ИП Е

(газозаправочная станция)

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/13-10-16

13 сентября 2016 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 30 августа 2016 года

В полном объёме решение изготовлено 13 сентября 2016 года

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

Председатель Комиссии:

Хаджиев Ф.А. - руководитель Тывинского УФАС России.

Члены Комиссии:

Кыргыс А.В. - начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Доспан В.В. - ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и

рекламы Тывинского УФАС России,

в отсутствии надлежащим образом извещенного Индивидуального предпринимателя Е (далее - ИП Е),

рассмотрев дело № 04-06-08/13-10-16, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя Е (ИНН ОГРНИП дата регистрации: 31.10.2013 года, адрес регистрации: ...) по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в установлении монопольно высокой цены в 23 рубля за 1 литр газа, реализуемого в качестве газомоторного топлива на автозаправочной станции, расположенной по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Магистральная, д. 20 Б,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России 18.04.2016 года (вх. № 1482) поступило заявление гражданина по факту необоснованно высокой цены на газ, реализуемый в качестве газомоторного топлива (далее - газомоторное топливо) на автозаправочных станциях г. Кызыла.

Из содержания заявления следует, что гражданин заправляет свое автотранспортное средство газомоторным топливом. При этом, гражданин полагает, что цена в 23 рубля за 1 литр газомоторного топлива является завышенной.

По результатам рассмотрения заявления Тывинским УФАС России установлено следующее:

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 10.06.2013 года № 492 «О лицензировании эксплуатации взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов 1, 2 и 3 классов», Федеральным законом от 21.07.1997 года № 116-ФЗ «О промышленной безопасности» деятельность по продаже газа в качестве газомоторного топлива является лицензируемым видом деятельности.

Согласно информации Енисейского Управления Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 11.05.2016 года за исх. № 51-13680/65 на территории Республики Тыва лицензии на эксплуатацию взрывоопасных и химически опасных производственных объектов 1, 2 и 3 классов опасности выданы следующим хозяйствующим субъектам: ОАО «Тувгаз», ООО «Сардаана», АО «Кызылская ТЭЦ», ООО «ЭДОММИ», ОАО разрез «Каа-Хемский», ОАО «Ак-Довуракская ТЭС», АС «Ойна», ГУП РТ «Тывамолоко», ООО «Центр Азии-Газ», ОАО «Гаруда», РКП «АК «Тува Авиа», ОАО «ДЭП № 364» и ИП Емашев А.Л.

Из информации вышеперечисленных хозяйствующих субъектов следует, что на территории г. Кызыла Республики Тыва деятельность по реализации газомоторного топлива осуществляют ООО «Центр Азии - Газ» и ИП Е.

Тывинским УФАС России в адрес ООО «Центр Азии - Газ» и ИП Е. направлены запросы о предоставлении информации.

Из информации ООО «Центр Азии - Газ» (вх. № 1862 от 13.05.2016 года, вх. № 2278 от 07.06.2016 года) следует, что Общество реализует газомоторное топливо на автозаправочной станции, расположенной по адресу: г. Кызыл, ул. Магистральная, д. 32, на основании договора комиссии на реализацию СУГ от 10.05.2014 года № 10/05/14, заключенного с ИП Хлоповым М.В.

В соответствии с пунктом 1.1 договора комиссии ООО «Центр Азии - Газ» (далее - Комиссионер) обязуется по поручению и в интересах ИП Хлопова М.В. (далее - Комитент) совершать от своего имени за вознаграждение сделки по продаже сжиженного углеводородного газа, принадлежащего Комитенту (далее - Товар), через автозаправочные станции с использованием топливозаправочных колонок, принадлежащих Комиссионеру и расположенные по адресу: г. Кызыл, ул. Магистральная, д. 32.

Пунктом 1.2 договора комиссии предусмотрено, что цена на товар согласовывается сторонами в приложениях к настоящему договору.

Согласно пункту 1.3 договора комиссии выступая от своего имени, Комиссионер самостоятельно реализует Товар третьим лицам (покупателям).

Согласно пункту 1 приложения № 1 к договору комиссии по пункту 1.2 указанного договора цена за 1 литр газомоторного топлива составляет 23 рубля без учета НДС.

Согласно информации ИП Е (вх. № 1845 от 12.05.2016 года) индивидуальный предприниматель закупает газомоторное топливо у следующих хозяйствующих субъектов: Хакасский филиал ОАО «СГ-Трейдинг», ООО «Вектор» и ОАО УК ГК «Газойл». В 2015 году приобретено и реализовано 373 463 литров газомоторного топлива.

Отпускная цена на газомоторное топливо за 1 литр составляет 23 рубля. При установлении указанной цены ИП Е учтены следующие затраты:

-оплата поставки газа - 6 093 727 рублей,

-оплата транспортных услуг - 872 482,72 рублей,

-аренда объекта и электрическая энергия - 117 269,55 рублей,

-услуги по обслуживанию опасных производственных объектов - 60 000 рублей,

-заработная плата - 204 336,41 рублей,

-страховые взносы на работников и ИП - 166 560,44 рублей,

-налоги на работников и от вида деятельности - 565 146,19 рублей,

-общехозяйственные расходы (бытовая химия, канцелярские товары, запчасти, расходные материалы по обслуживанию колонок и помещения) - 166 560,44 рублей,

Итого затраты за 2015 год составили 8 246 082,75 рублей. В 2015 году для реализации закуплено 373 463 литров газа.

