

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/01/14.2-1/2022

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «08» августа 2022 г.

В полном объеме решение изготовлено «12» августа 2022 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

Никитина Т.Е. – начальник Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

члены Комиссии:

<...>;

<...>;

<...>;

<...>;

<...>.

рассмотрев дело № 08/01/14.2-1/2022 о нарушении ООО «РКХЭП «Смолы» (123290, город Москва, 1-й Магистральный тупик, дом 11, стр. 1, эт. 1, п II, к 1 оф 4а; ОГРН/ИНН 1117746778676/7714852317) и ООО «Фирма Д и С» (141282, г. Ивантеевка, ул. Толмачева, д. 80, к. 2; ОГРН/ИНН 1025004912811/5038023782) пункта 3 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии на заседании представителей ООО «ТД ТОКЕМ»: <...>. (доверенность № 16/22 от 15.02.2022), <...>. (доверенность № 15/22 от 15.02.2022); <...> (доверенность № 19/22 от 15.02.2022); <...> (доверенность № 19/22 от 15.07.2022); представителей ООО «РКХЭП «Смолы»: <...> (доверенность № 4 от 01.03.2022), <...> (приказ ООО «РКХЭП «Смолы» о продлении полномочий генерального директора № 07 от 17.11.2019);

представителя ООО «Фирма Д и С»: <...> (доверенность № 03/2022 от 19.03.2022); в отсутствие представителя ООО «АкваХимСервис», извещенного о дате и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление ООО «ТД «Токем» (далее – Заявитель) от 28.06.2021 № 127 (рег. № 108294/21 от 30.06.2021) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «РКХЭП Смолы» и ООО «Фирма «Д и С» (далее также – Общества).

Акт недобросовестной конкуренции, по мнению Заявителя, выразился во введении указанными хозяйствующими субъектами в заблуждение организаторов торгов в части страны производства ионообменных смол, подлежащих поставке по результатам конкурсных процедур №№ 32009747592, 31608660303, 31908713710, 32009603775, 32009645146, 32009255323.

На основании изложенного ФАС России выдало ООО «РКХЭП Смолы» и ООО «Фирма «Д и С» предупреждения от 29.11.2021 № МШ/101431/21 и от 29.11.2021 № МШ/101433/21 соответственно о необходимости прекращения действий (бездействия), содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившихся во введении в заблуждение организаторов торгов относительно страны производства ионообменных смол, подлежащих поставке по результатам конкурсных процедур №№ 32009747592, 31608660303, 31908713710, 32009603775, 32009645146, 32009255323. ООО «РКХЭП «Смолы» и ООО «Фирма Д и С» не выполнили указанные предупреждения.

Кроме того, в ФАС России поступили материалы заявлений ООО «АкваХимСервис» из Ленинградского УФАС России (рег. № 7019-ЭП/22 от 19.01.2022) и Тверского УФАС России (рег. № 12835-ЭП/22 от 27.01.2022). ООО «АкваХимСервис» указывает на признаки недобросовестной конкуренции в действиях ООО «РКХЭП «Смолы» и ООО «Фирма Д и С», выразившихся во введении в заблуждение организаторов торгов в отношении страны производства катионита КУ-2-8, подлежащего поставке по результатам конкурсных процедур №№ 32110657699, 32009403128.

В связи с изложенным издан приказ ФАС России от 27.01.2022 № 53/22 о возбуждении дела № 08/01/14.2-1/2022 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

по признакам нарушения ООО «РКХЭП «Смолы» (123290, город Москва, 1-й Магистральный тупик, дом 11, стр. 1, эт. 1, п II, к 1 оф 4а; ОГРН/ИНН 1117746778676/7714852317) и ООО «Фирма Д и С» (141282, г. Ивантеевка, ул. Толмачева, д. 80, к. 2; ОГРН/ИНН 1025004912811/5038023782) пункта 3 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции.

По результатам анализа материалов дела Комиссией ФАС России установлено следующее.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 16.09.2016 № 925 «О приоритете товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами» (далее – Постановление) установлен приоритет товаров российского происхождения, работ, услуг, выполняемых, оказываемых российскими лицами, при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса, аукциона и иных способов закупки, за исключением закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика), по отношению к товарам, происходящим из иностранного государства, работам, услугам, выполняемым, оказываемым иностранными лицами.

