

ПРЕДПИСАНИЕ № 175 А-82/10-09
о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

14.10.2009 г. г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии

Р.Ф. Саляхутдинова – исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан, председатель Комиссии;

Н.А. Антонова – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

А.Э. Ахмадисламова – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

И.В.Васильев – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

З.Г. Атнагулов – старший специалист 3 разряда общего отдела, секретарь Комиссии,

руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.4 ст.41, ст.50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 14.10.2009 по делу № А-82/10-09 о нарушении ОАО «Уфимкабель» (450057, РБ, г.Уфа, ул.Цюрупы, 12) п.п. 6,8 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

предписывает:

ОАО «Уфимкабель» прекратить нарушение п.п. 6,8 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в экономически, технологически и иным образом не обоснованном установлении различных отпускных цен на шнуры связи слабого тока и создании дискриминационных условий для хозяйствующих субъектов при реализации шнуров связи слабого тока.

В срок до 01.12.2009 представить в адрес Башкортостанского УФАС России доказательства исполнения предписания.

РЕШЕНИЕ

14.10.2009 г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Р.Ф. Саляхутдинова – исполняющий обязанности заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан, председатель Комиссии;

Н.А. Антонова – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

А.Э. Ахмадисламова – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

И.В.Васильев – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

З.Г. Атнагулов – старший специалист 3 разряда общего отдела, секретарь Комиссии,

в присутствии представителей ОАО «Уфимкабель»: начальника отдела маркетинга Н.В.Еникеевой (доверенность от 12.10.2009 № 05/133) и ведущего юрисконсульта Г.Ф.Гареевой (доверенность от 01.09.2009 № 05/121),

рассмотрев дело № А-82/10-09 по признакам нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», возбужденного в отношении ОАО «Уфимкабель» (450057, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Цюрупы, д. 12),

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан на основании п. 11 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с приказом Башкортостанского УФАС России от 24.08.2009 № 275, Удостоверения на право проведения проверки от 25.08.2009 № 19 провело плановое контрольное мероприятие по проверке соблюдения ОАО «Уфимкабель» требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Проверяемый период составил с 01.01.2007 года по 01.07.2009 года. Виды проверяемой деятельности: производство и реализация шнуров связи слабого тока. Акт по результатам контрольного мероприятия, проведенного с 24.08.2009г. по 22.09.2009г., имеется в материалах дела.

Приказом Федеральной антимонопольной службы от 01.07.1996 № 81 ОАО «Уфимкабель» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов, по товарной группе «шнуры связи (слабого тока)» с долей более 65 % в географических границах Российской Федерации. Следовательно, деятельность ОАО «Уфимкабель» по производству и реализации шнуров связи слабого тока подпадает под государственный контроль антимонопольного органа в части соблюдения требований антимонопольного законодательства, запрещающего злоупотребление доминирующим положением.

В ходе контрольного мероприятия была проанализирована ценовая политика ОАО «Уфимкабель». Цены на кабельную продукцию в течение проверяемого периода утверждались приказами генерального директора от 16.06.2006, от 11.05.2007 № 157-А, от 01.04.2008 № 164, от 17.11.2008 №591. Приказами генерального директора от 29.05.2007 № 182, от 28.10.2008 № 556 утверждались в разные периоды порядок применения скидок и надбавок.

Однако в ходе выборочного анализа условий договоров, счетов-фактур и товарных накладных на поставку шнуров связи слабого тока в 2007, 2008 годах и 1 полугодии 2009 года было установлено, что в отдельных случаях отпускные цены формировались не в соответствии с вышеназванными приказами, определяющими ценовую политику; шнуры связи слабого тока в периоды действия одних и тех же локальных актов ОАО «Уфимкабель», устанавливающих цены на кабельную продукцию в зависимости от номенклатуры заказа и условий платежей, поставлялись хозяйствующим субъектам по различным отпускным ценам, что содержит признаки нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции запрещены действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, и создание дискриминационных условий. По результатам контрольного мероприятия в связи с наличием признаков нарушения антимонопольного законодательства было

возбуждено дело № А-82/10-09.

