

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-10-122/00-06-16

о нарушении антимонопольного законодательства

«22» сентября 2016 г. г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «12» сентября 2016 года

В полном объеме решение изготовлено «22» сентября 2016 года

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> ,

рассмотрев дело № 1-10-122/00-06-16 по признакам нарушения ПАО «Химпром» (адрес: 429952, Республика Чувашия, г. Новочебоксарск, ул. Промышленная, д. 101) пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке мягчителя-2 путем установления монопольно высокой цены на указанный товар на 2016 год,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела № 1-10-122/00-06-16 послужило заявление Акционерного общества «Каменскволокно» (далее – АО «Каменскволокно», Заявитель) от 29.12.2015 № 4336 (вх. от 30.12.2015 № 156449) о нарушении ПАО «Химпром» статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившемся в злоупотреблении доминирующим положением на рынке мягчителя-2 путем установления монопольно высокой цены на указанный товар на 2016 год.

Определением о назначении дела № 1-10-122/00-06-16 от 30.08.2016 № ЦА/59489/16 ФАС России запросила у ПАО «Химпром» утвержденные квартальные калькуляции себестоимости производства мягчителя-2, с обоснованием в случае увеличения статей затрат более чем на 5%, а также объем производства и рентабельность продаж указанной продукции.

Перед началом заседания Комиссии ФАС России, состоявшееся 12.09.2016 представитель АО «Каменскволокно» <...> заявил письменное ходатайство о привлечении к участию в деле № 1-10-122/00-06-16 в качестве заинтересованных лиц ЗАО ЦВМ «АРМОКОМ» и ООО НПФ «ТЕХИНКОМ», являющихся головными исполнителями государственного оборонного заказа по поставкам средств

индивидуальной бронезащиты (далее – ГОЗ по СИБ), в связи с тем, что результаты рассмотрения дела № 1-10-122/00-06-16 затрагивают их права и законные интересы.

Представитель ПАО «Химпром» <...> возразила на ходатайство представителя АО «Каменскволокно», отметив при этом, что рассмотрение дела № 1-10-122/00-06-16 возможно без привлечения к участию в деле в качестве заинтересованных лиц головных исполнителей ГОЗ по СИБ ЗАО ЦВМ «АРМОКОМ» и ООО НПФ «ТЕХИНКОМ», поскольку указанное действие не может повлиять на результаты рассмотрения дела.

1. На дату подачи данного заявления между ПАО «Химпром» и АО «Каменскволокно» действовал договор от 23 декабря 2016 г. № 01/5170 на поставку в 2015-2017 годах мягчителя-2 для целей исполнения государственного оборонного заказа (государственный контракт № 3/3/3/23/2014/ДГОЗ, головной исполнитель – ООО «НПФ «ТЕХИНКОМ»; государственный контракт № 3/3/319/2014/ДГОЗ, головной исполнитель – ЗАО «ЦВМ Армоком», пункт 1.3.2 договора).

Предметом государственного контракта №3/3/3/23/2014/ДГОЗ является изготовление и поставка единых общевойсковых бронезащит 6Б45 для нужд Минобороны России в 2014-2016 годах.

Предметом государственного контракта № 3/3/319/2014/ДГОЗ является изготовление и поставка единых общевойсковых бронешлемов 6Б47 для нужд Минобороны России в 2014-2016 годах.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» (далее – Закон о государственном оборонном заказе) исполнитель, участвующий в поставках продукции по государственному оборонному заказу (далее - исполнитель), это лицо, входящее в кооперацию головного исполнителя и заключившее контракт с головным исполнителем или исполнителем.

В соответствии с пунктом 4.1 статьи 3 Закона о государственном оборонном заказе кооперация головного исполнителя (далее - кооперация) - 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, ПАО «Химпром» признается участником государственного оборонного заказа.

С целью выявления иных производителей мягчителя-2 в Российской Федерации ФАС России направила соответствующий запрос в Минпромторг России.

Пунктом 5.7.1 Положения о Министерстве промышленности и торговли Российской Федерации, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.06.2008 № 438 (далее – Положение), на Минпромторг России возложена обязанность по ведению реестра организаций оборонно-промышленного комплекса.

Из пункта 1.5 административного регламента исполнения Министерством промышленности и торговли Российской Федерации государственной функции по ведению сводного реестра организаций оборонно-промышленного комплекса следует, что в указанный реестр включаются организации, осуществляющие обеспечение выполнения государственного оборонного заказа.

Кроме того, в соответствии с пунктом 5.21 (13) Положения, Минпромторг России обеспечивает создание, эксплуатацию и совершенствование государственной информационной системы промышленности.

Таким образом, Минпромторг России является компетентным органом в части определения хозяйствующих субъектов, являющихся производителями продукции по государственному оборонному заказу.

