

РЕШЕНИЕ
по делу № 1 10/50-12

24 декабря 2012 г. г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «11» декабря 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено «24» декабря 2012 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии – начальника Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Овчинникова М.А.; членов Комиссии: заместителя начальника Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Сельващук О.А., начальника отдела металлургии Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Галимхановой Н.Ф., главного специалиста-эксперта отдела металлургии Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Таваковой К.О., ведущего специалиста-эксперта отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Аксаментова А.О. (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 1 10/50-12 по признакам нарушения ОАО «Нормаль» (место нахождения: ул. Литвинова, 74, г. Нижний Новгород, 603950) пункта 9 части 1 статьи 10, пункта 1 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

I. Основанием для возбуждения дела № 1 10/50-12 послужили результаты проверки материалов заявления ООО «НПО «Сплав-Ти» (вх. ФАС России № 10051 от 20.02.2012) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Нормаль».

В результате анализа материалов, полученных в ходе рассмотрения заявления ООО «НПО «Сплав-Ти», в действиях ОАО «Нормаль» были выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением на рынке титанового крепежа из сплава ВТ-16 для сборки авиационной техники в части создания препятствий доступу ООО «НПО «Сплав-Ти» на указанный товарный рынок, а также в распространении ложных, неточных, искаженных сведений, которые могут причинить убытки ООО «НПО «Сплав-Ти» либо нанести ущерб его деловой репутации.

На основании вышеизложенных фактов ФАС России 01.06.2012 приказом № 358 возбуждено дело № 1 10/50-12 по признакам нарушения ОАО «Нормаль» пункта 9 части 1 статьи 10, пункта 1 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

II. ОАО «Нормаль» – коммерческая организация, являющаяся разработчиком и держателем подлинников отраслевых (авиационных) стандартов, в соответствии с которыми изготавливается титановый крепеж.

В соответствии с системой стандартизации, сложившейся в Министерстве авиационной промышленности СССР, Горьковское производственное конструкторское объединение «Нормаль» (далее - ГПКО «Нормаль», в настоящее время – ОАО «Нормаль») являлось головной организацией по стандартизации авиационных крепежных изделий (приказы Министерства авиационной промышленности СССР от 18.09.75 г. № 375, от 15.02.79 г. № 68). ГПКО «Нормаль»

обеспечивало в закреплённой области авиастроения разработку нормативно-технических документов, отраслевых авиационных стандартов и изменений к ним с участием предприятий отрасли, создание и ведение фонда документов в своём направлении и обеспечение этими документами предприятий отрасли и смежных отраслей.

На основании Указа Президента Российской Федерации от 01.07.1992 № 721 «Об организационных мерах по преобразованию государственных предприятий, добровольных объединений государственных предприятий в акционерные общества» предприятие было преобразовано в Акционерное общество открытого типа «Нормаль», а в дальнейшем распоряжением Главы местного самоуправления г. Нижнего Новгорода № 2207-р от 25.07.1996 г. – в ОАО «Нормаль» (в соответствии с исторической справкой, представленной ОАО «Нормаль» письмом от 28.06.2012 № 277, вх. ФАС России от 29.06.2012 № 36555).

III. В соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Порядок) проведен анализ состояния конкуренции на рынке титанового крепежа из сплава BT-16 для сборки авиационной техники, изготавливаемого методом холодной высадки (далее – Титановый крепеж). По результатам данного анализа установлено, что ОАО «Нормаль» занимает доминирующее положение на рынке Титанового крепежа в географических границах Российской Федерации (с долей 100%).

Временным интервалом исследования рынка Титанового крепежа установлен период с января 2010 г. по март 2012 г.

Титановый крепеж (болты, винты, гайки, заклепки, стержни) предназначен для выполнения разъемных и неразъемных соединений в конструкциях планера и систем самолета, в соответствии с требованиями прочностных расчетов и весовых требований разработчика конструкции, подтвержденных комплексом прочностных испытаний образцов и элементов конструкции. В соединениях композиционных материалов применяется только крепеж из титановых сплавов.

Качественные и технические характеристики Титанового крепежа установлены в следующих отраслевых стандартах:

ОСТ 1 00552-72 «Болты и винты из титанового сплава. Технические условия»;

ОСТ 1 33102-80 «Гайки. Технические условия»;

ОСТ 1 34104-80 «Заклепки. Технические условия»;

ОСТ 1 00646-73 «Гайки-пистоны. Технические условия»;

ОСТ 1 30077-88 «Заклепки высокого сопротивления срезу для композиционных материалов. Технические условия»;

ОСТ 1 30045-83 «Болт-заклепки, стержни и кольца к ним»;

ОСТ 1 00537-72 «Арматура соединений. Технические условия».