ОАО «Уфимкабель», ознакомившись с Актом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по результатам контрольного мероприятия, представило возражения (исходящий № 05/1653 от 24.09.2009), содержащие следующие пояснения относительно поставок шнуров связи слабого тока различным хозяйствующим субъектам по различным ценам.

Во-первых, по мнению ОАО «Уфимкабель», в настоящее время его доля на рынке по шнурам слаботочным составляет 4,2-4,9 % и ОАО «Уфимкабель» не имеет на рынке определенного товара долю более 35 % и не занимает доминирующее положение по производству шнуров связи слабого тока в географических границах Российской Федерации с долей более 65 %. ОАО «Уфимкабель» считает, что Башкортостанское УФАС России должно установить доминирующее положение ОАО «Уфимкабель». Во-вторых, при ценообразовании ОАО «Уфимкабель» руководствовалось положениями приказов № 182 от 29.05.2007 и № 556 от 28.10.2008г.: «при заключении договоров с потребителями и выставлении счетов, с целью повышения их заинтересованности в увеличении объемов заказываемой продукции, руководствоваться возможностью применения скидок в зависимости от номенклатуры заказа и условий платежей и принимать решения по их применению». В отдельных случаях более низкие цены обусловлены поставками в рамках государственных контрактов (в том числе «продукции с военной приемкой», цены на которую согласовываются с покупателем и военными представителями) и поставками продукции при выполнении заказов объемом меньше минимальной установленной партии изготовления шнуров связи слабого тока.

Также ОАО «Уфимкабель» считает неверным, что анализ цен и скидок в ходе контрольного мероприятия произведен инспекцией Башкортостанского УФАС России по марочно. Заявка от Покупателя на шнуры поступает на всю номенклатуру, поэтому скидка предоставлялась по общей сумме заказа, а не от одной отдельной позиции.

Согласно вышеизложенным доводам, ОАО «Уфимкабель» считает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции.

Определением Башкортостанского УФАС России от 30.09.2009 (исх.№ 8/5338) о назначении дела № А-82/10-09 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, у ОАО «Уфимкабель» была запрошена пояснительная записка по формированию скидок на шнуры связи слабого тока от общей суммы заказа при одновременной поставке изделий нескольких наименований и информация обо всех поставках шнуров связи слабого тока в 2007, 2008, 1 полугодии 2009 года в рамках государственных контрактов, заключенных с ОАО «Уфимкабель» по результатам торгов (конкурсов, аукционов) на поставку шнуров связи слабого тока, с приложением копий государственных контрактов.

ОАО «Уфимкабель» представило информацию от 08.10.2009 № 05/121, в которой пояснительная записка по формированию скидок на шнуры слаботочные содержала только перечень и копии приказов ОАО «Уфимкабель», которые уже упоминались выше и были представлены в ходе проведения планового контрольного мероприятия. Также представлена информация о том, что ОАО «Уфимкабель» государственные контракты по результатам торгов в 2007, 2008 годах и первом полугодии 2009 года не заключались. Государственные контракты были заключены покупателями ОАО «Уфимкабель» – ЗАО «ИПРИМ» г.Санкт-Петербург и ОАО ПТЗ «Телта» г.Пермь. Тем самым ОАО «Уфимкабель» считает себя «косвенным» исполнителем по госзаказам. В качестве подтверждения этому приложена переписка с ОАО «Телта» г.Пермь. По ЗАО «ИПРИМ» переписка была представлена в возражениях от 24.09.2009 исх.№ 05/1653.

На заседании Комиссии представители ОАО «Уфимкабель» поддержали позицию, изложенную в письмах от 24.09.2009 № 05/1653 и от 08.10.2009 № 05/121.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела № А-82/10-09 по признакам нарушения антимонопольного законодательства пришла к нижеследующим выводам.

