РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/06-11-11

29 апреля 2011 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 15 апреля 2011 года.

В полном объёме решение изготовлено 29 апреля 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии:

Долгих О.М. - руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

Хаджиев Ф.А., начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России,

Сорвачева В.А., главный государственный инспектор отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Ванькова Е.С., старший специалист 2 разряда отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Сарбаа В.В., специалист 1 разряда отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России,

в присутствии:

ИП ...,

представителей ООО «Юпитер» ... по доверенности от 21.03.2011г., Карпюк Н.В. по доверенности от 24.03.2011г.,

представителя ОАО «Грузовое автомобильное акционерное общество №2» (далее ГААО-2») ... по доверенности от 01.03.2011г.,

в отсутствие:

надлежаще извещенной ИП ... (уведомление о получении 30.03.2011г.),

надлежаще извещенного ИП ... (уведомление о получении 01.04.2011г.),

надлежаще извещенного ИП ... (уведомление о получении 30.03.2011г.),

рассмотрев дело № 04-06-08/06-11-11 по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон о защите конкуренции) в отношении ОАО «ГААО-2», ООО «Юпитер», ИП ..., ИП ..., ИП ... и ИП ...,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по результатам еженедельного мониторинга цен на автомобильное и дизельное топливо во исполнение Приказа ФАС РФ от 26.10.2009 N 712 "О переходе на новую систему мониторинга розничных и оптовых цен на нефтепродукты" и ежедневного мониторинга цен на автомобильное и дизельное топливо во исполнение поручения ФАС России от 17.02.2011г. №АГ/900-ПР было установлено, что у шести хозяйствующих субъектов на территории г. Кызыла ОАО «ГААО-2», ООО «Юпитер», ИП ...., ИП ..., ИП ... и ИП ... стоимость дизельного топлива в период 08.02.2011г. за 1 литр составила 29-29,5 рублей, при этом повышение цен на дизельное топливо началось с 23 декабря 2010 года.

Приказом Тывинского УФАС России № 34 от 17.02.2011г. было возбуждено дело № 04-06-08/06-11-11 в отношении ОАО «ГААО-2», ООО «Юпитер», ИП ..., ИП ..., ИП ... и ИП ... по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела ответчики пояснили, что увеличение розничной цены вызвано ростом оптовых цен, увеличением тарифов за электроэнергию, повышением ставки налога страховых взносов и прочих издержек.

По результатам мониторинга и проведенного анализа документов, представленных ответчиками Комиссией Тывинского УФАС России установлено следующее:

23.12.2010г. ОАО «ГААО-2» увеличивает розничную цену на дизельное топливо с 25,5 руб. до 26,4 руб. за 1 литр, в связи с тем, что увеличилась закупочная цена с 18,48 руб. до 19,07 руб. за 1 литр.

24.12.2010г. ИП ... увеличивает розничную цену на дизельное топливо с 23,5 руб. до 24,5 руб. за 1 литр, а с 29.12.2010г. увеличивает с 24,5 руб. до 25,5 руб. за 1 литр, при этом закупочная цена на период с 24.12.2010г. по 29.12.2010г. была неизменна и составляла 17,22 руб. за 1 литр, транспортные расходы и прочие издержки оставались неизменны.

27.12.2010г. ИП ... увеличивает розничную цену на дизельное топливо с 23 руб. до 26 руб. за 1 литр, при этом закупочная цена на тот момент была неизменна и составляла 18,39 руб. за 1 литр, транспортные расходы и прочие издержки оставались неизменны.

29.12.2010г. ИП ... увеличивает розничную цену на дизельное топливо с 24,7 руб. до

26 руб. за 1 литр, при этом закупочная цена на тот момент была неизменна и составляла 18,9 руб. за 1 литр, транспортные расходы и прочие издержки оставались неизменны.