Номенклатура Титанового крепежа определена авиационными отраслевыми стандартами на конструкцию и размеры.

Потребителями Титанового крепежа являются предприятия-изготовители авиационной техники. Потребители используют рассматриваемый товар в производственных целях.

Материал, применяемый для изготовления Титанового крепежа, должен соответствовать определенной нормативно-технической документации, на которую дается ссылка в указанных выше отраслевых стандартах (в том числе ТУ 1-809-987-2002, ТУ 1-92-3-74).

Применение того или иного типа Титанового крепежа, а также возможность его замены регламентируется документацией опытно-конструкторских бюро, которые

являются разработчиками воздушного судна.

Потребители Титанового крепежа (производители авиационной техники) руководствуются переданной разработчиками конструкторской документацией, в которой, как правило, дается ссылка на отраслевые стандарты, и не имеют права на какие-либо отступления от нее.

Несоблюдение производителями Титанового крепежа требований, установленных в отраслевых стандартах на изготовление данного товара, ведет к отбраковке продукции потребителями – предприятиями-изготовителями авиационной техники. Таким образом, основным фактором, определяющим выбор потребителя при покупке Титанового крепежа, является его соответствие требованиям отраслевых стандартов, указанных в конструкторской документации на изделие авиационной техники.

Решение о возможности замены Титанового крепежа на иной крепеж находится в компетенции главного конструктора (разработчика конструкторской документации). В целом, замена Титанового крепежа на иной товар возможна только при модификации или модернизации изделий авиационной техники с прохождением всех процедур, предусмотренных при сертификации нового типа самолета под руководством генерального конструктора.

Крепеж из титанового сплава ВТ-16 может изготавливаться способом холодной высадки, горячей высадки, точением. Технологическую возможность осуществления производства крепежа из титанового сплава ВТ-16 способом холодной высадки (Титановый крепеж) на территории Российской Федерации имеют только ОАО «Нормаль» и ООО «НПО «Сплав-Ти».

В соответствии с пунктом 1.3 ОСТ 1 00552-72 болты и винты должны изготавливаться холодной высадкой, прочность болтов и винтов должна обеспечиваться деформационным упрочнением.

Кроме того, в соответствии с нормативно-технической документацией на большинство материалов/полуфабрикатов, указанных в отраслевых стандартах на изготовление Титанового крепежа, данные материалы предназначены для производства крепежа способом холодной высадки.

Потребители Титанового крепежа указывали на отсутствие возможности замены крепежа, изготавливаемого способом холодной высадки, на крепеж, изготавливаемый иными методами (горячей высадки или точением).

Опрос потребителей Титанового крепежа подтвердил, что данный продукт не имеет заменителей. Результаты «теста гипотетического монополиста», проведенного в соответствии с пунктом 3.9 Порядка проведения анализа показали, что в результате повышения цены на Титановый крепеж на 10%, опрошенные потребители не готовы переключиться на любую иную продукцию и снижать объемы закупок Титанового крепежа, несмотря на повышение цены.

Согласно п. 3.7 Порядка проведения анализа товары не относятся к взаимозаменяемым, если для замены товара другим товаром в процессе потребления требуется более года или в связи с заменой потребитель несет значительные издержки (превышающие 10% от цены товара), и если антимонопольный орган не располагает информацией о том, что такая замена имела или имеет место.

Анализ цен на различные виды Титанового крепежа показал, что в рассматриваемый период цена на крепеж, изготавливаемый по ОСТ 1 00537-72, ввиду более высокой себестоимости производства, превышала цену на крепеж, производимый, в частности, по ОСТ 1 00646-73, в 15 раз. Таким образом, в рассматриваемом периоде замена крепежа, производимого по ОСТ 1 00646-73, на крепеж, производимый по ОСТ 1 00537-72, для приобретателя могла принести

значительные издержки, превышающие, как минимум, 10% цены товара. В соответствии с п. 3.7 Порядка проведения анализа данные товары нельзя отнести к взаимозаменяемым.

Учитывая единый технологический процесс производства Титанового крепежа различной номенклатуры, в рамках настоящего исследования не целесообразно рассматривать Титановый крепеж с разбивкой по типоразмерам.

Таким образом, на основе сведений, представленных приобретателями и производителями рассматриваемой продукции, опытно-конструкторскими бюро, с учетом функционального назначения, применения, качественных характеристик, результатов «теста гипотетического монополиста», продуктовыми границами рынка является титановый крепеж из сплава BT-16 для сборки авиационной техники, изготавливаемый способом холодной высадки, за исключением крепежа, производимого по ОСТ 1 00537-72 (далее – Титановый крепеж).

Согласно сведениям, представленным производителями авиационной техники, экспорт Титанового крепежа в период с января 2010 по март 2012 года не осуществлялся.