Таким образом, отпускная цена на газомоторное топливо за 1 литр составляет 23 рубля.

При этом, ИП Е., приводя указанные сведения и расчеты, не представил в адрес Тывинского УФАС России подтверждающие их документы.

Тывинским УФАС России по результатам изучения представленных сведений и документов приказом от 06.07.2016 года № 264 возбуждено дело № 04-06-08/13-10-16 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ИП Е по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением о назначении дела № 04-06-08/13-10-16 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 06.07.2016 года у ИП Е были запрошены документы, подтверждающие калькуляцию (затраты) отпускной цена в 23 рубля за 1 литр газомоторного топлива.

Во исполнение указанного определения от 06.07.2016 года от ИП Е 08.08.2016 года (вх. № 3467) в адрес Тывинского УФАС России поступили письменные пояснения, из которых следует, что общие затраты за 2015 год составили 9 120 320,02 рублей. В период с 01.01.2015 года по 30.06.2016 года ИП Е для реализации закуплено 549 583 литра газомоторного топлива, в связи с чем, себестоимость газомоторного топлива за 1 литр составила 16,59 рублей. Рентабельность равна 35%, соответственно, отпускная цена на газомоторное топливо за 1 литр составляет 23 рубля. К письменным пояснениям приложены подтверждающие документы за 2015-2016 годы.

Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/13-10-16 о нарушении антимонопольного законодательства, всесторонне и полно изучив представленные сведения и документы, приходит к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе установление, поддержание монопольно высокой цены товара.

Обязательным элементом состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является специальный субъект – хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение.

Тывинским УФАС России с целью установления хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на рынке газомоторного топлива в пределах территории г. Кызыла Республики Тыва проведен анализ состояния конкурентной среды на указанном рынке за 2015 год, по результатам которого установлено, что ИП Е является хозяйствующим субъектом, занимающим на исследуемом рынке в пределах территории г. Кызыла Республики Тыва, долю в

размере 79,13%, что в соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции является доминирующим положением - положением хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту или таким хозяйствующим субъектам возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Таким образом, ИП Е занимает доминирующее положение на рынке газомоторного топлива на территории г. Кызыла Республики Тыва.

Следовательно, в силу своего доминирующего положения ИП Е обязан соблюдать запреты, установленные в статье 10 Закона о защите конкуренции.

Для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением, то есть нарушения антимонопольного законодательства, достаточно наличие или угрозы наступления любого из следующих последствий: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе путем установления, поддержания монопольно высокой цены товара.

Статья 6 Закона о защите конкуренции устанавливает все значимые признаки монопольно высокой цены товара.

В соответствии с частью 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование (далее - сопоставимый товарный рынок), при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами.

Таким образом, для признания цены товара монопольно высокой необходимо установление совокупности следующих признаков:

-установленная цена превышает цену, сформировавшуюся на сопоставимом товарном рынке в условиях конкуренции,

-установленная цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли.

Тывинским УФАС России изучены цены на газомоторное топливо на сопоставимых товарных рынках, по результатам которого установлено, что на территории Республики Алтай отпускная цена на газомоторное топливо за 1 литр составляет 17,50 рублей, на территории Республики Хакасия отпускная цена на газомоторное топливо за 1 литр варьируется от 10 до 11,50 рублей.

Также ИП Е в адрес Тывинского УФАС России не представлены документы,

подтверждающие калькуляцию (затраты) отпускной цены в 23 рубля за 1 литр газомоторного топлива.

Сведения, представленные ИП Е в адрес Тывинского УФАС России сопроводительным письмом от 08.08.2016 года (вх. № 3467), не могут быть приняты во внимание Комиссией Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/13-10-16, поскольку в указанном сопроводительном письме от 08.08.2016 года (вх. № 3467) приведены сведения и расчеты с учетом затрат и объемов закупленного газа за 2015 год и первое полугодие 2016 года, в то время как гражданин обратился в адрес Тывинского УФАС России с заявлением 18.04.2016 года.

Кроме того, ИП Е в адрес Тывинского УФАС России представлены подтверждающие документы за 2015-2016 годы.

По результатам изучения представленных документов за 2015 год установлено следующее:

Представлены счета-фактуры от 25.05.2015 года № 726, от 10.08.2015 года № 1434, от 15.10.2015 года № 2074, от 06.10.2015 года № 1969, от 19.09.2015 года № 1777, из которых видно, что ИП Е в 2015 году приобрел у ООО «Вектор» сжиженный газ в объеме 88,67 тонн на сумму 1 532 254 рублей.

