

РЕШЕНИЕ

о нарушении антимонопольного законодательства по делу № 03-24/02-2017

Резолютивная часть решения оглашена 24 марта 2017 года

В полном объеме решение изготовлено 07 апреля 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

рассмотрев дело № 03-24/02-2017 о нарушении ОАО «Контакт» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившимся в навязывании невыгодных условий договоров поставки резисторов, в присутствии представителя ответчика М. по доверенности, представителя заявителя АО «Арзамасский приборостроительный завод имени П.И. Пландина» О. по доверенности и представителя заявителя ПАО «Нижегородский телевизионный завод им. В.И. Ленина» А. по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

Марийским УФАС России в отношении ОАО «Контакт» возбуждено дело № 03-24/02-2017 по признакам нарушения обществом пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившимся в навязывании невыгодных условий договоров поставки резисторов.

На заседании Комиссии ответчик не признал в своих действиях нарушение антимонопольного законодательства и указал, что при расчетах с контрагентами в рамках государственного оборонного заказа не обязан открывать специальные банковские счета, если сумма поставляемых обществом резисторов составляет менее 3 млн. руб.

ПАО «НИТЕЛ» представило письменные и устные пояснения, в которых указало, что действия ОАО «Контакт» по навязыванию невыгодных условий по осуществлению расчетов в рамках государственного оборонного заказа без использования специального банковского счета, равно как и предложение осуществлять расчеты через расчетный счет недопустимо в силу действующего законодательства.

АО «Арзамасский приборостроительный завод имени П.И. Пландина» указал, что его права не нарушены, так как взаимоотношения между обществом и ответчиком осуществляются на основании договора от 15.12.2016 № 48-46, которым не предусмотрено открытие специального счета в рамках государственного оборонного заказа в связи с приобретением резисторов на сумму менее 3 млн. руб.

Комиссия Марийского УФАС России, рассмотрев материалы дела, выслушав пояснения лиц, участвующих в деле, пришла к выводу, что действия ОАО «Контакт»

по навязыванию невыгодных условий договоров поставки резисторов нарушают требования пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции по следующим основаниям.

Согласно статье 5 Закона о защите конкуренции 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.

Федеральным законом от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» (далее - Закон о государственном оборонном заказе) установлены особенности признания доминирующего положения хозяйствующего субъекта.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 14 Закона о государственном оборонном заказе доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта, при котором он осуществляет или имеет возможность осуществлять поставки продукции по государственному оборонному заказу, сырья, материалов и комплектующих изделий, выполнение работ, оказание услуг, необходимые для выполнения государственного оборонного заказа, и в отношении этого хозяйствующего субъекта выполняется хотя бы одно из следующих условий:

- 1) хозяйствующий субъект включен в установленном порядке в реестр единственных поставщиков (исполнителей, подрядчиков);
- 2) хозяйствующий субъект является единственным производителем продукции по государственному оборонному заказу, использование которой, и (или) ее составных частей, и (или) комплектующих изделий при выполнении государственного оборонного заказа предусмотрено конструкторской или иной документацией либо требованиями государственного заказчика.

В соответствии со статьей 3 Закона о государственном оборонном заказе под головным исполнителем поставок продукции по государственному оборонному заказу понимается юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством Российской Федерации и заключившее с государственным заказчиком государственный контракт по государственному оборонному заказу.

Исполнителем, участвующим в поставках продукции по государственному оборонному заказу, признается лицо, входящее в кооперацию головного исполнителя и заключившее контракт с головным исполнителем или исполнителем.

Кооперацией головного исполнителя является совокупность взаимодействующих между собой лиц, участвующих в поставках продукции по государственному оборонному заказу в рамках сопровождаемых сделок. В кооперацию входят головной исполнитель, заключающий государственный контракт с государственным заказчиком, исполнители, заключающие контракты с головным исполнителем, и исполнители, заключающие контракты с исполнителями.