Согласно Приказа Федеральной антимонопольной службы от 01.07.1996 № 81 о включении в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов, ОАО «Уфимкабель» занимает доминирующее положение по производству шнуров связи слабого тока в географических границах Российской Федерации с долей более 65 %.

В соответствии с п. 3.6.5. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 17.01.2007 № 5, определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

В связи с изложенным, ОАО «Уфимкабель» занимает доминирующее положение на рынке шнуров связи слабого тока в географических границах Российской Федерации с долей более 65 %.

При выборочном анализе условий договоров поставки, счетов-фактур и товарных накладных на поставку шнуров связи слабого тока, поставляемых ОАО «Уфимкабель», установлено, что при одинаковых условиях оплаты продукции, шнуры связи слабого тока одних и тех же наименований в периоды действия одних и тех же локальных актов ОАО «Уфимкабель», определяющих ценовую политику, поставлялись хозяйствующим субъектам по различным ценам.

1) Так, согласно счету-фактуре от 27.01.2009 № 101 ОАО Пермский телефонный завод «Телта» отгружено 1000 шт шнуров ШТЛЭн-2 длиной 2,3 м общей стоимостью 44677 руб. по цене 44677 руб. за 1 тыс.шт. (В данном и во всех указанных ниже случаях шнуры связи слабого тока поставлялись на условиях предоплаты, цены на шнуры и стоимость отгруженных партий шнуров указываются без НДС).

Согласно утвержденным Приказом генерального директора ОАО «Уфимкабель» от 17.11.2008 № 591 ценам, введенным с 17.11.2008, стоимость 1 тыс.шт. шнуров ШТЛЭн-2 длиной 2,3 м составляла 47226 руб. Согласно приложению к приказу генерального директора ОАО «Уфимкабель» от 28.10.2008 № 556, на шнуры связи в экране скидка предоставляется в случае суммы заказа не менее 50 000 руб. Таким образом, ОАО ПТЗ «Телта» предоставлена скидка в размере 5,4 % в случае, когда локальным актом ОАО «Уфимкабель» предоставление скидки не предусмотрено.

В то же время, согласно счету-фактуре от 22.01.2009 № 86 ОАО «Псковский завод автоматических телефонных станций – Т» (ОАО «ПЗ АТС–Т») поставлена партия шнуров ШТЛЭн-2 длиной 2,3 м объемом 1200 шт на сумму 56671,2 руб. по цене 47226 руб за 1 тыс. шт. Т.е. ОАО «ПЗ АТС–Т» партия шнуров большего объема поставлена по более высокой цене, чем это предусмотрено приказом от 28.10.2008 № 556 (на шнуры связи в экране при объеме заказа от 50 000 до 100 000 рублей должна предоставляться скидка в размере 2 %). Тем самым ущемлены интересы покупателя, который мог приобрести шнуры связи по более низкой цене.

2) Согласно счету-фактуре от 12.02.2009 № 264 ОАО Пермский телефонный завод «Телта» отгружено 2000 шт шнуров ШТЛЭн-2 длиной 2,3 м по цене 44677 руб. за 1 тыс. шт. общей стоимостью 89354 руб., при этом предоставлена скидка в размере 5,4 %. В то же время 17.02.2009 ОАО «ПЗ АТС–Т» поставлена партия шнуров ШТЛЭн-2 длиной 2,3 м таким же объемом 2000 шт по цене 47226 руб за 1 тыс. шт. на сумму 94452 руб. (счет-фактура от 17.02.2009 № 297). Однако в соответствии с приказом от 28.10.2008 № 556 на шнуры связи в экране при объеме заказа от 50 000 до 100 000 рублей должна предоставляться скидка в размере 2 %.

