

АО «РУСАЛ Ачинск»

662153, Красноярский край, г. Ачинск,
территория Южная промзона, квартал
XII, строение 1

ООО «Сибуголь»

660001, Красноярский край,
г. Красноярск, ул. Менжинского, 12Г

ООО «Сибгеоресурс»

660075, Красноярский край, г.
Красноярск, ул. Маерчака, д. 38, пом.
42

ООО «СДМ-Ачинск»

662150, Красноярский край, г. Ачинск,
Южная промзона, квартал 5, строение
4А

РЕШЕНИЕ

«28» октября 2019 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена «15» октября 2019 года

В полном объеме решение изготовлено «28» октября 2019 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель комиссии - <...>, Врио руководителя управления, члены Комиссии: <...> (далее - Комиссия), рассмотрев дело № 024/01/11-970/2019 по признакам нарушения Акционерным

обществом «Русал Ачинский глиноземный комбинат» (662153, Красноярский край, г. Ачинск, территория Южная промзона, квартал XII, строения 1, ОГРН 1022401155325, ИНН 2443005570), обществом с ограниченной ответственностью «Сибуголь» (660001, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Менжинского, 12Г, ОГРН 1022401785658, ИНН 2460048358), обществом с ограниченной ответственностью «Сибгеоресурс» (660075, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Маерчака, д. 38, пом. 42, ОГРН 1132468053860, ИНН 2460249382) части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), установила следующее.

Рассматриваемое дело возбуждено приказом Красноярского УФАС России от 15.07.2019 № 190 «О возбуждении дела и о создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» по результатам рассмотрения заявления ООО «СДМ-Ачинск» о нарушении антимонопольного законодательства АО «РУСАЛ Ачинск», ООО «Сибгеоресурс» по факту организации реализации всего объема сырья для производства инертных строительных материалов (вскрышной породы производства АО «РУСАЛ Ачинск») и установления завышенных цен на указанную продукцию.

В соответствии с требованиями части 13 статьи 44 Закона «О защите конкуренции» Председатель Комиссии 15.07.2019 вынес Определение о назначении дела № 024/01/11-970/2019 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению. Указанным Определением к участию в рассмотрении дела № 024/01/11-970/2019 привлечены в качестве:

ответчиков: Акционерное общество «Русал Ачинский глиноземный комбинат» (662153, Красноярский край, г. Ачинск, территория Южная промзона, квартал XII, строения 1, ОГРН 1022401155325, ИНН 2443005570) (далее – АО «РУСАЛ Ачинск»); общество с ограниченной ответственностью «Сибуголь» (660001, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Менжинского, 12Г, ОГРН 1022401785658, ИНН 2460048358) (далее – ООО «Сибуголь»); общество с ограниченной ответственностью «Сибгеоресурс» (660075, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Маерчака, д. 38, пом. 42, ОГРН 1132468053860, ИНН 2460249382) (далее – ООО «Сибгеоресурс»);

заявителя: ООО «СДМ-Ачинск» (662150, Красноярский край, г. Ачинск, Южная промзона, квартал 5, строение 4А).

Определением об отложении рассмотрения дела № 024/01/11-970/2019 от 15.08.2019 рассматриваемое дело откладывалось и было назначено к рассмотрению на 15.10.2019.

Дело № 024/01/11-970/2019 о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено по результатам рассмотрения заявления ООО «СДМ-Ачинск» о нарушении антимонопольного законодательства АО «РУСАЛ Ачинск», ООО «Сибгеоресурс» по факту организации реализации всего объема сырья для производства инертных строительных материалов (вскрышной породы производства АО «РУСАЛ Ачинск») и установления завышенных цен на указанную продукцию (далее – Заявление).

При рассмотрении дела № 024/01/11-970/2019 установлены следующие фактические обстоятельства, имеющие значение для квалификации действий ответчиков с позиции соответствия требованиям антимонопольного

законодательства.

