Организации

по списку рассылки

**03.10.2011 № АК/37473**

РЕШЕНИЕ  
по делу № 1 11/87-11

03 октября 2011 г. г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 20 сентября 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено 03 октября 2011 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии – заместителя руководителя Федеральной антимонопольной службы Кашеварова А.Б.; членов Комиссии: начальника Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Овчинникова М.А., начальника Аналитического управления Сушкевича А.Г., заместителя начальника Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Сельващук О.А., заместителя начальника отдела правовой экспертизы Правового управления Дроздова Б.Б., заместителя начальника отдела проверок Управления контроля органов власти Садовниковой М.И., старшего государственного инспектора отдела металлургии Управления контроля промышленности и оборонного комплекса Таваковой К.О. (далее – Комиссия),

рассмотрев дело № 1 11/87-11 по признакам нарушения ФГУП «Всероссийский научно-исследовательский институт авиационных материалов» (далее – ФГУП «ВИАМ») (место нахождения: ул. Радио, д.17, г. Москва, 105005) части 3 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), по признакам нарушения ЗАО «Алкоа Металлург Рус» (далее – ЗАО «АМР») (место нахождения: ул. Заводская, 1, г. Белая Калитва, Ростовская обл., 347045), ЗАО «Алкоа СМЗ» (место нахождения: ул. Алма-Атинская, д. 29, корп. 33/34, г. Самара, 443051), ОАО «Каменск-Уральский металлургический завод» (далее – ОАО «КУМЗ») (место нахождения: ул. Заводская, 5, г. Каменск-Уральский, Свердловская обл., 623405) и ОАО «Ступинская металлургическая компания» (далее – ОАО «СМК») (место нахождения: ул. Пристанционная, владение 2, г. Ступино, Московская обл., 142800) части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

**I.** Основанием для возбуждения дела № 1 11/87-11 послужили материалы контрольных мероприятий, проведенных ФАС России в период с 2010 по 2011 годы:

- внеплановая выездная проверка в отношении ФГУП «ВИАМ», проведенная в соответствии с приказом ФАС России от 19.05.2010 №259 в связи с поступившим в ФАС России заявлением ЗАО «Алкоа СМЗ» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ФГУП «ВИАМ» (вх. № 4186 ДСП от 01.02.2010);

- плановая выездная проверка в отношении ЗАО «Алкоа СМЗ», проведенная на основании приказа ФАС России от 01.04.2011 №227 в период с 04.04.2011 по 22.04.2011.

В результате анализа материалов, полученных по итогам проведения указанных контрольных мероприятий, в действиях ФГУП «ВИАМ», ОАО «СМК», ОАО «КУМЗ», ЗАО «Алкоа СМЗ», ЗАО «АМР» были выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства на рынке обшивочных листов из алюминиевых сплавов в границах Российской Федерации.

На основании вышеизложенных фактов ФАС России 27 апреля 2011 г. приказом №313 возбуждено дело № 1 11/87-11 по признакам нарушения ФГУП «ВИАМ» части 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции, ОАО «КУМЗ», ОАО «СМК», ЗАО «Алкоа СМЗ», ЗАО «АМР» части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

**II.** **При оценке действий ФГУП «ВИАМ» в части выявления фактов осуществления данным хозяйствующим субъектом координации экономической деятельности** Комиссия рассмотрела представленные материалы, выслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле (ФГУП «ВИАМ», ЗАО «Алкоа СМЗ», ЗАО «АМР», ОАО «КУМЗ», ОАО «СМК», ОАО «КнААПО», ОАО «Корпорация «Иркут», ОАО «ОАК»), а также лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах (ОАО «ОКБ Сухого», ЗАО «ГСС», ОАО «Ил», ОАО «ОКБ им. А.С. Яковлева», ОАО «Туполев», ОАО «Авиатехприемка», ФГУП «НИИСУ», СЦ «Материал», ФГУП «ЦАГИ», АР МАК, ОАО «ВАСО», Министерство промышленности и торговли Российской Федерации (Департамент авиационной промышленности), ОАО «РСК» МиГ») и установила следующее.

**2.1. ФГУП «ВИАМ» является государственным научным центром Российской Федерации в области материалов авиационного назначения, в уставе которого закреплены полномочия по актуализации отраслевых стандартов и утверждению изменений в указанные документы.**

ФГУП «ВИАМ» создано в соответствии с приказом Народного Комиссариата тяжелой промышленности от 28.06.1932 г. № 435.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 29.03.1994 г. № 247 ФГУП «ВИАМ» присвоен статус государственного научного центра Российской Федерации, на который возложены функции по выполнению программ фундаментальных и прикладных исследований в области материалов авиационного назначения.

ФГУП «ВИАМ» находится в ведомственном подчинении Министерства промышленности и торговли Российской Федерации (далее – Минпромторг России) и действует на основе устава, утвержденного Минпромторгом России.

Генеральным директором ФГУП «ВИАМ» с 1996 года является Каблов Евгений Николаевич.

ФГУП «ВИАМ» является коммерческой организацией, которая осуществляет виды деятельности, предусмотренные пунктом 2.2 устава ФГУП «ВИАМ».

В частности, ФГУП «ВИАМ» проводит фундаментальные, прогнозные и прикладные исследования в области сырья и материалов для производства высокотехнологичной, наукоемкой продукции оборонного и народнохозяйственного назначения, комплексные исследования материалов в части повышения надежности и ресурса авиационной, ракетно-космической и другой техники; предоставляет за плату права, возникающие из патентов на изобретения, промышленные образцы и другие виды интеллектуальной собственности ФГУП «ВИАМ», включая ноу-хау; иные виды деятельности.

