

РЕШЕНИЕ

по делу № 05/01/10-12/2019

«26» мая 2020 г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «13» мая 2020 г.

В полном объеме решение изготовлено «26» мая 2020 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 05/01/10-12/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

<...> (далее – Комиссия; Комиссия ФАС России),

рассмотрев дело № 05/01/10-12/2019 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Конгсберг Маритайм Рус» (место нахождения: проспект Невский, дом 32-34, литер А, офис 41Н, Санкт-Петербург, 191186) (далее – Ответчик; ООО «Конгсберг Маритайм Рус») пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в присутствии на заседании:

- <...> – уполномоченного представителя ООО «Агро-Инвест» (доверенность от 03.08.2018 № б/н);
- <...> – уполномоченного представителя ООО «Конгсберг Маритайм Рус» (доверенность от 10.01.2020 № 2);
- <...> – уполномоченного представителя компании «Берген Энджайнс АС» (доверенность от 10.09.2019 № б/н).

УСТАНОВИЛА:

I. Основанием для возбуждения и рассмотрения дела № 05/01/10-12/2019 явилось заявление (Том дела № 1, стр. 534) общества с ограниченной ответственностью «Агро-Инвест» (зарегистрировано

29.01.2013 Инспекцией Федеральной налоговой службы по Ленинскому округу г. Калуги), ОГРН 1134004000063, ИНН 4012005152; далее – Заявитель; ООО «Агро-Инвест») о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях общества с ограниченной ответственностью **«Конгсберг Маритайм Рус»** (зарегистрировано 29.01.2013 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 10 по Санкт-Петербургу) ОГРН 1067746829809, ИНН 7710637012; далее - Ответчик; ООО «Конгсберг Маритайм Рус), выразившихся в установлении монопольно высокой цены товара на запасные части, необходимые для проведения технического обслуживания Генераторной установки № В35:40V20AG2 в 2018 году (далее - Заявление).

Как следует из Заявления, в соответствии с договором от 10.02.2014 № 001-АИ-DL, заключенным между Заявителем и компанией «Далсен Гринхаус Проджектс Б.В.», компания «Далсен Гринхаус Проджектс Б.В.» обязалась в том числе поставить и ввести в эксплуатацию генераторную установку № В35:40V20AG2 (далее - Установка).

Между компанией «Далсен Гринхаус Проджектс Б.В.» и компанией «Берген Энджайнс АС» 15.04.2014 заключен договор на поставку и ввод в эксплуатацию Установки (далее - Договор).

Между компаниями «Далсен Гринхаус Проджектс Б.В.», «Берген Энджайнс АС» и Заявителем 16.04.2014 подписано трехстороннее соглашение, в соответствии с которым права и обязанности компании «Далсен Гринхаус Проджектс Б.В.» переходят к Заявителю.

Таким образом, на основании указанных выше соглашений ООО «Агро-инвест» является Покупателем и Заказчиком, а компания «Берген Энджайнс АС» является Поставщиком генераторной установки В35:40V20AG2 на объект по адресу: Калужская область, Людиновский район, деревня Заболотье, Тепличный комплекс, строение 4.

ООО «Агро-Инвест» в своем Заявлении отметило, что **ООО «Конгсберг Маритайм Рус» (бывшее наименование - ООО «Роллс-Ройс Интернешнл»¹⁾** является единственным на территории Российской Федерации юридическим лицом группы компаний Берген, осуществляющим продажу запасных частей и техническое обслуживание двигателей. В обоснование своих доводов ООО «Агро-Инвест» представило заключение специалиста № 02-06-Е/2018 в области товаро-технического исследования АНО «Межрегиональный центр экспертизы» <...> (далее – Заключение эксперта) (Том дела № 1, стр. 496).

При этом ООО «Агро-Инвест» заявило, что стоимость одних и тех же запасных частей для технического обслуживания с наработкой

двигателей в 10 000 (ТО 10 000) в 2018 году завышена до 50% по отношению к техническому обслуживанию с наработкой двигателей в 2 000 (ТО 2 000) в 2016 году, с наработкой двигателей в 5 000 (ТО 5 000) в 2017 году.

В соответствии с пунктом 1 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 путем установления, поддержания монопольно высокой цены товара.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции 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, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами.

В соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Порядок) ФАС России проведен анализ состояния конкуренции, по результатам которого установлено, что продуктовыми границами товарного рынка являются запасные части к Установке, включающие в себя номенклатуру из 28 товаров, единым функциональным назначением которых является их использование при осуществлении технического обслуживания Установки².

Аналитический отчет о состоянии конкуренции на рынке запасных частей для технического обслуживания Генераторной установки «B35:40V20AG2» в Российской Федерации (далее - Аналитический отчет) от 18.06.2019 приобщен к материалам дела (Том дела № 1, стр. 7).

Согласно аналитическому отчету, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции установлено доминирующее положение ООО «**Конгсберг Маритайм Рус**» и компании «Bergen Engines AS», входящих во временной интервал исследования рынка (с декабря

2015 года по август 2018 года) в одну группу лиц в соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции, на рынке запасных частей для технического обслуживания Генераторной установки «B35:40V20AG2» в Российской Федерации с долей 100% в 2016-2018 годах.