30.12.2010г. ОАО «ГААО-2» снова увеличивает розничную цену на дизельное топливо с 26,7 руб. до 28,7 руб. за 1 литр, в связи с тем, что увеличилась закупочная цена с 19,07 руб. до 20,76 руб. за 1 литр.

30.12.2010г. ИП ... увеличивает розничную цену на дизельное топливо с 24,5 руб. до 28 руб. за 1 литр, при этом закупочная цена на тот момент была неизменна и составляла 19,07 руб. за 1 литр, транспортные расходы и прочие издержки оставались неизменны.

01.01.2011г. ООО «Юпитер» увеличивает розничную цену на дизельное топливо с 24,5 руб. до 28 руб. за 1 литр, при этом закупочная цена на тот момент была неизменна и составляла 19,07 руб. за 1 литр, транспортные расходы оставались неизменны, повышение цены связывает с ростом затрат на электроэнергию.

06.01.2011г. ИП ... увеличивает розничную цену на дизельное топливо с 25,5 руб. до 27 руб. за 1 литр, а с 19.01.2011г. увеличивает с 27 руб. до 28 руб. за 1 литр, при этом закупочная цена на период с 06.01.2011г. по 19.01.2011г. была неизменна и составляла 17,8 руб. за 1 литр, транспортные расходы и прочие издержки оставались неизменны.

19.01.2011г. ОАО «ГААО-2» увеличивает розничную цену на дизельное топливо с 28,7 руб. до 29,7 руб. за 1 литр, связи с тем, что увеличилась закупочная цена с 20,76 руб. до 21,61 руб. за 1 литр.

19.01.2011г. ИП ... увеличивает розничную цену на дизельное топливо с 26 руб. до 29 руб. за 1 литр, при этом закупочная цена на тот момент была неизменна и составляла 20,76 руб. за 1 литр, транспортные расходы и прочие издержки оставались неизменны.

21.01.2011г. ИП ... увеличивает розничную цену на дизельное топливо с 28 руб. до 29 руб. за 1 литр, при этом закупочная цена на тот момент была неизменна и составляла 22,03 руб. за 1 литр, транспортные расходы и прочие издержки оставались неизменны.

01.02.2011г. ООО «Юпитер» увеличивает розничную цену на дизельное топливо с 28 руб. до 28,5 руб. за 1 литр, по причине увеличения отпускной цены до 21,61 руб. за 1 литр, транспортные расходы оставались неизменны.

01.02.2011г. ИП ... увеличивает розничную цену на дизельное топливо с 26 руб. до 27,5 руб. за 1 литр, в связи с тем, что увеличилась закупочная цена с 18,39 руб. до 21,48 руб. за 1 литр.

08.02.2011г. ООО «Юпитер», ИП ... и ИП ... увеличивают розничную цену на дизельное топливо до 29 руб. за 1 литр, при этом изменений закупочной цены, транспортных расходов и прочих издержек на тот момент не происходило.

Таким образом, относительно синхронное повышение розничных цен на дизельное топливо ОАО «ГААО-2», ООО «Юпитер», ИП ..., ИП ..., ИП ... и ИП ... в период с 23.12.2010г. привело к установлению и поддержанию розничной цены на дизельное

топливо на момент 08.02.2011г. на территории г. Кызыла в размере 29 - 29,5 руб. за 1 литр, при отсутствии на то одинаково объективных причин.

Рассмотрев материалы дела, заслушав устные пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами или согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок.

Статьей 8 Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" установлено, что 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. Такими обстоятельствами, в частности, могут быть изменение регулируемых тарифов, изменение цен на сырье, используемое для производства товара, изменение цен на товар на мировых товарных рынках, существенное изменение спроса на товар в течение не менее чем одного года или в течение срока существования соответствующего товарного рынка, если такой срок составляет менее чем один год.

