

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

г. Сыктывкар

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (далее — Коми УФАС России) от ООО ДСК «К» (далее — заявитель, ООО «ДСК «К») поступило заявление от 14.09.2023 <...> (вх. № <...> от от 26.09.2023) на неправомерные, по мнению заявителя, действия (бездействие) ООО «А» по необоснованному отказу в поставке щебня, содержащие признаки нарушения антимонопольного законодательства, по результатам рассмотрения которого установлено следующее.

Согласно пунктам 5, 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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:

экономически или технологически не обоснованный отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами;

создание дискриминационных условий.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо, чтобы он занимал доминирующее положение на соответствующем товарном рынке, совершил действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением, и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Злоупотребление доминирующим положением характеризуется следующей совокупностью взаимосвязанных признаков:

- 1) доминирующее положение хозяйствующего субъекта;
- 2) совершение хозяйствующим субъектом действия (бездействия);
- 3) наступление или возможность наступления негативных последствий в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, либо неопределенного круга потребителей;
- 4) наличие объективной взаимосвязи между доминирующим положением, совершением деяния и его негативными последствиями либо возможностью наступления таких последствий.

По результатам исследования товарного рынка оптовой реализации щебня в Республике Коми установлено доминирующее положение ООО «А» на указанном товарном рынке, доля которого составляет более 50 %. В связи с чем, на действия (бездействие) Общества распространяются требования части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Из материалов заявления установлено, что основным видом деятельности ООО «ДСК «К» является строительство, ремонт и содержание автомобильных дорог, а также производство асфальта на территориях Сыктывдинского, Сысольского и Прилузского районах Республики Коми.

Вышеуказанные работы выполняются ООО «ДСК «К» на основании заключенных государственных и муниципальных контрактов на 2023 - 2024 годы.

Основным компонентом для производства асфальта в целях осуществления работ по строительству и ремонту дорог является щебень.

Между ООО «А» (далее также Общество) и ООО «ДСК «К» заключен договор купли-продажи щебня № <...> от 01.07.2014 (далее – Договор).

Согласно п. 1.1 Договора продавец (ООО «А») обязуется передать в собственность, а покупатель (ООО «ДСК «К») принять и оплатить щебень, горную массу, отсев (далее – товар) по ценам, установленным продавцом на определенный период, и на условиях, установленных Договором.

Пунктом 1.2 Договора предусмотрено, что наименование, марка, фракционный состав, количество и цена товара указываются в согласованных сторонами заявках, счетах, спецификациях, счетах-фактурах и товарно-транспортных накладных, являющихся неотъемлемой частью договора.

В соответствии с пунктом 2.1 Договора покупатель подает заявку продавцу на приобретение товара с указанием наименования, марки, фракционного состава, количества товара в любой рабочий день в течение действия Договора.

Согласно пункту 2.2 Договора на основании заявки покупателя продавец оформляет счет с указанием наименования, марки, фракционного состава, количества и стоимости товара и направляет его покупателю. Счет является

документом, подтверждающим возможность продавца исполнить заявку покупателя на оговоренных в ней условиях, и может быть направлен в адрес покупателя по факсу либо почтой, в том числе электронной.

Пунктом 2.4 Договора предусмотрено, что начало отгрузки товара осуществляется в течение 10 (десяти) календарных дней с момента оплаты 100 % стоимости товара, указанной в счете.

Согласно пунктам 5.1, 5.2 Договора настоящий Договор вступает в силу со дня его подписания и действует до 31.12.2014. Если ни одна из Сторон за 30 (тридцать) календарных дней до истечения срока действия Договора письменно не заявит о намерении его расторгнуть, Договор пролонгируется на каждый последующий календарный год на тех же условиях.

Заявитель указывает, что Договор ежегодно пролонгировался сторонами путем купли-продажи щебня, последняя закупка состоялась 20.03.2023. При этом ни одна из сторон не уведомляла другую о прекращении действия Договора, ввиду чего Договор является действующим.

Как следует из материалов заявления в 2022 году поставка щебня производилась ООО «А» в соответствии с заявками ООО «ДСК «К».