Кроме того, ФГУП «ВИАМ» осуществляет разработку, утверждение, выпуск и актуализацию технической, конструкторской, технологической, программной и нормативной документации (паспорта, сертификаты, технические условия, технологические рекомендации, технологические инструкции, производственные инструкции, руководящие технические материалы, методические материалы, стандарты организаций, национальные стандарты и др.), регламентирующей требования к материалам, полуфабрикатам и технологиям их получения, обработки, методам контроля и метрологической аттестации.

**2.2. ФГУП «ВИАМ» имеет возможность воздействовать на условия обращения товара на рынке листов из алюминиевых сплавов для обшивки конструкций авиационной техники (далее – обшивочные листы).**

ФГУП «ВИАМ» является разработчиком отраслевых стандартов, в соответствии с которыми, начиная с 1973 года, изготавливаются листы из алюминиевых сплавов, предназначенные для обшивки конструкций авиационной техники:

* ОСТ 1 90070-72 «Листы обшивочные из алюминиевых сплавов» - действовал в период с 1973 г. по 1992 г.;
* ОСТ 1 90070-92 «Листы обшивочные из алюминиевых сплавов. Технические условия» - в 1992 г. утвержден Министерством промышленности Российской Федерации взамен ОСТ 1 90070-72, действует с 01.10.1992 по настоящее время.

Обшивочные листы изготавливаются из алюминиевых сплавов марок Д1, Д16, Д16ч, 1163, Д19, Д19ч, В95пч и В95оч и предназначены для обшивки конструкций авиатехники: фюзеляжа, крыльев, стабилизаторов, киля, дверей, носового обтекателя. При этом ФГУП «ВИАМ» является разработчиком и обладателем патентов на два алюминиевых сплава (1163 и В95пч), указанных в ОСТ 1 90070-92.

ОСТ 1 90070-92 предусматривает следующий сортамент обшивочных листов: толщина от 0,5 до 10,5 мм, ширина от 1000 до 2000 мм, длина от 2000 до 7200 мм.

Металл обшивочных листов состоит из кристаллов-зерен, скрепленных между собой. Размер зерна имеет различное значение на поверхности плакирующего слоя листа и в основном металле.

Отраслевые стандарты, устанавливающие требования к обшивочным листам в различные периоды времени, начиная с 1972 года, содержат требования к размеру зерна. Однако данные требования со временем претерпевали изменения.

Так, ОСТ 1 90070-72 устанавливал требование недопустимости крупнокристаллической структуры, видимой невооруженным глазом, на поверхности листов после травления.

ОСТ 1 90070-92 в период с октября 1992 по январь 2006 содержал требование о недопустимости наличия на листах в состоянии поставки после травления крупнокристаллической структуры, видимой невооруженным глазом, как на поверхности плакирующего слоя, так и в основном металле.

Таким образом, в период с 1972 г. по 2006 г. отраслевые стандарты не содержали количественных требований к размеру зерна в обшивочных листах.

Отсутствие в ОСТ 1 90070-92 количественных значений величины зерна не удовлетворяло отдельных потребителей (письмо ОАО «НПК «Иркут» от 15.07.2005 г. №328/173, ОАО «ВАСО» от 19.10.2005 г. №ГМ-187) и производителей (письмо ОАО «СМЗ» от 03.11.2004 г. № 7501/6512-47-145).

В этой связи 29 декабря 2005 г. ФГУП «ВИАМ» по согласованию с ОАО «СМК» и ОАО «КУМЗ» утвердил Изменение №5 к ОСТ 1 90070-92 (далее – Изменение №5), несмотря на имеющуюся информацию об отсутствии у предприятий группы лиц «Алкоа» возможности производить обшивочные листы с величиной зерна, предусмотренной проектом Изменения №5.

Помимо запрета крупнокристаллической структуры, видимой невооруженным глазом (п. 3.17 ОСТ 190070-92), Изменение № 5 регламентировало (п. 3.17.1 ОСТ 1 90070-92):

- временные количественные требования по допустимым средним размерам зерна в обшивочных листах толщиной до 6,0 мм, устанавливаемые на 2 года – с января 2006 г. по январь 2008 г. (примечание 1 к пункту 3.17.1 ОСТ 1 90070-92);

- требование **обязательного согласования с ФГУП «ВИАМ»** допустимого размера зерна в обшивочных листах толщиной свыше 6,0 мм до 10,5 мм, утвержденного между потребителем и производителем (примечание 2 к пункту 3.17.1 ОСТ 1 90070-92).

В последующем Изменением № 7 к ОСТ 1 90070-92 количественные требования по допустимым размерам зерна в обшивочных листах толщиной до 6,0 мм были продлены до 01.01.2010. В соответствии с Изменением №8 от 29.12.2009 в отраслевом стандарте отсутствует ограничение срока действия норм по указанным допустимым средним размерам зерна.

Таким образом, Комиссия полагает, что ФГУП «ВИАМ», являясь разработчиком отраслевого стандарта ОСТ 1 90070-92, с января 2006 года по декабрь 2009 года определяло допустимый размер зерна в обшивочных листах, путем:

- утверждения временных требований допустимого размера зерна в обшивочных листах толщиной до 6,0 мм;

- согласования допустимого размера зерна в обшивочных листах толщиной более 6,0 мм, утвержденного между производителем и потребителем.

Комиссией установлено, что **потребители обшивочных листов при изготовлении конструкций авиационной техники обязаны использовать обшивочные листы, соответствующие требованиям отраслевого стандарта ОСТ 1 90070-92, указанного в конструкторской документации авиационной техники.**

Так, согласно информации, представленной Межгосударственным авиационным комитетом письмом от 27.06.2011 №06.101-1332 (вх. ФАС России от 06.07.2011 №38177), применительно к каждому материалу, используемому в конструкции, одним из основных требований Авиационных правил является наличие документа (отраслевого стандарта или технических условий), исчерпывающим образом фиксирующего серийно выпускаемый материал на уровне состава, технологии изготовления, контроля качества и приемосдаточных характеристик. Подобным документом для обшивочных листов является ОСТ 1 90070-92.

