

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 04 августа 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 12 августа 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Челябинского УФАС России) в составе:

Председатель
Комиссии: Козлова Анна Алексеевна – руководитель
Челябинского УФАС России;

Члены Комиссии: <...> – начальник отдела антимонопольного
контроля Челябинского УФАС России;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела
анализа товарных и финансовых рынков
Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 01-06/16 по признакам нарушения ООО «Урал-Мегаполис» части 1 статьи 10, в том числе пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в установлении и поддержании монопольно высокой цены на шлак гранулированный от плавки цветных металлов (меди), в присутствии:

представителей ответчика ООО «Урал-Мегаполис»,

представителя заявителя ООО «Катух», а также представителей заинтересованных лиц ООО «Карабашский абразивный завод», ООО «ТД Пирит»

УСТАНОВИЛА:

30.11.2015 в Челябинское УФАС России поступило заявление ООО «Катух» на действия ООО «Урал-Мегаполис» (454108, г. Челябинск, ул. Харлова, 2), в том числе выразившиеся в установлении монопольно высокой цены на шлак гранулированный от плавки цветных металлов (меди) (далее-шлак) на территории Карабашского городского округа Челябинской области.

Согласно заявлению ООО «Катух», ему принадлежит часть шлака со шлакового отвала по адресу Челябинская область, г. Карабаш, ул. Ремесленная, д. 3, примерно в 206 метрах по направлению на северо-восток от здания профтехучилища № 24, в размере 739 480 тонн. Данный шлак был приобретен Обществом у конкурсного управляющего ООО «Русинвест» в рамках дела Арбитражного суда Челябинской области №А76-19503/2013 на основании соглашения о передаче имущества (предмета залога) от 02.06.2015. На момент рассмотрения дела №01-06/16 между ООО «Катух» и ООО «Урал-Мегаполис» ведется судебный спор о признании недействительным указанного соглашения от 02.06.2015, о признании отсутствующим права собственности на шлак.

19.01.2016 в Челябинское УФАС России поступило заявление ООО «Карабашский абразивный завод» на действия ООО «Урал-Мегаполис», выразившиеся в установлении необоснованно высокой цены на шлак на территории Карабашского городского округа Челябинской области и отказ от заключения от договора поставки шлака гранулированного в 2016 году.

ООО «Карабашский абразивный завод» занимается производством абразивного порошка и является потребителем гранулированного шлака от плавки цветных металлов (меди), расположенного на отвале в северной части г. Карабаша Челябинской области. Поставку шлака гранулированного в адрес ООО «Карабашский абразивный завод» в 2014-2015 годах осуществляло ООО «Урал-Мегаполис».

В целях заключения нового договора купли-продажи шлака гранулированного на 2016 год между ООО «Карабашский абразивный завод» и ООО «Урал-Мегаполис», были инициированы переговоры, на которых ООО «Урал-Мегаполис» выдвинуло условие о том, что продавцом будет не оно, а ООО «ТД Пирит», через которое ООО «Урал-Мегаполис» осуществляет поставки шлака гранулированного. Заключать договор купли-продажи шлака гранулированного напрямую ответчик отказался.

Согласно заявлению ООО «Карабашский абразивный завод» шлак гранулированный от плавки цветных металлов (меди) является относительно недорогим сырьем, однако в случае транспортировки данного товара к месту его дальнейшей переработки, стоимость шлака гранулированного будет многократно увеличиваться, а продукция, в производстве которой используется это сырье, повышаться в стоимости, тем самым снижая конкурентоспособность.

19.02.2016 в Челябинское УФАС России поступило заявление ООО «ДАКА» на действия ООО «Урал-Мегаполис», выразившиеся в отказе от заключения договора поставки шлака гранулированного.

Согласно заявлению ООО «ДАКА», Общество планировало приобрести шлак гранулированный у ООО «Катух», которое ранее приобрело часть шлакового

отвала в г. Карабаше. Параллельно с этим ООО «ДАКА» 08.10.2015 направило запрос в ООО «Урал-Мегаполис» (исх. от 08.10.2015 №67/15), однако указанный хозяйствующий субъект отказался заключать договор поставки шлака гранулированного.

При этом, ООО «Катух» также не смогло поставлять шлак гранулированный в адрес ООО «ДАКА», вследствие препятствия вывозу шлака с отвала со стороны ООО «Урал-Мегаполис».

Приказом Челябинского УФАС России от 26.02.2016 № 30 было возбуждено дело № 01-06/16 в отношении ООО «Урал-Мегаполис» по части 1 статьи 10, в том числе пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В рамках рассмотрения дела № 01-06/16 с целью установления доминирующего положения ООО «Урал-Мегаполис» на товарном рынке, был проведен анализ рынка оптовой торговли шлаком гранулированным от плавки цветных металлов (меди) на территории Карабашского городского округа Челябинской области за период 2014-2015 годы и 1 квартал 2016 года.

По итогам анализа указанного товарного рынка было выявлены следующие его характеристики.