ООО «А» письмом от 13.12.2022 № <...>, направленным в адрес контрагентов, в том числе в адрес ООО «ДСК «К», в целях формирования необходимых объемов заказов и их производства, просило прислать заявки на первый квартал 2023 года с указанием сроков и объемов вывоза заказов.

На запрос Общества от 13.12.2022 № <...> ООО «ДСК «К» письмом от 20.12.2022 № <...> направило в адрес ООО «А» заявку о необходимых объемах щебня на 2023 год:

фракции 16-31,5 М800 – <...> т,

фракции 31,5-45 М 400-М600 – <...> т.

В период с января по март 2023 года ООО «ДСК «К» подало в адрес ООО «А» заявки на поставку щебня:

09.01.2023 исх. б/н: фракция 31,5-45 М1000 – <...> т,

17.01.2023 исх. № 6: фракция 16-31,5 М1000 – <...> т,

03.02.2023 исх. б/н: фракция 16-22,5 М1000 – <...> т,

08.02.2023 исх. б/н: фракция 31,5-45 М1000 – <...> т.

Фактически ООО «А» поставило в адрес заявителя щебень фракции 31,5-45 в количестве <...> т, фракции 16-31,5 - <...> т.

ООО «ДСК «К» направило в адрес ООО «А» заявки от 04.07.2023 № <...> и от 18.07.2023 № <...> на поставку щебня фракции 40-70 М800 (1000) - <...> т, заявку от 18.07.2023 № <...> на поставку щебня фракции 31,5-63 М800 (1000) - <...> т.

ООО «А» 05.07.2023 направило на электронный адрес заявителя сообщение о том,

что из-за недостатка мощностей отпустить щебень по данной заявке Общество не имеет возможности.

Письмом от 20.07.2023 исх. № <...> Общество сообщило заявителю, что исполнить заявки от 18.07.2023 ООО «А» не имеет возможности по причине отсутствия запаса на данную продукцию на складе и высокого спроса на неё в летний период, производство данной продукции производится по плану, сформированному до 31.08.2023. Общество предложило осуществить поставку щебня указанных фракций и марки только в сентябре 2023 года.

ООО «ДСК «К» направило в адрес ООО «А» заявку от 24.07.2023 № <...> о включении в план отпуска на сентябрь 2023 года щебень фракции 31,5-63 М800 (1000) - <...> т, фракции 40-70 М800 (1000) - <...> т.

03.08.2023 ООО «ДСК «К» направило на электронную почту ООО «А» заявку от 03.02.2023 (ошибочно указано вместо 03.08.2023) 11.00 час. на поставку щебня фракции 16-22,5 М1000 в количестве <...> т.

ООО «А» на заявку 03.08.2023 в 12.41 час. сообщило на электронную почту заявителя: «По вам запрет на отгрузку».

16.08.2023 ООО «ДСК «К» письмом исх. № <...> направило в адрес ООО «А» заявление, в котором просит последнего направить в адрес ООО «ДСК «К» счет для оплаты, в случае отказа – указать причину отказа.

При этом в материалах заявления имеется сообщение ООО «А» от 23.08.2023, направленное на электронную почту ООО «АР», о наличии щебня 16-22,4, М1200, по цене 670 руб. (без НДС).

25.08.2023 ООО «ДСК «К» письмом исх. № <...> направило в адрес ООО «А» досудебную претензию, в которой просит в соответствии с условиями Договора в срок до 01.09.2023 предоставить к отгрузке щебень согласно заявки на отгрузку товара по Договору, предварительно выставив счет в адрес ООО «ДСК «К».

ООО «А» письмом от 01.09.2023 № <...> сообщило заявителю о том, что поскольку в адрес ООО «ДСК «К» не был выписан счет, следовательно, все существенные условия Договора (наименование и количество Товара) не согласованы, в связи с чем, в рассматриваемом случае Договор считается незаключенным, в настоящее время у ООО «А» отсутствует возможность исполнить заявки ООО «ДСК «К».

Однако, как установлено из материалов заявления, о расторжении Договора ни одна из сторон не заявляла.

01.09.2023 ООО «ДСК «К» письмом исх. № <...> направило в адрес ООО «А» заявку на отгрузку щебня по Договору: фракция 16-22,5, марка прочности М1200, количество <...> т, график вывоза – сентябрь 2023 г.