Кроме того, по сведениям, предоставленным производителями авиационной техники, исполнение требований ОСТ 1 90070-92 является обязательным, если данный отраслевой стандарт указан в конструкторской документации авиационной техники.

В частности, указанные сведения содержатся в письмах потребителей, представленных в соответствии с определением ФАС России от 08.06.2011 №АК/22083: письмо ОАО «ИЛ» от 27.06.2011 №140-7/74 (вх. ФАС России от 27.06.2011 №36274); письмо ОАО «ВАСО» от 08.08.2011 №ГМ-129/131/7юр-330 (вх. ФАС России от 08.09.2011 №52409), письмо ОАО «ОКБ «Сухого» от 28.06.2011 №НИО-21/100-М (вх. ФАС России от 30.06.2011 №31137), а также в письме ОАО «КнААПО» от 27.05.2011 №86-18697 (вх. ФАС России от 27.05.2011 №fax3629).

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что **ФГУП «ВИАМ» с 2006 года определяло условия обращения обшивочных листов путем регулирования допустимых размеров зерна в обшивочных листах.**

**2.3. Контроль соответствия произведенного обшивочного листа на заводе - изготовителе (ЗАО «Алкоа СМЗ», ЗАО «АМР», ОАО «СМК» и ОАО «КУМЗ») требованиям отраслевого стандарта, а также требованиям заказчика осуществляет ОАО «Авиатехприемка».**

Технические приемки ОАО «Авиатехприемка», расположенные на предприятиях металлургической промышленности (на предприятиях – поставщиках), выпускающих материалы и полуфабрикаты для предприятий – изготовителей авиационной, космической, оборонной техники и техники двойного применения (предприятия – заказчики), осуществляют деятельность по контролю качества и приемке продукции в соответствии с требованиями ГОСТов, ОСТов, технических условий, условиями договоров на данный вид продукции (письмо ОАО «Авиатехприемка» от 24.06.2011 №622, вх. ФАС России от 27.06.2011 №36146).

ОАО «Авиатехприемка» в своей деятельности руководствуется национальным стандартом ГОСТ Р 52745-2007 «Контроль качества материалов и полуфабрикатов, используемых в производстве авиационной, космической, оборонной техники и техники двойного применения на предприятиях поставщиках» (далее – Национальный стандарт контроля качества авиационных материалов).

В соответствии с указанным национальным стандартом на предприятии -поставщике материалы и полуфабрикаты, используемые при изготовлении авиационной, космической, оборонной техники и техники двойного применения должны подлежать приемке специальной организацией - Технической приемкой.

Таким образом, обшивочные листы на предприятиях - поставщиках (ЗАО «Алкоа СМЗ», ЗАО «АМР», ОАО «СМК» и ОАО «КУМЗ») подлежат обязательной приемке техническими приемками ОАО «Авиатехприемка», в процессе которой осуществляется контроль соответствия произведенной продукции требованиям нормативной документации – ОСТ 1 90070-92, в том числе нормам размеров зерна, а также требованиям условий договора поставки.

Вместе с тем ОСТ 1 90070-92 не содержит количественных требований к размеру зерна в обшивочных листах толщиной более 6,0 мм.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что ОАО «Авиатехприемка», осуществляя приемку обшивочных листов толщиной более 6,0 мм при определении соответствия размеров зерна допустимым нормам, руководствовалась пунктом 3.17 ОСТа 1 90070-92 и условиями договора, то есть требованиями заказчика по размеру зерна, изложенным в спецификации.

**2.4.** **ФГУП «ВИАМ» осуществляло координацию экономической деятельности на рынке обшивочных листов путем согласования действий потребителей данной продукции (производителей авиационной техники).**

Изучив материалы дела, Комиссия пришла к выводу о том, что ФГУП «ВИАМ» осуществляло контроль над деятельностью производителей авиационной техники в сфере применения обшивочных листов путем регулирования допустимых размеров зерна в обшивочных листах. Данный вывод основан на следующих фактах.

В результате введения количественных требований к размеру зерна на рынке обшивочных листов в Российской Федерации сложилась ситуация при которой авиационные предприятия не имели возможность приобрести, а металлургические заводы не имели возможность произвести и поставить обшивочные листы всех габаритов, изготавливаемых по ОСТ 1 90070-92 в редакции Изменения №5, в виду следующих обстоятельств.

1) Технологическая возможность оборудования ОАО «КУМЗ» позволяет изготавливать обшивочные листы из всех алюминиевых сплавов во всем диапазоне толщин (от 0,5 мм до 10,5 мм) в соответствии с ОСТ 1 90070-92 в редакции Изменения №5, но шириной не более 1500 мм. Листы шириной от 1500 мм до 2000 мм ОАО «КУМЗ» не производит.

2) ОАО «СМК» имеет возможность производить обшивочные листы из всех алюминиевых сплавов во всем диапазоне ширин (1000 мм до 2000 мм) согласно ОСТ 1 90070-92 в редакции Изменения №5, но толщиной не более 4,0 мм. ОАО «СМК» не производит листы толщиной от 4,0 мм до 10,5 мм. При этом в рассматриваемом Комиссией периоде ОАО «СМК» фактически производило только обшивочные листы из алюминиевых сплавов марок 1163, Д19ч, Д16ч и не осуществляло поставки данной продукции из алюминиевых сплавов В95пч и В95оч (письмо ОАО «СМК» от 07.09.2009 №07-01/923).