В соответствии с п. 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 июня 2008 г. N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" при анализе вопроса о том, являются ли действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке согласованными, следует учитывать, что согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении. Вывод о наличии одного из условий, подлежащих установлению для признания действий согласованными, а именно: о совершении таких действий было заранее известно каждому из хозяйствующих субъектов, может быть сделан исходя из фактических обстоятельств их совершения. Например, о согласованности действий в числе прочих обстоятельств может свидетельствовать тот факт, что они совершены различными участниками рынка относительно единообразно и синхронно при отсутствии на то объективных причин.

При выявлении нарушений части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции проведение анализа в соответствии с требованиями Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарных рынках, утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 N 220, не требуется, так как

запрет на соглашения, поименованные в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, распространяется на любые организации, независимо от доли, занимаемой организацией на товарном рынке. Проведение анализа необходимо в случае применения антимонопольным органом условий допустимости договора согласно части 2 статьи 12 Закона. Данная позиция также изложена в пункте 7 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" (далее - Постановление ВАС РФ N 30).

Данная позиция обусловлена тем, что при возбуждении и рассмотрении дел по признакам нарушения ч. 1 ст. 11 Закона о защите конкуренции не требуется устанавливать признаки ограничения конкуренции на соответствующем товарном рынке, поскольку ч. 1 ст. 11 указанного Закона установлен безусловный запрет на согласованные действия, вне зависимости от наступления последствий в виде наступления ограничений конкуренции.

Тывинским УФАС России был проведен анализ розничного рынка бензина автомобильного и дизельного топлива в Республике Тыва за 2009 год, в том числе и в г. Кызыле, в соответствии с Приказом ФАС России от 06.02.2008г. №28 «О плане работы ФАС России по анализу состояния конкуренции на товарных рынках на 2009-2010 годы» и Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденном Приказом ФАС от 25.04.2006 N 108.

Целью проведения анализа являлась оценка состояния конкурентной среды в сфере розничной реализации нефтепродуктов, выявление локальных розничных рынков нефтепродуктов, на которых хозяйствующие субъекты занимают доминирующее положение, а также использование результатов исследования для включения отдельных участников рынка в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов.

Для квалификации нарушения, предусмотренного частью 1 статьи 11 Федерального закона "О защите конкуренции", достаточно определить продуктовые и географические границы товарного рынка.

Продуктовые границы товарного рынка.

1. Товарные группы.

Автомобильные бензины и дизельное топливо сходны по функциональному назначению и предназначены для использования в качестве моторного топлива для двигателей внутреннего сгорания (далее ДВС).

Вместе с тем бензиновые и дизельные двигатели имеют принципиальные и конструктивные различия, которые исключают использование дизельного топлива в качестве моторного топлива для бензинового двигателя, а также использование автомобильного бензина для дизельного двигателя. Замена бензинового двигателя дизельным и наоборот технически сложна и дорога.

Бензины предназначены для поршневых ДВС с принудительным воспламенением (от искры). ГОСТы по автомобильным бензинам определяют область применения автомобильных бензинов как моторное топливо для бензиновых двигателей (ГОСТ Р

51866-2002: "Настоящий стандарт распространяется на неэтилированные бензины, предназначенные для использования в качестве моторного топлива на транспортных средствах с бензиновыми двигателями...").

Дизельное топливо предназначено для ДВС с воспламенением рабочей смеси от сжатия (дизелей). ГОСТы по дизельному топливу определяют область применения дизельного топлива как моторное топливо для дизельных и газотурбинных двигателей (ГОСТ 305-82: "Настоящий стандарт распространяется на топливо для быстроходных дизельных и газотурбинных двигателей...").

ГОСТ устанавливает технические требования к показателям, характеризующим свойства нефтепродуктов. Состав физико-химических показателей в ГОСТах по дизельному топливу и автомобильным бензинам разный, что свидетельствует о различиях в свойствах и предназначении дизельного топлива и автомобильных бензинов.