Т.е. ОАО «ПТЗ АТС-Т» опять поставлены шнуры по более высокой цене без применения положений приказа от 28.10.2008 № 556. Следует отметить, что во всех рассмотренных в ходе проверки случаях поставки в 2009 году шнуров ШТЛЭн-2 длиной 2,3 м и ШТСПЭ 2*2 длиной 2,64 м для ОАО Пермский телефонный завод «Телта» отпускные цены на данные изделия устанавливались ниже, чем для ОАО «Псковский завод автоматических телефонных станций – Т». В 6 случаях из 7 цены на шнуры ШТЛЭн-2 длиной 2,3 м ОАО «Псковский завод автоматических телефонных станций – Т» установлены с нарушением приказа генерального директора ОАО «Уфимкабель» от 28.10.2008 № 556 (счет-фактуры от 22.01.2009 № 86, от 17.02.2009 № 297, от 25.03.2009 № 541, от 15.04.2009 № 766, от 24.04.2009 № 875, от 01.06.2009 № 1173).

3) Приказом генерального директора ОАО «Уфимкабель» от 28.10.2008 № 556 на шнуры связи в экране установлена скидка в размере 2% при объеме заказа от 50 тыс. до 100 тыс. руб. и в размере 5 % при объеме заказа от 100 тыс. до 200 тыс. руб. Однако шнур ШТСПЭ 3*2 длиной 2,64 м. на общую сумму 140357,3 руб. после 28.10.2008 был поставлен ОАО «Электросигнал» (г.Воронеж) по цене 94836 руб за 1 тыс. шт. (счет-фактура от 26.02.2009 № 373). В данном случае ОАО «Электросигнал» (г.Воронеж) поставлено в невыгодное положение, так как ему поставлена партия шнуров по одному заказу от 15.01.2009 № 41 на сумму более 100 тыс.руб. без предоставления скидки, в то время как согласно локальным актам ОАО «Уфимкабель» цена должна была быть уменьшена.

Шнур ШПЭВ-8 также поставлялся ОАО «Электросигнал» (г.Дербент) также по более высоким ценам, без применения положений приказа от 28.10.2008 № 556:

счет-фактура от 28.11.2008 № 3167, объем заказа 94808 руб;

счет-фактура от 24.03.2009 № 580, объем заказа 88100 руб.;

счет-фактура от 25.06.2009 № 1365, объем заказа 88100 руб.

б) Выявлены случаи применения надбавок в размере 7% при поставках шнуров связи слабого тока ЗАО «ИПРИМ» в 2007 году (надбавки в размере 7 % действующим в 2007 году распоряжением генерального директора ОАО «Уфимкабель» от 30.06.2006 № 11 «О применении надбавок» предусмотрено не было). Так, шнур ШТМ-4 объемом 15,870 км был поставлен по цене 4350 руб. за 1 км при утвержденной цене 4065 руб. за 1 км (счет-фактура от 15.03.2007 № 583-3); шнур ШТМ-2 объемом 24,690 км был поставлен по цене 2595 руб. за 1 км при утвержденной цене 2425 руб. за 1 км (счет-фактура от 15.03.2007 № 583-3).

Также выявлен случай применения надбавки в размере 53% при поставках шнуров связи слабого тока ШТСМ-4Б ОАО «Щадринский телефонный завод». Шнур ШТСМ-4Б объемом 360 шт. (счет-фактура от 20.06.2007 № 1579-3) и объемом 140 шт. (счет-фактура от 23.07.2007 № 1904-3) поставлен по цене 23096 за 1 тыс. шт. при утвержденной цене 15066 руб. за 1 тыс.шт.

В возражениях к акту по результатам контрольного мероприятия Уфимкабель пояснило, что согласно распоряжению генерального директора от 30.06.2006 № 11 о применении надбавок в данном случае «был произведен индивидуальный расчет цен изделия», так как поставлялась партия шнуров объемом ниже минимальной партии поставки. Однако согласно указанному распоряжению при заказе кабельной продукции объемом ниже минимальной партии поставки применяется надбавка 30 %. Надбавки в 53% распоряжением не предусмотрено.