Так, согласно пункту 2 указанного Постановления при осуществлении закупок товаров, работ, услуг путем проведения конкурса или иным способом, при котором победитель закупки определяется на основе критериев оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, указанных в документации о закупке, или победителем в котором признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора, оценка и сопоставление заявок на участие в закупке, которые содержат предложения о поставке товаров российского происхождения, выполнении работ, оказании услуг российскими лицами, **по стоимостным критериям оценки производятся по предложенной в указанных заявках цене договора, сниженной на 15 процентов**, при этом договор заключается по цене договора, предложенной участником в заявке на участие в закупке.

Таким образом, участник торгов, предлагающий к поставке товар, заявленный как произведенный в Российской Федерации, получает преимущество перед другими участниками закупки.

До 27.12.2019 ООО «РКХЭП «Смолы» и ООО «Фирма «Д и С» входили в группу лиц на основании части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции: <...> – генеральный директор ООО «Фирма «Д и С», владел также 51% долей ООО «РКХЭП Смолы».

В настоящее время, в связи с вхождением в состав учредителей ООО «РКХЭП Смолы» еще двух физических лиц, доля Ляшенко Сергея Николаевича сократилась до 41%. Таким образом, ООО «РКХЭП Смолы» и ООО «Фирма «Д и С» являются аффилированными в соответствии со статьей 4 Закон РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках».

Учитывая изложенное, Комиссия ФАС России считает, что указанные хозяйствующие субъекты являются взаимосвязанными и согласованно осуществляют деятельность на рынке ионообменных смол.

ООО «РКХЭП Смолы» позиционирует себя как производителя ионообменных смол. ООО «Фирма «Д и С» является дилером ООО «РКХЭП «Смолы», реализуя ионообменные смолы путем участия в конкурсных процедурах.

В 2019-2021 годах ООО «РКХЭП «Смолы» или ООО «Фирма Д и С» были признаны победителями в следующих закупочных процедурах, проводимых в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

1. На поставку сильнокислотного катионита:

- № 31908006593 на поставку Катионита КУ-2-8;
- № 31908001766 на поставку Катионита КУ-2-8;
- № 31908079662 на поставку Катионита КУ-2-8 NA;
- № 31908075453 на поставку Катионита КУ-2-8 NA;
- № 31908142793 на поставку Катионита КУ-2-8 ТУ 227-001-30285224-2015;
- № 31908363735 на поставку Катионита КУ-2-8 NA;
- № 31908462392 на поставку Катионита КУ-2-8 NA;
- № 31908497562 на поставку Катионита КУ-2-8;
- № 31908436766 на поставку Катионита КУ-2-8 ТУ 227-001-30285224-2015;
- № 31908660303 на поставку Катионита КУ-2-8 NA;
- № 32009268581 на поставку Катионита КУ-2-8 Н, NA (сильнокислотный);
- № 32009016692 на поставку Катионита КУ-2-8;
- № 32009403128 на поставку Катионита СМ 1700 Н;

- № 32009757178 на поставку Катионита КУ-2-8.

2. На поставку высокоосновного анионита:

- № 31908142745 на поставку Анионита АВ 17-8 ГОСТ 20301-74;
- № 31908256463 на поставку Анионита АВ 17-8 ГОСТ 20301-74;
- № 31908377677 на поставку Анионита АВ 17-8 ГОСТ 20301-74;
- № 31908436766 на поставку Анионита АВ 17-8 ГОСТ 20301-74;
- № 31908713710 на поставку Анионита АВ 17-8 ГОСТ 20301-74;
- № 32008812196 на поставку Анионита АВ 17-8 ГОСТ 20301-74;
- № 32008836740 на поставку Анионита АВ 17-8 ГОСТ 20301-74;
- № 32009016692 на поставку Анионита АВ 17-8;
- № 32009603775 на поставку Анионита АВ 17-8;
- № 32009645146 на поставку Анионита АВ 17-8;
- № 32009747592 на поставку Анионита АВ 17-8;
- № 32009770146 на поставку Анионита АВ 17-8;
- № 32009776396 на поставку Анионита АВ 17-8;
- № 32109925022 на поставку Анионита АВ 17-8.

3. На поставку слабоосновного анионита:

- № 32009016692 на поставку Анионита СМ-6001.

4. На поставку слабокислотного катионита:

- № 32009201100 на поставку Катионита СМ-7001.