В соответствии с информацией, представленной Минпромторгом России, ПАО «Химпром» является единственным производителем мягчителя-2 ТУ 2484-007-00209421-2000 в Российской Федерации.

ПАО «Химпром» является производителем мягчителя-2 по ТУ 2484-007-00209421-2000, являющегося сырьем для производства нити арамидной «Руслан» ТУ 2272-036-51605609-2010 на АО «Каменскволокно».

Техническими условиями ТУ 2272-036-51605609-2010 на нить «Руслан» предусмотрено, что изготовление нити должно осуществляться с использованием мягчителя-2 ТУ 2484-007-00209421-2000.

В дальнейшем, АО «Каменскволокно» реализует нить арамидную «Руслан» ТУ 2272-036-51605609-2010 на ЗАО «Щелковская шелкоткацкая фабрика» для изготовления ткани технической для производства СИБ по ТУ 8378-020-00320992-2004, а также на ЗАО «Королевская шелковая фабрика «Передовая текстильщица» для производства тканей технических специального назначения арт. 86-144-03ВО, арт. 86-144-03 по ТУ 8378-017-00321069-2005ЛУ и тканей технических специального назначения арт. 86-294-05, арт. 86-294-05ВО по ТУ 8378-038-00321069-2006ЛУ.

Техническими условиями ТУ 8378-020-00320992-2004, ТУ 8378-017-00321069-2005ЛУ и ТУ 8378-038-00321069-2006ЛУ предусмотрено, что выработка соответствующих тканей осуществляется из нити арамидной «Руслан» ТУ 2272-036-51605609-2010.

Из представленной ООО «НПФ «ТЕХИНКОМ» и ЗАО «ЦВМ Армоком» конструкторской документации на изделия 6Б45 и 6Б47 следует, что для производства данных СИБ используется ткань, произведенная по указанным техническим условиям.

С учетом представленной структуры кооперации, можно сделать вывод, что ПАО «Химпром» осуществляет поставки сырья – мягчителя-2, необходимого для выполнения государственного оборонного заказа и при этом является единственным производителем указанного сырья в Российской Федерации.

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 сырья, материалов и комплектующих изделий, выполнение работ, оказание услуг, необходимые для выполнения государственного оборонного

заказа, при условии, что такой 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.

На основании данной нормы Закона о государственном оборонном заказе положение ПАО «Химпром» признается доминирующим на рынке мягчителя-2 на территории Российской Федерации и на него накладываются ограничения, предусмотренные частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, в том числе, запрет на установление монопольно высокой цены.

II. Как следует из материалов заявления АО «Каменскволокно», в 2015 году ПАО «Химпром» поставляло мягчитель-2 по средневзвешенной цене 3 218 142 руб/т.

В ходе переговоров о поставке мягчителя-2 в 2016 году ПАО «Химпром» предложило цену в размере 4 125 054 руб/т (без НДС) (письмо от 30.11.2015 № 798-КЦ-5-13933).

В качестве обоснования размера рентабельности (прибыли), принятого при утверждении цены на мягчитель-2 ПАО «Химпром» сообщило в ФАС России (вх. от 16.02.2016 № 20251-ДСП/16), что указанные параметры хозяйственной деятельности устанавливаются с учетом двух факторов:

а) нахождение рентабельности по предприятию в целом в пределах среднеотраслевых показателей;

б) требований нормативных актов, связанных с гособоронзаказом о нахождении рентабельности по продукции ГОЗ в пределах 20%.

Согласно материалам заявления АО «Каменскволокно», просьба общества к руководству ПАО «Химпром» о снижении и оптимизации цены на мягчитель-2 поставляемый в 2016 году, оставлена без удовлетворения.

В своем письме от 30.11.2015 № 798-КЦ-5-13933 ПАО «Химпром» в адрес АО «Каменскволокно» сообщает, что сложившаяся ситуация, при которой темп роста затрат на производство мягчителя-2 (сырье, материалы, энергетика, заработная плата) серьезным образом влияет на ухудшение финансового состояния предприятия – исполнителя ГОЗ, ввиду чего запрошенное формирование цены на мягчитель-2 на 2016 год с учетом индекса-дефлятора 104,2% не представляется возможным.

Проведенный ФАС России анализ ценообразования ПАО «Химпром» на мягчитель-2 на основе плановых данных показал следующее.

Динамика рентабельности продаж мягчителя-2.

