

Решение

по делу № 1-00-36/00-29-16

«25» ноября 2016 г. г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 18 октября 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено 25 ноября 2016 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> ,

в присутствии на заседании: <...> ,

УСТАНОВИЛА:

1. Обстоятельства послужившие основанием для возбуждения дела.

В ФАС России поступило заявление ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия» от 18.09.2015 № 263/495 (вх. ФАС России от 24.09.2015 № 103540/15) о возможных признаках нарушения ОАО «МНИИРС» антимонопольного законодательства, выразившихся в увеличении в 2016 году цены на прибор ЛБ-1 (далее также Продукция).

В целях всестороннего рассмотрения заявления ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия», в ОАО «МНИИРС» были направлены запросы о предоставлении документов и информации (исх. от 06.10.2015 № ДФ/54163/15 и от 09.12.2015 № МО/70482/15).

Из документов, предоставленных по запросам ФАС России, установлено, что в 2012 году между ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия» и ОАО «МНИИРС» заключен договор от 29.03.2012 № 247-N030/2012 на изготовление и поставку 13 комплектов Продукции в 2013, 2014 и 2015 годах. Стоимость комплекта Продукции в 2015 году составила 2 581 840,00 руб. с НДС, что подтверждается протоколом согласования цены № 4 от 20.06.2014.

Письмом от 22.09.2015 № 1314/A030 (проект договора от 06.04.2015 № 103-N030/2015, направленный в ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия»)

ОАО «МНИИРС» направило предложение заключить договор поставки на 2016 год по цене 4 622 200,00 руб., что на 79% превышает цену 2015 года и на 64,40 % превышает цену, рассчитанную с применением индексов цен производителей по видам экономической деятельности Минэкономразвития России (письмо Минэкономразвития России от 16.10.2015 № 29635-АВ/ДОЗи).

ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия» в своих письмах от 18.09.2015 № 263/495 (вх. ФАС России от 24.09.2015 № 103540/15) указало на невозможность замены Продукции ОАО

«МНИИРС» на иную аналогичную продукцию в связи с тем, что Продукция прописана в конструкторской документации на космические корабли серии «Прогресс».

В процессе переговоров между ОАО «МНИИРС» и ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия» цена на Продукцию была снижена на 7 %, и установлена в размере 4 297 367,70 руб. с НДС (протокол согласования цены № 1 к договору от 06.04.2015 № 103-N030/2015), снижение составило 324 832,30 руб. с НДС. Установленная цена Продукции на 53% превышает цену, рассчитанную с применением индексов цен производителей по видам экономической деятельности Минэкономразвития России (письмо Минэкономразвития России от 16.10.2015 № 29635-АВ/ДОЗи).

С ценой, установленной протоколом согласования цены № 1 к договору № 103-N030/2015 от 06.04.2015, ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия» не согласно, поскольку считает ее необоснованно завышенной и ущемляющей права и интересы предприятия.

В связи с вышеизложенным и на основании поступившей информации, ФАС России возбуждено дело № 1-00-36/00-29-16 (далее – антимонопольное дело) по признакам нарушения ОАО «МНИИРС» части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (Приказ № 241/16 от 15.03.2016 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства»).

Кроме того, Комиссией ФАС России установлено, что основанием для заключения договора № 103-N030/2015 от 06.04.2015 и источником финансирования является государственный контракт между ОАО «РКК «Энергия» и Федеральным космическим агентством № 351-8008/14/368 от 01.12.2014, который заключен во исполнение государственного оборонного заказа.

В соответствии со статьей 12 Закона РФ от 20.08.1993 № 5663-1 «О космической деятельности», финансирование космической деятельности осуществляется в порядке, предусмотренном для государственного оборонного заказа, посредством выделения ассигнований из федерального бюджета государственным заказчиком и распределяется между исполнителями работ в соответствии с государственными контрактами.

В соответствии с подпунктом 4.1 статьи 3 Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе», кооперацией головного исполнителя признается 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.

Таким образом, ОАО «МНИИРС» является исполнителем по государственному оборонному заказу.

2. Описание продукции.