- 1. Шлак гранулированный от плавки цветных металлов (меди) не может быть заменен на другой тип шлака, в силу наличия более высоких качественных характеристик.** Доставка шлаков гранулированных цветных металлов (меди) из-за пределов Карабашского городского округа экономически невыгодна из-за высокой стоимости перевозки шлака гранулированного от плавки цветных металлов (меди). Данный довод подтверждается посменными и устными пояснениями ООО «Карабашский абразивный завод», ООО «ДАКА» и ООО «Катух».
- 2. Продуктовыми границами исследуемого товарного рынка является рынок оптовой торговли шлаком гранулированным от плавки цветных металлов (меди) (код ОКВЭД - 51.5).**
- 3. Географическими границами рынка оптовой торговли шлаком гранулированным от плавки цветных металлов (меди) является территория Карабашского городского округа Челябинской области.**
- 4. Единственным участником рынка оптовой торговли шлаком гранулированным от плавки цветных металлов (меди) на территории Карабашского городского округа Челябинской области по итогам 2014-2015 годов и 1 квартала 2016 года является ООО «Урал-Мегаполис», доля которого составляет более 50%.**

Антимонопольным органом также установлено, что ООО «Урал-Мегаполис» в 2014-2015 годы и 1 квартале 2016 года реализовывало шлак гранулированный от плавки цветных металлов (меди) ООО «Карабашскому абразивному заводу» и ООО «ТД Пирит». При этом, в 1 квартале 2016 года поставку шлака гранулированного от плавки цветных металлов (меди) в адрес ООО «Карабашский абразивный завод» осуществляло ООО «ТД Пирит», на основании заключенного договора купли-продажи с ООО «Урал-Мегаполис» от 28.12.2015 б/н.

Таким образом, в 2016 году ООО «ТД Пирит» выступает в роли перепродавца

между ООО «Урал-Мегаполис» и ООО «Карабашский абразивный завод». ООО «ТД Пирит» также реализовывало шлак гранулированный в 1 квартале 2016 года ООО «Уралгрит».

При этом, в соответствии с частью 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции, Приказом ФАС России от 20 ноября 2006 года №293, ООО «Урал-Мегаполис» не входит в группу лиц с другими хозяйствующими субъектами.

При рассмотрении дела № 01-06/16 ООО «Урал-Мегаполис» в письменных и устных пояснениях указывало на то, что аналогичный гранулированный шлак реализуется по более высоким ценам такими предприятиями как: **ЗАО «ПО Режникель»** (623750, Свердловская область, г. Реж, ул. Советская, д. 11, к. 101), **ООО «Уралстилкомплект»** (620024, Российская Федерация, г. Екатеринбург, ул. Бисертская, 1), **ОАО «Уфалейникель»** (456800, Челябинская область, г. Верхний Уфалей, ул. Победы д.1).

На основании изложенного, а также **с целью сравнения систем ценообразования, действующих на сопоставимых рынках оптовой торговли шлаком гранулированным от плавки цветных металлов, Челябинским УФАС России был проведен опрос хозяйствующих субъектов, реализующих шлак гранулированный на территории Уральского Федерального округа.**

Под сопоставимыми рынками понимаются рынки, сопоставимые **по условиям обращения товара**. Под условиями обращения товара, применительно к рынку оптовой торговли шлаком гранулированным от плавки цветных металлов, понимается условия предоставления/отсутствия погрузки товара (силами заказчика, погрузка в автомобильный, железнодорожный транспорт), условия оплаты (предоплата, отсрочка платежа), объем поставки (крупный, средний).

Челябинским УФАС России были опрошены следующие хозяйствующие субъекты: **ОАО «Уфалейникель»** (осуществляет деятельность на территории Верхнеуфалейского городского округа Челябинской области), **ЗАО «ПО Режникель»** (осуществляет деятельность на территории Режевского городского округа Свердловской области), **ООО «Уралстилкомплект»** (осуществляет деятельность на территории Свердловской области).

На территории Верхнеуфалейского городского округа **ОАО «Уфалейникель»** (от 10.02.2016 №22-8-088) реализует шлак гранулированный от плавки никеля. Стоимость 1 тонны данного шлака составляет 80 руб., **на условиях самовывоза, цена не зависит от объема поставки.**

Согласно ответу ЗАО «ПО Режникель» от 06.05.2016 №114-01 (вх.11.05.2016 №5958) цена реализации шлака гранулированного от плавки никеля зависит от выбранного покупателем типа погрузки (таблица №1).

Таблица №1 – Цена 1 тонны шлака гранулированного никелеплавильного

производства, реализуемого ЗАО «ПО Режникель», руб.

Условия реализации шлака гранулированного от плавки никеля ЗАО «ПО Режникель»	Цена 1 тонны шлака гранулированного от плавки никеля ЗАО «ПО «Режникель» без НДС, руб.		
	2014 год	2015 год	1 квартал 2016 года
Без осуществления погрузки (погрузка силами покупателя)	63,21	76,46	85,63
С осуществлением погрузки в автотранспорт покупателя	76,63	75,42	80,00
С осуществлением погрузки в железнодорожный транспорт	-	546,71	340,82

Необходимо учесть тот факт, что цена на шлак гранулированный варьируется в зависимости от условий доставки. Так, ООО «Урал-Мегаполис» реализует шлак гранулированный только с осуществлением погрузки товара. В то же время, в **ЗАО «ПО Режникель»** имеется возможность погрузки шлака силами покупателя, осуществления погрузки в автотранспорт покупателя и железнодорожный транспорт, цена не зависит от объема поставки.