4) Шнур связи ПКСВ 2*05 объемом 1,040 км поставлен ООО «Энергоснабкомплект» по цене 1307 руб. за 1 км при утвержденной цене 1507 руб. за 1 км (счет-фактура от 28.03.2007 № 775-3). Этот же шнур объемом 11 км был поставлен ФГУП ПО «Маяк» по утвержденной цене 1507 руб. за 1 км, без предоставления скидки (счет-фактура от 01.06.2007 № 1492-3).

Следует отметить, что, согласно предоставленной ОАО «Уфимкабель» в ходе планового контрольного мероприятия информации, для ООО «Энергоснабкомплект» за весь 2007 год была осуществлена единственная вышеуказанная поставка шнуров связи слабого тока, при этом цена уменьшена – предоставлена скидка размером в 13%. В обоих случаях действовали одни и те же документы, регулирующие ценообразование – цены на кабельную продукцию, утвержденные генеральным директором ОАО «Уфимкабель» 16.06.2006, Приказ «О применении скидок и надбавок» от 29.05.2007 № 182 и Распоряжение «О применении надбавок» от 30.06.2006 № 11.

Следует также отметить, что приказы генерального директора ОАО «Уфимкабель» от 29.05.2007 № 182, от 28.10.2008 № 556 о применении скидок и надбавок предусматривают размер скидок в зависимости от группы шнуров связи и объема заказа по каждой группе. Поэтому анализ цен и скидок в ходе контрольного мероприятия произведен инспекцией Башкортостанского УФАС России по марочно. Пояснений и доказательств по предоставлению скидок и формированию отпускных цен на шнуры связи слабого тока в зависимости от общей суммы заказа ОАО «Уфимкабель» в материалы дела не представлено. Во всех рассмотренных случаях шнуры связи слабого тока поставлялись на одинаковых условиях – предоплаты и самовывоза. Таким образом, утверждение ОАО «Уфимкабель», что отпускные цены на шнуры связи слабого тока устанавливаются одинаковыми для всех покупателей, и при формировании цен скидки применяются в зависимости от номенклатуры заказа и условий платежей, не соответствует действительности.

По поводу формирования цен для ЗАО «ИПРИМ» необходимо отметить следующее. В возражениях от 24.09.2009 исх.№ 05/1653 ОАО «Уфимкабель» пояснило, что поставка шнуров ШТМ-2, ШТМ-4 производилась согласно договора № 169 от 08.02.2007г. и спецификации № 1, и что ОАО «Уфимкабель» было признано поставщиком по указанной номенклатуре на конкурсе (Госпоставки). Также указано, что предложение прорабатывалось в 2006-2007 г.г., поставка планировалась на 2007 г. и в связи с этим была применена надбавка к цене.

По данным пояснениям следует заметить, что договор поставки продукции № 169 от 08.02.2007г., заключенный между ОАО «Уфимкабель» и ЗАО «ИПРИМ» является типовым и заключается ОАО «Уфимкабель» со всеми покупателями. Как уже упоминалось выше, согласно информации, предоставленной ОАО «Уфимкабель» 08.10.2009 исх.№ 05/121, государственного контракта между ОАО «Уфимкабель» и ЗАО «ИПРИМ» не заключалось. На момент заключения договора № 169 от 08.02.2007г., на момент выставления счета от 07.02.2007 № 343-3 (выставленного ранее даты заключения договора) и на момент поставки ЗАО «ИПРИМ» шнуров ШТМ-4, ШТМ-2 (счет-фактуры от 15.03.2007 № 583-3 и от 15.03.2007 № 583-3 соответственно) действовали одни и те же цены на шнуры связи слабого тока, утвержденные генеральным директором ОАО «Уфимкабель» 16.06.2006г. Учитывая занимаемое ОАО «Уфимкабель» доминирующее положение, действия ОАО «Уфимкабель» по поставке шнуров ЗАО «ИПРИМ» по ценам, превышающим утвержденные, и отличающиеся от цены поставок на данные шнуры для других покупателей, нельзя признать правомерными в соответствии с положениями ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции.