Исходя из изложенного, Комиссией ФАС России в качестве продуктовых границ товарных рынков были определены:

- рынок сильнокислотного катионита;
- рынок слабокислотного катионита;
- рынок высокоосновного анионита;
- рынок слабоосновного анионита,

что подтверждается кратким обзором (отчетом) состояния конкуренции на товарном рынке, находящимся в материалах дела.

На указанных товарных рынках осуществляют деятельность следующие хозяйствующие субъекты:

1. ООО «РКХЭП «Смолы» и ООО «Фирма Д и С», ООО «Электро», ООО «ТД ТОКЕМ», ООО «АкваХимСервис», ООО «ТД «Полифлок», ООО «ХК Дальний Восток», ООО «Касида-ХХ» в период с 2019 года по настоящее время осуществляют деятельность на товарном рынке сильнокислотного катионита в географических границах Российской Федерации, то есть являются конкурентами.
2. ООО «РКХЭП «Смолы» и ООО «АкваХимСервис» в период с 2020 года (закупка № 32009201100) по настоящее время осуществляют деятельность на товарном рынке слабокислотного катионита в географических границах Российской Федерации, то есть являются конкурентами.
3. ООО «РКХЭП «Смолы» и ООО «Центр очистки воды - Регион», ООО «Электро», ООО «СВТ-ЦЕНТР» в период с 2019 года по настоящее время осуществляют деятельность на товарном рынке высокоосновного анионита в географических границах Российской Федерации, то есть являются конкурентами.
4. ООО «РКХЭП «Смолы» и ООО «Центр очистки воды - Регион», ООО «Электро», ООО «СВТ-ЦЕНТР» в период с 2020 года (закупка № 32009016692) по настоящее время осуществляют деятельность на товарном рынке слабоосновного анионита в географических границах Российской Федерации, то есть являются конкурентами.

Согласно сведениям, размещенным на сайте ООО «РКХЭП Смолы» <https://smoly-rkp.ru>, указанный хозяйствующий субъект ввозит на территорию Российской Федерации продукцию Компании Hebi Higer Chemical Technology Co., Ltd. (Китай) и производит ионообменные смолы **на мощностях указанной компании.**

ООО «РКХЭП «Смолы» представило в материалы дела копию письма ОАО «ВТИ» от 19.06.2020 № 1108/02-МВ, в котором наряду с продукцией иных производителей сильнокислотного катионита указана продукция ООО «РКХЭП «Смолы» (Россия)/Hebi Higer Chemical Technology Co., Ltd. (Китай) с пометкой «*наличие производства подтверждено посещением завода». Согласно пояснениям генерального директора ООО «РКХЭП «Смолы» на заседании 08.08.2022, представитель ОАО «ВТИ» выезжал на производство Hebi Higer Chemical Technology Co., Ltd. в Китай.

Факт производства ионообменных смол в Китае также подтверждается отсутствием у ООО «РКХЭП Смолы» лицензий на осуществление взрывопожароопасной деятельности (письмо Ростехнадзора от 26.08.2021 № 00-08-04/613), деятельности по сбору, транспортировке, обработке, утилизации, обезвреживанию, размещению отходов I-IV классов опасности (письмо Росприроднадзора от 20.04.2022 № РН-10-01-29/11541), а также сотрудников для производства продукции (выписка из базы ФНС от 10.06.2022, согласно которой среднесписочная численность сотрудников за 2021 год составила 5 единиц, включая генерального директора и бухгалтера).

Как следует из информации, полученной из базы ФТС России, ООО «РКХЭП Смолы» ввозит на территорию Российской Федерации следующую продукцию:

- Ионообменная смола: Анионит АМ-2Б (код товара по ТН ВЭД РФ **3914000000**);
- Ионообменная смола СМ3001 - Катионит (код товара по ТН ВЭД РФ **3914000000**);
- Сульфированный сополимер стирола и дивинилбензола (код товара по ТН ВЭД РФ **3903909000**);
- Аминированный хлорметилированный сополимер стирола и дивинилбензола (код товара по ТН ВЭД РФ **3903909000**).

При этом что код ТН ВЭД РФ **3903909000** применяется для классификации полимеров стирола в первичных формах. Для готовой продукции (ионообменных смол, полученных на основе полимеров товарных позиций 3901-3913) применяется ТН ВЭД РФ **3914000000**.

В соответствии с частью 2 статьи 32 Таможенного кодекса Российской Федерации товар считается происходящим из страны, если в результате осуществления операций по переработке или изготовлению товаров на ее территории произошло изменение классификационного кода товаров по Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности **на уровне любого из первых четырех знаков**.