Исходя из данных, представленных Ответчиком на запрос ФАС России от 06.11.2018 № АЦ/89576/18, в том числе данных об основных показателях хозяйственной деятельности, включающих расчет наценки на конечную продукцию, устанавливаемую ООО «Ролс-Ройс Интрэнешнл»³, ФАС России произведен расчет возможной стоимости запасных частей для технического обслуживания Установки (ТО 10 000), представлен в таблице 1.

Таблица № 1

Статьи затрат	Размер заказа	Общая стоимость запасных частей (закупка)	
		43438,68	
Транспортные расходы	от 1000 до 5000 евро	max	5000
Подача налоговой декларации	от 1000 до 2000 евро	max	2000
Стоимость обработки	1600 евро		1600
Правовая проверка контракта	1000 евро		1000
Страхование груза	1%		434,39
Возможная пошлина	15%		6515,8
Риск увеличения цены	30%		13031,6
Валютный риск	5%		2171,93
Риск по гарантии	15%		6515,8
Целевая маржинальность	10%		4343,87
Итого наценка			42613,39
Итого расчетная цена поставки для			

Фактическая цена поставки		86 052,07
Фактическая цена поставки		104 866,33
Разница		18 814,26

Как видно из Таблицы 1, разница между фактической ценой поставки запасных частей к Установки (104 866,33 евро) и ценой, рассчитываемой с учетом наценок (86 052,07 евро), составила 18 814,26 евро или 21,8%.

Прибыль **ООО «Конгсберг Маритайм Рус»** от реализации запасных частей в адрес ООО «Агро-Инвест» в 2018 году превышала уровень прибыли за 2016 год. Рентабельность реализации продукции в 2016 году составляла – 18,65%, а в 2018 году – 141,41%.

Под рентабельностью (прибылью) здесь понимается величина, рассчитанная по формуле:

(Цена – Закупочная цена) / Закупочная цена * 100%, где:

- цена – стоимость партии запасных частей, необходимых для проведения технического обслуживания Установки без НДС, для нужд ООО «Агро-Инвест» (по договору между Заявителем и Ответчиком);

- закупочная цена – стоимость запасных частей без НДС и транспортных расходов по контракту между Ответчиком и компанией «Берген Энджайнс АС».

Таким образом, цена на запасные части к Установке в 2018 году превышала сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли, что является признаком установления монопольно высокой цены.

В свою очередь, проведенный ФАС России анализ цен, устанавливаемых **ООО «Конгсберг Маритайм Рус»** для каждой номенклатуры запасных частей для Установки, реализуемых в адрес Заявителя для технического обслуживания с наработкой двигателей в 10 000⁴ по отношению к техническому обслуживанию в 2 000, показал, что такая разница могла возникнуть в том числе из-за роста цен на Бумажную вставку фильтра (702981) – 90,08%, Фильтр воздушный (700995) – 84,12%.

При этом расходы, необходимые **ООО «Конгсберг Маритайм Рус»** для реализации товара, существенно не изменились.

Так, в 2018 году для технического обслуживания с наработкой двигателя в

10 000 по отношению к техническому обслуживанию с наработкой двигателя в 2 000 в 2016 году расходы на закупку аналогичных запасных частей снизились на 13,5%.

Под расходами здесь понимаются расходы ООО «Конгсберг Маритайм Рус» на закупку запасных частей, а именно стоимость закупаемых запасных частей у компании «Берген Энджайнс АС», без учета надбавок для компенсации транспортных расходов, услуг брокера, возможных расходов на правовую проверку контракта и контрактных документов, расходов на страхование груза, расходов на таможенные платежи, расходов на обработку заказа (оплата работы офисного персонала и затраты на оказание услуг внешней бухгалтерии), валютного риска, риска по гарантии, риска изменения цен поставщика и целевой маржинальности. Информация о размере надбавок и их перечень представлены ООО «Роллс-Ройс Интернешнл» в ответ на запрос ФАС России от 06.11.2018 № АЦ/89576/18 (Том дела № 1, стр. 406).

Разница между ценой реализации и ценой закупки Уплотнительного кольца / O-Ring (705130), Уплотнительного кольца / O-Ring (010107), Фильтра воздушного (700995), Бумажной вставки фильтра (702981) у ООО «Конгсберг Маритайм Рус» в 2016 году составляла примерно 19%, а в 2018 году - примерно 143%.

Таким образом, цена ООО «Конгсберг Маритайм Рус» на запасные части увеличилась, при этом расходы, необходимые ООО «Конгсберг Маритайм Рус» для реализации товаров, существенно не изменились (снизились).

На основании изложенного приказом ФАС России от 01.07.2018 № 891/19 возбуждено дело №05/01/10-12/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Конгсберг Маритайм Рус» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в установлении, поддержании ООО «Конгсберг Маритайм Рус» монопольно высоких цен на запасные части к Установке.

Кроме того, определением ФАС России от 10.09.2019 № 05/79081/19 в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах дела, была привлечена компания «Берген Энджайнс АС» (Bergen Engines AS) (место нахождения: Hordvikneset 125, PO Box 329 Sentrum, N-5804 Берген, Норвегия).