3) Предприятия группы лиц «Алкоа» имеют технологическую возможность производить обшивочные листы всех марок сплавов и всех габаритов (толщиной от 0,5 мм до 10,5 мм, шириной от 1000 мм до 2000 мм), предусмотренных ОСТ 1 90070-92, но не соответствующие требованиям, предъявляемым к размеру зерна согласно Изменению №5. Так, ЗАО «Алкоа СМЗ» производит обшивочные листы толщиной от 0,5 мм до 6,0 мм, шириной от 1000 мм до 2000 мм, ЗАО «АМР» - толщиной от 6,0 мм до 10,5 мм, шириной от 1000 мм до 2000 мм.

4) Производственные мощности оборудования ОАО «СМК» и ОАО «КУМЗ» не позволяют удовлетворить потребности всех покупателей – производителей авиатехники (письмо ООО «Управляющая компания «Алюминиевые продукты» от 09.04.2010 №21-АП).

Таким образом, с 2006 года в Российской Федерации отсутствовали производители, поставляющие обшивочные листы из алюминиевых сплавов В95пч и В95оч шириной более 1500 мм, соответствующие требованиям ОСТ 1 90070-92 в редакции Изменения №5.

Комиссией установлено, что в результате утверждения Изменения №5 и введения количественных требований к размеру зерна на рынке обшивочных листов, изготавливаемых по ОСТ 1 90070-92 в редакции Изменения №5, образовался дефицит продукции, поставивший под угрозу срыва исполнение контрактных обязательств предприятий авиационной промышленности (итоговый протокол совместного совещания по вопросу производства обшивочных листов, производимых по ОСТ 1 90070-92 от 17.03.2010; письмо ОАО «КнААПО» от 20.05.2011 №18091, вх. ФАС России от 15.06.2011 №32580, письмо ОАО «Научно-производственная корпорация «Иркут» от 10.03.2010 №307/1052-2).

В целях решения вопроса с поставками обшивочных листов с регламентированной величиной зерна, **ФГУП «ВИАМ» в 2006, 2007 и 2008 годах организовывало совещания по вопросу размера зерна в обшивочных листах, производимых по ОСТ 1 90070-92,** на которых присутствовали производители и потребители обшивочных листов, опытно-конструкторские бюро (разработчики авиационной техники). В 2010 году ФГУП «ВИАМ» был инициатором совещаний в ОАО «ОАК» по аналогичному вопросу.

В частности, решением совещания, состоявшегося 01.02.2007 (протокол совещания по вопросу размера зерна в обшивочных листах из алюминиевых сплавов, поставляемых по ОСТ 1 90070-92 от 01.02.2007) установлено, что предприятия группы лиц «Алкоа» и ФГУП «ВИАМ» совместно с потребителями согласуют технические условия, по которым ЗАО «Алкоа СМЗ» и ЗАО «АМР» смогут поставлять обшивочные листы.

В соответствии с указанным решением в 2007 году ФГУП «ВИАМ» согласовало технические условия, по которым ЗАО «Алкоа СМЗ» (ТУ 1-2-612-2007) и ЗАО «АМР» (ТУ 1-3-172-2007) могли поставлять обшивочные листы. Данные технические условия действовали до 31 декабря 2008 г. и предусматривали менее жесткие требования к размеру зерна, нежели Изменение №5 к ОСТ 1 90070-92, тем самым разрешали отступать от требований отраслевого стандарта.

Продление срока действия указанных технических условий требовало повторного согласования с ФГУП «ВИАМ». Данный факт подтверждает вывод Комиссии о том, что ФГУП «ВИАМ» определяло условия обращения обшивочных листов путем регулирования допустимых размеров зерна.

В 2008 году ФГУП «ВИАМ» организовало техническое совещание по вопросу размера зерна в обшивочных листах(Протокол совещания от 25.12.2008), на котором присутствовали представители производителей обшивочных листов - ОАО «СМК», ОАО «КУМЗ», ЗАО «Алкоа СМЗ»; представители потребителей данной продукции – ОАО «ОКБ им. А.С. Яковлева», ЗАО «ГСС», ОАО «Туполев», ОАО «АК им. С.В. Ильюшина», ОАО «ОКБ «Сухого», а также представители независимой приемки авиационных материалов – ОАО «Авиатехприемка». Данное совещание было организовано ФГУП «ВИАМ» (письмо ФГУП «ВИАМ» от 17.12.2008 №Р-8953) по просьбе ОАО «Авиатехприемка» (письмо ОАО «Авиатехприемка» от 15.12.2008 №4926).

На совещании, состоявшемся 25.12.2008, было принято решение (далее – Решение от 25.12.2008) использовать для авиационной техники обшивочные листы, соответствующие ОСТ 1 90070-92 в редакции Изменения №5, производства ОАО «КУМЗ» и ОАО «СМК» габаритов и марок алюминиевых сплавов, которые могут выпускать данные заводы в соответствии с имеющимся у них оборудованием (пункт 1 Решения от 25.12.2008).

Поскольку имеющееся оборудование на ОАО «КУМЗ» и ОАО «СМК» не позволяет выпускать обшивочные листы всей номенклатуры, предусмотренной ОСТ 1 90070-92, совещанием временно (до 30.12.2009 г.) разрешено использовать обшивочные листы производства ЗАО «АМР» и ЗАО «Алкоа СМЗ» ограниченной номенклатуры, но с отступлением от требований ОСТ 1 90070-92 (пункт 3 Решения от 25.12.2008).

Принятое 25 декабря 2008 г. решение ограничило потребителей в выборе производителя обшивочных листов по номенклатуре (Таблица 1) и предоставило покупателю возможность отклоняться от требований ОСТ 1 90070-92. Направив участникам совещания письмо с указанием на необходимость исполнения Решения от 25.12.2008 (письмо ФГУП «ВИАМ» от 02.02.2009 №С-0645), ФГУП «ВИАМ» предприняло действия, направленные на координацию потребителей.