Таким образом, формально, исходя исключительно из кодов ТН ВЭД РФ, указанных в таможенных декларациях, ввозимая ООО «РКХЭП Смолы» продукция под кодом ТН ВЭД РФ **3903909000**, реализуемая впоследствии как ионообменные смолы (код ТН ВЭД РФ **3914000000**), является в достаточной степени переработанной, чтобы страной производства считалась Российская Федерация.

Вместе с тем, согласно письму Федеральной таможенной службы (ФТС России) от 21.04.2022 № 06-89/22339, направленному в ответ на запрос ФАС России, классификация товаров по ТН ВЭД ЕАЭС осуществляется самим декларантом в соответствии с требованиями ТК ЕАЭС.

Таможенный орган осуществляет классификацию в случае выявления таможенным органом их неверной классификации (пункт 2 статьи 20 ТК ЕАЭС).

При этом в соответствии с положениями статьи 310 ТК ЕАЭС при проведении таможенного контроля таможенные органы исходят из принципа выборочности объектов таможенного контроля, форм таможенного контроля и (или) мер, обеспечивающих проведение таможенного контроля.

За период с 2019 года по настоящее время в отношении ООО «РКХЭП «Смолы» и ООО «Фирма Д и С» таможенные экспертизы импортируемых товаров не назначались, решения о классификации товаров в соответствии с ТН ВЭД ЕАЭС не принимались, в связи с изложенным ввозимая продукция не проверялась на соответствие коду ТН ВЭД ЕАЭС.

ООО «РКХЭП «Смолы» в подтверждение верного присвоения кода ТН ВЭД 3903909000 (полимеры стирола в первичных формах) для ввозимых сульфированного сополимера стирола и дивинилбензола и аминированного хлорметилированного сополимера стирола и дивинилбензола представлен ответ ООО «Хеллманн Таможенный Броккер» от 25.02.2022 на запрос ООО «РКХЭП «Смолы».

Указанное письмо содержит следующий вывод: «В товарные позиции 3901-3914 включаются товары только в первичных формах. Термин «первичные формы» определен в примечании 6 к группе 39 ТН ВЭД. Он означает только следующие формы:

<...>

2) порошки, гранулы и хлопья...

<...>

Товар «сульфированный сополимер стирола и дивинилбензола» и «аминированный хлорметилированный сополимер стирола и дивинилбензола» **представлен в виде гранул (т.е. в первичной форме)**».

Вместе с тем, согласно Пояснениям к единой Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности Евразийского экономического союза (ТН ВЭД ЕАЭС), утвержденным Рекомендацией Коллегии Евразийской экономической комиссии (далее – Пояснения к ТН ВЭД), а

именно пояснения к товарной позиции **3903**, некоторые химически модифицированные сополимеры стирола являются ионообменными смолами (товарная позиция 3914).

Согласно комментариям к товарной позиции **3914**, содержащимся в Пояснениях к ТН ВЭД, Смолы ионообменные данной товарной позиции являются полимерами с поперечными связями, **обычно в гранулированной форме**, содержащими активные ионные группы (**обычно сульфогруппы**, карбоксильные, фенольные или **аминогруппы**). Эти активные ионные группы позволяют полимерам при контактировании с раствором электролита обмениваться одним из их собственных ионов на один из тех ионов (того же знака, положительного или отрицательного), которые содержатся в растворе. Они используются для умягчения воды, умягчения молока, в хроматографии, для извлечения урана из кислотных растворов и стрептомицина из жидких сред и для различных других промышленных целей.

Учитывая изложенное, вывод, сделанный ООО «Хеллманн Таможенный Броккер» в письме от 25.02.2022, о принадлежности рассматриваемой продукции к сополимерам стирола в первичных формах основываясь на ее гранулированной форме, ФАС России считает несостоятельным.

Более того, исходя из Пояснений к ТН ВЭД, импортируемая ООО «РКХЭП «Смолы» под видом сополимеров стирола в первичных формах (**3903**) продукция соответствует всем признакам ионообменных смол (**3914**).

Комиссией ФАС России также проанализированы паспорта качества Компании Hebi Higer Chemical Technology Co., Ltd. (Китай) на поставляемую ООО «РКХЭП «Смолы» продукцию, а также сертификаты качества продукции ООО «РКХЭП «Смолы».

По результатам анализа Комиссией ФАС России установлены следующие обстоятельства.