05.09.2023 ООО «ДСК «К» письмом исх. № <...> направило в адрес ООО «А» заявку на отгрузку щебня по Договору: фракция 16-22,4, марка прочности М1200, количество <...> т, график вывоза – сентябрь 2023 г.

В письменных пояснениях ООО «А» указало, что щебень фракции от 16 до 22,4 мм – это узкая фракция щебня (еврофракция) по ГОСТу 32703-2014, для изготовления

которого ООО «А» необходимо перестроить линию производства, что требует времени и дополнительных затрат. При производстве щебня фракции 16-22,4 мм необходимо сформировать покупательские заказы на щебень фракции до 16 мм и свыше 22,4 мм. В случае производства щебня одной фракции её себестоимость возрастает, соответственно возрастает её отпускная цена.

Однако из содержания реестра заявок контрагентов ООО «А» с 01.08.2023 по 13.10.2023 следует, что заявки ООО «ДСК «К», направленные заявителем в адрес Общества в июле - сентябре 2023 года, в указанном реестре не числятся (отсутствуют).

При этом Общество выписало счета на поставку щебня фракции 16-22,5 (16-22,4) марки М1200 (М1000) в адрес иных контрагентов:

11.08.2023 - 738,4 т (заявка от 21.07.2023 ИП А.),
14.08.2023 - 45 т (заявка от 14.08.2023 ИП З),
21.08.2023 - 500 т (заявка от 21.08.2023 ООО «ДИ»),
28.08.2023 - 500 т (заявка от 25.08.2023 ООО «ДИ»),
04.09.2023 - 3 100 т (заявка от 01.09.2023 ООО «ДИ»),
11.09.2023 - 45 т (заявка от 11.09.2023 ИП З),
20.09.2023 - 576 т (заявка б/н АО «К»).

В сентябре 2023 года Обществом выписаны счета на поставку щебня фракции 40-70 М800 (М1000) в адрес контрагентов:

06.09.2023 – 1000 т (заявка от 05.09.2023 АО «К»),
08.09.2023 – 500 т (заявка от 07.09.2023 ООО «Л»),
13.09.2023 – 500 т (заявка от 13.09.2023 ООО «Л»),
14.09.2023 – 200 т (заявка от 14.09.2023 ООО «Л»),
15.09.2023 – 700 т (заявка от 15.09.2023 ООО «Л»),
22.09.2023 – 500 т (заявка от 22.09.2023 ООО «Л»);

фракции 31,5-63 М800 (М1000) в адрес контрагентов:

04.09.2023 – 640 т (заявка от 01.09.2023 ООО «М»),
06.09.2023 – 1000 т (заявка от 05.09.2023 АО «К»),
11.09.2023 – 486,5 т (заявка от 11.09.2023 ООО «Н»),
14.09.2023 – 1000 т (заявка от 14.09.2023 АО «К»),
18.09.2023 – 600 т (заявка от 18.09.2023 ООО «Л»),

19.09.2023 – 2800 т (заявка от 08.09.2023 ООО ТК «Р»).

Согласно сведениям, представленным ООО «А», Обществом было фактически реализовано щебня:

фракции 16-22,5 (16-22,4) М1200 (М1000) в августе 2023 года – <...> т;

фракции 40-70 марки М800 (М1000) в сентябре 2023 года – <...> т;

фракции 31,5-63 М800 (М1000) в сентябре 2023 года – <...> т.

Таким образом, несмотря на направление ООО «ДСК «К» заявок от 24.07.2023, 03.08.2023, 16.08.2023, 25.08.2023, 01.09.2023, 05.09.2023 в адрес ООО «А», последнее не включило его заказы в план поставок щебня (реестр заявок контрагентов для формирования покупательского заказа). В отношении других контрагентов Общество в период с августа по сентябрь 2023 года включало их заявки в реестр заявок контрагентов, выписывало счета на поставку щебня, производило реализацию щебня фракции 40-70 марки М800 (М1000), фракции 31,5-63 М800 (М1000).

Относительно щебня фракции 16-22,5 (16-22,4) М1200 (М1000) установлено, что его поставка производилась в небольших объемах, что указывает на отсутствие данной фракции щебня в заявленном ООО «ДСК «К» объеме.