Продукция является комплектующим изделием для космических кораблей серии «Прогресс» в Российской Федерации, поставляемых по государственному

оборонному заказу в рамках выполнения Федеральной космической программы. Необходимость использования Продукции в рамках исполнения государственного оборонного заказа обусловлена конструкторской документацией. Продукция разработана ОАО «МНИИРС» по техническому заданию ОАО «РКК «Энергия» и предназначена для обеспечения обмена сигналами телеоператорного управления (ТОРУ) при межбортовой радиосвязи Международной Космической Станции (МКС) и грузового космического корабля серии «ПРОГРЕСС». Продукция (прибор ЛБ-1) размещается в приборном отсеке корабля «ПРОГРЕСС» и обеспечивает стыковку корабля «ПРОГРЕСС» с МКС в ручном режиме.

3. Обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения дела.

В ходе рассмотрения материалов антимонопольного дела, письмом от 01.02.2016 № 24/495 (вх. ФАС России от 03.02.2016 № 13470-ЭП)

ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия» представило выписку из конструкторской документации на прибор ЛБ-1. На основании конструкторской документации, протоколом № 03/2014 от 03.01.2014 заседания тендерной комиссии ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия» ОАО «МНИИРС» утверждено единственным поставщиком Продукции.

Иных производителей (поставщиков) аналогичной (взаимозаменяемой) Продукции антимонопольным органом не выявлено.

Согласно подпункту 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «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.

Таким образом, доля ОАО «МНИИРС» на рынке Продукции Российской Федерации составляет 100 %, в связи с чем ОАО «МНИИРС» признается занимающим доминирующее положение на указанном товарном рынке в соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенное, материалами антимонопольного дела подтверждено, что ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия» не имело возможности приобрести Продукцию у других производителей (поставщиков).

4. Сравнение и анализ затрат на изготовление Продукции.

Материалы антимонопольного дела содержат информацию о согласовании цены ОАО «МНИИРС» в 2015 году, а также о затратах, включенных в цену на 2016 год, на

основании которой была рассчитана цена на комплект Продукции, указанной в протоколе № 1 к договору № 103-N030/2015. Сравнение включенных в цену затрат приведено в таблице № 1

Таблица № 1

№ п/п	Наименование статей затрат	Цена за 1 прибор поставка в 2015 г. руб. по договору № 247-N030/2012 от 29.03.2012	Цена за 1 прибор поставка в 2016 г. руб. по договору № 103-N030/2015 от 06.04.2015	Увеличение цены 2016 г. по отношению к 2015 г.	% Увеличение цены
1	Материалы	370 686,40	571 903,00	201 216,60	35,18
2	Расходы на оплату труда (РОТ)	510 215,80	821 250,00	311 034,20	37,87
3	Отчисления на социальные нужды (30,2%)	154 085,17	248 017,50	93 932,33	37,87
4	Командировочные расходы	0	0	0	
5	Накладные расходы % НР	954 103,54 187,00	1 683 562,50 205,00	729 458,96 18,00	43,33 8,78
6	Итого собственных работ с/с	1 989 090,91	3 324 733,00	1 335 642,09	40,17
7	Затраты по работам, выполняемым сторонними организациями	0,00	36 102,00	36 102,00	100,00
8	Итого с/с	1 989 090,91	3 360 835,00	1 371 744,09	40,82
9	Прибыль % прибыли	198 909,09 10,00	281 002,03 8,45	82 092,94 -1,55	29,21
10	Цена	2 188 000,00	3 641 837,03	1 453 837,03	39,92
11	НДС 18 %	393 840,00	655 530,67	261 690,67	39,92
12	Итого цена с НДС	2 581 840,00	4 297 367,70	1 715 527,70	39,92

ОАО «МНИИРС» не представлены обоснования (в том числе подтверждающие документы и расчеты) повышения затрат на производство комплекта Продукции в 2016 году по следующим статьям:

- «Материалы». В цене поставки на 2016 год ОАО «МНИИРС» заявлено 571 903,00 руб., при этом, в соответствии с «Расшифровкой фактических затрат на материалы по изготовлению и поставке прибора ЛБ-1 к договору № 103-№ 030/2015 от 06.04.2015 г. на 1 комплект», затраты составили 403 649,47 руб. При этом ОАО «МНИИРС» не представлено обоснований повышения указанных

расходов ни в части повышения цен на отдельные материалы, ни в части изменения состава и количества расходуемых материалов.

- «Расходы на оплату труда»; в цене поставки на 2016 год затраты заявлены в размере 821 250,00 руб., при этом трудоемкость изготовления Продукции составляет 18,25 человеко-месяцев и не изменялась в рассматриваемый период времени, состав работников, участвующих в изготовлении Продукции, также не изменился.

