настоящего Соглашения.

Согласно утвержденному Решением Межгосударственного Совета Евразийского экономического сообщества от 27.11.2009 № 18, Решения Комиссии таможенного союза от 27.11.2009 № 130, в перечень развивающихся стран входит, в том числе, и страна Китай.

В соответствии с частью 1 Правил определения страны происхождения товаров из развивающихся и наименее развитых стран товар считается происходящим из развивающейся или наименее развитой страны, на которую распространяется тарифный преференциальный режим, в случаях: когда он полностью произведен в

данной стране; когда он произведен в данной стране с использованием сырьевых материалов, полуфабрикатов или готовых изделий, происходящих из другой страны, или товаров неизвестного происхождения при условии, что такие товары подверглись в данной стране достаточной обработке или переработке.

В соответствии с пунктом 2.1. раздела Соглашения Правительств государств - участников стран СНГ от 20.11.2009г. «О правилах определения страны происхождения товаров в содружестве независимых государств» (далее – Соглашение) страной происхождения товара считается страна, в которой товар был полностью произведен или подвергнут достаточной обработке/переработке в соответствии с настоящим Соглашением; критерий достаточной обработки/переработки - один из критериев определения страны происхождения товаров, в соответствии с которым товар, если в его производстве участвуют две страны или более, считается происходящим из той страны, на территории которой он был подвергнут последней существенной обработке/переработке, достаточной для придания товару его характерных свойств.

Согласно пункту 3.1. раздела 3 вышеуказанного Соглашения не отвечающими критерию достаточной обработки/переработки товара считаются:

- а) операции по обеспечению сохранности товара во время хранения или транспортировки;
- б) операции по подготовке товара к продаже и транспортировке (дробление партий, формирование отправок, сортировка, переупаковка), операции по разборке и сборке упаковки;
- в) мойка, чистка, удаление пыли, покрытие окисью, маслом или другими веществами;
- г) глажка или прессование текстиля (любые виды волокон и пряжи, тканые материалы из любых видов волокон и пряжи и изделия из них);
- д) операции по покраске или полировке;
- е) шелушение, частичное или полное отбеливание, шлифовка и полировка зерновых и риса;
- ж) операции по окрашиванию сахара или формированию кускового сахара;
- з) снятие кожуры, извлечение семян и разделка фруктов, овощей и орехов;
- и) затачивание, помол или резка, которые не приводят к существенному отличию полученных компонентов от исходного товара;
- к) просеивание через сито или решето, сортировка, классифицирование, отбор, подбор (в том числе составление наборов изделий);
- л) разлив, фасовка в банки, флаконы, мешки, ящики, коробки и другие простые операции по упаковке;
- м) простые сборочные операции или разборка товаров по частям;
- н) разделение продукта на компоненты, которое не приводит к существенному отличию полученных компонентов от исходного продукта;
- о) смешивание продуктов (компонентов), которое не приводит к существенному отличию полученной продукции от исходных составляющих;

п) убой животных, разделка (сортировка) мяса;

р) комбинация двух или более указанных выше операций.

Пунктом 3.2. раздела 3 Соглашения установлено, что если в отношении того или иного товара достигается выполнение критерия достаточной обработки/переработки (пункт 2.4 настоящего Соглашения) исключительно за счет проведения операций, перечисленных в пункте 3.1, данный товар не будет считаться происходящим из той страны, где эти операции имели место.

Действия, производимые в рассматриваемом случае ООО НПО ПЗС «ТАТКОРБ» не отвечают критериям достаточной обработки/переработки товара, следовательно, в рассматриваемом случае действия ООО НПО ПЗС «ТАТКОРБ» не могут свидетельствовать о том, что общество является производителем товара.

С 1 января 2017 года вступило в силу Постановление Правительства РФ от 16.09.2016 №925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами».