Также установлено, что несмотря на отсутствие со стороны ООО «А» запроса в целях формирования необходимых объемов заказов и их производства на 2024 год в адрес ООО «ДСК «К», заявитель письмом от 21.12.2023 исх. № <...> (получено Обществом 21.12.2023 вх. № 3224) направило в адрес ООО «А» заявку на отгрузку товара по договору купли-продажи щебня № 44/2014 от 01.07.2014: фракция 31,5-63 М800 – 5 000 т, фракция 40-70 М800 – 600 т, фракция 20-40 М1000 – 1000 т.

В соответствии с пунктом 11 Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах возникающих в связи с применением антимонопольного законодательства» (далее – постановление Пленума № 2), исходя из положений [части 1 статьи 1](#), [части 1 статьи 2](#), [пункта 10 статьи 4](#), [статьи 10](#) Закона о защите конкуренции обладание хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке не является объектом правового запрета: такой субъект свободен в осуществлении экономической деятельности и вправе конкурировать с иными хозяйствующими субъектами, действующими на том же рынке; выбирать контрагентов и предлагать экономически эффективные для него условия договора. Антимонопольным законодательством запрещается монополистическая деятельность - злоупотребление хозяйствующими субъектами своим доминирующим положением.

По смыслу [абзаца первого части 1 статьи 10](#) Закона во взаимосвязи с [пунктами 3, 4 статьи 1](#) и [абзацем вторым пункта 1 статьи 10](#) Гражданского кодекса злоупотреблением доминирующим положением признается поведение доминирующего на товарном рынке субъекта, если оно выражается в следующих формах, в том числе одной из них: недопущение, ограничение, устранение конкуренции на товарных рынках (например, устранение конкурентов с товарного рынка, затруднение доступа на рынок новых конкурентов); причинение вреда иным участникам рынка (хозяйствующим субъектам-конкурентам и потребителям,

гражданам-потребителям как отдельной категории участников рынка), включая извлечение необоснованной (монопольной) выгоды за их счет, иное подобное ущемление прав участников рынка.

При возникновении спора антимонопольный орган обязан доказать, что поведение хозяйствующего субъекта является злоупотреблением, допущенным в одной из указанных форм. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в [пунктах 1 - 11 части 1 статьи 10](#) Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган обязан доказать, что поведение хозяйствующего субъекта образует один из видов злоупотреблений, названных в указанных пунктах.

Согласно пункту 13 постановления Пленума № 2 в силу пунктов 3 - 5, 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции злоупотреблением могут быть признаны действия (бездействие) хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на рынке, не связанные непосредственно с порядком ценообразования, в частности: навязывание при заключении договора невыгодных условий или условий, не относящихся к предмету договора; необоснованное сокращение (прекращение) производства товара; отказ либо уклонение такого субъекта от заключения договора; создание им дискриминационных условий.

Прекращение реализации товара определенному покупателю, всем покупателям или их определенной группе, в том числе в связи с прекращением производства, и (или) уклонение от заключения договора с ними могут быть признаны злоупотреблением доминирующим положением со стороны хозяйствующего субъекта - продавца по основаниям, предусмотренным пунктами 4, 5 и 8 части 1 статьи 10 Закона, и тогда, когда эти действия (бездействие) влекут за собой устранение конкуренции на том смежном рынке, на котором с использованием данного товара осуществляет свою деятельность покупатель (покупатели), что предвидел или должен был предвидеть доминирующий субъект на момент совершения им названных действий.

Пунктом 16 постановления Пленума № 2 определено, что на основании пунктов 4 и 5 части 1 статьи 10 Закона запрещаются экономически или технологически не обоснованные сокращение или прекращение производства товара, в отношении которого имеется спрос, экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение доминирующего на рынке субъекта от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара.

Для целей применения указанных положений Закона о защите конкуренции не имеет значения, являются ли производство товара, заключение договора обязательными в соответствии с требованиями гражданского или иного законодательства, в частности, относится ли заключаемый доминирующим на рынке субъектом договор к категории публичных договоров.