Согласно ответу ООО «Уралстилкомплект» (Свердловская область) от 06.05.2016 №016 цена реализации шлака гранулированного составляет с погрузкой в автотранспорт 88 руб./тонна без НДС, цена шлака с погрузкой в вагон с учетом подачи и уборки вагона - 195 руб./тонна без НДС, цена шлака с погрузкой в вагон и доставкой покупателю (с учетом тарифа, выставляемого ОАО «РЖД») - 682 руб./тонна без НДС.

При этом, по информации Челябинского УФАС России, стоимость 1 тонны шлака гранулированного ООО «Уралстилкомплект» рассчитывается по следующей формуле:

$$\text{Цена продажи} = (\text{Цена закупы} + \text{Торговая надбавка}) \cdot \text{ставка НДС}$$

Уровень торговой надбавки не меняется, вне зависимости от типа погрузки и доставки.

Оптовая цена реализации 1 тонны шлака гранулированного от плавки цветных металлов (меди), реализуемого ООО «Урал-Мегаполис», превышает цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по условиям обращения товара.

Таким образом, действия ООО «Урал-Мегаполис», выразившиеся в установлении цены реализации 1 тонны шлака гранулированного от плавки цветных металлов (меди), превышающей цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по условиям обращения товара, содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

При этом, выявленные Челябинским УФАС России признаки нарушения на рынке оптовой торговли шлаком гранулированным от плавки цветных металлов (меди) на территории Карабашского городского округа Челябинской области, свидетельствуют о влиянии на смежные товарные рынки (рынок производства абразивных материалов (порошков) на территории РФ, рынок производства строительных материалов на территории РФ, и другие рынки, на которых используется шлак гранулированный), в части формирования цены на готовую продукцию, а также свидетельствуют о потенциальном влиянии на конкурентоспособность ООО «Карабашский абразивный завод» на рынке производства абразивных материалов (порошков) на территории РФ.

Кроме того, в рамках рассмотрения дела №01-06/16 от ООО «Урал-Мегаполис» поступило ходатайство от 12.07.2016 б/н (вх. от 13.07.2016 №9491) о прекращении производство по данному делу, в связи с изменением действующего законодательства.

Заслушав пояснения участвовавших в рассмотрении дела лиц, изучив представленные документы, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно пункту 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции **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.

Согласно **пункту 2.1 статьи 5 Закона о защите конкуренции (ред. от 03.07.2016) не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта - юридического лица, учредителем (участником) которого являются одно физическое лицо (в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя) или несколько физических лиц, если выручка от реализации**

товаров за последний календарный год такого хозяйствующего субъекта не превышает четыреста миллионов рублей.

Таким образом, для установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта необходимо в совокупности выполнение **следующих условий:**

1) выручка от реализации товаров за последний календарный год превышает четыреста миллионов рублей;

2) учредителями (участниками) хозяйствующего субъекта не являются физические лица.

Челябинское УФАС России проанализировало представленные ООО «Урал-Мегаполис» учредительные и финансовые документы (бухгалтерский баланс и налоговую декларацию ответчика за 2015 год) и установило, что суммарный объем **выручки от реализации товаров (шлака гранулированного) ООО «Урал-Мегаполис» в 2015 году составил менее 400 млн. руб.**

Согласно Выписке из единого государственного реестра юридических лиц ООО «Урал-Мегаполис» 12.07.2016 и протоколу внеочередного общего собрания участников ООО «Урал-Мегаполис» от 02.10.2015 б/н, **учредителями Общества являются 3 физических лица.**

При этом, по информации Челябинского УФАС России ООО «Урал-Мегаполис» на момент принятия решения **не входит в группу лиц с другими хозяйствующими субъектами.**

Часть 2 статьи 54 Конституции РФ предусматривает, что закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено.

В данном случае исключение поименованных в Федеральном законе от 03.07.2016 № 264-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» хозяйствующих субъектов из сферы действия статьи 10 Закона о защите конкуренции существенным образом улучшает положение такого лица.

Таким образом, согласно **пункту 2.1 статьи 5 Закона о защите конкуренции (ред. от 03.07.2016) положение ООО «Урал-Мегаполис» не может быть признано доминирующим на рынке оптовой торговли (реализации) шлаком гранулированным от плавки цветных металлов на территории Карабашского городского округа Челябинской области.** Следовательно, запреты, установленные статьёй 10 Закона о защите конкуренции на данный хозяйствующий субъект, осуществляющий оптовую реализацию шлака гранулированного на территории Карабашского городского округа Челябинской области, не распространяются.

На основании изложенного, в соответствии со статьей 23, частью 1 статьи 39,

статьями 41, 48, 49 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить производство по делу № 01-06/16 в виду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях ООО «Урал-Мегаполис».