II. В ходе рассмотрения дела № 05/01/10-12/2019 представителями ООО «Конгсберг Маритайм Рус» и ООО «Агро-Инвест» были представлены письменные и устные пояснения относительно обстоятельств дела №

05/01/10-12/2019 (письма ООО «Конгсберг Маритайм Рус» от б/д № б/н, письма ООО «Агро-Инвест» от б/д № б/н, протоколы заседания Комиссии ФАС России от 05.09.2019, 06.11.2019, 18.12.2019, 22.01.2020, 05.02.2020, 19.02.2020, 27.03.2020).

Доводы Заявителя

Согласно позиции ООО «Агро-Инвест», ООО «Конгсберг Маритайм Рус» злоупотребляло своим доминирующим положением путем установления, поддержания монопольно высоких цен на запасные части для Установки, что подтверждается следующим:

1. ООО «Конгсберг Маритайм Рус» и компания «Берген Энджайнс АС» занимают доминирующее положение на рынке запасных частей к Установке.

1.1 ООО «Конгсберг Маритайм Рус» и компания «Берген Энджайнс АС» до апреля 2019 являлись участниками одной группы лиц в понимании статьи 9 Закона о защите конкуренции⁵.

1.2. Необходимость использования оригинальных запасных частей следует из паспорта Установки – «Паспорт на Мини ТЭЦ Тип **B35: 40V20AG2**». Таким образом, запасные части для Установки эксклюзивные, их невозможно приобрести у иных поставщиков, что подтверждается заключением эксперта.

По мнению эксперта АНО «Межрегиональный центр экспертизы», компания «Роллс-Ройс» является единственным производителем и поставщиком запасных частей к Установке, которые произведены с учетом конструкций, особенностей и технологических регламентов, предъявляемых производителями энергетического оборудования «Роллс-Ройс».

1.3. Поставка запасных частей к Установке от компании «Берген Энджайнс АС», равно как и выполнение услуг по сервисному обслуживанию, возможна только через единственное представительство – ООО «Конгсберг Маритайм Рус» (преыдущее наименование - ООО «Роллс-Ройс-Интернешнл»).

Закупка запасных частей к Установке через иных хозяйствующих субъектов невозможна, так как при заявке запрашиваются серийные номера Установок, что в свою очередь позволяет определить, на какие объекты запрашиваются запасные части; запасным частям присвоен числовой код, который характеризует товар, что подтверждается

перепиской с представителями поставщиков запасных частей: ООО «ТермоПартнер», ООО «СТАС-ЛЕГМА», компания «Royal Brinkman» (Том дела № 3, стр. 538-551).

2. У ООО «Конгсберг Маритайм Рус» отсутствует обоснование причин для увеличения цен на запасные части к Установке для ТО 10 000.

2.1. Цена реализации запасных частей в адрес ООО «Агро-Инвест» повысилась несоразмерно увеличению расходов на их реализацию.

2.2. По имеющейся в распоряжении у ООО «Агро-Инвест» переписке, увеличение цены связано с возникшим долгом. Так, в переписке по электронной почте от 14.11.2018 между ООО «Агро-Инвест» и компанией «Берген Энджайнс АС» представитель компании «Берген Энджайнс АС» упоминал о сохранении текущих цен на запасные части в случае неурегулирования вопроса о задолженности ООО «Агро-Инвест». Также в переписке по электронной почте от 16.07.2019 между ООО «Агро-Инвест» и компанией «Берген Энджайнс АС» сотрудник компании «Берген Энджайнс АС» заявил, что «возможность погашения задолженности за счет временно более высокой стоимости запасных частей и услуг также уже невозможна в связи с прецедентом обращения ООО «Агро-Инвест» в антимонопольную службу».

Доводы Ответчика

Согласно позиции Ответчика, организация не злоупотребляла своим доминирующим положением путем установления, поддержания монопольно высоких цен на запасные части к Установке по следующим причинам:

1. ООО «Конгсберг Маритайм Рус» не занимает доминирующего положения на рынке запасных частей к Установке.

1.1. Каждая из запасных частей к Установке (28 позиций) является товаром в понимании Закона о защите конкуренции и обращается на самостоятельном товарном рынке по причине различного функционального и технического назначения, следовательно, продукция не является взаимозаменяемой; множество запасных частей не образуют единую товарную группу.

1.2. ООО «Конгсберг Маритайм Рус» не является эксклюзивным представителем компании «Берген Энджайнс АС» на территории Российской Федерации, действует в отношении третьих лиц в качестве «свободного поставщика» Установок и их сервисного обслуживания. Отношения компании «Берген Энджайнс АС» и ООО «Конгсберг

Маритайм Рус» регламентированы договором поставки от 27.05.2014 № BEAS2014/-01. Аналогичный договор может быть заключен с любым заинтересованным хозяйствующим субъектом⁶.

1.3. Существуют альтернативные производители и поставщики каждой из запасных частей к Установке⁷.

Поименованные в Аналитическом отчете запасные части к Установке произведены сторонними организациями по заказу компании «Берген Энджайнс АС» в соответствии с предоставленной технической документацией. В целях каталогизации каждой запасной части присваивается числовой код, который характеризует не уникальный по своему функциональному назначению товар, а является способом обозначения запасной части, предлагаемой компанией «Берген Энджайнс АС».