По информации, полученной от потребителей, Титановый крепеж в рассматриваемый период не импортировался.

Титановый крепеж иностранного производства не может использоваться ввиду наличия ограничений, содержащихся в конструкторской документации, а также ограничений при производстве авиационной техники военного назначения.

Результаты «теста гипотетического монополиста», проведенного в соответствии с пунктом 4.6 Порядка проведения анализа показали, что в результате повышения цены на Титановый крепеж на 10% в Российской Федерации, опрошенные приобретатели не станут переключаться на продукцию производителей из стран СНГ и дальнего зарубежья и не станут снижать объемы закупок, в связи с необходимостью поддерживать производство своей продукции на прежнем уровне.

Таким образом, анализ товаропотоков, ограничений переключения на иностранных производителей, результаты «теста гипотетического монополиста» позволяют определить в качестве географических границ рассматриваемого товарного рынка территорию Российской Федерации.

Объем товарного рынка Титанового крепежа составил 4713 тыс. шт. в 2010 г., 8274 тыс. шт. в 2011 г., 1884 тыс. шт. в 1 квартале 2012 г. Доля ОАО «Нормаль» на рынке Титанового крепежа составляет 100%.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признаётся положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определённого товара превышает пятьдесят процентов.

Учитывая результаты проведенного в соответствии с Порядком анализа состояния конкуренции на рынке Титанового крепежа и руководствуясь положениями пункта 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, Комиссия установила, что ОАО «Нормаль» занимает доминирующее положение на рынке Титанового крепежа с долей 100%.

IV. Получение актуализированных отраслевых стандартов и последующих изменений к ним является одним из условий доступа на рынок Титанового крепежа. Основным фактором, определяющим выбор потребителя при покупке Титанового крепежа, является его соответствие требованиям отраслевых стандартов, указанных в конструкторской документации на изделие авиационной техники. В соответствии с информацией, представленной Минпромторгом России (вх. ФАС России от 13.09.2012 № 51360), для обеспечения гарантированных свойств

Титанового крепежа и прочности конструкции летательного аппарата производитель должен изготавливать крепежные изделия только в соответствии с актуализированной отраслевой документацией.

Согласно сведениям, представленным ОАО «Нормаль» (вх. ФАС России от 29.06.2012 № 36555), производство изделий авиационной техники требует актуализированной нормативной документации, то есть последней версии документа со всеми изменениями и дополнениями, зарегистрированными головной организацией по стандартизации. Отсутствие такой документации не позволяет производителю изготовить изделие, полностью соответствующее всем конструкторским требованиям.

Кроме того, существенным условием государственных контрактов на поставку оборонной продукции, поставляемой по оборонному заказу, является определение ее качества. В соответствии с пунктом 2 статьи 7 Федерального закона от 27.12.1995 № 213-ФЗ «О государственном оборонном заказе», качество продукции должно соответствовать требованиям нормативной и технической документации и условиям государственного контракта.

Таким образом, производство Титанового крепежа должно осуществляться исключительно в соответствии с актуализированными отраслевыми стандартами. Учитывая изложенное, не предоставление актуализированных отраслевых стандартов по Титановому крепежу является созданием препятствий доступу на рынок данной продукции.

V. В ходе рассмотрения дела Комиссия установила, что ОАО «Нормаль», письмом от 13.10.2011 № 620 в адрес ОАО «Авиатехприемка» сообщило о том, что Титановый крепеж производства ООО «НПО «Сплав-Ти» не может быть допущен на рынок авиационных изделий и к сборке летательных аппаратов, так как является контрафактной продукцией, в том числе по следующим причинам:

- 1) ООО «НПО «Сплав-Ти» нарушило требования отраслевого стандарта ОСТ 1 00552-72 о не допустимости изготовления крепежных изделий из металла по техническим условиям, не внесенным в ОСТ 1 00552-72.
 - 2) ООО «НПО «Сплав-Ти» не имеет актуализированных отраслевых стандартов по Титановому крепежу, без которых недопустимо осуществлять их производство.
 - 3) ОАО «Нормаль» является правообладателем изготовления Титанового крепежа методом деформационного упрочнения.
 - 4) ООО «НПО «Сплав-Ти» поставляет продукцию негарантированного качества.
- Письма аналогичного содержания были направлены ОАО «Нормаль» в адрес потребителей Титанового крепежа (письмо от 17.10.2011 № 1782 в адрес ОАО «РСК «МиГ», письмо от 17.10.2011 № 1779 в адрес ОАО «ВАСО», письмо от 17.10.2011 № 1777 в адрес ЗАО «Авиастар-СП»).