Продукция, являющаяся предметом рассмотрения Комиссии ФАС России, поименована в паспортах качества Компании Hebi Higer Chemical Technology Co., Ltd. (Китай) как сополимер стирола и дивинилбензола хлорметилированный аминированный и сополимер сульфированный.

Вместе с тем, сравнительный анализ сопоставимых характеристик продукции, указанных в данных паспортах качества Компании Hebi Higer Chemical Technology Co. и сертификатах качества ООО «РКХЭП «Смолы» на ионообменные смолы, свидетельствует об их схожести с незначительными отклонениями.

Кроме того, паспорта качества Компании Hebi Higer Chemical Technology Co. на сополимеры содержат указания на Na-форму, H-форму, Cl-форму поставляемых сополимеров. Указанные обстоятельства свидетельствуют о том, что товары, поставляемые Компанией Hebi Higer Chemical Technology Co., ввозимые как сополимеры стирола в первичных формах фактически являются не просто ионообменными смолами, а их конкретными марками.

Данный вывод Комиссии также основан на следующей информации:

- наименования предметов контрактов, согласно которым поставке подлежат, как правило, катионит КУ-2-8 Na, КУ-2-8 H, анионит АВ 17-8;
- технические регламенты ООО «РКХЭП «Смолы» на производство сильнокислотного катионита (Na), производство сильнокислотного катионита (H) и производство сильноосновного анионита (Cl);
- положения ГОСТ также привязывают конкретные марки катионита и анионита к ионной форме ионообменной смолы (натриевая, водородная, водородно-солевая, хлоридная);
- акт экспертизы № 114-2201-0403 от 04.03.2022 Союза «Торгово-промышленной палаты города Королёва» (далее также - акт экспертизы Союза «ТПП г. Королёв»), представленный ООО «РКХЭП «Смолы», в которой содержится описание производства ионообменных смол катионит КУ-2-8, катионит КУ-2-8 Na, катионит КУ-2-8чС (H форма), анионит АВ-17-8, анионит АВ-17-8чС.

Согласно пункту 1 указанной экспертизы технологические процессы производства ионообменной смолы состоят из следующих основных стадий:

1. Получение дивинилбензола:

- дегидрирование диэтилбензола;
- ректификация «печного масла».

2. Получение сополимеров:

- получение эмульгатора сополимеризации;
- получение суспензионной смеси;
- отгон органических примесей;
- отмывка эмульгатора;
- сушка сополимера.

3.1. Получение сульфированного сополимера:

- набухание сополимеров в органических растворителях;
- сульфирование сополимеров хлорсульфоновой или серной кислотой;
- омыление и отмывка сульфированного сополимера.

3.2. Получение хлорметилированного сополимера:

- хлорметилирование сополимеров монохлордеметиловым эфиром в присутствии катализаторов (хлористый цинк, четыреххлористый титан, хлорное железо);
- отмывка хлорметилированного сополимера метиламем);
- приготовление аминирующих растворов;
- аминирование хлорметилированных сополимеров;
- отгон и регидрация аминирующих растворов
- переработка отходов.

В соответствии с пунктом 3 акта экспертизы Союза «ТПП г. Королев» ООО «РКХЭП «Смолы» в соответствии с договором аренды оборудования (установка ЛАПС 1с- 2500) № 4/А от 30.04.2019 между ООО «Фирма «Д и С» и ООО «РКХЭП «Смолы» использует ЛАПС 1с- 2500.

- катионит КУ-2-8 получают отмывкой сульфированного сополимера стирола умягченной водой до pH согласно требованиям ГОСТ 20298-74 (изм.5);
- катионит КУ-2-8 Na получают обработкой сульфированного сополимера стирола по специальной технологии раствором NaOH с последующей отмывкой умягченной водой катионита до требуемого значения pH согласно ГОСТ 20298-74 (изм.5);
- катионит КУ-2-8С получают обработкой сульфированного сополимера стирола по специальной технологии растворами соды технической, растворами NaOH и отмывкой глубоко обессоленной водой.
- анионит АВ-17-8 получают отмывкой хлорметилированных аминированных сополимеров стирола глубоко обессоленной водой до pH согласно требованиям ГОСТ 20301-74.
- анионит АВ-17-8С получают обработкой хлорметилированных

аминированных сополимеров стирола по специальной технологии растворами серной кислоты, растворами NaOH и глубоко обессоленной водой до требуемого значения pH согласно ГОСТ 20301-74.