В 2018 году ООО «Агро-Инвест» самостоятельно приобрело необходимые для производства технического обслуживания свечи зажигания у альтернативного поставщика (копия спецификации Том дела № 3, стр. 555).

ООО «Конгсберг Маритайм Рус» в 2018 году при проведении технического обслуживания Установки закуплена «Силиконовая смазка 100 г.» (700663) у альтернативного поставщика на территории Российской Федерации.

1.4. Технический регламент, препятствующий закупать продукцию у альтернативных поставщиков, на который ссылается эксперт в Заключении, предусматривающий использование исключительно оригинальных запасных частей к Установке, отсутствует.

1.5. Вывод об отсутствии альтернативных поставщиков и продавцов запасных частей к Установке основан на некорректно проведенном анализе и составленном по его результатам Заключении эксперта.

Указанные в пунктах 1.2 - 1.3 настоящего решения обстоятельства фактически опровергают выводы в Заключении эксперта и Аналитическом отчете о невозможности использования при проведении технического обслуживания Установки запасных частей альтернативных поставщиков.

2. Цена запасных частей, необходимых для технического обслуживания Установки, не является монопольно высокой.

2.1. Из 28 запасных частей, приобретенных ООО «Агро-Инвест» для проведения технического обслуживания с наработкой двигателя в

10 000 (ТО 10 000), только 5 были закуплены у Ответчика ранее – в 2016 году для ТО 2 000. При этом в отношении 2 из них (кольцо круглого сечения o-ring с артикулами 010107 и 70513) ценакратно снизилась по отношению к ранее установленной, а не увеличилась, копии соответствующих товарных накладных находятся в Томе № 3, стр. 555.

2.2. Сравнение цен на запасные части к Установке, предлагаемые ООО «Конгсберг Маритайм Рус» и компанией «Берген Энджайнс АС» (цена закупки и поставки) некорректно, поскольку компания «Берген Энджайнс АС» реализует запасные части на условиях FCA «Инкотермс» 2010, что означает, что в устанавливаемую стоимость не включены логистические расходы, расходы на таможенное оформление и сопутствующие указанным услугам затраты.

3. Спор является исключительно гражданско-правовым, так как ООО «Конгсберг Маритайм Рус» не занимает доминирующего положения на рынке запасных частей к Установке.

III. Комиссия ФАС России, заслушав представителей Ответчика по делу и исследовав доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела, установила.

1. ООО «Конгсберг Маритайм Рус» не занимает доминирующее положение на рынке запасных частей для технического обслуживания Установки.

1.1. Совокупность запасных частей для технического обслуживания Установки не образует самостоятельные продуктовые границы товарного рынка.

Согласно Аналитическому отчету от 18.06.2019 продуктовыми границами рассматриваемого рынка является совокупность запасных частей для технического обслуживания Установки, которая включает в себя следующие модели запасных частей:

- Шарик предохранительного клапана, сталь (700992);
- Кольцо круглого сечения O-ring (705130);
- Кольцо круглого сечения O-ring (010107);
- Свеча зажигания Spark Plug, B35:40 G2 (710875);
- Масляный фильтр (вставка) (711096);
- Бумажный фильтр, набор (702981);
- Воздушный фильтр, набор 10 шт. (700995);

- Силиконовая смазка 100г. (700663);
- Шарик предохранительного клапана, сталь (428804);
- Седло клапана Valve Seat, Pre-Chamber Valve (422816);
- Кольцо круглого сечения O-ring (705129);
- Кольцо круглого сечения O-ring (702041);
- Кольцо круглого сечения O-ring (703974);
- Датчик температуры MBT5111 W/OUT PLUG L=4M F142_32 (706488);
- Клапан предкамеры -940/73-13 (425688);
- Силиконовое уплотнение POLYMOT HTLEAD 940/73-4 (710708);
- Фильтр 125 V 171/28/D/S (712978);
- Уплотнительное кольцо 171/28/D/S (711938);
- Сенсор выброса оксидов азота (708190);
- Датчик детонации A-BANK 940/62-1 (304210);
- Преобразователь показаний давления 0-10 бар (708165);
- Преобразователь показаний давления 0-40 бар (704046);
- Датчик перепада давления 0.3-5BAR F106_21 (702319);
- Датчик давления 1-4BAR PRESSURE F106_20 (702321);
- Уплотнения насоса P33 1011/16-9 (707460);
- Уплотнительное кольцо 48 X80 X10 ANGUS 1011/16-109 (011787);
- Датчик температуры 0005356430 TEMP PT1000 F170_5 (710494);
- Датчик температуры 7.5M P230MM SINGLE B1090/50 (711960).

Вывод о продуктовых границах рынка, содержащийся в 3 разделе Аналитического отчета от 18.06.2019, сделан исходя из единого функционального назначения запасных частей и на основании результатов проведенного в соответствии с пунктом 3.9 Порядка «теста гипотетического монополиста», а также информации, содержащейся в Заключении.

