

Резолютивная часть объявлена 23.10.2009.

В полном объеме решение изготовлено 09.11.2009.

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе <...>, <...>, <...>, <...> в присутствии представителей Администрации городского округа город Уфа Республики Башкортостан <...> (доверенность от 22.10.2009 № 1/3363-13); Министерства сельского хозяйства Республики Башкортостан <...> (доверенность от 23.10.2009 № 02-26-1904); МУП «Кировский» <...> (доверенность от 22.10.2009 без №) рассмотрев дело № А-290/16-09 в отношении Администрации городского округа город Уфа Республики Башкортостан (450098, г. Уфа, пр. Октября, 120), Министерства сельского хозяйства Республики Башкортостан (450008, г. Уфа, ул. Пушкина, 106) и МУП «Кировский» (450022, г. Уфа ул. Гурьевская, 3А) по признакам нарушения пп. 1 и 3 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В средствах массовой информации появились сообщения, указывающие на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства: в газете «Аргументы и факты» за сентябрь 2009 № 38 (769) на 1 и 7 страницах регионального приложения для читателей Республики Башкортостан была опубликована статья «Родных» продуктов станет больше!». На сайте www.ufacity.ru был размещен пресс-релиз с заголовком «Уфа поддерживает республиканских производителей». Исходя из содержания вышеуказанных статей 08.09.2009 Администрация городского округа город Уфа Республики Башкортостан, Министерство сельского хозяйства Республики Башкортостан и 44 торговых организаций города, в том числе 8 торговых сетей, 16 торгово-сервисных комплексов и рынков подписали Соглашения о сотрудничестве. Условия Соглашений направлены на поддержку республиканских товаропроизводителей, в части увеличения числа республиканских товаров на полках магазинов. Общее количество подписанных соглашений 44. Предмет и условия Соглашений одинаковы, различие имеется только по хозяйствующим субъектам. Соглашение было подписано, в том числе, с МУП «Кировский»

В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является, в том числе, сообщение средства массовой информации, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства, в связи с чем Башкортостанское УФАС России возбудило дело по признакам нарушения ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». В Определении о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 15.10.2009 Башкортостанское УФАС России указало лицам, участвующим в деле, представить мотивированное обоснование заключения 08.09.2009 Соглашения о сотрудничестве, в нарушение пп. 1 и 3 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Также в Определении было предложено представить любую иную информацию, касающуюся рассматриваемого вопроса.

Кроме Администрации городского округа город Уфа Республики Башкортостан ни один из ответчиков по делу не изложил свою позицию в письменном виде.

Администрация городского округа город Уфа Республики Башкортостан представила информацию от 22.10.2009 № 1/2267-13, что Соглашение о сотрудничестве от 08.09.2009 между Администрацией городского округа город Уфа Республики Башкортостан, Министерством сельского хозяйства Республики Башкортостан и Управляющей компанией было заключено на основании распоряжения Правительства Республики Башкортостан от 16.07.2009 № 734-р и письма Государственного комитета Республики Башкортостан по предпринимательству и торговле от 12.08.2009 № РЗ-288.

На заседании Комиссии представители лиц, участвующих в деле, дали следующие пояснения: представитель Администрации городского округа город Уфа Республики Башкортостан подтвердил позицию, изложенную в письме от 22.10.2009 № 1/2267-13. Представитель Министерства сельского хозяйства Республики Башкортостан пояснил, что экспертиза проекта Соглашения на предмет соответствия антимонопольному законодательству не проводилась, Соглашение было подписано в рамках содействия предприятиям республиканского агропромышленного комплекса в доступе и максимальной представленности их продукции на предприятиях розничной торговли, во исполнение п. 1 распоряжения Правительства Республики Башкортостан от 16.07.2009 № 734-р. Представители торговой организации пояснил, что, подписывая Соглашение о сотрудничестве, о каких-либо последствиях, в части ущемления конкуренции, не задумывались; процентное соотношение продукции республиканских товаропроизводителей, указанное в Соглашении, реальная ситуация не отражает. Торговая организация МУП «Кировский» не отказывала в заключении договоров поставки продукции ни одному хозяйствующему субъекту.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, пояснения лиц, участвующих в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам: полномочия антимонопольного органа на осуществление контроля за соответствием антимонопольному законодательству ограничивающих конкуренцию соглашений или согласованных действий территориальных органов федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления и иных наделенных функциями или правами указанных органов власти органов или организаций как между собой, так и между ними и хозяйствующими субъектами, если участники таких соглашений (согласованных действий) осуществляют свою деятельность на территории региона, установлены п. 4.1.4. Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного Приказом Федеральной антимонопольной службы от 15.12.2006 № 324.