АО «РУСАЛ Ачинск» на основании лицензии КРР 01694 ТЭ с изменениями от 21.04.2017 на добычу флюсовых известняков Мазульского месторождения (участок недр расположен Ачинский район Красноярский край, дата окончания срока действия лицензии 31.12.2026) осуществляет деятельность по добыче указанных полезных ископаемых в пределах установленного горного отвода, при которой формируются отходы – вскрышная (скальная взорванная) порода (далее – вскрышная порода), размещаемые в отвалах с уплатой экологических платежей за размещение отходов. Часть вскрышной породы, не использованная для формирования горных отвалов, отгружается покупателям.

ООО «СДМ-Ачинск» является производителем строительных инертных материалов. Технология производства готовой продукции (щебня) заключается в дроблении сырья (вскрышной породы) и сортировке результата дробления на фракции в соответствии с технологическим регламентом. Процесс производства осуществляется дробильно-сортировочным комплексом, состоящим из набора дробилок (щелковой, конусной, роторной) и грохота (сортировочного оборудования). Сырьем для производства готовой продукции является вскрышная порода Мазульского известнякового месторождения, характеристики которой соответствуют ГОСТ 8267-93, 25607-2009, позволяющим использовать щебень из указанного сырья для дорожного строительства. В 2018 году продукция, выпускаемая ООО «СДМ-Ачинск» из указанного сырья, прошла сертификацию в АНО «Красноярскстройсертификация» на соответствие ГОСТ 8267-93, 25607-2009.

ООО «СДМ-Ачинск» поставка вскрышной породы осуществлялась АО «РУСАЛ Ачинск» на основании договора поставки № РА-Д-18-065 от 01.01.2018. Согласно пункту 1.1. названного договора Поставщик (АО «РУСАЛ Ачинск») обязуется передать в собственность Покупателя, а покупатель (ООО «СДМ-Ачинск») обязуется оплатить Товар, наименование, количество и сроки поставки которого указаны в Спецификации к Договору № РА-Д-18-065. Условия пункта 2.1 указанного договора предусматривали, что цена поставляемого Товара определяется в Спецификации. Пунктом 4.1 Договора № РА-Д-18-065 установлено, что поставка Товара производится транспортом Поставщика согласно оперативному учету по автоматической системе диспетчеризации горнотранспортного оборудования «АвтоГРАФ». Спецификацией к Договору № РА-Д-18-065 был определен годовой объем поставки Товара – 60 000 м³, цена товара – 73 руб./ м³ (без учета НДС). Срок действия договора был определен до 31.12.2018 (п. 10.1 Договора). Стороны 01.04.2018 заключили Дополнительное соглашение № 1 к Договору № РА-Д-18-065, которым внесли изменения в Спецификацию в части объемов закупаемого Товара в апреле – декабре 2018 года.

По информации, представленной АО «РУСАЛ Ачинск», кроме ООО «СДМ-Ачинск», в 2018 году АО «РУСАЛ Ачинск» осуществляло реализацию вскрышной породы иным контрагентам.

АО «РУСАЛ Ачинск» рассмотрев обращения ООО «СДМ-Ачинск» от 20.12.2018 № 31, от 21.12.2018 № 32, от 11.03.2019 № 5, а также обращение ООО «НКС» от 27.03.2019 № 29-02А, проинформировало АО «РУСАЛ Ачинск» направило в адрес ООО «СДМ-Ачинск» уведомление № РА-01-02-035-19 от 20.03.2019 о расторжении договора поставки, АО «РУСАЛ Ачинск» проинформировало ООО «НКС» о заключении

договора поставки вскрышной породы с ООО «Сибгеоресурс» и отсутствии возможности отгрузки вскрышной породы обществом, начиная с 01.01.2019.

Вскрышная порода у АО «РУСАЛ Ачинск» формируется как отходы добычи флюсового известняка на Мазульском известняковом руднике, размещаемые в отвалах с уплатой экологических платежей за размещение отходов, часть из которых реализуется покупателям. Образование указанных отходов является особенностью и неотъемлемой частью технологического процесса комплексной переработки нефелиновой руды, целевым продуктом которого является глинозем.