В свою очередь, результаты «теста гипотетического монополиста» были получены на основе мнения единственного потребителя запасных частей

для Установки – ООО «Агро-Инвест». Иных потребителей запасных частей к Установке не выявлено. По информации, представленной ООО «Конгсберг Маритайм Рус», на территорию Российской Федерации Установка была завезена исключительно для ООО «Агро-Инвест» (Том дела № 3, стр. 629).

ООО «Агро-Инвест» в ходе проведенного опроса сообщило о неготовности переключаться на закупку иных запасных частей и снижать объемы закупок рассматриваемой продукции ввиду их эксклюзивного производства компанией «Rolls-Royce» и невозможности изготовления иными производителями. Кроме того, ООО «Агро-Инвест» указало на отсутствие в период с декабря 2015 года по август 2018 года фактической замены запасных частей для Установки на иные виды товаров. (Том дела № 1, стр. 235-236).

Вместе с тем, исследовав имеющиеся в материалах дела доказательства, Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что указанная ООО «Агро-Инвест» информация и доводы относительно необходимости использования оригинальных запасных частей для технического обслуживания Установки (Том дела № 2, с. 563) не соответствуют фактическим обстоятельствам дела по следующим основаниям (под оригинальными запасными частями понимаются запасные части, изготовленные или одобренные компанией «Rolls-Royce» и приобретенные через уполномоченных представителей или непосредственно у компании).

А. «Паспорт на Мини ТЭЦ Тип В35: 40V20AG2» (далее – паспорт <...> не содержит требований об использовании оригинальных запасных частей для технического обслуживания Установки.

Проведенный Комиссией ФАС России анализ положений Паспорта показал, что требование о необходимости использования оригинальных запасных частей к Установке распространяется исключительно на смазочное масло. Так, при использовании смазочного масла, не одобренного компанией «Роллс-Ройс», ее гарантийные обязательства перед Заявителем аннулируются. Однако смазочное масло не входит в состав запасных частей для Установки, установление монополюно высокой цены на которые является предметом рассмотрения указанного дела.

Кроме того, согласно договору от 10.02.2014 № 001-АИ-DL, заключенному между Заявителем и компанией «Далсен Гринхаус Проджектс Б.В.», гарантийный срок на Установку составляет 12 месяцев с даты подписания акта об окончательной приемке оборудования⁸. С учетом того факта, что Заявитель произвел закупку запасных частей для

технического обслуживания Установки с наработкой двигателей в 2 000 (ТО 2 000) в 2016 году, Комиссия ФАС России приходит к выводу о том, что акт об окончательной приемке Установки был подписан сторонами до 2016 года. Таким образом, к настоящему моменту гарантийный срок обслуживания Установки истек.

Таким образом, **не соответствует фактическим обстоятельствам дела** довод ООО «Агро-Инвест» о наличии в Паспорте **требования о необходимости использования оригинальных запасных частей при проведении технического обслуживания Установки**, представленный письмом от б/д № б/н в ответ на определение Комиссии ФАС России от 09.09.2019 № 05/78556/19 об отложении рассмотрения дела № 05/01/10-12/2019 (Том дела № 3, стр. 562).

Б. ООО «Агро-Инвест» не представило Комиссии ФАС России каких-либо документов, содержащих перечень запасных частей, необходимых для каждого технического обслуживания Установки, а также указывающих на необходимость использования оригинальных запасных частей при проведении технического обслуживания Установки.

Так, ООО «Агро-Инвест» не ответило на повторное требование Комиссии ФАС России о представлении **информации, документов и сведений**, подтверждающих обоснованность его доводов о необходимости использования оригинальных запасных частей при проведении технического обслуживания Установки с приложением копий подтверждающих документов (**определение от 08.11.2019 № 05/97899/19 об отложении рассмотрения дела № 05/01/10-12/2019**, Том дела № 5, стр. 80).

Кроме того, на заседании Комиссии ФАС России уполномоченный представитель ООО «Агро-Инвест» сообщил, что документы и сведения о необходимости использования оригинальных запасных частей при проведении технического обслуживания Установки отсутствуют (протокол от 6 ноября 2019 г., Том дела № 5, стр. 103).

Исходя из изложенного Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что у ООО «Агро-Инвест» отсутствуют какие-либо ограничения для приобретения и использования неоригинальных запасных частей.

Для технического обслуживания Установки ООО «Агро-Инвест» вправе использовать запасные части, которые по своим качественным и техническим характеристикам идентичны моделям запасных частей, поставляемых ООО «Конгсберг Маритайм Рус» и включенных в продуктовые границы рассматриваемого товарного рынка.

Таким образом, каждая из запасных частей, необходимая для технического обслуживания Установки, является отдельным товаром и обращается на самостоятельном товарном рынке, основания для их объединения в единые продуктовые границы товарного рынка отсутствуют.

Вывод Комиссии ФАС России также подтверждается заявлением ООО «Агро-Инвест» об уточнении требования и изменения перечня товаров, поставляемых по монополюно высокой цене (протокол заседания Комиссии ФАС России от 27.03.2020 (Том дела № 6 стр. 163)). Перечень запасных частей был сокращен до 19 позиций из ранее заявленных 28 моделей запасных частей ввиду того, что ряд запасных частей, например, свечи зажигания и силиконовая мазка, были закуплены у иных хозяйствующих субъектов.