После проведения вышеописанных процессов происходит отгон лишней жидкости и упаковка продукции.

Указанная информация дословно совпадает с выводами эксперта о необходимой степени переработки сульфированного сополимера стирола и хлорметилированного аминированного сополимера стирола для получения ионообменных смол.

Однако, как уже было указано выше, паспорта качества Компании Hebi Higer Chemical Technology Co. на сополимеры содержат указания на Na⁺ форму, H⁺ форму, Cl⁻ форму поставляемых сополимеров. Указанные обстоятельства свидетельствуют о том, что товары, поставляемые Компанией Hebi Higer Chemical Technology Co., ввозимые как сополимеры стирола в первичных формах фактически являются не просто ионообменными смолами, а их конкретными марками.

Также представителями ООО «РКХЭП «Смолы» неоднократно указывалось, что при промывке не используется раствор серной кислоты или какие-либо иные химические соединения, использование которых подлежит лицензированию. Промывка осуществляется растворами гидроксида натрия (NaOH) и гидрокарбоната натрия (NaHCO₃), а также дистиллированной водой.

Кроме того, вопреки выводам эксперта, ГОСТ 20298-74 и ГОСТ 20301-74 не содержат требований к уровню pH ионообменных смол.

Указание ООО «РКХЭП «Смолы» в письменных пояснениях на значимость показателя pH фильтрата катионита (требования к удельному объему расхода воды на отмывку), установленному СТО 00129840.34.37.009-2019, по мнению ФАС России, не является свидетельством осуществления ООО «РКХЭП «Смолы» производства. Как следует из СТО 00129840.34.37.009-2019, указанный стандарт разработан ОАО «ВТИ» и не является обязательным для применения. Он разработан для эксплуатационного персонала химических цехов ТЭС и котельных, специалистов в области водоподготовительных технологий инжиниринговых, проектных и научно-исследовательских организаций. Содержание данного документа свидетельствует о том, что его положения касаются подготовки к эксплуатации и эксплуатации ионообменных смол на различных объектах, таким образом, указанные в нем требования к удельному объему расхода воды на отмывку катионита **касаются именно подготовки ионообменной смолы к эксплуатации.**

Аналогичная позиция ООО «РКХЭП «Смолы» относительно показателя окисляемости фильтрата анионита в пересчете на кислород, установленного ГОСТ 20301-74, от которого зависит показатель удельного объема расхода воды на отмывку ионообменной смолы для начала ее эксплуатации, предусмотренный СТО 00129840.34.37.009-2019.

В связи с изложенным Комиссия ФАС России пришла к выводу о том, что промывка ионообменных смол является не стадией производства, а этапом подготовки указанной продукции к использованию.

Кроме того, генеральный директор ООО «РКХЭП «Смолы» на заседании Комиссии 08.08.2022 указал на то, что ввозимые сополимеры не соответствуют требованиям, которые ООО «РКХЭП «Смолы» установило к готовой продукции (ионообменным смолам), однако данная продукция уже может быть введена в эксплуатацию и будет выполнять свои функции. Из чего Комиссией ФАС России сделан вывод, что из Китая под видом сополимеров стирола в первичных формах импортируется готовая ионообменная смола, обладающая всеми характерными признаками данной продукции, однако нуждающаяся в более затратной подготовке к эксплуатации ввиду ее низкого качества.

Данный вывод совпадает с пояснениями технического специалиста <...>., привлеченного ООО «РКХЭП «Смолы» в качестве представителя, на заседание Комиссии ФАС России 07.06.2022. Указанный специалист разъяснил, что ввозимые ООО «РКХЭП «Смолы» сульфированный сополимер стирола и дивинилбензола и аминированный хлорметилированный сополимер стирола и дивинилбензола являются ионообменными смолами. Вместе с тем, в связи с большим количеством примесей, содержащихся в них, они нуждаются в дополнительной промывке.

Представитель ООО «РКХЭП «Смолы» на заседании Комиссии 08.08.2022 также пояснил, что до 2019 года указанная ионообменная смола, закупаемая в Китае, реализовывалась напрямую на торгах, однако в связи с большим количеством примесей стали поступать претензии от заказчиков, что послужило причиной для дополнительной обработки продукции путем повторной промывки.

С целью осуществления промывки ионообменных смол ООО «РКХЭП «Смолы» закупает дистиллированную воду, в подтверждение чего представило Карточку счета 10.01 Номенклатура «Вода дистиллированная ГОСТ 6709-72» и счета-фактуры на приобретение воды дистиллированной ГОСТ 6709-72 (письмо № 111655-ДСП/22 от 24.06.2022).