Комиссией Татарстанского УФАС России установлено, что с начала действия Постановления №925 ООО «АКВАХИМ» заключило следующие контракты (договоры) на поставку катионита, приоритет на заключение которых отдавался поставщикам товаров отечественного производства:

№ закупки	заказчик	цена контракта (руб.)
<...> – (реестровый номер закупки)	ФКП "Щелковский Биокомбинат"	<...> – (сумма в рублях)
<...> – (реестровый номер закупки)	ООО "Теплосеть Гарант"	<...> – (сумма в рублях)
<...> – (реестровый номер закупки)	АО "Муромский приборостроительный завод"	<...> – (сумма в рублях)
<...> – (реестровый номер закупки)	АО "Интер Рао-Электростанция"	<...> – (сумма в рублях)
<...> – (реестровый номер закупки)	ФГБОУ ВО "Финансовый университет при Правительстве РФ"	<...> – (сумма в рублях)
<...> – (реестровый номер закупки)	ООО "Владимиртеплогаз"	<...> – (сумма в рублях)
<...> –		

(реестровый номер закупки)	ПАО "ТГК-14"	<...> – (сумма в рублях)
ИТОГО		<...> – (сумма в рублях)

Таким образом, в рассматриваемых случаях ООО «АКВАХИМ», указывая в качестве производителя поставляемой продукции ООО НПО ПЗС «ТАТКОРБ», вводит в заблуждение заказчиков и, как следствие, необоснованно пользуется приоритетом, предоставляемым участникам торгов на основании положений Постановления №925 от 16.09.2016.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция - 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.

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 данного Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. В частности, соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

Согласно пункту 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В рассматриваемом случае соглашение заключено между ответчиками, в том числе, в письменной форме, а именно путем подписания Договора <...> – (номер и дата заключения договора). Таким образом, датой заключения рассматриваемого соглашения является <...> – (номер и дата заключения соглашения).

Реализация соглашения, с учетом даты вступления в силу Постановления №925 от 16.09.2018, осуществляется с 01.01.2017.

Продуктовые границы рассматриваемого товарного рынка определены параметрами ГОСТ 20298-74 «Смолы ионообменные. Катиониты» с учетом товара отечественного производства, так как для хозяйствующих субъектов, осуществляющих реализацию такого товара, действуют преимущества, устанавливаемые Постановлением №925.

Учитывая, что в рассматриваемом случае ограничение конкуренции реализуется непосредственно в следствии указания ООО НПО ПЗС «ТАТКОРБ» на перерабатываемой продукции собственного товарного знака «ТАТКОРБ», местом совершения нарушения будет являться место упаковки рассматриваемой продукции, а именно – г. Казань, пос. Левченко, территория овощной базы №2 (договор <...> – (номер и дата заключения договора)).

При этом, реализация продукции с использованием приоритета, установленного Постановлением №925, как установлено материалами дела, может быть осуществлена на всей территории Российской Федерации посредством участия в закупках через

электронную торговую площадку <http://zakupki.gov.ru>, а также иных ЭТП.

Согласно сведениям, предоставленным ответчиками по делу, а также данным, содержащимся в сети «Интернет» по адресу <http://www.tokem.ru/ru/>, деятельность по производству ионообменной смолы катионита КУ-2-8 осуществляет ООО ПО «ТОКЕМ» (ИНН 4205064482); деятельность по реализации ионообменной смолы катионита КУ-2-8 осуществляют официальные дилеры продукции, производимой ООО ПО «ТОКЕМ», которыми являются: ООО «ЭЛЕКТРО» (ИНН 7701657728), ООО ТД «ТОКЕМ» (ИНН 4205300387), ООО ТД «Уральская химическая компания» (ИНН 7447246180).

По информации, предоставленной ООО ПО «ТОКЕМ» (исх.№177 от 02.07.2018) деятельность по реализации ионообменной смолы катионита КУ-2-8, позиционируемой в качестве товара отечественного производства, также осуществляют: ООО НПП «Экофрешкарбон» (ИНН 1648045412), ООО «Татэлектроснаб» (ИНН 1657136627). Наличие у названных хозяйствующих субъектов лицензии на эксплуатацию взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов согласно данным реестра Ростехнадзора не установлено.