Год	2013 г.	2014 г.	2016 г.	2016 г. (план)
Рентабельность продаж	20,07%	14,11%	10,10%	21,00%

Рентабельность от продажи мягчителя-2	21	16	13	24,3
Рентабельность в целом по предприятию	н/д	5,7	17,3	17

Из таблицы видно, что планируемый уровень рентабельности в 2016 году, при установлении цены на мягчитель-2 в размере 4 125 054 руб/т (без НДС), и, соответственно, получаемая прибыль от продаж на рынок, на котором ПАО «Химпром» занимает доминирующее положение, существенно превышает прибыль от реализации товаров того же предприятия на рынках с более развитой конкуренцией.

Предлагаемая для АО «Каменскволокно» цена приводит к росту рентабельности производства мягчителя-2 на 11,3 процентных пункта по сравнению с предыдущим годовым периодом, и, таким образом, рост цены превышает рост затрат на производство указанного товара.

В соответствии с частью 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции, монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, в том числе установленная 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.

Принимая во внимание, что расходы, необходимые для производства и реализации мягчителя-2 планомерно увеличиваются в 2016 году, при этом темпы их роста меньше темпов увеличения цены, что подтверждается ростом рентабельности производства товара, указанное в подпункте а пункта 1 части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции условие выполняется.

Изменения параметров товарного рынка мягчителя-2, указанные в подпунктах б и в пункта 1 части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции, в 2016 году не происходили.

Таким образом, предлагаемая ПАО «Химпром» цена на мягчитель-2 на 2016 год в размере 4 125 054 руб/т отвечала признакам монопольно высокой цены.

III. Из представленных ПАО «Химпром» материалов к заседанию Комиссии ФАС России установлено следующее.

В рамках исполнения заданий государственного оборонного заказа ПАО «Химпром» и АО «Каменскволокно» 30 декабря 2015 года заключили рамочный договор № 01/659 на поставку мягчителя-2. В соответствии с указанным договором

цена мягчителя-2 составила 4 028 671,04 руб/т (включая НДС). При этом каждая поставка товара осуществляется в сроки и объемах, которые согласовываются в отдельных договорах поставки.

Анализ фактических поставок мягчителя-2 по указанным отдельным договорам показал, что цена на данный товар в 2016 году соответствовала условиям рамочного договора № 01/659 и составила 3 414 128 руб/т. без НДС, что соответствует 4 028 671,04 руб/т (включая НДС).

С учетом изменившихся обстоятельств данного дела, предметом рассмотрения на соответствие антимонопольному законодательству является действующая в 2016 году цена мягчителя-2 в размере 3 414 128 руб/т (без НДС).

Представленная в дело информация ПАО «Химпром» о загрузке мощностей по производству мягчителя-2 показывает, что производственный цикл является дискретным, а именно, наработка необходимого для выполнения годового заказа объема продукции осуществляется в определенный период. В дальнейшем производство возобновляется при наличии у покупателей потребности в дополнительных объемах, как правило, значительно меньших основного заказа.

В связи с этим рентабельность в течение года существенно меняется от квартала к кварталу при неизменной цене, так как при простое оборудования производитель продолжает нести постоянные затраты, что приводит к росту себестоимости. Загрузка мощностей значительными объемами приводит к снижению себестоимости и, соответственно, росту рентабельности.

Корреляция между загрузкой мощностей и себестоимостью производства представлена в таблице.

Наименование	Ед. изм	1 кв. 2015г.	2 кв. 2015г.	3 кв. 2015г.	4 кв. 2015г.	2015г.	1 кв. 2016г.	2 кв. 2016г.	3 кв. 2016г.	4 кв. 2016г. прог.	2017г. план
Объем производства	тн	33,54	41,04	50,76	16,53	141,9	38,91	52,41	91,32	150	150
% загрузки мощностей	%	61%	75%	92%	30%	64%	71%	95%	83%	68%	68%
Полная себестоимость	руб/тн	3 077	2 765	2 500	5 123	2 878	3 179	2 927	3 070	3 307	3 463

Учитывая изложенное, экономически обоснованным представляется рассмотрение годовых показателей рентабельности для целей проверки соответствия антимонопольному законодательству цены на мягчитель-2.

Договором № 01/5170 от 16.12.2014, заключенным между ПАО «Химпром» и АО «Каменскволокно», цена на мягчитель-2 на 2015 год установлена в размере 3 161 230 руб/т на период поставки февраль-сентябрь (спецификация № 1 от 16.12.2014) и в размере 3 671 619 руб/т в период поставки август-октябрь (спецификации № 2 от 14.07.2015 и № 3 от 24.09.2015).

В соответствии с пунктом 2.1 Порядка применения индексов цен и индексов-дефляторов по видам экономической деятельности при прогнозировании цен на продукцию, поставляемую по государственному оборонному заказу (далее – Порядок), утвержденного приказом Минэкономразвития России от 29.01.2015 № 37, исполнители государственного оборонного заказа независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности вправе использовать Порядок при определении цены контракта с головным исполнителем (исполнителем) государственного оборонного заказа, цены единицы товара (работы, услуги), поставляемого с целью выполнения государственного оборонного заказа.

