

Решение по делу
№ 453/10-ФАС 52 – ТР – 11 – 04/01 – 08

21 июля 2009 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть оглашена 07 июля 2009 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- | | | |
|------------------|---|--|
| - Гребнева Ю.Н. | - | председателя комиссии, заместителя руководителя управления; |
| - Валитова М.А. | - | члена комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля; |
| - Воробьева В.А. | - | члена комиссии, главного государственного инспектора отдела контроля экономической концентрации; |
| - Румянцева В.Н. | - | члена комиссии, исполняющего обязанности начальника отдела контроля экономической концентрации, |

при участии:

Хамковой Марины Валерьевны – представителя общества с ограниченной ответственностью «Росгаз» (по доверенности),

Шелопухо Нины Валентиновны – представителя закрытого акционерного общества «Реал-Инвест» (по доверенности),

Шеминой Людмилы Юрьевны – представителя общества с ограниченной ответственностью «Ока-Пропан-С» и общества с ограниченной ответственностью «Ока-Пропан-У» (по доверенностям),

Крайнева Александра Владимировича – заместителя генерального директора по информации и безопасности общества с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть – Нижний Новгород», привлеченного к участию в деле в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах,

рассмотрев 07 июля 2009 года в открытом заседании комиссии с объявлением резолютивной части решения дело по признакам нарушения части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Росгаз», закрытого акционерного общества «Реал-Инвест», общества с ограниченной ответственностью «Ока-Пропан-С» и общества с ограниченной ответственностью «Ока-Пропан-У», -

установила:

В октябре-ноябре 2008 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по информационным системам общего пользования поступили обращения граждан о повышении цен на газомоторное топливо в городе Нижнем Новгороде. Также в Нижегородское УФАС России из Администрации Президента Российской Федерации направлено заявление индивидуального предпринимателя Широкова Сергея Викторовича, касающееся резкого повышения цен на сжиженные углеводородные газы в городе Нижнем Новгороде.

В указанных заявлениях выражается недовольство розничными ценами, установленными на газомоторное топливо в октябре 2008 года (повышение составило около 2 рублей на литр) в г. Нижнем Новгороде. При этом в обращениях утверждается, что данная ситуация является следствием согласованных действий («сговора») некоторых операторов газомоторного топлива города.

Поступление в Управление перечисленных заявлений в силу статей 39, 44 Закона о защите конкуренции послужило основанием для проведения проверки действий хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность по розничной реализации сжиженных углеводородных газов.

По итогам анализа истребованных сведений Управление установило, что действительно 22 октября 2008 года закрытое акционерное общество «Реал-Инвест» (далее – ЗАО «Реал-Инвест») и общество с ограниченной ответственностью «Росгаз» (далее – ООО «Росгаз») на большинстве принадлежащих им автомобильных газозаправочных станциях увеличили розничную цену на газ.

В частности, ЗАО «Реал-Инвест» с **22.10.2008** установило розничную цену на сжиженные углеводородные газы, используемые в качестве моторного топлива, в размере 13,5 рублей за литр на автомобильных газозаправочных станциях, располагающихся в районе улиц Рябцева (АГЗС № 2), Ларина (АГЗС № 10), Коминтерна (АГЗС № 11), Бурнаковской (АГЗС № 3), в размере 13,2 рублей – на автомобильной газозаправочной станции, располагающейся в районе улицы Борской (АГЗС № 14). При этом до 22.10.2008 розничная цена за один литр топлива на названных автомобильных газозаправочных станциях составляла 11,3 – 11,5 руб./л. (повышение составило 16,8 - 19,4 %). **23.10.2008** ЗАО «Реал-Инвест» увеличило розничную цену реализации сжиженных углеводородных газов ещё на одной автомобильной газозаправочной станции, располагающейся в районе Казанского шоссе (АГЗС № 1), с 11,5 рублей за литр до 13,5 рублей за литр (повышение 17,4 %). Таким образом, цены увеличились на шести из семи автомобильных газозаправочных станциях данного ответчика.

ООО «Росгаз» **22.10.2008** на двух из трех эксплуатируемых обществом автомобильных газозаправочных станциях, находящихся по улице Коминтерна (АГЗС № 1) и проспекте Гагарина (АГЗС № 2), увеличило розничную цену продажи одного литра газомоторного топлива с 11,30 рублей за литр до 13,5 рублей за литр (повышение 19,4 %).

Единую цену в размере 13,5 рублей за литр сжиженных углеводородных газов ответчики удерживали до 17 ноября 2009 года.

Исследовав характер изменения розничных цен на автомобильных газозаправочных станциях ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз», Управление пришло к предварительному выводу, что действия по повышению указанных цен совершались ответчиками относительно единообразно и синхронно. При этом такое поведение ответчиков не исчерпывалось исключительно периодом 22.10.2008 – 17.11.2008.

Кроме того, Управлением установлено, что объективных причин для единообразного и синхронного изменения цен ответчиками, в том числе применительно к повышению цен в конце октября 2008 года, не имелось.