При этом ООО «НПО «Сплав-Ти» письмом от 21.11.2011 № 144 обратилось к ОАО «Нормаль» по вопросу получения отраслевых стандартов по Титановому крепежу: ОСТ 1 00552-72, ОСТ 1 00646-73, ОСТ 1 33102-80, ОСТ 1 34104-80.

Одновременно с этим ООО «НПО «Сплав-Ти» (письмо от 21.11.2011 № 147) обратилось по указанному вопросу к головной организации по стандартизации оборонной продукции в области авиационной промышленности - ФГУП «НИИСУ». В ответ на данный запрос ФГУП «НИИСУ» письмами от 29.11.2011 № 4338/108р, от 30.01.2012 № 2/551р сообщило, что по вопросу получения актуализированных отраслевых стандартов по Титановому крепежу необходимо обращаться к ОАО «Нормаль», как к разработчику и держателю фонда нормативной документации. Однако по настоящее время ОАО «Нормаль» не предоставило ООО «НПО «Сплав-Ти» указанные отраслевые стандарты.

VI. При оценке действий ОАО «Нормаль» по злоупотреблению доминирующим положением на рынке Титанового крепежа в части создания препятствий доступу ООО «НПО «Сплав-Ти» на указанный рынок путем непредоставления отраслевых стандартов по Титановому крепежу по запросу ООО «НПО «Сплав-Ти» Комиссия рассмотрела представленные материалы, выслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле (ОАО «Нормаль», ООО «НПО «Сплав-Ти», ОАО «Авиатехприемка», ОАО «ВИЛС», ОАО «КНААПО»), а также лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах (ФГУП «НИИСУ», ООО СЦ «Материал», АР МАК, ОАО «ОАК», ОАО «Вертолеты России», ОАО «ОКБ Сухого», Минпромторг России), и установила следующее.

Отраслевые стандарты по Титановому крепежу включены в Сводный перечень документов по стандартизации оборонной продукции (далее – Сводный перечень) в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.10.2009 № 822 (далее – Постановление Правительства РФ № 822) (письмо ФГУП «НИИСУ» от 22.06.2012 № 2679/551 в адрес ОАО «Нормаль»).

В этой связи особенности стандартизации Титанового крепежа определяет Положение об особенностях стандартизации оборонной продукции (далее – Положение), утвержденное Постановлением Правительства РФ № 822, в соответствии с которым:

- отраслевые стандарты по Титановому крепежу относятся к подпункту «р» пункта 12 Положения и являются отраслевыми стандартами двойного применения, то есть стандартами с едиными требованиями для оборонной и народно-хозяйственной продукции;

- порядок планирования, разработки, информационного обеспечения, издания, распространения, внедрения и отмены документом, указанных в подпункте «р» пункта 12 Положения, в том числе отраслевых стандартов по Титановому крепежу, устанавливается межгосударственными и государственными военными стандартами, правилами и рекомендациями по стандартизации оборонной продукции;

- организации, исполняющие функции головных организаций по стандартизации оборонной продукции осуществляют хранение подлинников, дубликатов и дел документов по стандартизации оборонной продукции, а также информационное обслуживание заинтересованных организаций, в том числе обеспечение официальными изданиями стандартов в отношении закрепленной номенклатуры.

<...>*

Согласно приказу Минпромторга России от 05.05.2010 № 372 головной организацией по стандартизации оборонной продукции (далее – ГОС) в области авиационной промышленности является ФГУП «НИИСУ».

Таким образом, Комиссия пришла к выводу о том, что ФГУП «НИИСУ» с момента закрепления за ним функций головной организации по стандартизации оборонной продукции в области авиационной промышленности (с 05.05.2010) должно осуществлять хранение подлинников отраслевых стандартов по Титановому крепежу, а также было обязано определить порядок их распространения.

Вместе с тем с 05 мая 2010 года по настоящее время хранение подлинников отраслевых стандартов по Титановому крепежу осуществляет ОАО «Нормаль».

В этой связи, согласно имеющейся в материалах дела нормативной отраслевой документации ОАО «Нормаль» выполняет функцию по обеспечению предприятий отрасли нормативно-технической документацией по крепежным изделиям основного производства и изменениями к ней. Указанная функция закреплена за ОАО «Нормаль» следующими документами:

- ОСТ 1 00382-86 «Порядок обеспечения предприятий нормативно-технической

документацией» (пункт 1.3.), утвержденный приказом от 24.12.1986 № 299-07 Министерства авиационной промышленности СССР;

- ОСТ 1 00001-2003 «Порядок разработки, регистрации, пересмотра, внесения изменений и отмены авиационных стандартов» (пункт 4.7.1.), разработанный и зарегистрированный ФГУП «НИИСУ» (№ 1752 от 04.11.2003), утвержденный Российским авиационно-космическим агентством;

- ГОСТ РВ 0001-004-2006 «Система стандартизации оборонной продукции.