При принятии решения относительно реализации вскрышной породы на 2019 год АО «РУСАЛ Ачинск» исходило из того, что срок действия договоров, действовавших в 2018 году, был ограничен датой 31.12.2018, со стороны контрагентов имело место систематическое невыполнение обязательств по объемам выборки вскрышной породы, согласованных сторонами в спецификациях к договорам поставки. В связи с приведенными обстоятельствами АО «РУСАЛ Ачинск» понесло дополнительные расходы, недополучило выручку в запланированном объеме.

В соответствии с Протоколом Заседания Тендерного комитета АО «РУСАЛ Ачинск» от 11.12.2018 было принято решение: заключить договор поставки в 2019 году вскрышной скальной породы производства АГК с единственным покупателем - ООО «Сибгеоресурс».

Протокол содержит информацию о том, что в адрес общества обратилось ООО «Сибуголь» с предложением стать единственным покупателем вскрышной породы с гарантией сохранения объема выборки, равного объему выборки всеми покупателями в 2018 году и с планируемым увеличением объема выборки в последующих периодах.

При рассмотрении дела 024/01/11-970/2019 АО «РУСАЛ Ачинск» представлены письменные пояснения о том, что ООО «Сибуголь» не обращалось в адрес общества с предложением стать единственным покупателем вскрышной породы в 2019 году. Упоминание ООО «Сибуголь» в проекте Протокола заседания Тендерного комитета АО «РУСАЛ Ачинск» является технической ошибкой.

ООО «Сибуголь» в материалы дела 024/01/11-970/2019 представлена информация о том, что общество осуществляет деятельность по реализации угля контрагентам, в числе которых значится АО «РУСАЛ Ачинск» (между ООО «Сибуголь» и АО «РУСАЛ Ачинск» заключен договор поставки № 29-12/17 от 29.12.2017).

Начиная с 01.01.2019 АО «РУСАЛ Ачинск» реализация вскрышной породы производится ООО «Сибгеоресурс» на основании договора поставки № РВ-Д-19-027.

ООО «Сибгеоресурс» в 2018 году закупка и продажа вскрышной породы, добываемой АО «РУСАЛ Ачинск», не осуществлялась. Начиная с 01.01.2019 ООО «Сибгеоресурс» осуществляет деятельность по оптовой торговле вскрышной породой. ООО «Сибгеоресурс» указало на то обстоятельство, что цена на реализуемую продукцию формируется обществом по результатам переговоров с контрагентом, с учетом текущей рыночной конъюнктуры, затрат, связанных с закупкой продукции, расстояния доставки продукции, иных факторов. ООО «СДМ-Ачинск» в адрес ООО «Сибгеоресурс» по вопросу заключения договора поставки

вскрышной породы в истекшем периоде 2019 года не обращалось. При рассмотрении дела № 024/01/11-970/2019 обстоятельства, свидетельствующие о том, что ООО «Сибгеоресурс», лица, принадлежащие к той же группе лиц, что и ООО «Сибгеоресурс», в 2018 году, истекшем периоде 2019 года осуществляли деятельность на рынке производства строительных инертных материалов (щебня) установлены не были.

Дополнительно ООО «Сибгеоресурс» проинформировало управление о том, что общество не заключало и не участвовало в соглашениях, ограничивающих конкуренцию, в том числе которые могли создать препятствия для ООО «СДМ-Ачинск» доступу на товарный рынок строительных материалов и сырья для них. Договор поставки № РВ-Д-19-027 от 01.01.2019 заключен в соответствии с нормами гражданского законодательства в отсутствие нормативно установленных ограничений, в том числе требований по проведению торгов. Указанный договор не содержит запретов и ограничений на продажу товаров АО «РУСАЛ Ачинск» иным покупателям, а также не содержит запрета на продажу продукции, приобретенной ООО «Сибгеоресурс» третьим лицам.

Согласно информации, представленной ООО «Сибгеоресурс», в адрес организации предложения, жалобы, возражения ООО «СДМ-Ачинск» относительно цены на вскрышную породу не поступали.

В силу статьи 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (пп. 1, 4 статьи 421 ГК РФ).

Согласно нормам ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (статья 506 ГК РФ). Часть 2 статьи 515 ГК РФ предусмотрено, что невыборка покупателем (получателем) товаров в установленный договором поставки срок, а при его отсутствии в разумный срок после получения уведомления поставщика о готовности товаров дает поставщику право отказаться от исполнения договора либо потребовать от покупателя оплаты товаров. Статьей 523 ГК РФ предусмотрен односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон, в том числе в случае неоднократной невыборки товаров.