Таким образом, при ценообразовании на мягчитель-2, поставляемый ПАО «Химпром» на АО «Каменскволокно» в целях реализации государственного оборонного заказа, принимаются во внимание соответствующие индексы цен и индексы-дефляторы.

В 2014 году мягчитель-2 поставлялся ПАО «Химпром» на ОАО «Каменскволокно» по цене 3 028 000 руб/т (без НДС).

Первоначальный рост цены в 2015 году по сравнению с 2014 годом на мягчитель-2 для АО «Каменскволокно» составил 4,4%, что значительно ниже индекса-дефлятора по химической промышленности, определенного в размере 120%.

Кроме того, дальнейшее повышение цены до 3 671 619 руб/т (без НДС), что составило в совокупности 21,2%, незначительно превысило указанный индекс-дефлятор.

Необходимо отметить, что рентабельность по полной себестоимости мягчителя-2 в 2015 году составила 13%, что значительно меньше отраслевой рентабельности 33% по данным Росстата.

При анализе структуры себестоимости производства мягчителя-2 в 2015 году необоснованных затрат не выявлено.

С учетом изложенного, установленная цена на мягчитель-2 в 2015 году в размере 3 671 619 руб/т (без НДС) не носит признаков монопольно высокой цены.

В 2016 году ПАО «Химпром» установило цену на мягчитель-2 для АО «Каменскволокно» в размере 3 414 128 руб/т.

Указанная цена ниже максимальной цены, определенной с применением индекса-дефлятора на 2016 год в размере 107,7% и составляющей 3 954 333 руб/т. (без НДС).

Прогнозируемая ПАО «Химпром» себестоимость производства мягчителя-2 в 2016 году на объем производства 150 тонн товара составляет 3 307 840 руб/т. При анализе структуры указанной себестоимости необоснованных видов затрат Комиссией ФАС России также не выявлено.

При цене 3 414 128 руб/т (без НДС) и 3 954 333 руб/т (без НДС) рентабельность составит соответственно 3,2% и 19,5%.

Согласно данным Росстата, в I полугодии 2016 года среднеотраслевая

рентабельность по химическому производству составила 28,6%, что выше указанных показателей ПАО «Химпром».

Необходимо отметить, что рентабельность товаров, обращающихся на соответствующем рынке, является экономическим показателем, характеризующим в целом эффективность хозяйственной деятельности предприятий и определяемый, в том числе, общими условиями функционирования рынка.

Учитывая, что на средний показатель рентабельности в отрасли в меньшей степени влияет монополистическая деятельность отдельных хозяйствующих субъектов, можно полагать обоснованным применение данного показателя при анализе соотношения необходимой прибыли к затратам доминирующего хозяйствующего субъекта.

Положения статьи 6 Закона о защите конкуренции предусматривают два метода анализа цены товара на предмет ее соответствия признакам монополюльно высокой цены: затратный метод и метод сопоставимых рынков.

Принимая во внимание особенности государственного регулирования сферы государственного оборонного заказа, а также установленные географические границы рынка мягчителя-2, применение метода сопоставимых рынков не представляется возможным, так как сопоставимого рынка в пределах и за пределами Российской Федерации не существует.

Затратный метод представляет собой метод определения расходов и прибыли, необходимых для производства и реализации товара, путем сопоставления уровня рентабельности занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, в том, числе с уровнем рентабельности того же самого хозяйствующего субъекта в иные периоды времени.

Также при анализе ценообразования допустимо осуществлять сравнение уровня рентабельности доминирующего хозяйствующего субъекта с уровнем отраслевой рентабельности по соответствующему виду хозяйственной деятельности.

Учитывая изложенные выводы ретроспективного анализа рентабельности и ее сравнение со среднеотраслевой нормой, установленная ПАО «Химпром» цена на мягчитель-2 для ОАО «Каменскволокно» на 2016 год не имеет признаков монополюльно высокой цены, так как она ниже возможной экономически обоснованной цены в размере 3 954 333 руб./т.(без НДС).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Производство по делу № 1-10-122/00-06-16 в отношении ПАО «Химпром» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции прекратить, в связи с отсутствием нарушения антимонополюльного законодательства в рассматриваемых Комиссией ФАС России действиях.

2. Отклонить ходатайство АО «Каменскволокно» о привлечении к участию в деле № 1-10-122/00-06-16 в качестве заинтересованных лиц ЗАО ЦВМ «АРМОКОМ» и ООО НПФ «ТЕХИНКОМ», в связи с прекращением рассмотрения дела № 1-10-122/00-06-16 в отношении ПАО «Химпром».

3. Направить решение сторонам по делу.