Согласно представленному ОАО «МНИИРС» «План фактному анализу по изготовлению и поставке 13 (тринадцати) комплектов Продукции по договору от 29.03.2012 г. № 247-N030/2012», расходы на оплату труда (фактические выплаты) при изготовлении одного комплекта Продукции в 2015 году составили 455 269,01 руб. (в среднем). Обоснования повышения оплаты труда на 2016 год отсутствуют.

В пункте 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции под монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование (далее - сопоставимый товарный рынок), при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами, в том числе установленная:

1) путем повышения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, остались неизменными или их изменение не соответствует изменению цены товара;

б) состав продавцов или покупателей товара остался неизменным либо изменение состава продавцов или покупателей товара является незначительным;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, остались неизменными или их изменение несоразмерно изменению цены товара;

2) путем поддержания или неснижения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, существенно снизились;

б) состав продавцов или покупателей товара обуславливает возможность изменения цены товара в сторону уменьшения;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, обеспечивают возможность изменения цены товара в сторону уменьшения.

Статьей 45.1 Закона о защите конкуренции установлена обязанность лица, участвующего в деле, раскрыть доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле, в пределах срока, установленного комиссией ФАС России.

Вместе с тем ОАО «МНИИРС» не представлены Комиссии ФАС России надлежащие доказательства экономической и технологической обоснованности цены на Продукцию, установленную на 2016 год. На момент возбуждения и рассмотрения настоящего дела фактов снижения ОАО «МНИИРС» цены на Продукцию не установлено.

ОАО «МНИИРС» не обоснована и документально не подтверждена необходимость произошедшего увеличения цены на Продукцию путем увеличения отдельных статей затрат в составе ее производственной себестоимости.

В соответствии с пунктом 5 Порядка, утвержденного приказом Минпромэнерго России от 23.08.2006 N 200 «Об утверждении Порядка определения состава затрат на производство продукции оборонного назначения, поставляемой по государственному оборонному заказу», несоблюдение (несоответствие) критерия обоснованности (экономической оправданности) и документального подтверждения является основанием для исключения затрат из себестоимости продукции оборонного назначения, поставляемой по государственному оборонному заказу.

Кроме того, проанализированные Комиссией ФАС России темпы повышения ОАО «МНИИРС» цен на Продукцию существенно превышают установленные инфляционные показатели прогноза социально-экономического развития Российской Федерации (приказ Министерства экономического развития Российской Федерации от 29.01.2015 № 37 «Об утверждении Порядка применения индексов цен и индексов-дефляторов по видам экономической деятельности при прогнозировании цен на продукцию, поставляемую по государственному оборонному заказу»).

Комиссия ФАС России считает, что в соответствии со статьей 6 Закона о защите конкуренции установленная ОАО «МНИИРС» цена на Продукцию является монопольно высокой, так как превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли, а также сформирована с нарушением установленного порядка ценообразования на указанную продукцию.

Комиссия ФАС России пришла к выводу, что основной причиной увеличения стоимости выпускаемой Предприятием продукции могла стать потребность в извлечении дополнительной прибыли.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, запрещаются действия (бездействия) 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 установление, поддержание монопольно высокой цены товара.

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России пришла к выводу, что затраты,

включенные в себестоимость Продукции, необоснованно завышены, цена на Продукцию является монопольно высокой, а действия ОАО «МНИИРС» по ее установлению в 2016 году для ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия» признаются злоупотреблением доминирующим положением.

5. На основании статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссией ФАС России было принято заключение об обстоятельствах дела от 25.10.2016 № 29/74704/16 (далее - Заключение).

Возражения на заключение со стороны ОАО «МНИИРС», ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия», ООО «ИнвестСити», АО «НИЖЕГОРОДСКАЯ», ООО «БЦ Нижегородская» не направлялись.

6. После полного и всестороннего изучения обстоятельств антимонопольного дела, оценив доказательства и доводы, представленные ответчиком по настоящему делу, Комиссия ФАС России пришла к следующему выводу:

Цена на Продукцию установленная ОАО «МНИИРС» для ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия» протоколом согласования цены № 1 к договору № 103-Н030/2015 от 06.04.2015 в размере 4 297 367,70 руб. признается монопольно высокой, а ОАО «МНИИРС» признается нарушившим пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России:

РЕШИЛА:

- - - Признать ОАО «МНИИРС» нарушившим пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в части установления для ЗАО «ЗЭМ» РКК «Энергия» монопольно высокой цены на Продукцию по договору № 103-Н030/2015 от 06.04.2015.
 - Выдать соответствующее предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.