**Таблица 1**

**Распределение обшивочных листов по толщине и ширине между производителями согласно Решению от 25.12.2008 (пункты 1, 3 и 4)**

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **Обшивочные листы из алюминиевых сплавов марок 1163, Д16ч, Д19ч** | | | | |
| Толщина | Ширина | Производитель согласно Решению от 25.12.2008 | Иные предприятия, которые могут производить | Иные предприятия, которые производили до 25.12.2008 |
| 0,5 - 0,6 | 1200 - 1500 | ОАО «СМК» | - | - |
| 0,6 - 1,0 | 1000 - 1200 | ОАО «КУМЗ» | ОАО «СМК» | - |
| 1200 - 1500 | ОАО «СМК» | ОАО «КУМЗ», ЗАО «Алкоа СМЗ» | ЗАО «Алкоа СМЗ» |
| 1,0 - 4,0 | 1000 - 1200 | ОАО «КУМЗ» | ОАО «СМК»,  ЗАО «Алкоа СМЗ» | - |
| 1200 - 1500 | ОАО «КУМЗ» и ОАО «СМК» | ЗАО «Алкоа СМЗ» | ЗАО «Алкоа СМЗ» |
| 1500 - 2000 | ОАО «СМК» | ЗАО «Алкоа СМЗ» | ЗАО «Алкоа СМЗ» |
| 4,0 - 6,0 | 1000 - 1500 | ОАО «КУМЗ» | ЗАО «Алкоа СМЗ» | ЗАО «Алкоа СМЗ» |
| 1500 - 2000 | ЗАО «Алкоа СМЗ» | - | - |
| 6,0 - 10,0 | 1000 - 1500 | ОАО «КУМЗ» и ЗАО «АМР» (состояние Т,Т1) | - | ЗАО «АМР» (состояние М) |
| 1500 - 2000 | ЗАО «АМР» | - | - |
| **Обшивочные листы из алюминиевых сплавов марок В95пч, В95оч** | | | | |
| Толщина | Ширина | Производитель согласно Решению от 25.12.2008 | Иные предприятия, которые могут производить | Иные предприятия, которые производили до 25.12.2008 |
| 0,6 - 0,8 | 1000 - 1200 | ОАО «КУМЗ» | - | - |
| 0,8 - 1,0 | 1000 - 1200 | ОАО «КУМЗ» | ЗАО «Алкоа СМЗ» | - |
| 1200 - 1500 | Никто | ЗАО «Алкоа СМЗ» | - |
| 1500 - 2000 | ЗАО «Алкоа СМЗ» | - | - |
| 1,0 - 6,0 | 1000 - 1500 | ОАО «КУМЗ» | ЗАО «Алкоа СМЗ» | ЗАО «Алкоа СМЗ» |
| 1500 - 2000 | ЗАО «Алкоа СМЗ» | - | - |
| 6,0 - 10,0 | 1000 - 1500 | ОАО «КУМЗ»  ЗАО «АМР» | ЗАО «АМР» | ЗАО «АМР» |
| 1500 - 2000 | ЗАО «АМР» | - | - |

В соответствии со сведениями, указанными в Таблице 1, Комиссия установила, что предприятия группы лиц «Алкоа» были ограничены в производстве обшивочных листов шириной до 1500 мм (за исключением обшивочных листов марок сплавов 1163, Д16ч, Д19ч толщиной более 6 мм в состоянии Т, Т1), несмотря на то, что ЗАО «АМР» производило обшивочные листы, соответствующие требованиям ОСТ 1 90070-92 с Изменением №5 (письмо ФГУП «ВИАМ» от 28.01.2009 г. №С-0513; п.2 протокола технического совещания по вопросу размера зерна от 25.12.2008 г.).

Решение от 25.12.2008 действовало с 25.12.2008 по 31.12.2009.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что  **Решение от 25.12.2008 могло привести к разделу рынка обшивочных листов по составу продавцов и ассортименту реализуемых товаров в периоде с 25 декабря 2008 по 31 декабря 2009.**

ФГУП «ВИАМ» считало целесообразным продлить срок действия Решения от 25.12.2008 до 30 декабря 2010 г., о чем проинформировало и запросило подтверждения согласия потребителей обшивочных листов (письмо ФГУП «ВИАМ» от 24.12.2009 №С-12012).

В январе 2010 года ФГУП «ВИАМ» обратилось в ОАО «ОАК» с просьбой организовать совещание с участием представителей ФГУП «ВИАМ», конструкторских бюро, металлургических и самолетостроительных заводов (письмо ФГУП «ВИАМ» от 27.01.2010 №Т-00684) в связи с истечением срока действия Решения от 25.12.2008.

В результате ряда проведенных в ОАО «ОАК» совещаний, 17 марта 2010г. был подписан итоговый протокол совместного совещания по вопросу производства обшивочных листов, производимых по ОСТ 1 90070-92, в соответствии с которым принято решение о том, что предприятия группы лиц «Алкоа» в 2010 - 2011 годах могут осуществлять поставки обшивочных листов по ОСТ 1 90070-92 в редакции 2004 г.

Таким образом, Решение от 25.12.2008 действовало с 25.12.2008 по 31.12.2009.

При этом Комиссией установлено, что **ФГУП «ВИАМ» направляло письма в адрес производителей авиационной техники, металлургических заводов, ОАО «Авиатехприемка» и конструкторских бюро с требованиями руководствоваться решениями вышеизложенных совещаний** (письма ФГУП «ВИАМ» от 02.02.2009 №С-0645, от 01.04.2010 №Т-03142, от 12.04.2011 №В03282 в адрес технического директора «ОАК – Транспортные самолеты»).

Кроме того, ФГУП «ВИАМ» давало указания ОАО «Авиатехприемка», по какой документации осуществлять приемку обшивочных листов (письма ФГУП «ВИАМ» от 01.04.2010 №Т-03142, ОАО «Авиатехприемка» от 15.12.2008 №4926).