Счета-фактуры от 24.12.2015 года, от 23.11.2015 года, от 08.09.2015 года, от 22.06.2015 года, от 12.05.2015 года, от 23.04.2015 года, от 13.04.2015 года, от 30.03.2015 года, от 12.03.2015 года, от 21.02.2015 года, от 26.01.2015 года, от 25.06.2015 года, согласно которых ИП Е в 2015 году приобрел у Хакасского филиала ОАО «СГ-Трейдинг» сжиженный газ в объеме 112,04 тонн на сумму 2 586 750 рублей.

Таким образом, из представленных документов видно, что ИП Е в 2015 году приобрел 289,38 тонн сжиженного газа на сумму 4 119 004 рублей, что не соответствует информации об оплате поставки газа на сумму 6 093 727 рублей, указанной в письме от 12.05.2016 года (вх. № 1845).

Представлены выгрузки по налогам и взносам за 2015 год, согласно которых ИП Е в 2015 году произвел обязательные платежи на сумму 292 536 рублей.

Представленые акты от 26.05.2015 года № 110, от 11.08.2015 года № 265, от 21.09.2015 года № 351, от 07.10.2015 года № 408, от 16.10.2015 года № 437, согласно которых затраты на транспортные услуги в 2015 году составили 729 162,4 рублей, что не соответствует информации об оплате транспортных услуг на сумму 872 482,72 рублей, указанной в письме от 12.05.2016 года (вх. № 1845).

Комиссия Тывинского УФАС России, изучив представленные документы, приходит к выводу, что затраты, отраженные в вышеперечисленных документах, значительно ниже затрат, приведенных в письме от 12.05.2016 года (вх. № 1845), на основании которых рассчитана отпускная цена в 23 рубля за 1 литр газомоторного топлива.

При таких обстоятельствах Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/13-10-16 приходит к выводу, что ИП Е, не имея на то законных оснований, установил монопольно высокую цену в 23 рубля за 1 литр газа, реализуемого в качестве газомоторного топлива на автозаправочной станции, расположенной по адресу: Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Магистральная, д. 20 Б,

что нарушает пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, является злоупотреблением доминирующим положением, чем ущемлены интересы неопределенного круга потребителей, заправляющих свои автотранспортные средства газомоторным
топливом.

Для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением (то есть нарушения антимонопольного законодательства) обязательно наличие специального субъекта – хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение.

Однако, Федеральным законом от 03.07.2016 года № 264-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» в часть 2.2 статьи 5 Закона о защите конкуренции внесены изменения, в соответствии с которыми с 04.07.2016 года часть 2.2 статьи 5 Закона о защите конкуренции изложена в следующей редакции: «не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта - индивидуального предпринимателя, не входящего в группу лиц с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами по основаниям, предусмотренным частью 1 статьи 9 настоящего Федерального закона, если выручка от реализации товаров такого хозяйствующего субъекта - индивидуального предпринимателя за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей, а также хозяйствующего субъекта - индивидуального предпринимателя, входящего в группу лиц с другим хозяйствующим субъектом по основанию, предусмотренному пунктом 7 части 1 статьи 9 настоящего Федерального закона, либо входящего в группу лиц с хозяйствующим субъектом или хозяйствующими субъектами, единственным участником которого или каждого из которых являются одно или несколько лиц, входящих в группу с хозяйствующим субъектом или хозяйствующими субъектами по основанию, предусмотренному пунктом 7 части 1 статьи 9 настоящего Федерального закона, при условии, что суммарная выручка от реализации товаров таких хозяйствующих субъектов за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей».

Таким образом, исходя из смысла вышеуказанной нормы, положение хозяйствующего субъекта - индивидуального предпринимателя, выручка от реализации товаров которого за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей, не может быть признано доминирующим и он не подпадает под требования антимонопольного законодательства, касающихся запрета на злоупотребления доминирующим положением.

Согласно информации ИП Е (вх. № 1845 от 12.05.2016 года) индивидуальный предприниматель в 2015 году реализовал 373 463 литров газомоторного топлива по отпускной цене в 23 рубля за 1 литр.

Соответственно, выручка ИП Е от реализации газомоторного топлива за 2015 год составила 8 589 649 рублей.

Согласно налоговой декларации за 2015 год, ИП Е. не имеет выручки от реализации иных товаров, помимо газомоторного топлива.

С учетом изложенного положение ИП Е. на рынке газомоторного топлива в

пределах территории г. Кызыла Республики Тыва, в соответствии с частью 2.2 статьи 5 Закона о защите конкуренции не может быть признано доминирующим и ИП Е не подпадает под требования антимонопольного законодательства, касающихся запрета на злоупотребления доминирующим положением.

Таким образом, в рассматриваемых действиях ИП Е с 04.07.2016 года отсутствует нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия антимонопольного органа прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/13-10-16 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Производство по делу № 04-06-08/13-10-16 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденному в отношении Индивидуального предпринимателя Е по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании пункта 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить, ввиду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией Тывинского УФАС России действиях.

Председатель Комиссии Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии А.В. Кыргыс

В.В. Доспан

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О

защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республики Тыва.