Документы по стандартизации оборонной продукции. Порядок информационного обеспечения и распространения» (пункт 4.2.), утвержденный приказом от 08.06.2006 № 113-ст Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии.

<...>*

Из письменных пояснений ОАО «Нормаль» (письмо от 28.06.2012 № 277, вх. ФАС России от 29.06.2012 №36555) установлено, что данная организация при обеспечении предприятий авиационной отрасли нормативно-технической документацией руководствуется ОСТ 1 00382-86.

Кроме того, согласно пояснениям их представителей, заявленным 17 сентября 2012 года на заседании Комиссии (протоколы заседаний Комиссии от 07.08.2012, от 17.09.2012), ОАО «Нормаль» обратилось в устной форме к ФГУП «НИИСУ» в целях уточнения информации о порядке распространения документов, запрашиваемых ООО «НПО «Сплав-Ти». ФГУП «НИИСУ» сообщило о необходимости руководствоваться требованиями ОСТ 1 00382-86.

<...>*

Согласно Федеральному закону от 08.01.1998 № 10-ФЗ «О государственном регулировании развития авиации» авиационная организация, включая авиационное предприятие, - это юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы собственности, основной целью деятельности которого являются разработка, производство, испытания, эксплуатация, ремонт и (или) утилизация авиационной техники.

Вместе с тем в понятие «авиационная техника» средства крепежа не включены (письмо АР МАК от 02.12.2011 №06.19-2403, статья 1 Федерального закона от 08.01.1998 №10-ФЗ).

По мнению ОАО «Нормаль», ООО «НПО «Сплав-Ти» не является авиационным предприятием, поскольку не осуществляет разработку, производство, испытание, эксплуатацию, ремонт и (или) утилизацию авиационной техники. В этой связи основания предоставления ООО «НПО «Сплав-Ти» отраслевых стандартов по Титановому крепежу, предусмотренные ОСТ 1 00382-86, отсутствуют.

Кроме того, согласно письменным разъяснениям ФГУП «НИИСУ» (письмо от 22.08.2012 №1992/228) ОАО «Нормаль» должно предоставлять учтенные копии стандартов по Титановому крепежу организациям, представившим документы, подтверждающие их участие в выполнении работ государственного оборонного заказа в соответствии с ГОСТ РВ 0001-004-2006.

<...>*

В соответствии с информацией, представленной <...>* и Минпромторгом России (вх. ФАС России от 13.09.2012 № 51360),

отраслевые стандарты ОСТ 1 00552-72, ОСТ 1 00646-73, ОСТ 1 33102-80,

ОСТ 1 34104-80, запрошенные ООО «НПО «Сплав-Ти» не содержат информации, составляющей государственную тайну.

<...>*

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что действия ОАО «Нормаль», выразившиеся в не предоставлении ООО «НПО «Сплав-Ти» актуализированных отраслевых стандартов по Титановому крепежу:

- осуществлены данной организацией на рынке услуг по распространению отраслевых стандартов в рамках исполнения функции держателя их подлинников;
- не были обусловлены доминирующим положением ОАО «Нормаль» на рынке Титанового крепежа;

- являются следствием отсутствия порядка их распространения, <...>*.

Таким образом, ОАО «Нормаль» не злоупотребило доминирующим положением на рынке Титанового крепежа в части создания препятствий доступу ООО «НПО «Сплав-Ти» на указанный рынок путем непредоставления отраслевых стандартов на изготовление Титанового крепежа. Учитывая изложенное, указанные действия ОАО «Нормаль» не подпадают под запрет, установленный пунктом 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В то же время ФГУП «НИИСУ», которое должно осуществлять функции по распространению отраслевых стандартов по Титановому крепежу и хранению их подлинников, а также обязано было определить порядок распространения указанной отраслевой документации, по состоянию на сегодняшний день не осуществило данных действий.

Отсутствие разработанного ФГУП «НИИСУ» порядка распространения отраслевых стандартов может привести к ограничению конкуренции на рынке Титанового крепежа, а именно недопущению на указанный рынок новых производителей, ввиду наличия конфликта интересов у ОАО «Нормаль», как организации, осуществляющей одновременно функции по распространению отраслевых стандартов по Титановому крепежу и функции по производству и реализации указанной продукции.