ООО «РКХЭП «Смолы» производит ионообменные смолы на основании технических регламентов: ТР № 3/2021 производство сильнокислотного

катионита (Na); ТР № 2/2021 производство сильноокислотного катионита (H); ТР № 1/2021 производство сильноосновного анионита (Cl) (письмо № 97083-ДСП/22 от 30.05.2022).

Указанными техническими регламентами установлены нормы расхода технического сырья, в том числе дистиллированной воды, для производства ионообменной смолы.

Сопоставление указанных сведений с представленной ООО «РКХЭП «Смолы» информацией об объемах производства и реализации ионообменных смол (письмо № 90564-ДСП/22 от 18.05.2022), а также об объемах закупки дистиллированной воды в период 2019-2021 г.г. (письмо № 111655-ДСП/22 от 24.06.2022), свидетельствуют об осуществлении ООО «РКХЭП «Смолы» промывки ионообменных смол, однако в гораздо меньшем объеме, чем указано в его технических регламентах.¹

Данный вывод не противоречит представленному ООО «РКХЭП «Смолы» протоколу испытаний № В-442 от 08.04.2021 сточных вод при производстве сильноокислотных катионитов и высокоосновных анионитов, проведенных АНО «Испытательный центр «НОРТЕСТ», согласно которому в анализируемых образцах воды выявлено отклонение в уровне pH.

Также в подтверждение довода о том, что ООО «РКХЭП «Смолы» под видом сополимеров стирола в первичных формах закупает ионообменную смолу в материалах дела № 08/01/14.2-1/2022 о нарушении антимонопольного законодательства имеется заключение Союза «Кузбасской торгово-промышленной палаты», представленное Заявителем, и содержащее следующие выводы:

- сульфированный сополимер стирола и дивинилбензола является конечным продуктом - катионитом,
- аминированный хлорметилированный сополимер стирола и дивинилбензола является конечным продуктом – анионитом.

Научная литература подтверждает данные доводы, указывая, что технология производства сульфированного сополимера стирола и дивинилбензола (катионита) включает в себя следующие основные этапы:

- сополимеризация стирола с дивинилбензолом;
- сушка, рассев сополимера, процесс предварительного набухания;
- сульфирование сополимера стирола и дивинилбензола (создание ионита).

Далее уже готовый продукт (катионит) промывают, удаляют влагу и фасуют.

Технология производства анимированного хлорметилированного сополимера стирола и дивинилбензола (анионита) включает в себя следующие основные этапы:

- сополимеризация стирола с дивинилбензолом;
- сушка, рассев сополимера, процесс предварительного набухания;
- хлорметилирование сополимера стирола и дивинилбензола;
- анимирование полученного хлорметильного производного (создание ионита).

Далее готовый продукт подлежит фасовке.

Все указанные стадии осуществляются на территории Китая, включая промывку и удаление влаги. Вместе с тем для улучшения качества импортируемой продукции ООО «РКХЭП «Смолы» осуществляет дополнительную промывку, просушку и повторную фасовку ионообменных смол.

Согласно пункту 2.1 Правил определения страны происхождения товаров в Содружестве Независимых Государств, утвержденных соглашением от 20.11.2009 (далее — Правила определения страны происхождения товара), страной происхождения товара считается государство - участник Соглашения, на территории которого товар был полностью произведен или подвергнут достаточной обработке/переработке **для придания товару его характерных свойств.**

Комиссией ФАС России было установлено, что из Китая поставляется продукция, обладающая всеми характерными свойствами ионообменных смол.

Одновременно подпунктом «в» пункта 3.1 Правил определения страны происхождения товара установлено, что мойка, чистка, удаление пыли, покрытие окисью, маслом или другими веществами товара не отвечает критерию достаточной обработки/переработки товара в понимании указанного нормативного акта.

Таким образом, Комиссия ФАС России, приходит к выводу о том, что импортируемые ООО «РКХЭП «Смолы» анимированный хлорметилированный сополимер стирола и дивинилбензола и сульфированный сополимер стирола и дивинилбензола являются готовыми продуктами (анионитом и катионитом, соответственно). Таким

образом, производимые ООО «РКХЭП «Смолы» действия по промывке, по мнению Комиссии ФАС России, не оказывают существенного влияния на характерные свойства импортируемой продукции и не является переработкой, позволяющей определить в качестве страны производства указанных товаров Российскую Федерацию, но улучшают ее эксплуатационные свойства в соответствии с потребностями заказчиков.