По поводу формирования цен для ОАО ПТЗ «Телта» представители ОАО «Уфимкабель» на заседании Комиссии пояснили, что поставка шнуров связи слабого тока ОАО «ПТЗ «Телта» осуществляется в целях исполнения данным хозяйствующим субъектом условий государственного контракта в рамках государственного оборонного заказа. И ОАО «Уфимкабель», как «косвенный исполнитель» государственного оборонного заказа, поставляет ОАО «ПТЗ «Телта» шнуры связи слабого тока по фиксированным в спецификации ценам, согласованным ранее с представителями ОАО «Телта» и военными представителями. Однако это противоречит информации, содержащейся в материалах дела.

Так, к информации, предоставленной ОАО «Уфимкабель» (исх.№ 05/121 от 08.10.2009), приложены копии писем ОАО ПТЗ «Телта» с просьбами предоставить скидки на шнуры (3 письма от 05.08.2008 – вх.№ К/4599, К/4598, К/4597 от 06.08.2008; от 09.07.2009 – вх.№ К/4265 от 10.07.2008; от 16.07.2008 – вх.№ К/4344 от 16.07.2008; письмо без даты и без исходящего номера – вх.№ К/13861 от 15.01.2007).

Письмо ОАО ПТЗ «Телта» от 09.07.2008 (вх.№ К/4265 от 10.07.2008) вообще содержит противоречивые требования: в первом абзаце письма просьба «оставить цены на шнуры без изменения», во втором – просьба «предоставить скидку», т.е. отпустить продукцию по более низкой цене.

Следовательно, утверждение ОАО «Уфимкабель», что шнуры связи слабого тока поставляются ОАО «Телта» по фиксированным ценам, согласованным заранее с представителями ОАО «Телта» и военными представителями, не соответствует действительности.

Также следует отметить, что Федеральным законом от 27.12.1995 года № 213-ФЗ «О государственном оборонном заказе» предусмотрено заключение государственного контракта (это договор, заключенный государственным заказчиком с головным исполнителем (исполнителем) и предусматривающий обязательства сторон и их ответственность за выполнение оборонного заказа) и контракта (это договор, заключенный головным исполнителем (исполнителем) с исполнителем (другим исполнителем) и предусматривающий обязательства сторон и их ответственность за выполнение оборонного заказа).

Между ОАО «Уфимкабель» и ОАО ПТЗ «Телта» заключен договор поставки продукции от 25.12.2006 № 150/11 сроком действия до 31.12.2007 (продолженный дополнительными соглашениями № 1 от 08.10.2007 и № 2 от 17.10.2008 по 31.12.2008 и по 31.12.2009 соответственно). Данный договор типовой, ничем не отличается от договоров поставки, заключенных ОАО «Уфимкабель» с другими покупателями. В договоре от 25.12.2006 № 150/11 отсутствуют положения об обязательствах сторон и их ответственности за выполнение оборонного заказа. Следовательно, у ОАО «Уфимкабель» нет обязательств и ответственности за выполнение оборонного заказа, так как отсутствует контракт, заключенный в соответствии с Федеральным законом от 27.12.1995 года № 213-ФЗ «О государственном оборонном заказе».

Также не все спецификации к договору от 25.12.2006 № 150/11 согласовывались с военными представителями, что свидетельствует о том, что ОАО ПТЗ «Телта» закупает у ОАО «Уфимкабель» шнуры связи слабого тока не только в рамках исполнения государственного оборонного заказа. В частности, при заключении допсоглашения № 1 спецификация № 1 согласована с военными представителями, спецификация № 2 – не согласована. При заключении Дополнительного соглашения № 2 спецификация № 3 также согласована с военными представителями, а спецификация № 4 – не согласована.