Производство ионообменной смолы, согласно предоставленным сведениям, также осуществляет ООО «НПО Полифлок» (ИНН 5406594192), владеющий согласно данным реестра Ростехнадзора, лицензией №ВХ-60-003088 от 08.07.2016 на эксплуатацию взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов I, II и III классов опасности. Согласно сведениям, размещенным в сети «Интернет» по адресу <http://www.poliflok.ru/> торговым представителем ООО «НПО Полифлок» является ООО «ТД «Полифлок» (ИНН 5404022866).

Согласно пояснениям ООО «Аквахим» (вх.№10715 от 03.07.2018), ООО «ПО «ТОКЕМ» не осуществляет производство ионообменной смолы катионита КУ-2-8, но осуществляет деятельность по перефасовке смолы китайского производства, закупаемой на территорию Российской Федерации аффилированной компанией ООО «СИБИМПОРТ» (ИНН 4205089367).

При этом по информации, предоставленной ООО ПО «ТОКЕМ» (исх.№177 от 02.07.2018) о поставщиках сырья для производства продукции Общества указание на ООО «СИБИМПОРТ» отсутствует.

Комиссией установлено, что ООО ПО «ТОКЕМ» выданы лицензии на эксплуатацию:

- химически опасных производственных объектов №ЭХ-68-001324 (ЖХ) от 01 июля 2009 г.;
- взрывопожароопасных производственных объектов №ВП-68-001342 (ЖСХ) от 10 июля 2009 г.

Таким образом, в материалах дела отсутствуют сведения, позволяющие говорить об отсутствии реального производства со стороны ООО ПО «ТОКЕМ» ионообменной смолы катионита КУ-2-8.

С учетом изложенного, Комиссией установлено, что деятельность по производству ионообменной смолы катионита КУ-2-8 на территории Российской Федерации могут осуществлять ООО «НПО Полифлок» и ООО ПО «ТОКЕМ», для дилеров которых – ООО «ТД «Полифлок», ООО «ЭЛЕКТРО», ООО ТД «ТОКЕМ» и ООО ТД «Уральская химическая компания» действия Ответчиков по настоящему делу создают (могут создавать) препятствия для доступа на соответствующий товарный рынок.

Целями антимонопольного законодательства являются обеспечение единства

экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (часть 2 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции»).

Признаки ограничения конкуренции закреплены в пункте 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции и к ним, в частности, относятся сокращение числа участников рынка, рост или снижение цены товара, обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара.

Поскольку уже сам факт создания препятствий для входа на рынок означает либо сокращение, либо создание условий для сокращения числа участников рынка, запрет, предусмотренный пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, является безусловным, в связи с чем дополнительное установление ограничения конкуренции не требуется, поскольку такое ограничение вытекает из факта создания препятствий.

В соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

Таким образом, Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском Кодексе Российской Федерации (далее — ГК РФ).

Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

При этом, факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов («Обзор по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 16.03.2016)).

Материалами настоящего дела подтверждается:

- Между ООО «АКВАХИМ» и ООО НПО ПЗС «ТАТКОРБ» в конце 2016 года, непосредственно перед вступлением в силу Постановления Правительства РФ от 16.09.2016 №925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами», заключен договор поставки сырья №1 от 01 декабря 2016 года на переработку.

- У ООО «АКВАХИМ» и ООО НПО ПЗС «ТАТКОРБ» не установлено наличие лицензий на эксплуатацию взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов.

- В штате ООО «АКВАХИМ» и ООО НПО ПЗС «ТАТСОРБ» отсутствуют сотрудники, имеющие специальную квалификацию для осуществления процесса производства ионообменной смолы катионита КУ-2-8.

- У ООО «АКВАХИМ» и ООО НПО ПЗС «ТАТСОРБ» отсутствует оборудование, на котором возможно осуществить производство ионообменной смолы катионита КУ-2-8.