В соответствии с пунктом 3 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении места производства товара, предлагаемого к продаже, изготовителя такого товара, гарантийных обязательств продавца или изготовителя.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Таким образом, для выявления акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех признаков недобросовестной конкуренции, установленных в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, а именно:

- осуществление действий хозяйствующим субъектом – конкурентом;
- направленность действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие указанных действий положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинение или способность причинения указанными действиями убытков другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесения ущерба его деловой репутации.

Кроме того, подлежат доказыванию специальные признаки нарушения, установленные статьями 14.1-14.7 Закона о защите конкуренции.

ФАС России установлено:

- Направленность действий ООО «РКХЭП «Смолы» и ООО «Фирма «Д и С» на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности выражается в умышленном введении в заблуждение относительно степени переработки импортируемого из Китая товара с целью использования приоритета товаров российского происхождения, установленного Постановлением. При этом, ООО «РКХЭП «Смолы» не неся издержек, связанных с производством (организация производства, найм сотрудников, аренда помещения для производства, приобретение оборудования, оформление необходимых для производства и утилизации отходов лицензий, прохождение регулярных проверок государственных органов и т. д.), получает предусмотренную Постановлением преференцию для товаров Российской Федерации в виде снижения цены договора на 15%. В свою очередь, ООО «Фирма Д и С» в силу аффилированности и наличия гражданско-правовых отношений с ООО «РКХЭП «Смолы», в том числе по аренде помещений, аренде установки ЛАПС 2500 и т. д., не могло не знать о недостаточной степени обработки импортируемой из Китая продукции, однако указывало в качестве места происхождения ионообменных смол Российскую Федерацию.

- Рассматриваемые действия Обществ противоречат статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности (заключена в г. Париже 20.03.1883), согласно которой актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах, Правилам определения страны происхождения товара.

- Данными действиями добросовестным участникам рынков могут быть причинены убытки в виде упущенной выгоды, в связи с тем, что в рассматриваемых конкурсных процедурах, при прочих равных условиях, в случае сообщения ООО «РКХЭП «Смолы» и ООО «Фирма «Д и С» достоверной информации о стране происхождения ионообменных смол ООО «ТД «Токем» иные лица могли бы быть признаны победителями.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Основания для прекращения рассмотрения дела отсутствуют.

2. Признать действия ООО «РКХЭП «Смолы» (123290, город Москва, 1-й Магистральный тупик, дом 11, стр. 1, эт. 1, п II, к 1 оф 4а; ОГРН/ИНН 1117746778676/7714852317) и ООО «Фирма Д и С» (141282, г. Ивантеевка, ул. Толмачева, д. 80, к. 2; ОГРН/ИНН 1025004912811/5038023782), выразившиеся во введении организаторов торгов в заблуждение относительно страны происхождения ионообменных смол, противоречащими пункту 3 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции.

3. Выдать ООО «РКХЭП «Смолы» (123290, город Москва, 1-й Магистральный тупик, дом 11, стр. 1, эт. 1, п II, к 1 оф 4а; ОГРН/ИНН 1117746778676/7714852317) предписание о прекращении действий, нарушающих пункт 3 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, а именно:

- прекратить распространение вводящей в заблуждение информации о том, что страной происхождения ионообменных смол, реализуемых ООО «РКХЭП «Смолы», является Российская Федерация.

- направить заказчикам, организаторам торгов, в которых ООО «РКХЭП Смолы» является участником, уведомление, содержащее достоверную информацию о стране происхождения ионообменной смолы.

4. Выдать ООО «Фирма Д и С» (141282, г. Ивантеевка, ул. Толмачева, д. 80, к. 2; ОГРН/ИНН 1025004912811/5038023782) предписание о прекращении действий, нарушающих пункт 3 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, а именно:

- прекратить распространение вводящей в заблуждение информации о том, что страной происхождения ионообменных смол, реализуемых ООО «Фирма Д и С», является Российская Федерация.

- направить заказчикам, организаторам торгов, в которых ООО «Фирма Д и С» является участником, уведомление, содержащее достоверную информацию о стране происхождения ионообменной смолы.

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

Председатель Комиссии Т.Е. Никитина

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>

<...>

<...>