В результате уклонения (прекращения) ООО «А» исполнения договора купли-продажи щебня № <...> от 01.07.2014 ООО «ДСК «К» в целях исполнения заключенных государственных и муниципальных контрактов вынуждено было закупать щебень у перепродавцов по цене (2250 руб./т, 2500 руб./т), у поставщиков из-за пределов региона, закупочная цена у которых, с учетом расходов по транспортировке (1535,16 руб./т), выше отпускной цены ООО «А» (1322,76 руб./т с учетом расходов по доставке).

В результате вынужденной закупки щебня у других поставщиков, перепродавцов щебня заявитель понес дополнительные расходы в сумме <...> млн. руб.

Заявитель указал, что поставка щебня из других регионов с учетом логистики, посреднических услуг приведёт к увеличению закупочной цены, что напрямую скажется на формировании цены, которую заявитель сможет предложить при участии в торгах на право заключения контрактов на строительство, ремонт, обслуживание дорог, а также ставит под угрозу выполнение заключенных государственных и муниципальных контрактов, так как цена контракта определена и не подлежит изменению.

Заявитель указал, что основными его конкурентами по обслуживанию федеральных автомобильных дорог Р-176 «В», А 123 «Ч - Т - К - К» являются АО «К», ООО «Т».

По мнению заявителя, необоснованный отказ (уклонение) ООО «А» от исполнения Договора приведет к устранению его как конкурента по заключению контрактов на обслуживание указанных автомобильных дорог.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции под дискриминационными условиями понимаются 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.

Из материалов, представленных ООО «А», установлено, что в период с августа по октябрь 2023 года Общество осуществляло поставку щебня в адрес других контрагентов, в том числе ООО «Т», АО «К».

Таким образом, в результате уклонения ООО «А» от исполнения договора купли-продажи щебня № <...> от 01.07.2014 в отношении ООО «ДСК «К», не включения его заказов в план поставок щебня (реестр заявок контрагентов для формирования покупательского заказа на поставку щебня), последнее поставлено в неравное положение по сравнению с другими контрагентами, в отношении которых заявки на поставку щебня включаются в план поставок, договоры купли-продажи щебня Обществом исполняются, что приводит (может привести) к ограничению (устранению) конкуренции на смежном товарном рынке - рынке услуг по строительству, ремонту, обслуживанию автомобильных дорог.

При таких обстоятельствах, в действиях (бездействии) ООО «А», занимающего доминирующее положение на рынке оптовой реализации щебня в Республике Коми, выразившихся в экономически и технологически необоснованном уклонении от исполнения договора купли-продажи щебня № <...> от 01.07.2014 в адрес ООО «ДСК «К» с июля 2023 года, при наличии заявок на их поставку, создании дискриминационных условий, при которых заявитель поставлен в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, в отношении которых заявки на поставку щебня Обществом включаются в план поставок щебня (реестр заявок контрагентов для формирования покупательского заказа), договоры купли-продажи щебня ООО «А» исполняются, что привело (могло привести) к ущемлению интересов заявителя в сфере предпринимательской деятельности, ограничению, устранению конкуренции на смежном товарном рынке

- рынке услуги по строительству, ремонту, обслуживанию автомобильных дорог, установлены признаки нарушения пунктов 5, 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 8 статьи 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений:

- 1) о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- 2) об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;
- 3) о выдаче предупреждения в соответствии со статьей 39.1 настоящего Федерального закона.

В силу частей 1, 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия) и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается лицам в случае выявления признаков нарушения, в том числе пунктов 5, 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В связи с чем, Коми УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции **предупреждает** ООО «А» о необходимости прекращения ООО «А» действий (бездействия), содержащих признаки нарушения пунктов 5, 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, путем возобновления исполнения условий договора купли - продажи щебня № <...> от 01.07.2014, заключенного с ООО «ДСК «К», включения заявки ООО «ДСК «К» от 21.12.2023 исх. № <...> (вх. № <...> от 21.12.2023) в план поставок щебня (реестр заявок контрагентов для формирования покупательского заказа) на второй квартал 2024 года.

Данное предупреждение подлежит исполнению в месячный срок с даты получения настоящего предупреждения.

О выполнении предупреждения сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми **в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением копий документов, подтверждающих его исполнение.