Согласно Общероссийскому классификатору продукции (ОКП) на каждой ступени классификации (группа, подгруппа) деление осуществлено по "наиболее значимым экономическим и техническим классификационным признакам". В соответствии с ОКП "дизельное топливо" (код ОКП 025130) и "автомобильные бензины" (код ОКП 025110) являются разными подгруппами группы "нефтепродукты светлые" (код ОКП 025100).

Таким образом, исходя из особенностей функционального назначения, а также различий в технических характеристиках определены две товарные группы невзаимозаменяемых нефтепродуктов, используемых в качестве моторных топлив:

- дизельное топливо;

- автомобильные бензины.

Дизельное топливо: в зависимости от условий применения дизельного топлива ГОСТ 305-82 устанавливает три марки дизельного топлива: Л (летнее) - рекомендуемое для эксплуатации при температуре окружающего воздуха 0 град. С и выше; З (зимнее) - рекомендуемое для эксплуатации при температуре окружающего воздуха минус 20 град. С и выше (температура застывания топлива не выше минус 35 град. С) и минус 30 град. С и выше (температура застывания топлива не выше минус 45 град. С); А (арктическое) - рекомендуемое для эксплуатации при температуре окружающего воздуха минус 50 град. С и выше.

Все перечисленные марки дизельного топлива имеют одно функциональное назначение (топливо для быстроходных дизельных и газотурбинных двигателей), при переходе с марки на марку двигатели не требуют конструктивных изменений. Все указанные марки дизельного топлива имеют одинаковые требования к упаковке, маркировке, хранению и транспортировке (по ГОСТ 1510). Дифференциация марок и незначительные отличия в технических характеристиках обусловлены не различиями в применении потребителем в качестве моторного топлива, а климатическими условиями потребления (температурой окружающей среды, сезонностью), едиными для всех потребителей. Состав продавцов при этом также остается неизменным.

Таким образом, дизельное топливо, реализуемое в качестве моторного топлива

для автомобильных дизельных двигателей, независимо от единых для всех потребителей и продавцов изменений условий потребления, представляет собой один товар.

Таким образом, исходя из особенностей функционального назначения, а также различий в технических характеристиках, продуктовыми границами товарного рынка определена розничная реализация товарной группы, используемой в качестве моторного топлива - дизельное топливо.

Географические границы товарного рынка.

В состав Республики Тыва входит 19 муниципальных образований. Достаточно развитая инфраструктура Республики Тыва, в том числе и ряда муниципальных образований, а также имеющаяся производственная база хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную реализацию бензина автомобильного и дизельного топлива через сеть АЗС, позволяет в полной мере удовлетворить спрос потребителей на указанные нефтепродукты на локальных рынках республики.

Географические границы локального рынка муниципального образования г.Кызыл определены исходя из расположенных на территории г. Кызыла АЗС, с учетом протяженности маршрута следования до АЗС, а также минимальных временных затрат и низких транспортных расходов, связанных с приобретением потребителем нефтепродуктов (бензин автомобильный, дизельное топливо) на АЗС, расположенных на сопредельных территориях муниципальных образований.

Ежедневный мониторинг нефтепродуктов Управлением осуществляется на территории муниципального образования республики - г. Кызыла.

С учетом вышеизложенного географические границы товарного рынка определены как локальный рынок г. Кызыла.

ОАО «ГААО-2», ООО «Юпитер», ИП ..., ИП ..., ИП ... и ИП ... реализующие дизельное топливо на локальном рынке г.Кызыла преследуют основную цель - извлечение прибыли, что соответствует экономическим интересам каждого из них.