VIII. При оценке действий ОАО «Нормаль» в части выявления фактов осуществления недобросовестной конкуренции путем распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки ООО «НПО «Сплав-Ти» либо нанести ущерб его деловой репутации, Комиссия рассмотрела представленные материалы, выслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле (ОАО «Нормаль», ООО «НПО «Сплав-Ти», ОАО «Авиатехприемка», ОАО «ВИЛС», ОАО «КНААПО»), а также лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах (ФГУП «НИИСУ», ООО СЦ «Материал», АР МАК, ОАО «ОАК», ОАО «Вертолеты России», ОАО «ОКБ Сухого», Минпромторг России), и установила следующее. ОАО «Нормаль» в октябре 2011 года сообщило потребителям Титанового крепежа ОАО «РСК «МиГ», ОАО «ВАСО», ЗАО «Авиастар-СП» (письма от 17.10.2011 №1782, №1779, №1777) и организации, осуществляющей независимую приемку продукции авиационного назначения ОАО «Авиатехприемка» (письмо от 13.10.2011 №620) ложные, неточные или искаженные сведения.

8.1. Сведения о нарушении ООО «НПО «Сплав-Ти» требований отраслевого стандарта ОСТ 1 00552-72 являются неточными или искаженными, поскольку построены на недостоверной информации о не допустимости изготовления крепежных изделий из металла, не соответствующего техническим условиям ТУ 1-809-987-2002.

В рассматриваемых письмах ОАО «Нормаль» сообщило, что металл для изготовления титанового крепежа в соответствии с ОСТ 100552-72 должен производиться только по ТУ 1-809-987-2002, которые разработаны ОАО «ВИЛС», согласованы с ОАО «Нормаль» и являются двусторонними техническими условиями. Не допускается изготовление изделий из металла по техническим условиям, не внесенным с ОСТ 100552-72. В этой связи, ООО «НПО «Сплав-Ти» при изготовлении титанового крепежа нарушило требования ОСТ 1 00552-72.

Вместе с тем пункт 1.2. ОСТ 1 00552-72 устанавливает, что материал, применяемый для изготовления титанового крепежа, должен соответствовать ТУ 1-92-3-74 или ТУ 1-809-987-2002. Кроме того, ОАО «Нормаль» в письме от 26.11.2012 № 649 (вх. ФАС России от 27.11.2012 № 69405/12) указывает на то, что ТУ 1-809-987-2002 и ТУ 1-92-3-74 являются взаимозаменяемыми при изготовлении титанового крепежа.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу о том, что ООО «НПО «Сплав-Ти» могло, не нарушая требований ОСТ 100552-72, при изготовлении титанового крепежа применить материал, соответствующий ТУ 1-92-3-74. Сведения о не допустимости изготовления крепежных изделий из металла, не соответствующего техническим условиям ТУ 1-809-987-2002, являются ложными.

8.2. ОАО «Нормаль» не могло располагать достоверной информацией, свидетельствующей о несоответствии продукции ООО «НПО «Сплав-Ти» требованиям отраслевых стандартов. В связи с этим, неточной является информация о том, что ООО «НПО «Сплав-Ти» осуществляет поставку продукции не гарантированного качества, что приводит к подрыву авиационной промышленности и обороноспособности страны в целом.

В соответствии со сведениями, предоставленными ООО «НПО-Сплав-Ти» (письмо от 12.01.2012 №5, вх. ФАС России от 10.02.2012 №08087), данная организация на момент рассылки писем не осуществляла реализацию продукции на рынке Титанового крепежа, соответственно не могла поставлять не гарантированного качества товар и подрывать обороноспособность страны.

8.3. Не соответствует действительности сведения о том, что ОАО «Нормаль» является правообладателем изготовления титановых крепежных изделий из сплава ВТ-16 методом деформационного упрочнения.

Титановый крепеж (болты и винты) должен удовлетворять требованиям отраслевого стандарта ОСТ 1 00552-72 «Болты и винты из титанового сплава. Технические условия». В частности, в соответствии с пунктом 1.3 ОСТ 1 00552-72 болты и винты должны изготавливаться холодной высадкой, прочность болтов и винтов должна обеспечиваться деформационным упрочнением.

ОАО «Нормаль» являлось лицензиатом по лицензионному договору на использование патента на изобретение № 2156828 «Способ изготовления стержневых деталей с головками из двухфазных (a+b) титановых сплавов» (патент действует с 29.02.2000 г.; патентообладателем являлся генеральный директор ОАО «Нормаль» - Володин В.А.). В соответствии с информацией, представленной ОАО «Нормаль», указанный способ является методом деформационного упрочнения (вх. ФАС России от 12.01.2012 № 504).

Согласно информации, полученной от Роспатента (справка по состоянию на 07.03.2012), патент на изобретение № 2156828, на который ссылается ОАО «Нормаль», прекратил свое действие досрочно (с 01.03.2010) в связи с неуплатой годовой пошлины за поддержание патента в силе (вх. ФАС России от 19.03.2012 № 15861).

Таким образом, на момент рассылки писем в октябре 2010 года ОАО «Нормаль» не обладало исключительными правами на изготовление Титанового крепежа методом деформационного упрочнения.