Основываясь на требовании примечания 2 к пункту 3.17.1 Изменения №5, производители авиационной техники требовали от предприятий группы лиц «Алкоа» согласовать с ФГУП «ВИАМ» технические условия, по которым ЗАО «Алкоа СМЗ» и ЗАО «АМР» могли поставлять обшивочные листы (письмо ФГУП «Казанское авиационное производственное объединение им. С.П. Горбунова» от 13.07.2006 №355/Т-0432, письмо ОАО «Авиационный комплекс им. С.В. Ильюшина» от 13.06.2006 №54/140).

Кроме того, производители авиатехники неоднократно самостоятельно обращались в ФГУП «ВИАМ» с просьбой согласовать либо дать разрешение на использование обшивочных листов производства ЗАО «Алкоа СМЗ» и ЗАО «АМР» (письма ОАО «КнААПО» от 03.02.2010 №73-3266, ОАО «НПК «Иркут» от 29.09.2008 №328/292).

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что **ФГУП «ВИАМ» контролировало деятельность производителей авиационной техники по применению обшивочных листов посредством регулирования допустимого размера зерна путем осуществления следующих действий:**

1) организациив 2006, 2007 и 2008 годах совещаний по вопросу размера зерна в обшивочных листах, производимых по ОСТ 1 90070-90;

2) направления писем в адрес производителей авиационной техники, металлургических заводов, ОАО «Авиатехприемка» и конструкторских бюро с требованиями руководствоваться решениями вышеизложенных совещаний (письма ФГУП «ВИАМ» от 02.02.2009 №С-0645, от 01.04.2010 №Т-03142, от 12.04.2011 №В03282 в адрес технического директора «ОАК –Транспортные самолеты»);

3) направления писем в адрес ОАО «Авиатехприемка» с указаниями по какой документации осуществлять приемку обшивочных листов (письма ФГУП «ВИАМ» от 01.04.2010 №Т-03142, ОАО «Авиатехприемка» от 15.12.2008 №4926);

4) согласования технических условий, по которым ЗАО «Алкоа СМЗ» и ЗАО «АМР» могли поставлять обшивочные листы до декабря 2008 года с отступлениями от требований ОСТ 1 90070-92 в части допустимого размера зерна.

В соответствии с пунктом 14 статьи 4 Закона о защите конкуренции координацией экономической деятельности является согласование действий хозяйствующих субъектов третьим лицом, не входящим в одну группу лиц ни с одним из таких хозяйствующих субъектов.

ФГУП «ВИАМ» не входит в одну группу лиц с потребителями обшивочных листов – производителями авиационной техники в соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что **ФГУП «ВИАМ» осуществляло координацию экономической деятельности потребителей обшивочных листов посредством регулирования допустимого размера зерна. При этом такая координация могла привести к разделу рынка обшивочных листов по составу продавцов и ассортименту реализуемых товаров в периоде с 25.12.2008 по 31.12.2009.**

**III.** **При оценке действий ФГУП «ВИАМ» в части выявления последствий осуществления данным хозяйствующим субъектом координации экономической деятельности** Комиссия рассмотрела представленные материалы, выслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, и установила следующее.

**3.1. Производители авиационной техники, осуществляя закупку обшивочных листов, руководствовались указаниями ФГУП «ВИАМ».**

Комиссией установлено, что в конце каждого года, начиная с 2008 г., на рынке обшивочных листов у потребителей возникал вопрос о допустимых размерах зерна, в особенности в листах производства ЗАО «Алкоа СМЗ» и ЗАО «АМР».

В этой связи производители авиационной техники и конструкторские бюро в конце каждого года были вынуждены обращаться в ФГУП «ВИАМ» с просьбой решить данный вопрос во избежание остановки производства авиатехники и срыва исполнения международных контрактов (письма ОАО «НПК «Иркут» от 29.09.2008 №328/292, ЗАО «Авиастар – СП» от 19.01.2009 №080/32). Данный факт также отражается в письменной позиции ИАЗ – филиал ОАО «НПК «Иркут» на определение ФАС России от 29.04.2011 №АК/16496, направленной служебной запиской от 23.05.2011 №384/328 президенту корпорации Федорову А.И. (вх. ФАС России от 27.05.2011 №28607).

Кроме того, потребители при обращении во ФГУП «ВИАМ» с указанными просьбами информировали его об исполнении решения совещания от 25.12.2008 (письмо ОАО «НПК «Иркут» от 20.11.2009 № 328/335, письмо ОАО «КнААПО» от 03.02.2010 №73-3266).

Согласно письменной позиции ОАО «КнААПО», представленной ФАС России в ответ на определение от 29.04.2011 №АК/16496 (вх. ФАС России от 15.06.2011 №32580), основные заказы данного предприятия на обшивочные листы из алюминиевого сплава В95 толщиной свыше 4 мм были размещены на ОАО «КУМЗ» в соответствии с Решением от 25.12.2008.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу о том, что **потребители обшивочных листов, осуществляя заказы данной продукции, следовали указаниям ФГУП «ВИАМ», в том числе указанию руководствоваться Решением от 25.12.2008.**

Учитывая изложенное, Комиссия не может согласиться с доводами ФГУП «ВИАМ» о том, что Решение от 25.12.2008 носило лишь рекомендательный характер.

**3.2.** **Решение от 25.12.2008 изменило в 2009 году рыночные доли производителей обшивочных листов, что свидетельствует о наступлении последствий, к которым данное решение могло привести, а именно к разделу рынка обшивочных листов по составу продавцов и ассортименту реализуемых товаров в 2009 году.**

В соответствии с приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» (далее – Порядок проведения анализа) проведен обзор состояния конкуренции на рынке листов для обшивки конструкций авиационной техники, изготавливаемых по ОСТ 1 90070-92 (далее – обшивочные листы). Временным интервалом исследования рынка обшивочных листов установлен период с января 2008 г. по декабрь 2010 г.