Комиссия ФАС России отмечает, что при проведении анализа рынка запасных частей для технического обслуживания Генераторной установки «B35:40V20AG2» в Российской Федерации в рамках возбуждения дела продуктовые границы рынка были установлены, исходя из данных, представленных Заявителем, в последующем измененных Заявителем в ходе рассмотрения дела, и, соответственно, установлены неверно.

1.2. Имеющийся в материалах дела Аналитический отчет от 18.06.2019 не может служить доказательством наличия у ООО «Конгсберг Маритайм Рус» доминирующего положения.

В соответствии с пунктом 4 статьи 45.1 Закона о защите конкуренции к письменным доказательствам также относятся результаты анализа состояния конкуренции, проведенного в порядке, установленном федеральным антимонопольным органом. Результаты проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке оформляются в аналитический отчет.

Согласно подпункту «а» пункта 1.1 раздела I Порядка, анализ состояния конкуренции проводится при рассмотрении дел о нарушениях антимонопольного законодательства в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) и выявления иных случаев недопущения, ограничения или устранения конкуренции.

В свою очередь анализ состояния конкуренции на товарном рынке осуществляется в последовательности, изложенной в Порядке, так как качество реализации последующих этапов напрямую зависит от реализации предыдущих. Например, невозможно верно определить

географические границы рынка, состав участников рынка и их доли, не определив продуктовые границы. Последовательность и содержание этапов могут быть иными только в предусмотренных Порядком случаях.

Пункт 1.3. раздела I Порядка содержит этапы, в соответствии с которыми антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции на соответствующем товарном рынке. Первоочередным из таких этапов является определение продуктовых границ товарного рынка.

Поскольку в ходе рассмотрения дела Комиссия ФАС России установила, что продуктовые границы товарного рынка при возбуждении дела были определены не верно, то последующие этапы исследования, включая географические границы рынка, состав участников рынка и их доли, также определены не верно.

В этой связи Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что Аналитический отчет от 18.06.2019 не является доказательством наличия у ООО «Конгсберг Маритайм Рус» доминирующего положения.

1.3. Установить доминирующее положение ООО «Конгсберг Маритайм Рус» на рынках каждой модели запасной части для технического обслуживания Установки в ретроспективном периоде с декабря 2015 по август 2018 года не представляется возможным.

В ходе рассмотрения дела ООО «Конгсберг Маритайм Рус» представило Комиссии ФАС России доказательства, опровергающие мнение единственного на территории Российской Федерации потребителя Установки - ООО «Агро-Инвест» относительно возможности замены моделей запасных частей для Установки производства «Rolls-Royce» на аналогичные по своим техническим характеристикам модели запасных частей иных производителей, а также возможности приобретения таких запасных частей у иных поставщиков как на территории Российской Федерации, так и за ее пределами.

Так, ООО «Конгсберг Маритайм Рус» **представлена информация о том, что компания «Берген Энджайнс АС» заказывает запасные части у других производителей и поставщиков; для индивидуального определения товара используется каталожный номер <...> в 2018 году ООО «Агро-Инвест» самостоятельно у альтернативного поставщика приобрел свечу зажигания для проведения технического обслуживания Установки; непосредственно ООО «Конгсберг Маритайм Рус» в 2018 году при проведении технического обслуживания Установки закуплена «Силиконовая смазка 100 г.» у альтернативного поставщика на территории Российской Федерации.**

В свою очередь, компания **«Берген Энджайнс АС» (поставщик запасных**

частей ООО «Конгсберг Маритайм Рус») в ответ на запрос ФАС России от 13.02.2020 № АЦ/10844/20 сообщила, что поставщики компании «Берген Энджайнс АС» производят и продают значительное количество запасных частей, которые схожи по своим техническим характеристикам и функциональному назначению. Также компания «Берген Энджайнс АС» не запрещает своим клиентам обращаться к какой-либо сторонней сервисной компании, использующей высококачественные неоригинальные запасные части, полностью обеспечивающие надлежащую работу Установки и ее аналогов, для проведения технического обслуживания по истечении гарантийного срока.

Кроме того, компания «Берген Энджайнс АС» располагает сведениями о том, что клиенты компании иногда используют неоригинальные запасные части, поставляемые сторонними производителями, при проведении технического обслуживания генераторных установок.

В дополнение к вышеизложенному компания «Берген Энджайнс АС» отмечает, что ее клиенты полностью независимы в выборе запасных частей. Так, некоторые клиенты размещают запросы на закупку запасных частей и проведение технического обслуживания в открытом доступе. Таким образом, сведения об указанных запросах имеются у неограниченного круга лиц, способных поставить запасные части и осуществить техническое обслуживание генераторных установок. Ввиду указанного в определенных случаях, когда компания «Берген Энджайнс АС» направляет свое коммерческое предложение на поставку запасных частей, она получает ответ о том, что клиент может осуществить закупку продукции у иного поставщика.

Комиссия ФАС России, исследовав доводы и доказательства ООО «Агро-Инвест», установила, что Заявитель, направляя запросы иным хозяйствующим субъектам по вопросу приобретения запасных частей для Установки, использует каталожные номера, присваиваемые компанией «Берген Энджайнс АС».