Исходя из вышеизложенного, ОАО «Уфимкабель» в рамках договора поставки продукции от 25.12.2006 № 150/11 для ОАО ПТЗ «Телта» осуществлялись поставки шнуров связи слабого тока как в целях исполнения ОАО ПТЗ «Телта» обязательств по поставкам производимой им продукции в рамках государственного оборонного заказа, так и для иных целей (вне рамок государственных контрактов). Следовательно, действия ОАО «Уфимкабель» по формированию более низких (чем для других покупателей) отпускных цен на шнуры связи слабого тока для ОАО ПТЗ «Телта» не всегда продиктованы необходимостью соучастия в исполнении государственного оборонного заказа. При этом, как указывалось выше, между ОАО «Уфимкабель» и ОАО ПТЗ «Телта» не оформлялись договорные отношения, закрепляющие обязательства и ответственности за выполнение оборонного заказа. Тем самым ОАО ПТЗ «Телта» поставлено в более выгодное по сравнению с другими покупателями шнуров связи слабого тока положение, связанное с возможностью приобретать данную продукцию по более низким ценам.

В соответствии с п. 8 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами являются дискриминационными условиями. Таким образом, ОАО «Уфимкабель», занимающее доминирующее положение на товарном рынке шнуров связи слабого тока, при реализации шнуров связи слабого тока по разной отпускной цене за 1 единицу продукции (применяя или не применяя положения локальных актов, регулирующих ценообразование), ущемляет и (или) может ущемить интересы хозяйствующих субъектов, а также создает дискриминационные условия приобретения шнуров связи слабого тока, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Необходимо отметить, что нормы Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» носят также упреждающий характер антимонопольного законодательства. Что касается ущемления прав третьих лиц, Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в п. 4 постановления от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснил, что, исходя из системного толкования положений ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и ст.ст. 3 и 10 Закона для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

В п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации указано, что не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Кроме того, в той же норме отдельно указано, что не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. При этом в ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» содержится специальная по отношению к ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации норма, которая указывает, что запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц. Следовательно, любые действия (бездействие) хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, которые влекут или могут повлечь последствия, указанные в ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», признаются законодателем выходом за пределы субъективных прав, определяющих доминирующее положение хозяйствующего субъекта, т.е. злоупотреблением правом. Ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации, определяющая содержание принципа свободы договора, допускает ее ограничения законом. Согласно п. 1 ст. 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. В соответствии с п. 3 ст. 55 Конституции РФ и абзацем 2 п. 2 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Таким образом, для введения ограничений гражданских прав в Российской Федерации Конституция РФ и ГК РФ требуют соблюдения двух условий: а) ограничение может быть введено только федеральным законом; б) ограничение может быть введено только по тем основаниям, которые перечислены в ст. 55 Конституции РФ и в ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации. Свобода договора ограничена как нормами ГК РФ, так и других законов, прежде всего Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и Федеральным законом от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Таким образом, свобода договора не означает, что ОАО «Уфимкабель» при поставках шнуров связи слабого тока может действовать и осуществлять права по своему усмотрению без учета прав других лиц (своих контрагентов). Пределы этой свободы установлены ст. 10 ГК РФ, иными нормами ГК РФ и другими нормативными правовыми актами. Принцип свободы договора предполагает, что стороны договора действуют по отношению друг к другу на началах равенства и автономии воли. Хотя они и определяют самостоятельно условия договора в своих интересах, но должны при этом учитывать установленные ГК РФ и другими законами (в частности, Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции») ограничения. Исклечения из принципа свободы договора вызваны необходимостью защиты государством как публичных интересов, так и прав граждан и хозяйствующих субъектов. Такие исключения особенно важны в тех сферах экономики, где возможно нарушение

пределов осуществления гражданских прав хозяйствующими субъектами, занимающими на рынке доминирующее положение, т.е. в сферах, в которых отсутствует экономическое равенство сторон договора и необходима правовая защита экономически зависимой стороны. ОАО «Уфимкабель» не учитывает экономические интересы других хозяйствующих субъектов, которые, являясь коммерческими организациями, в соответствии со ст. 50 Гражданского кодекса Российской Федерации, в качестве основной цели своей деятельности имеют цель извлечение прибыли.