В результате определения долей хозяйствующих субъектов на рынках обшивочных листов установлено, что в 2009 году произошло существенное изменение долей производителей обшивочных листов.

Так, доля ЗАО «Алкоа СМЗ» на рынке обшивочных листов из сплавов В95пч(оч) шириной до 1500 мм толщиной до 6 мм включительно в 2008 г. составляла 96,2%, в 2009 г. - упала до 11,9%, а в 2010 году в результате отмены Решения от 25.12.2008 – вновь выросла до 50,7%. При этом доля ОАО «КУМЗ» на данном рынке в 2009 г. выросла до 76,9% (в 2008 г. – 1,7%), в 2010 г. снизилась до 33,6%.

Доля ЗАО «Алкоа СМЗ» на рынке обшивочных листов из сплавов 1163, Д16ч и Д19ч толщиной от 4 мм до 6 мм, шириной до 1500 мм в 2009 г. упала на 83,6% (с 97,9% в 2008 г. до 14,3% в 2009 г.). При этом доля ОАО «КУМЗ» в 2009 г. выросла на 85,2% (с 0,5% в 2008 г. до 85,7% в 2009 г.).

По мнению Комиссии, разница в ценах на обшивочные листы производства предприятий группы лиц «Алкоа» и ОАО «КУМЗ», ОАО «СМК» не являлась фактором, определяющим изменение долей на рынке в 2009 г., так как в 2010 г., несмотря на указанную разницу в ценах, доля ЗАО «Алкоа СМЗ» на рынке обшивочных листов значительно увеличилась по сравнению с 2009 годом.

Кроме того, изменение долей хозяйствующих субъектов в результате Решения от 25.12.2008 подтверждает тот факт, что **в 2009 году существенно увеличилась сумма отчислений (роялти) ФГУП «ВИАМ», получаемых им от ОАО «СМК» и ОАО «КУМЗ» в результате реализации данными предприятиями обшивочных листов из алюминиевых сплавов 1163 и В95пч.**

ФГУП «ВИАМ» является разработчиком и обладателем патентов на два алюминиевых сплава, из которых изготавливаются обшивочные листы по ОСТ 1 90070-92 – алюминиевые сплавы 1163 и В95пч.

Патент ФГУП «ВИАМ» на алюминиевый сплав 1163 и изделия из него зарегистрирован в Государственном реестре изобретений Российской Федерации 20.06.2006 и действует с 21.12.2004 по 21.12.2024 (патент на изобретение №2278179). Патент ФГУП «ВИАМ» на алюминиевый сплав В95пч и изделия из него зарегистрирован в Государственном реестре изобретений Российской Федерации 27.04.2001 и действует с 05.10.1999 по 05.10.2019 (патент на изобретение №2165996).

ФГУП «ВИАМ» после регистрации патентов на алюминиевые сплавы 1163 и В95пч и изделия из них заключило лицензионные договоры с предприятиями - производителями данных сплавов и изделий из них: ОАО «КУМЗ» (лицензионные договоры от 31.12.2008 №892-9-19 на сплав В95пс и от 31.12.2008 №893-9-24 на сплав 1163) и ОАО «СМК» (лицензионный договор от 28.01.2008 №8071/581-8-24 на сплав 1163).

В соответствии с указанными лицензионными договорами ФГУП «ВИАМ» получает отчисления (роялти) от стоимости реализуемой продукции по лицензии в течение отчетного периода (квартал). Отчисления (роялти) ОАО «КУМЗ» составляют 2%, ОАО «СМК» - 3%.

ЗАО «Алкоа СМЗ» и ЗАО «АМР» не заключили с ФГУП «ВИАМ» лицензионные договоры на использование алюминиевых сплавов 1163 и В95пч (письма ООО «Алкоа Рус» в адрес ФГУП «ВИАМ» от 11.12.2007 №900/975, от 06.05.2008 №ГДИ-136/08, от 24.02.2009 №900/108).

Несмотря на отсутствие лицензионных договоров, заключенных между ФГУП «ВИАМ» и предприятиями группы лиц «Алкоа», ЗАО «Алкоа СМЗ» и ЗАО «АМР» осуществляют поставку обшивочных листов из алюминиевых сплавов 1163 и В95пч.

Таким образом, ФГУП «ВИАМ» не получало отчисления от стоимости реализуемых ЗАО «Алкоа СМЗ» и ЗАО «АМР» обшивочных листов из сплавов 1163 и В95пч.

В результате анализа данных о полученных ФГУП «ВИАМ» суммах отчислений (роялти) по указанным лицензионным договорам от реализации ОАО «СМК» и ОАО «КУМЗ» обшивочных листов из сплавов 1163 и В95пч установлено следующее.

ФГУП «ВИАМ» в 2009 г. получило роялти по лицензионным договорам, заключенным с ОАО «СМК» и ОАО «КУМЗ», от реализации обшивочных листов из алюминиевых сплавов В95пч и 1163 в 2 раза больше чем в 2008 г. (1 036 228 рублей вместо 512 760 рублей).

**IV.** **При оценке действий ЗАО «Алкоа СМЗ», ЗАО «АМР», ОАО «СМК» и ОАО «КУМЗ» в части выявления фактов осуществления данными хозяйствующими субъектами согласованных действий на рынке обшивочных листов** Комиссия рассмотрела представленные материалы, выслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, и установила следующее.

Металлургические заводы осуществляют производство и поставку обшивочных листов только по индивидуальным заказам потребителей.

ФГУП «ВИАМ» в 2009 г., осуществляя координацию деятельности потребителей обшивочных листов, указывало им, у какого производителя каких габаритов с каким размером зерна покупать данные листы.