Информация о ценах на нефтепродукты общедоступна, поскольку публична и раскрывается на стелах при АЗС и на помещении АЗС. Поэтому ОАО «ГААО-2», ООО «Юпитер», ИП ..., ИП ..., ИП ... и ИП ..., отслеживая ценовые действия друг друга, имеют возможность взаимно влиять друг на друга. При этом возможность повторяемости поведения обеспечивается и без какого-либо письменного соглашения и информационного обмена. Каждому из участников рынка заранее известно, что его действия по изменению цен повлекут за собой соответствующее изменение цен другими операторами, вследствие экономического желания получения выгоды в интересах каждого из них. Так один из указанных хозяйствующий субъектов, изменяя цену первым, не рискует возможной потерей потребителей, поскольку, согласно практики поведения в исследуемый период заведомо осознает, что следом за ним цены изменят другие участники рынка. Данное поведение является следствием систематических и относительно синхронных действий указанных участников рынков, которое связанно с изменением цен на соответствующие товары. Таким образом, каждый из участников соответствующих рынков заранее знает, что действия по изменению его цен повлекут за собой соответствующее изменение цен другого, в результате

экономически обоснованного преследования выгоды и интересов каждого из них.

Проведенный анализ деятельности участников товарного рынка розничной реализации дизельного топлива выявил различные субъективные экономические факторы, влияющие на формирование розничных цен, а именно, различные поставщики, разные закупочные цены, а также объем закупа и реализации. Кроме того, общие факторы, объективно влияющие на изменение розничных цен на АЗС, в частности, конъюнктура оптового рынка, изменение цены поставщиками, уровень и динамика инфляции, рост цен и тарифов на услуги естественных монополий, имеют индивидуальное проявление в каждой компании в разной степени, соответствующей их издержкам.

У некоторых хозяйствующих субъектов имелись объективные причины для изменения розничной цены на дизельное топливо, но необходимо учитывать, что у всех были как общие факторы, которые оказывали влияние в разной степени на каждого хозяйствующего субъекта, так и различные (субъективные) факторы, оказывающие влияние на изменение розничной цены на нефтепродукты (дизельное топливо). Таким образом, с учетом влияния всех указанных факторов хозяйствующие субъекты не могли менять цены относительно синхронно с рассматриваемыми участниками рынка в указанный период.

Изменение розничных цен на дизельное топливо ОАО «ГААО-2», ООО «Юпитер», ИП ..., ИП ..., ИП ... и ИП ... в период с 23 декабря 2010 года по 8 февраля 2011 г., не могут быть одинаковыми в силу разновеликих затрат у хозяйствующих субъектов, непосредственно осуществляющих розничную реализацию дизельного топлива и влияющих на формирование розничных цен. Следовательно, изменение хозяйствующими субъектами розничных цен не является следствием обстоятельств в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты, которые являются ответчиками по делу о нарушении антимонопольного законодательства.

Доказательств того, что у каждого ответчика имелись объективные причины на единообразное и относительно синхронное колебание цен на дизельное топливо не представлено.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о нарушении пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции ОАО «ГААО-2», ООО «Юпитер», ИП ..., ИП ..., ИП ... и ИП ..., в части совершения согласованных действий направленных на установление и поддержание цен на дизельное топливо на территории г.Кызыла в период с 23 декабря 2010 года по 8 февраля 2011 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ « О защите конкуренции», комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/06-11-11 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «ГААО-2», ООО «Юпитер», ИП ..., ИП ..., ИП ... и ИП ... нарушившими пункт 1 часть 1 статьи 11 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О

защите конкуренции», в части совершения согласованных действий, которые привели к установлению и поддержанию цен на дизельное топливо на территории г.Кызыла в период с 23 декабря 2010 года по 8 февраля 2011 года.

2. Выдать ОАО «ГААО-2», ООО «Юпитер», ИП ..., ИП ..., ИП ... и ИП ... предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела № 04-06-08/06-11-11 уполномоченному лицу Тывинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административных дел по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии _____ О.М. Долгих

Члены Комиссии _____ Ф.А. Хаджиев

_____ В.А. Сорвачева

_____ Е.С. Ванькова

_____ В.В. Сарбаа

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд Республика Тыва.