В соответствии со статьей 1252 Гражданского Кодекса Российской Федерации в случае, когда изготовление материальных носителей, в которых выражены результат интеллектуальной деятельности, приводит к нарушению исключительного права на такой результат, такие материальные носители считаются контрафактными.

Согласно Постановлению Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 26.03.2009 № 29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие

части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» материальный носитель может быть признан контрафактным только судом.

Поскольку отсутствует решение суда, которое признает титановую продукцию производства ООО «НПО «Сплав-Ти» контрафактной, информация об обратном является недействительной. Вместе с тем в рассматриваемых письмах ОАО «Нормаль» указывает на то, что изделия из титана ООО «НПО «Сплав-Ти» являются контрафактной продукцией и не могут быть допущены на рынок авиационных изделий.

Согласно пункту 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.02.2005 № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» (далее – Постановление Пленума ВС РФ №3) порочащими, в частности, являются сведения, содержащие утверждения о нарушении гражданином или юридическим лицом действующего законодательства, совершении нечестного поступка, неправильном, неэтичном поведении в личной, общественной или политической жизни, недобросовестности при осуществлении производственно-хозяйственной и предпринимательской деятельности, нарушении деловой этики или обычаев делового оборота, которые умаляют честь и достоинство гражданина или деловую репутацию гражданина либо юридического лица.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что сведения, изложенные в рассматриваемых письмах ОАО «Нормаль», носят порочащий характер, поскольку содержат информацию о нарушении ООО «НПО «Сплав-Ти» отраслевой нормативно-технической документации, недобросовестности при осуществлении предпринимательской деятельности, которая ущемляет деловую репутацию данного юридического лица.

В соответствии с пунктом 7 Постановления Пленума ВС РФ №3 под распространением сведений, порочащих честь и достоинство граждан или деловую репутацию граждан и юридических лиц, следует понимать опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и телевидению, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, распространение в сети Интернет, а также с использованием иных средств телекоммуникационной связи, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в той или иной, в том числе устной, форме хотя бы одному лицу. Сообщение таких сведений лицу, которого они касаются, не может признаваться их распространением, если лицом, сообщившим данные сведения, были приняты достаточные меры конфиденциальности, с тем, чтобы они не стали известными третьим лицам.

Таким образом, ОАО «Нормаль» распространило сведения, порочащие деловую репутацию ООО «НПО «Сплав-Ти», путём сообщения этих сведений в письменной форме более чем одному лицу, что противоречит требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

Действия ОАО «Нормаль» по распространению ложных, неточных или искаженных сведений об ООО «НПО «Сплав-Ти» направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, поскольку осуществлены с целью формирования у потребителей мнения о превосходстве качественных характеристик своей продукции по сравнению с изделиями, произведенными ООО «НПО «Сплав-Ти».

Кроме того, действия ОАО «Нормаль» по дискредитации ООО «НПО «Сплав-Ти» были направлены на недопущение своего конкурента на рынок Титанового крепежа, на котором ответчик занимает доминирующее положение с долей 100%.

Согласно информации, представленной ООО «НПО «Сплав-Ти» в рамках рассмотрения дела, данная организация обладает необходимыми производственными мощностями для изготовления Титанового крепежа, а также прутков из титанового сплава ВТ-16 (письмо ООО «НПО «Сплав-Ти» от 03.11.2011 № 143, вх. ФАС России от 23.11.2011 № Эл.п. 9018).

ООО «НПО «Сплав-Ти» освоило производство Титанового крепежа и в апреле 2011 года заключило договор с ОАО «КНААПО» на поставку данного вида продукции (договор поставки от 08.04.2011 № 110).

Однако до настоящего времени произведенная продукция не поставлена, что является следствием рассылки писем ОАО «Нормаль».

Так, Согласно ГОСТ Р 52745-2007 (п. 4.2.) при размещении заказов предприятиями-изготовителями на предприятиях-поставщиках контроль качества и полуфабрикатов должна проводить техническая приемка в соответствии с требованиями нормативных документов, указанных в договоре (вх. ФАС России от 30.07.2012 № 42775).

В соответствии с пунктом 8.1 ОСТ 1 90434-2006 «Контроль качества материалов и полуфабрикатов, используемых в производстве авиационной техники» работа по технической приемке продукции должна осуществляться на основании оформленных договоров между ОАО «Авиатехприемка» и предприятиями-поставщиками материалов и полуфабрикатов для авиационной техники, в которых предусмотрен контроль представителями технических приемок качества материалов и полуфабрикатов.