Согласно части 2 статьи 8 Закона о государственном оборонном заказе

исполнитель обеспечивает соответствие поставок продукции по государственному оборонному заказу, в том числе материалов и комплектующих изделий, требованиям, установленным контрактом.

Между ОАО «Контакт» и ПАО «НИТЕЛ» заключен договор от 18.11.2014 № 478-46 на поставку резисторов.

Также между ОАО «Контакт» и АО «Арзамасский приборостроительный завод им. П.И. Пландина» заключен договор от 11.01.2016 № 48-46 на поставку резисторов.

Продукция по договорам является элементом военной продукции, изготавливаемой во исполнение государственного оборонного заказа.

Согласно письму Военного представительства Министерства обороны Российской Федерации № 1666 от 02.12.2016 вх. № 14422 ОАО «Контакт» является единственным производителем резисторов СП5-2ВА, СП5-16ВА, СП5-2ВБ, СП5-16ВБ, СП5-16ВВ, СП5-2В, ППБ-3А, ППБ-16Г, ППБ-25Г; СП5-3В, СП5-ВА. Информация представителем заказчика представлена из Перечня электронной компонентной базы, разрешенной для применения при разработке, модернизации, производстве и эксплуатации вооружения, военной и специальной техники. (Перечень ЭКБ 11-2015 утвержден Министерством промышленности и торговли Российской Федерации).

Согласно письму Министерства обороны Российской Федерации от 22.03.2016 исх. № 210/3/2/2216 серийным изготовителем и поставщиком резисторов категории качества «ВП»: СП5-16ВА, СП5-16ВБ, СП5-16ВВ, СП5-16ВГ ОЖО.468.519 ТУ, СП5-2В, СП5-2ВА, СП5-2ВБ, СП5-3В, СП5-3ВА (ОЖО.468.539ТУ), и категории качества «ОС»: ОС СП5-16ВВ (ОЖО.468.519ТУ, ОЖО.468.560ТУ), ОС СП5-2В, ОС СП5-2ВА, ОС СП5-2ВБ, ОС СП5-3ВЭ, ОС СП5-3ВА (ОЖО.468.539ТУ, ОЖО.468.560 ТУ) является ОАО «Контакт». Сведений о других поставщиках указанных изделий на территории Российской Федерации министерство не имеет.

Таким образом, ОАО «Контакт» является единственным производителем рассматриваемых резисторов, которые применяются при производстве продукции военного назначения, а, следовательно, общество занимает доминирующее положение на рынке производства и реализации указанных резисторов в географических границах территории Российской Федерации. В этой связи на ОАО «Контакт» распространяются запреты на злоупотребление доминирующим положением, предусмотренные статьей 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 10 Закона 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

В соответствии с подпунктом 3 части 1 статьи 8 Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» (далее – Закон о государственном оборонном заказе) осуществление расчетов между хозяйствующими субъектами в рамках государственного оборонного заказа должно осуществляться с использованием отдельного банковского счета.

Согласно части 2 статьи 8 Закона о государственном оборонном заказе исполнитель обеспечивает поставку продукции по государственному оборонному заказу, заключает с уполномоченным банком, выбранным головным исполнителем, договор о банковском сопровождении, для каждого контрагента открывает отдельный банковский счет.

Статьей 8.3 Закона о государственном оборонном заказе установлено, что режим использования отдельного счета предусматривает списание денежных средств только при указании в распоряжении идентификатора государственного контракта, а также списание денежных средств только на отдельный счет, за исключением списания денежных средств с такого счета на иные банковские счета в целях, установленных подпунктами «а»-«з» пункта 2 части 1 статьи 8.3 Закона о государственном оборонном заказе.

Согласно подпункту «з» пункта 2 части 1 статьи 8.3 Закона о государственном оборонном заказе режим использования отдельного счета предусматривает списание денежных средств только на отдельный счет, за исключением списания денежных средств с такого счета на иные банковские счета при оплате иных расходов на сумму не более трех миллионов рублей в месяц.