Предметом Соглашения о сотрудничестве от 08.09.2009 между Администрацией городского округа город Уфа Республики Башкортостан, Министерством сельского хозяйства Республики Башкортостан и торговой организацией, как указано в ст. 1 Соглашения, является сотрудничество Сторон на принципах долгосрочного партнерства, отвечающего обоюдным интересам и интересам муниципального образования и Республики Башкортостан. В ст. 2 указано, что Стороны будут осуществлять мониторинг состояния потребительского рынка, ассортимента и уровня цен на основные продовольственные товары. Согласно ст. 3 Соглашения Управляющая компания (торговая организация) обязуется обеспечить:

бесперебойное наличие в продаже социально значимых товаров первой необходимости, входящих в потребительскую корзину, в том числе товаропроизводителей Республики Башкортостан;

представление в продаже каждого предприятия розничной торговли и торговом месте переданного в аренду, количества наименований продукции республиканских товаропроизводителей одной группы товаров, не менее:

хлеб и хлебобулочные изделия – 90%

молоко, пастеризованное жирностью до 3.2% - 80%

колбасные изделия – 60%

мясо птицы – 40%

масло животное -60%

мясные полуфабрикаты – 50%

яйца – 40%

сыры твердые – не менее 40%

питьевая и минеральная вода – 40%;

применение на социальные сорта хлеба и молока (не менее 2 наименований) торговой надбавки не более 5%; творога – не более 8%; сметаны, масла растительного, яйца, сахара-песка, муки пшеничной – не более 10%.

Ежемесячно до 5 числа месяца, следующего за отчетным периодом, торговая организация обязуется представлять в Администрацию городского округа город Уфа Республики Башкортостан информацию о выполнении вышеуказанного Соглашения. В ст. 5 Соглашения указано, что в целях реализации Соглашений Стороны проводят мероприятия, направленные на насыщение потребительского рынка товарами республиканского товаропроизводителей и продвижение их продукции.

В соответствии с п. 18 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. В соответствии с пп. 1 и 3 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к повышению, снижению или поддержанию цен (тарифов), за исключением случаев, если такие соглашения предусмотрены федеральными законами или нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, а также разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков).

Согласно ч. 1 ст. 8 Конституции Российской Федерации в государстве гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

В соответствии с ч. 3 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации. Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей. Ответчики по делу не представили доказательств, что каким-либо федеральным законом введены ограничения перемещения товаров и услуг.

В соответствии с п. 3 ст. 55 Конституции РФ и абзацем 2 п. 2 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Таким образом, для введения ограничений гражданских прав в Российской Федерации Конституция РФ и ГК РФ требуют соблюдения двух условий: а) ограничение может быть введено только федеральным законом; б) ограничение может быть введено только по тем основаниям, которые перечислены в ст. 55 Конституции РФ и в ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации. Свобода договора ограничена как нормами ГК РФ, так и других законов, прежде всего Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании ст. 1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» целями указанного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свобода экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Признаки ограничения конкуренции приведены в п. 17 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, а также иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Таким образом, Комиссия Башкортостанского УФАС России усматривает следующее ограничение конкуренции, содержащееся в Соглашении о сотрудничестве от 08.09.2009: положения вышеуказанного Соглашения создают препятствия свободному перемещению товаров и доступу производителей, находящихся за пределами Республики Башкортостан, на республиканский рынок розничной торговли продуктами питания. Условия Соглашения ставят производителей, находящихся за пределами Республики Башкортостан, в неравное положение по сравнению с республиканскими производителями. Перечисленные условия Соглашения определяют поведение торговых организаций, исключая их самостоятельность на товарном рынке услуг по розничной торговле (реализации) продуктов питания. Стороны, заключив указанное Соглашение, определили общие условия обращения основных продовольственных товаров на рынке услуг по розничной торговле, что в соответствии с п. 17 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является признаком ограничения конкуренции.

Такие условия, содержащиеся в Соглашении о сотрудничестве, как создание республиканским производителям преимущественных условий реализации продукции, чем производителям из других регионов Российской Федерации и находящимся за пределами Российской Федерации, влечет ограниченный ассортимент для покупателей. Выбор продукции должен быть за покупателем, а не за продавцом и (или) Администрацией городского округа город Уфа Республики Башкортостан, Министерством сельского хозяйства Республики Башкортостан. Запрещенные антиконкурентные соглашения ограничивают деятельность торговых организаций на рынке вопреки принципам самостоятельности и свободы действий.

По поводу доводов Ответчиков об отсутствии наступления негативных последствий в части ограничения конкуренции: Комиссия сообщает следующее: Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями. Согласно ст. 3 вышеуказанного Закона он распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Таким образом, ответчики не учитывают, что нормы Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в том

числе, ст. 16, носят также упреждающий нарушение антимонопольного законодательства характер. В ст. 16 указано буквально следующее: «могут привести» к названным в этой норме последствиям. Таким образом, для вменения совершения действий, запрещенных ст.16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доказывания наступления последствий не требуется.

Пункт в Соглашении о применении определенного размера торговой надбавки на социально значимые продовольственные товары первой необходимости нарушает положения Постановления Правительства Российской Федерации от 10.11.2007 № 769 «О Соглашениях между исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации и хозяйствующими субъектами о снижении и поддержании цен на отдельные виды социально значимых продовольственных товаров первой необходимости». В соответствии с п. 1. вышеуказанного Постановления для снижения и поддержания цен на отдельные виды социально значимых продовольственных товаров первой необходимости исполнительные органы государственной власти субъектов Российской Федерации вправе заключать соответствующие соглашения с хозяйствующими субъектами - производителями продовольственных товаров и (или) организациями, осуществляющими торговлю продовольственными товарами на определенный срок, но не позднее чем на срок до 30.04.2008.