- ООО «Аквахим» в 2017 году участвовало в закупках на поставку смолы ионообменной катионита КУ-2-8, указывая в качестве товара к поставке продукцию, переработанную ООО НПО ПЗС «ТАТСОРБ» под товарным знаком «ТАТСОРБ», получая приоритет участия в закупках, установленный Постановлением Правительства от 16.09.2016 №925.

Указанное поведение ответчиков свидетельствует о направленности умысла на заключение антиконкурентного соглашения, в результате которого другим хозяйствующим субъектам создается препятствие доступу на товарный рынок.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ООО «Аквахим» (ИНН 1658153270) и ООО НПО «ПЗС «Татсорб» (ИНН 1658176580) в части заключения и исполнения антиконкурентного соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок поставки ионообменной смолы катионита КУ-2-8 как нарушение п. 3 ч. 4 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Действующее законодательство определяет вину юридического лица (как субъекта административного правонарушения, не обладающего возможностью психического отношения к совершенному противоправному деянию) как наличие у него возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, и непринятии всех зависящих от него мер по их соблюдению. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения норм законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «Аквахим» и ООО НПО «ПЗС «Татсорб» выражается в том, что у обществ имелась возможность не заключать рассматриваемый контракт и дополнительное соглашение к нему с единственным поставщиком в обход конкурентных процедур, а заключить такой контракт по итогам проведения конкурентных процедур АО «Транснефть-Прикамье» на принципах добросовестности, открытости, соперничества, однако, ответчики не предприняли мер для соблюдения соответствующих принципов, а направленность их действий свидетельствует о намеренном совершении указанных противоправных действий.

Доказательства, свидетельствующие о принятии ООО «Аквахим» и ООО НПО «ПЗС «Татсорб» всех зависящих от них мер для соблюдения правил и норм, за нарушение которых антимонопольным законодательством предусмотрена ответственность, отсутствуют.

Материалами дела опровергается тот факт, что вменяемые ответчикам нарушения антимонопольного законодательства были вызваны чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данных юридических лиц, при соблюдении ими той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от них в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Учитывая изложенное, Комиссия Татарстанского УФАС России считает вину ООО «Аквахим» и ООО НПО «ПЗС «Татсорб» в нарушении пункта 3 части 4 статьи 11 Закона защите конкуренции установленной.

Комиссия установила, что в настоящее время страной производства указывается Китай, на упаковке продукции указывается информация по организации, которая занимается расфасовкой продукции – ООО НПО «ПЗС «Татсорб». В паспортах продукции также страной производства материала указан Китай, расфасовано в России ООО НПО «ПЗС «Татсорб». Учитывая изложенное, основания для выдачи предписания отсутствуют.

До заседания Комиссии в Управление от ООО «НПО ПЗС «ТАТСОРБ» поступили сведения, запрошенные Комиссией согласно определению от 05.07.2018. Каких-либо возражений по существу вменяемого нарушения и фактических обстоятельств по делу от ответчиков на момент проведения заседания Комиссии 16.08.2018 не поступило, равно не поступило ходатайств об отложении рассмотрения дела.

О времени и месте заседания Комиссии, назначенного на 16.08.2018, Ответчики уведомлены надлежащим образом, что подтверждается почтовыми уведомлениями от 08.08.2018. Учитывая изложенное, Комиссия считает возможным рассмотреть настоящее дело без участия Ответчиков.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьями 41, 41.1, 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Аквахим» (420006, г. Казань, пгт Левченко, территория Овощной базы №2, д. 7, оф. 1; ИНН/КПП 1658153270/165801001, ОГРН 1141690009262) и ООО НПО «ПЗС «Татсорб» (420006, г. Казань, ул. Левченко, д. 7, оф. 2; ИНН/КПП 1658176580/165801001, ОГРН 1151690013441) нарушившими п. 3 ч. 4 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении и исполнении антиконкурентного соглашения о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок услуг по осуществлению строительно-монтажных работ.

2. Передать материалы настоящего дела должностному лицу, уполномоченному рассматривать дела об административных правонарушениях, для возбуждения административного производства по фактам, указанным в решении по настоящему делу.

3. Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)