ОАО «Уфимкабель» не представило документов и не дало пояснения, из которых бы усматривалась разница в затратах при производстве или при реализации шнуров связи слабого тока, реализуемых различным хозяйствующим субъектам. Не были представлены документы, из которых следует, как влияет на стоимость шнуров связи слабого тока их реализация различным хозяйствующим субъектам. Не представлены доказательства, что при производстве шнуров связи слабого тока ниже минимальной партии поставки для одного хозяйствующего субъекта одновременно не осуществляется производство того же вида продукции для других хозяйствующих субъектов и данный факт приводит к увеличению производственных затрат. Таким образом, на основании вышеизложенного, в действиях ОАО «Уфимкабель», занимающего доминирующее положение на товарном рынке «шнуры связи слабого тока», с долей хозяйствующего субъекта на товарном рынке более 50%, включенного в географических границах Российской Федерации Приказом Федеральной антимонопольной службы от 01.07.1996 № 81 в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов по товарной группе «шнуры связи слабого тока», имеется нарушение ч. 1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которой запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, если иное не установлено федеральным законом, и создание дискриминационных условий.

Нарушение выразилось в совершении занимающим доминирующее положение на рынке шнуров связи слабого тока ОАО «Уфимкабель» действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, а именно: экономически, технологически и иным образом не обоснованного установления различных отпускных цен на одни и те же наименования (марки) шнуров связи слабого тока и создание дискриминационных условий для покупателей шнуров связи слабого тока путем применения (неприменения) скидок и надбавок в соответствии с локальными актами ОАО «Уфимкабель», регулируемыми ценообразованием, результатом которых явилось или могло явиться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов хозяйствующих субъектов на рынке шнуров связи слабого тока.

Иными словами, для признания нарушения запретов законодательства о защите конкуренции достаточно установить, что такие действия только могли бы привести к ограничению конкуренции и (или) ущемлению прав третьих лиц.

Согласно ст.22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выполняет следующие основные функции:

1) обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами, в том числе в сфере использования земли, недр, водных ресурсов и других природных ресурсов;

(в ред. Федерального закона от 17.07.2009 N 164-ФЗ)

2) выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения;

3) предупреждает монополистическую деятельность, недобросовестную конкуренцию, другие нарушения антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами;

4) осуществляет государственный контроль за экономической концентрацией, в том числе в сфере использования земли, недр, водных ресурсов и других природных ресурсов, а также при проведении торгов в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Таким образом, отсутствие вреда действиями, носящими дискриминационный характер, не освобождает хозяйствующий субъект от соблюдения законодательства о защите конкуренции, а уполномоченный орган от выявления и пресечения таких нарушений, вне наступления вреда третьим лицам, что обусловлено превентивным характером норм законодательства и защите конкуренции.

Также согласно п.4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства» для квалификации действий (бездействий) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого последствия, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемления интересов других лиц.

Исходя из вышесказанного, в действиях ОАО «Уфимкабель» установлены признаки нарушения ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, руководствуясь ч.1 ст.10, ст. 23, ч. 1 ст. 39, чч. 1 – 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Башкортостанского УФАС России

РЕШИЛА:

1.Признать действия ОАО «Уфимкабель» (450057, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Цюрупы, д. 12), занимающего в географических границах Российской Федерации доминирующее положение на рынке шнуров связи слабого тока, нарушением п.п. 6, 8 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившемся в экономически, технологически и иным образом не обоснованном установлении различных отпускных цен на шнуры связи слабого тока и в создании дискриминационных условий для хозяйствующих субъектов при реализации шнуров связи слабого тока.

2.Выдать ОАО «Уфимкабель» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.