В этой связи действия ЗАО «Алкоа СМЗ», ЗАО «АМР», ОАО «СМК» и ОАО «КУМЗ», выразившиеся в осуществлении поставок обшивочных листов в соответствии с Решением от 25.12.2008, являлись следствием обстоятельств, не зависящих от них.

Покупатели, осуществляя выбор производителя обшивочных листов, руководствовались указаниями ФГУП «ВИАМ», в том числе принятым 25 декабря 2008 г. решением, поскольку произведенные не по ОСТ 1 90070-92 и не в соответствии с Решением от 25.12.2008 листы не могут пройти приемку технических приемок ОАО «Авиатехприемка» и, как следствие, не могут быть использованы покупателями для производства авиационной техники.

Решение от 25.12.2008 не соответствовало интересам ЗАО «Алкоа СМЗ» и ЗАО «АМР», поскольку оно не позволяло данным хозяйствующим субъектам поставлять часть номенклатуры обшивочных листов, которые они могли производить и производили до этого решения в 2008 году. В этой связи в 2009 году объемы реализации обшивочных листов ЗАО «Алкоа СМЗ» сократились, что противоречило интересам указанного производителя (пояснения ЗАО «Алкоа СМЗ» и ЗАО «АМР» по делу 1 11/87-11, вх. ФАС России от 20.09.2011 №54525).

В соответствии со статьей 8 Закона о защите конкуренции согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, удовлетворяющие совокупности следующих условий:

1) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов только при условии, что их действия заранее известны каждому из них;

2) действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке.

Таким образом, действия производителей обшивочных листов по осуществлению в 2009 г. поставок обшивочных листов в соответствии с Решением от 25.12.2008 не удовлетворяли совокупности условий, изложенных в статье 8 Закона о защите конкуренции, а именно:

1) результат таких действий не удовлетворял интересам двух производителей рассматриваемой продукции – ЗАО «Алкоа СМЗ» и ЗАО «АМР»;

2) действия производителей обшивочных листов являлись следствием обстоятельств, не зависящих от них.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия пришла к выводу о том, что **в действиях ЗАО «Алкоа СМЗ», ЗАО «АМР», ОАО «СМК» и ОАО «КУМЗ», выразившихся в осуществлении поставок обшивочных листов в соответствии с Решением от 25.12.2008, отсутствуют признаки нарушения части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.**

**V.** **В результате полного и всестороннего изучения доказательств и обстоятельств дела Комиссия пришла к следующим выводам.**

ФГУП «ВИАМ» является коммерческой организацией, которая не входит в одну группу лиц с потребителями обшивочных листов – производителями авиационной техники в соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции.

ФГУП «ВИАМ» с 25.12.2008 по 31.12.2009 осуществляло координацию деятельности потребителей обшивочных листов **посредством регулирования допустимого размера зерна путем** организации 25 декабря 2008 г. технического совещания по вопросу размера зерна, рассылки писем с указанием исполнения решения данного совещания.

Координация деятельности потребителей обшивочных листов, которую осуществляло ФГУП «ВИАМ» в период с 25.12.2008 по 31.12.2009, **могла привести и привела к последствиям**, указанным в пункте 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, а именно к разделу рынка обшивочных листов по составу продавцов и ассортименту реализуемых товаров.

Довод ФГУП «ВИАМ» о том, что его указания носят лишь рекомендательный характер, не подтверждается фактическими материалами и обстоятельствами рассматриваемого дела.

В соответствии с частью 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции физическим лицам, коммерческим организациям и некоммерческим организациям запрещается координация экономической деятельности хозяйствующих субъектов, если такая координация приводит или может привести к последствиям, указанным в части 1 настоящей статьи.

В соответствии с пунктом 14 статьи 4 Закона о защите конкуренции, под координацией экономической деятельности понимается согласование действий хозяйствующих субъектов третьим лицом, не входящим в одну группу лиц ни с одним из таких хозяйствующих субъектов.

Раздел рынка по составу продавцов либо ассортименту реализуемых товаров является последствием, указанным в пункте 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Учитывая изложенное, рассматриваемые действия ФГУП «ВИАМ» подпадают под запрет, установленный в части 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

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

РЕШИЛА:

1. В связи с отсутствием в действиях ЗАО «Алкоа СМЗ», ЗАО «АМР», ОАО «СМК» и ОАО «КУМЗ» нарушений части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции на основании пункта 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, рассмотрение дела № 1 11/87-11 в отношении ЗАО «Алкоа СМЗ», ЗАО «АМР», ОАО «СМК» и ОАО «КУМЗ» по части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции прекратить.

2. Признать ФГУП «ВИАМ» нарушившим часть 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем согласования действий потребителей обшивочных листов, последствием которых мог стать и стал раздел рынка обшивочных листов по составу продавцов и ассортименту реализуемых товаров.

3. Выдать ФГУП «ВИАМ» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, в соответствии с которым ФГУП «ВИАМ» надлежит выполнить действия по прекращению нарушения части 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции, а также разработать, согласовать с ФАС России, утвердить и разместить на официальном сайте в информационной сети Интернет документ ФГУП «ВИАМ», регламентирующий порядок согласования допустимого размера зерна в обшивочных листах толщиной свыше 6 мм до 10,5 мм, предусмотренного примечанием 2 к пункту 3.17.1 ОСТ 1 90070-92 «Листы обшивочные из алюминиевых сплавов. Технические условия».

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Председатель Комиссии |  | А.Б. Кашеваров |
| Члены Комиссии: |  | М.А. Овчинников |
|  |  | А.Г. Сушкевич |
|  |  | О.А. Сельващук |
|  |  | Б.Б. Дроздов |
|  |  | М.И. Садовникова |
|  |  |  |
|  |  | К.О. Тавакова |