В этой связи ООО «НПО «Сплав-Ти» 27 июля 2011 года обратилось в адрес ОАО «Авиатехприемка» по вопросу организации на предприятии контроля качества независимой технической приемкой (вх. ФАС России от 26.12.2011 №79156). Однако, на основе сведений, указанных ОАО «Нормаль» в письме от 13.10.2011 № 620, ОАО «Авиатехприемка» отказало в осуществлении приемки Титанового крепежа, произведенного ООО «НПО «Сплав-Ти» (письмо ОАО «Авиатехприемка» в адрес ООО «НПО «Сплав-Ти» от 26.10.2011 №1087). Решение ОАО «Авиатехприемка» о приостановлении преддоговорных партнерских отношений с ООО «НПО «Сплав-Ти» было принято с целью проверки информации, изложенной ОАО «Нормаль» в письме от 13.10.2011 № 620 (вх. ФАС России от 28.06.2012 № 36287).

Действия ОАО «Авиатехприемка» обусловлены требованиями национального стандарта ГОСТ Р 52745-2007 «Контроль качества материалов и полуфабрикатов, используемых в производстве авиационной, космической, оборонной техники и техники двойного применения на предприятиях поставщиках», ОСТ 1 90434-2006 «Контроль качества материалов и полуфабрикатов, используемых в производстве авиационной техники», в соответствии с которыми контроль качества материалов и полуфабрикатов, поступающих на предприятия, осуществляется в том числе для исключения поставок контрафактной продукции.

Таким образом, ОАО «Нормаль», направив в адрес ОАО «Авиатехприемка» письмо, содержащее ложные, искаженные, неточные сведения о том, что Титановый крепеж производства ООО «НПО «Сплав-Ти» является контрафактной продукцией, создало препятствие для реализации продукции данного юридического лица, в том числе в адрес ОАО «КНААПО».

Довод ОАО «Нормаль» о том, что направление указанных писем необходимо в целях обеспечения качества материалов для сборки авиационной техники и снижения вероятности летных происшествий, озвученный представителем ответчика на заседании Комиссии (протокол заседания Комиссии от 17.09.2012), не подтверждается материалами дела, так как существует отдельная организация (ОАО «Авиатехприемка»), уполномоченная на проведение проверки соответствия

продукции требованиям отраслевых стандартов при осуществлении ее приемки. Комиссией установлено, что действия ОАО «Нормаль» по распространению ложных, неточных или искаженных сведений об ООО «НПО «Сплав-Ти» могут привести к отказу потребителей Титанового крепежа от заключения договоров поставки (купли-продажи) с ООО «НПО «Сплав-Ти», а также к невозможности реализации произведенной для ОАО «КНААПО» продукции по договору от 08.04.2011 № 110, и как следствие к возможному причинению убытков ООО «НПО «Сплав-Ти».

Таким образом, действия ОАО «Нормаль» по распространению ложных, искаженных, неточных сведений в отношении Титанового крепежа производства ООО «НПО «Сплав-Ти», были направлены на получение преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, могут причинить убытки и нанести ущерб деловой репутации ООО «НПО «Сплав-Ти».

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция – это 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.

В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности подлежат запрету ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента. Согласно пункту 1 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, выраженная в распространении ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации.

Учитывая изложенное, Комиссия установила, что действия ОАО «Нормаль» по распространению ложных, неточных, искаженных сведений в отношении Титанового крепежа производства ООО «НПО «Сплав-Ти», содержат все признаки недобросовестной конкуренции, запрет на которую установлен пунктом 1 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 43, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 1 10/50-12 по признакам нарушения ОАО «Нормаль» пункта 9 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции на основании пункта 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции в связи с отсутствием нарушения.
2. Признать действия ОАО «Нормаль» по распространению ложных, искаженных, неточных сведений, которые могут причинить убытки и нанести ущерб деловой репутации ООО «НПО «Сплав-Ти», актом недобросовестной конкуренцией в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.
3. Выдать ОАО «Нормаль» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции, запрет которой установлен пунктом 1 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

№ 05/44063/12 от 24.12.2012

ПРЕДПИСАНИЕ № 1 10/50-12
о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

24 декабря 2012 г. г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии – начальника Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Овчинникова М.А.; членов Комиссии: заместителя начальника Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Сельващук О.А., начальника отдела металлургии Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Галимхановой Н.Ф., главного специалиста-эксперта отдела металлургии Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Таваковой К.О., ведущего специалиста-эксперта отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Аксаментова А.О. (далее – Комиссия), руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), на основании своего решения по делу № 1 10/50-12 о нарушении ОАО «Нормаль» (место нахождения: ул. Литвинова, 74, г. Нижний Новгород, 603950) пункта 1 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «Нормаль» прекратить нарушение пункта 1 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, а именно не распространять ложные, неточные или искаженные сведения, которые могут причинить убытки и нанести вред деловой репутации ООО «НПО «Сплав-Ти».

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.