В целях соблюдения указанных требований ПАО «НИТЕЛ» письмами от 12.11.2015 исх. № 129-1835, 10.12.2015 исх. № 129-2227, 18.12.2015 исх. № 129-2392, 25.12.2015 исх. № 129-2666, 20.01.2016 исх. № 129-379, 22.01.2016 исх. № 129-583, 02.02.2016 исх. № 129-804 и 04.02.2016 исх. № 129-876 и АО «Арзамасский приборостроительный завод им. П.И. Пландина» 06.10.2015 исх. № 260-4647 обратились к ОАО «Контакт» с требованиями о необходимости открытия отдельного банковского счета для осуществления расчетов по приобретаемым товарам у ОАО «Контакт».

Указанные требования обществами в адрес ОАО «Контакт» заявлены в силу того, что в договорах поставки резисторов для расчетов определены банковские счета, не являющиеся специальными счетами, предназначенными для расчетов в рамках государственного оборонного заказа.

Однако ОАО «Контакт» письмами от 26.11.2015 исх. № 46-5/478, от 29.01.2016 исх. № 46-5/478, от 11.01.2016 исх. № 46-5/478, от 11.02.2016 исх. № 46-5/478 и от 06.10.2015 исх. № 46-5/48 предложило ПАО «НИТЕЛ» и АО «Арзамасский приборостроительный завод им. П.И. Пландина» действовать в рамках подпункта «з» пункта 2 части 1 статьи 8.3 Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» без открытия отдельного банковского счета и приобретать товары на сумму менее 3 миллионов рублей.

Также ПАО «НИТЕЛ» письмом от 01.02.2017 исх. № 125-03 указало, что в июле 2016 года и 30 января 2017 года в адрес ОАО «Контакт» направлено уведомление с указанием наличия потребности в приобретении у ответчика резисторов, проекты контрактов и спецификации к ним на приобретение рассматриваемой продукции, однако ОАО «Контакт» данные проекты не подписало.

Кроме того, ПАО «НИТЕЛ» указало, что в настоящий момент требования общества к ОАО «Контакт» об открытии специального банковского счета для осуществления расчетов и приобретения резисторов не исполнено.

Также Марийским УФАС России установлено, что взаимоотношения между ОАО «Контакт» и АО «Арзамасский приборостроительный завод им. П.И. Пландина» осуществляются на основании договора от 15.12.2016 № 48-46, которым не предусмотрено открытие специального счета в рамках государственного оборонного заказа.

ОАО «Контакт» в рамках рассмотрения дела ссылалось на подпункт «з» пункта 2 части 1 статьи 8.3 Закона о государственном оборонном заказе, указывало, что при поставке резисторов для государственного оборонного заказа в сумме до 3 миллионов рублей вправе осуществлять расчеты без открытия специального банковского счета. Указанное подтверждается письмами ОАО «Контакт» от 26.11.2015 исх. № 46-5/478, от 29.01.2016 исх. № 46-5/478, от 11.01.2016 исх. № 46-5/478, от 11.02.2016 исх. № 46-5/478 и от 06.10.2015 исх. № 46-5/48.

Однако трактовка ОАО «Контакт» подпункта «з» пункта 2 части 1 статьи 8.3 Закона о государственном оборонном заказе является юридически неверной.

Так, подпункт «з» пункта 2 части 1 статьи 8.3 Закона о государственном оборонном заказе определяет, что взаиморасчеты между контрагентами возможны при оплате иных сопутствующих в рамках государственного оборонного заказа расходов на сумму не более трех миллионов рублей в месяц и не устанавливает обязанность осуществления расчетов в рамках общих банковских счетов ОАО «Контакт» без открытия специальных банковских счетов при приобретении конкретных товаров (резисторов).

К иным расходам, по смыслу Закона о государственном оборонном заказе, могут быть отнесены все расходы, связанные с текущей деятельностью участников дела, которые прямо не указаны в числе разрешенных операций, а также в перечне операций, представляющих исключение из запрещенных операций (пункты 2,3,9,10 статьи 8.4 Закона о государственном оборонном заказе), и при этом не указаны в числе запрещенных операций (статья 8.4 Закона о государственном оборонном заказе).