Соглашение было подписано 08.09.2009, т.е. гораздо позже разрешенного срока, также были нарушены и другие пункты Постановления Правительства Российской Федерации от 10.11.2007 № 769: в нарушение п. 2 в Соглашении от 08.09.2009 не определены обязательные условия для обеспечения конкуренции; в нарушение п. 4 Министерство сельского хозяйства Республики Башкортостан в 3-дневный срок не уведомило о заключении Соглашений Федеральную антимонопольную службу и Федеральную службу государственной статистики. Доказательств обратного ни представитель Министерства сельского хозяйства Республики Башкортостан, ни другие Ответчики по делу на заседании Комиссии не представили.

Таким образом, заключение Администрацией городского округа город Уфа Республики Башкортостан, Министерством сельского хозяйства Республики Башкортостан и торговой (управляющей) организацией МУП «Кировский» Соглашения о сотрудничестве от 08.09.2009 нарушает пп. 1 и 3 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которым запрещаются соглашения между органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, или между ними и хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к повышению, снижению или поддержанию цен (тарифов), за исключением случаев, если такие соглашения предусмотрены федеральными законами или нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, а также разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков).

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, чч. 1 – 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Башкортостанского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию городского округа город Уфа Республики Башкортостан (450098, г. Уфа, пр. Октября, 120), Министерства сельского хозяйства Республики Башкортостан (450008, г. Уфа, ул. Пушкина, 106) и МУП «Кировский» (450022, г. Уфа ул. Гурьевская, 3А), заключившими Соглашение о сотрудничестве от 08.09.2009, которое приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к повышению, снижению или поддержанию цен (тарифов), за исключением случаев, если такие соглашения предусмотрены федеральными законами или нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, а также разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо по составу продавцов или покупателей (заказчиков), нарушившими пп.1 и 3 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выдать Администрации городского округа город Уфа Республики Башкортостан, Министерству сельского хозяйства Республики Башкортостан и МУП «Кировский» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

ПРЕДПИСАНИЕ № 248-А-272-315/16-09
09.11.2009г. г.Уфа, ул.Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе <...>, <...>, <...>, <...> руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ст. 41, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своих решений от 23.10.2009 по делам №№ А-272/16-09 – А-315/16-09, возбужденным в отношении Администрации городского округа город Уфа Республики Башкортостан (450098, г. Уфа, пр. Октября, 120), Министерства сельского хозяйства Республики Башкортостан (450008, г. Уфа, ул. Пушкина, 106) и следующих хозяйствующих субъектов, осуществляющих свою деятельность на территории города Уфа: ЗАО «Орджоникидзевский оптово-розничный рынок»; ЗАО «Форвард»; МУП «Кировский»; МУП по сносу самовольно возведенных строений «ТРАЛ»; Обособленные подразделения в г. Уфе ООО «Фирма «ОМЕГА-97»; ООО «АНС-Инвестторг»; ООО «Вико» (ТСК «Пушкинский»); ООО «Дахра» магазин «Тройка»; ООО «Диора плюс»; ООО «Домино-Прайд»; ООО «Енисей»; ООО «Заречный»; ООО «Зилим»; ООО «Идель»; ООО Компания «Али-Баба»; ООО «Колхозный рынок города Уфы»; ООО «Магазин № 10»; ООО «Магазин № 26» Советского района; ООО «Магазин № 27» Октябрьского района; ООО «Натуральные продукты»; ООО «Продовольственный магазин № 24» Орджоникидзевского района г. Уфы; ООО «Продукты «Аксарлак»; ООО «Радуга»; ООО «Салют-Торг»; ООО «Сквер»; ООО Строительная фирма «Разиф»; ООО ТД «Ихлас»; ООО «Торгмастер»; ООО ТСК «Лопатино»; ООО ТСК «Центральный рынок»; ООО «Тулкын»; ООО «Универсал-Трейд»; ООО «Урал УРС»; ООО «УфимтрансСтрой»; ООО «Финанс Меркурий Маркет Групп»; ООО фирма «Карина-2»; ООО «Хладомир»; ООО «Юрга»; ЗАО «Тандер» в лице филиала в городе Уфа Республики Башкортостан ЗАО «Тандер»; ООО «Элемент-Трейд-Уфа»; ООО «Урал-бизнес»; ОАО «Продтовары», ООО «АРГО-Сервис», по нарушению пп. 1 и 3 ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации городского округа город Уфа Республики Башкортостан впредь не заключать соглашения, запрещенные ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Администрации городского округа город Уфа Республики Башкортостан представить в Башкортостанское УФАС России копии Соглашений, заключенных в период с 01.01.2009, с федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных

органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами, для проверки соблюдения требований ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».