По мнению Комиссии, у потенциальных производителей и (или) поставщиков соответствующих товаров имеются свои каталожные коды, в связи с чем при обращении к контрагентам необходимо использовать технические характеристики каждой запасной части.

Вместе с тем Заявителем не представлены материалы, подтверждающие факт обращений в адрес иных хозяйствующих субъектов по вопросу приобретения запасных частей для Установки посредством указания не идентификационных (каталожных) номеров, а конкретных наименований необходимой продукции с обозначением их технических и

функциональных характеристик.

В свою очередь Заявитель сообщил, что не обладает сведениями о технических характеристиках запасных частей к Установке. Однако Комиссией ФАС России установлено, что Заявитель не обращался к ООО «Конгсберг Маритайм Рус» с целью уточнения сведений о технических характеристиках запасных частей.

По мнению Комиссии, без указанной информации прийти к однозначному выводу об отсутствии альтернативных производителей и поставщиков запасных частей к Установке не представляется возможным.

С учетом изложенного Комиссией определением от 08.11.2019 № 05/97899/19 об отложении рассмотрения дела № 05/01/10-12/2019 у Ответчика запрошены сведения и информация о технических характеристиках запасных частей для Установки, а также определением от 20.12.2019 № 05/111989/19 об отложении рассмотрения дела № 05/01/10-12/2019 у Заявителя запрошена позиция о возможности закупки запасных частей к Установке в соответствии с представленными ООО «Конгсберг Маритайм Рус» характеристиками у иных поставщиков.

ООО «Агро-Инвест», ознакомившись с представленными Ответчиком по делу данными (Том № 5, стр. 7), сделало запрос одному из потенциальных контрагентов, с которым Заявитель имеет договорные связи, с целью определения возможности приобретения аналогичных запасных частей с указанными техническими характеристиками. При этом Заявитель не представил доказательств того, что запрашивал информацию у иных хозяйствующих субъектов. В ответ на запрос Заявителя ООО «Ман Энерджи Солушнс Рус» сообщило, что не сможет произвести поставку запасных частей к Установке.

Вместе с тем в соответствии с Протоколом заседания Комиссии ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 05/01/10-12/2019 от 22 января 2020 года представитель Заявителя сообщил о том, что Заявитель направил запросы поставщикам о наличии оригинальных запасных частей для проведения технического обслуживания Установки. В устной форме большинство поставщиков отказалось предоставить запасные части. Один поставщик сообщил, что работает над запросом, но ему требуется больше времени. В связи с этим Заявитель ходатайствовал об отложении рассмотрения дела на 4 недели. Однако в соответствии с Протоколом заседания Комиссии ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 05/01/10-12/2019 от 5 февраля 2020 года в ответ на вопрос о том, направлял ли Заявитель запросы иным поставщикам, представитель Заявителя ответил

отрицательно. Иной информации от Заявителя о потенциальных поставщиках продукции на дату оглашения резолютивной части настоящего Решения в адрес Комиссии ФАС России не поступало.

ООО «Конгсберг Маритайм Рус» письмом от б/н № б/д представило в Комиссию ФАС России перечень находящихся на территории Российской Федерации альтернативных поставщиков запасных частей к Установке⁹.

Для обоснования выводов Комиссии необходимо произвести анализ с использованием информации, содержащей коммерческую тайну участников дела. В соответствии с изложенным данная информация включена в соответствующий Акт, который прилагается к настоящему решению.

С целью получения информации о возможности производства и (или) реализации на территории Российской Федерации запасных частей к Установке в соответствии с представленными Ответчиком по делу техническими характеристиками с указанием ориентировочных сроков поставки и стоимости продукции ФАС России в адрес указанных им хозяйствующих субъектов направлены запросы от 27.01.2020 № АЦ/5102/20 и от 02.03.2020 №АЦ/15938/20 (Том дела № 5, стр. 36 и стр. 90).

В связи с тем, что доводы и доказательства представлены ООО «Конгсберг Маритайм Рус» с грифом «коммерческая тайна», анализ ответов хозяйствующих субъектов, представленных в соответствии с указанным запросом, изложен в пункте № 1 Акта (прилагается к настоящему Решению).

С учетом изложенного Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что при проведении технического обслуживания Установки могли быть использованы запасные части альтернативных поставщиков.

Комиссия ФАС России полагает, что в рассматриваемый период ООО «Агро-Инвест» не предпринимало достаточных и необходимых действий по выявлению возможных производителей и поставщиков запасных частей для технического обслуживания Установки. Не соответствуют материалам и обстоятельствам дела доводы ООО «Агро-Инвест» относительно невозможности замены моделей запасных частей для Установки производства «Rolls-Royce» на аналогичные по своим техническим характеристикам модели запасных частей иных производителей, а также отсутствия возможности приобретения таких запасных частей у иных поставщиков как на территории Российской Федерации, так и за ее пределами.

Поскольку в рассматриваемый период на территории Российской Федерации отсутствовали иные потребители запасных частей для технического обслуживания Установки, не представляется возможным получить достоверные сведения о мнении потребителей относительно продуктовых и географических границ товарного рынка, а также действующих и потенциальных участников товарного рынка.