Таким образом, приобретение заявителями комплектующих изделий, а именно резисторов, а также продажа ОАО «Контакт» указанных товаров нельзя расценить как расходы, связанные с текущей их деятельностью, а, следовательно, оплата данных резисторов не может производиться как оплата иных расходов в контексте подпункта «з» пункта 2 части 1 статьи 8.3 Закона о государственном оборонном заказе.

Кроме того, согласно представленным ОАО «Контакт» уведомлениям Банка ВТБ (ПАО) от 22.03.2017 о резервировании отдельного банковского счета следует, что

сведения о зарезервированном номере отдельного банковского счета и платежных реквизитов носят информационный характер и не могут быть использованы для осуществления расчетов до заключения с Банком ВТБ (ПАО) договора банковского счета и открытия на его основании отдельного банковского счета. Проведение приходных и расходных операций с использованием зарезервированного номера отдельного банковского счета и платежных реквизитов не осуществляется.

Однако исполнение договоров поставки резисторов в рамках государственного оборонного заказа между ОАО «Контакт» и ПАО «НИТЕЛ», АО «Арзамасский приборостроительный завод им. П.И. Пландина», а также осуществление оплаты по данным договорам невозможно без открытия специального банковского счета.

Таким образом, ОАО «Контакт» навязало ПАО «НИТЕЛ» и АО «Арзамасский приборостроительный завод им. П.И. Пландина» невыгодные условия договоров поставки резисторов об осуществлении расчетов без открытия специального счета, чем нарушило пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

При этом Комиссия Марийского УФАС России учитывает, что ОАО «Контакт» представило уведомления о резервировании номера отдельного банковского счета в валюте Российской Федерации от 22.03.2017 в адрес Банка ВТБ (ПАО) с целью дальнейшей работы по государственному оборонному заказу.

В соответствии со статьями 23 и 50 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган по результатам рассмотрения материалов дела, если нарушение антимонопольного законодательства со стороны ответчика продолжается вправе выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Таким образом, Комиссия Марийского УФАС России в соответствии с представленными документами и пояснениями лиц, участвующих в деле, а также в связи с продолжением совершения ОАО «Контакт» неправомερных действий считает необходимым выдать обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 10, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

Р Е Ш И Л А:

Признать в действиях открытого акционерного общества «Контакт» (ул. Карла Маркса, д. 133, г. Йошкар-Ола, Республика Марий Эл, 424026, ИНН 1215013114) факт нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в навязывании невыгодных условий договоров поставки резисторов об осуществлении расчетов за поставку товаров не соответствующих статье 8.3 Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе».

Выдать открытому акционерному обществу «Контакт» обязательное для исполнения

предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Предписание № 03-24/02-2017

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

«28» марта 2017 года г. Йошкар-Ола

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии, членов Комиссии, на основании своего решения от 28 марта 2017 года о признании в действиях ОАО «Контакт» факта нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании условий договоров поставки резисторов, исключающих обязанность открытия обществом специальных банковских счетов, в рамках государственного оборонного заказа, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

предписывает:

1. ОАО «Контакт» прекратить нарушение пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», для чего в тридцатидневный срок со дня получения настоящего предписания внести изменения в договор поставки резисторов, заключенных с ПАО «НИТЕЛ» и АО «Арзамасский приборостроительный завод им. П.И. Пландина», а также осуществлять расчеты за поставленные резисторы с соблюдением требований статей 8 и 8.3 Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе».

2. О выполнении настоящего предписания сообщить Марийскому УФАС России с приложением письменных доказательств в трехдневный срок со дня его исполнения.

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд Республики Марий Эл в течение трех месяцев со дня выдачи предписания.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Примечание: В соответствии с ч. 2.6 ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на

юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.