При условии, что у АО «РУСАЛ Ачинск» имелись правовые основания для расторжения договора поставки № РА-Д-18-065 от 01.01.2018, заключенного с ООО «СДМ-Ачинск», в период действия названного договора в связи с невыборкой товара в январе, феврале, марте, октябре 2018 года, общество не воспользовалось своим правом на расторжение договора в одностороннем порядке и исполнило принятые по договору обязательства в полном объеме.

Деятельность по использованию недр – добыче строительного камня, используемого в качестве сырья для производства щебня подлежит

лицензированию. В Реестре действующих лицензий на участки недр местного значения по Красноярскому краю значится более 60 лицензий на добычу строительного камня, выданных более 30 недропользователям. При этом производителями инертных строительных материалов используется сырье, добываемое в непосредственной близости к местам размещения технологического оборудования, используемого для производства щебня (при увеличении транспортного плеча, связанного с перевозкой сырья, повышается себестоимость продукции, утрачивается конкурентоспособность товара и экономическая целесообразность производства продукции). Ряд организаций, имеющих лицензии на пользование недрами - добычу полезных ископаемых, используемых для производства щебня, месторождения которых расположены в Ачинском районе Красноярского края, прилегающей территории, а именно: ООО «Сибагропромстрой»; ООО «Диабаз»; ООО «Первая нерудная компания»; ГПК «Ачинское ДРСУ»; ООО «Технологии развития»; ООО «ДМПК «Боготольская», реализацию сырья сторонним организациям в 2018 году, истекшем периоде 2019 года не осуществляли.

При рассмотрении дела № 024/01/11-970/2019 Красноярское УФАС России установило, что при условии, что между ООО «СДМ-Ачинск» и АО «РУСАЛ Ачинск» не был заключен договор поставки вскрышной породы, в истекшем периоде 2019 года, общество осуществляло деятельность по производству и реализации щебня с использованием вскрышной породы (запасов, сформированных в 2018 году), а также вскрышной породы, приобретаемой у ООО «Карьер-Сервис» на основании Договора поставки № 47 от 01.02.2018, с использованием технологического оборудования – дробильно-сортировочных комплексов, расположенных на земельном участке с кадастровым номером 24:02:1203001:0007, находящемся по адресу: Красноярский край, Ачинский район, северное основание отвалов ОАО «АГК, западнее г/о № 23, полученных во временное владение и пользование на основании договора аренды № 26/2018 от 29.12.2018.

Частью 4 статьи 11 Закона «О защите конкуренции» запрещаются иные соглашения (не предусмотренные частями 1-3 названной статьи) между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 названного закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции, в том числе о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок.

Статьей 4 Закона «О защите конкуренции» установлено, что соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Высший Арбитражный суд Российской Федерации разъяснил, что определяя наличие/отсутствие в действиях ответчиков нарушения антимонопольного законодательства следует определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав (постановление ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства»).

При рассмотрении дела № 024/01/11-970/2019 доказательства наличия между

ответчиками соглашения, которое привело к ограничению конкуренции, в том числе созданию препятствий для доступа ООО «СДМ-Ачинск» на рынок поставки вскрышной породы, используемой в качестве сырья при производстве строительных инертных материалов (щебня), установлены не были.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия решила:

прекратить рассмотрение дела № 024/01/11-970/2019, возбужденного по признакам нарушения Акционерным обществом «Русал Ачинский глиноземный комбинат» (662153, Красноярский край, г. Ачинск, территория Южная промзона, квартал XII, строения 1, ОГРН 1022401155325, ИНН 2443005570), обществом с ограниченной ответственностью «Сибуголь» (660001, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Менжинского, 12Г, ОГРН 1022401785658, ИНН 2460048358), обществом с ограниченной ответственностью «Сибгеоресурс» (660075, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Маерчака, д. 38, пом. 42, ОГРН 1132468053860, ИНН 2460249382) части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ввиду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

<...>

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

<...>

<...>

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