В соответствии с пунктом 5.2. Порядка хозяйствующие субъекты, действующие на рассматриваемом рынке, определяются на основании информации, полученной при определении временного интервала исследования, при определении продуктовых границ товарного рынка и при определении географических границ товарного рынка.

В этой связи Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что количество выявленных хозяйствующих субъектов может быть расширено.

Вместе с тем имеющиеся в материалах дела доказательства свидетельствуют о том, что не представляется возможным выявить достаточное количество хозяйствующих субъектов, чтобы подтвердить гипотезу о доминирующем положении ООО «**Конгсберг Маритайм Рус**» **на рынках каждой модели запасных частей для технического обслуживания Установки в период с декабря 2015 по август 2018 года.**

Таким образом, в ходе рассмотрения дела ООО «Конгсберг Маритайм Рус» представило Комиссии ФАС России доказательства того, что его положение не может быть признано доминирующим. ООО «Агро-Инвест» доказательств, опровергающих доводы ООО «Конгсберг Маритайм Рус» об отсутствии доминирующего положения, не предоставило.

2. ООО «Конгсберг Маритайм Рус» в 2018 году не устанавливало и не поддерживало монопольно высокие цены на запасные части для Установки, поскольку не занимало доминирующее положение.

В соответствии с частью 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции 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, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами.

Согласно части 1 статьи 5 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, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

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

Таким образом, субъектом правонарушения может быть исключительно хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на соответствующем товарном рынке.

Согласно подпункту «а» пункта 1.1 раздела I Порядка, анализ состояния конкуренции проводится при рассмотрении дел о нарушениях антимонопольного законодательства в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) и выявления иных случаев недопущения, ограничения или устранения конкуренции.

В ходе рассмотрения дела хозяйствующий субъект может представлять в антимонопольный орган доказательства того, что его положение не может быть признано доминирующим (пункт 3.13 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения

хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного Приказом ФАС России от 25.05.2012 №345).

В свою очередь, ООО «Конгсберг Маритайм Рус» представило Комиссии ФАС России доказательства того, что его положение не может быть признано доминирующим:

- Ответчик не является производителем и эксклюзивным поставщиком запасных частей для Установки, в частности, тех, по которым были уточнены требования Заявителя и по которым были выявлены признаки установления монопольно высокой цены при возбуждении настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- на рынке присутствуют альтернативные поставщики как оригинальных, так и неоригинальных запасных частей для Установки;
- проведенный опрос потенциальных поставщиков запасных частей показал, что у альтернативных поставщиков присутствует возможность поставки запасных частей. Вместе с этим непосредственно поставка в адрес Заявителя в анализируемый период (2018 год) не осуществлялась.

Из изложенного выше Комиссия делает вывод, что отсутствуют основания для признания факта наличия у Ответчика возможности 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.

ООО «Агро-Инвест» не предоставило Комиссии ФАС России доказательств, опровергающих доводы ООО «Конгсберг Маритайм Рус» об отсутствии доминирующего положения.

На основании изложенного Комиссия ФАС России установила, что ООО «Конгсберг Маритайм Рус» не устанавливало и не поддерживало монопольно высокую цену на запасные части к Установке в 2018 году, ввиду отсутствия доминирующего положения на рынке запасных частей для Установки.

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

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 05/01/10-12/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Конгсберг Маритайм Рус» на основании пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией ФАС России действиях.

Приложение № 1 (Акт): на 4 л., в 1 экз.

<...>

Исп.Птицына Алина Георгиевна

тел.8(499)755-23-23 вн.088-594

1.10.04.2019 в Устав ООО «Роллс-Ройс Интернешнл» было внесено изменение, согласно которому ООО «Роллс-Ройс Интернешнл» было переименовано в ООО «Конгсберг Маритайм Рус» с сохранением прежнего ИНН и ОГРН.

2. Указанный вывод основан в том числе на опросе мнения Заявителя, показавшем, что в период с декабря 2015 года по август 2018 года фактическая замена запасных частей к Установке (каждой номенклатуры товара) отсутствовала.
3. ООО «Роллс-Ройс Интернешнл» представлен ответ на запрос информации ФАС России от 06.11.2018 № АЦ/89576/18 до момента внесения изменений в Устав, согласно которым ООО «Роллс-Ройс Интернешнл» было переименовано в ООО «Конгсберг Маритайм Рус» с сохранением прежнего ИНН и ОГРН.
4. Сравнительный анализ цен по ТО 10 000 по отношению к ТО 5000 не проводился, так как договор на поставку запасных частей для проведения ТО 5 000 был заключен между ООО «Агро-Инвест» и компанией «Берген Энджайнс АС» 09.06.2017 № 0906-AIBE.
5. Компания «Берген Энджайнс АС» входит в группу компаний «Роллс-Ройс» в соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции.
6. Например, договор от 09.06.2017 № 0906-AIBE, заключенный между ООО «Агро-Инвест» и компанией «Берген Энджайнс АС».
7. Перечень организаций представлен под грифом «коммерческая тайна».
8. Акт об окончательной приемке оборудования в составе материалов настоящего дела отсутствует.
9. Перечень организаций представлен под грифом «коммерческая тайна».