По приведенным мотивам приказом Управления от 10.12.2008 в отношении ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз» возбуждено дело о нарушении части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

В результате дополнительного исследования ситуации на рынке газомоторного топлива Управление выявило, что аналогичные действия совершались также обществами с ограниченной ответственностью (ООО) «Ока-Пропан-С» и «Ока-Пропан-У», поэтому в отношении данных хозяйствующих субъектов приказом антимонопольного органа от 23.01.2009 также возбуждено дело о нарушении части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Определением комиссии Нижегородского УФАС России от 13.04.2009 дела о нарушениях антимонопольного законодательства, возбужденные в отношении ЗАО «Реал-Инвест», ООО «Росгаз», ООО «Ока-Пропан-С» и «Ока-Пропан-У», объединены в одном производстве для совместного рассмотрения.

При рассмотрении дела один из заявителей (Дмитриев В.В.) сообщил, что действия ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз» по повышению цен на газомоторное топливо в октябре 2008 года, в частности вблизи станции Варя Горьковской железной дороги, на его взгляд, являлись согласованными. После появления в средствах массовой информации данных о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз» (ориентировочно 12.12.2008) обе компании

существенно снизили цены. Заявитель просит обратить внимание комиссии на обстоятельство, что в период рассмотрения настоящего дела ответчики продолжают осуществлять согласованную ценовую политику.

По мнению первого ответчика (ЗАО «Реал-Инвест»), в действиях общества отсутствует нарушение части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, поскольку изменение цен на газомоторное топливо, в том числе повышение цен на данный товар в октябре 2008 года, является следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на всех хозяйствующих субъектов (пункт 2 части 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции). ЗАО «Реал-Инвест» изменяет цены розничной реализации газомоторного топлива, исходя из производственной и финансовой политики предприятия.

Как указывает ответчик, период июнь-сентябрь 2008 года характеризовался максимальными оптовыми ценами на сжиженные углеводородные газы у заводов-производителей, вследствие чего рентабельность розничной продажи данного товара была минимальной.

Согласно позиции ЗАО «Реал-Инвест» увеличение розничных цен в октябре 2008 года обусловлено экономическими факторами: ростом банковских процентов по кредитам, наличием значительных затрат, повышением заработной платы работникам общества. Кроме того, с 09.09.2008 по 22.10.2008 обществом проводилась акция, приуроченная ко «Дню работника нефтяной и газовой промышленности», сопровождавшаяся снижением розничных цен на газомоторное топливо.

При этом ответчик считает, что для квалификации действий хозяйствующих субъектов в качестве нарушения части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган, во всяком случае, должен установить нарушение прав потребителей или конкурентов. Однако в рассматриваемой ситуации, отмечает общество, в результате повышения цен ЗАО «Реал-Инвест» существенно увеличились объемы продаж у общества с ограниченной ответственностью «Газэнергo» – одного из конкурентов ЗАО «Реал-Инвест», что указывает на отсутствие ущемления чьих-либо интересов.

ЗАО «Реал-Инвест» полагает, что в силу сложившихся неприязненных отношений между руководителями ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз» какая-либо договоренность между этими хозяйствующими субъектами исключена.

По мнению второго ответчика (ООО «Росгаз»), совпадение в отдельные временные периоды розничных цен у ООО «Росгаз» и ЗАО «Реал-Инвест» является стечением обстоятельств. Что касается повышения цены реализации газомоторного топлива с 22.10.2008 ООО «Росгаз» поясняет, что общество длительный период времени принимало меры к удержанию «максимально возможной низкой цены на газ»; при этом к числу факторов, объясняющих увеличение розничных цен, общество относит рост процентных ставок по ранее заключенным кредитным договорам и тяжелую финансовую ситуацию в стране.

ООО «Росгаз», не соглашаясь с фактом совершения вменяемого правонарушения, обращает внимание комиссии, что согласованные действия между хозяйствующими субъектами предполагают наличие договорных отношений между руководителями этих предприятий, однако между руководителями ООО «Росгаз» и ЗАО «Реал-Инвест» сложились личные неприязненные отношения. По указанным причинам действия друг друга им заранее не известны, а следовательно, действия ответчиков не могут быть признаны согласованными в силу пункта 2 части 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции.

ООО «Ока-Пропан-С» и ООО «Ока-Пропан-У» утверждают, что ими не допущено нарушение требований части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, поскольку данные общества, устанавливая розничную цену на газомоторное топливо, действовали в качестве комиссионера на основании договоров комиссии, заключенных с ООО «Прометей» (Комитентом). В соответствии с положениями данных соглашений ООО «Ока-Пропан-С» и ООО «Ока-Пропан-У» обязаны реализовывать продукцию Комитента по назначенной им цене.

По ходатайству ЗАО «Реал-Инвест» комиссией заслушан Крайнев Александр Владимирович – заместитель генерального директора по информации и безопасности общества с ограниченной ответственностью «Газэнергосеть – Нижний Новгород», привлеченный к участию в деле в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах.

По мнению Крайнева А.В., действия ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз» не могут быть объяснены объективными экономическими факторами, влияющими на всех участников рынка газомоторного топлива г. Нижнего Новгорода, и являются согласованными. Из письма генерального директора ООО «Газэнергосеть – Нижний Новгород» Сидорова Н.А. от 08.04.2009 в адрес

Управления также следует, что совершение ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз» согласованных действий на рассматриваемом товарном рынке оценивается автором письма «как очевидный факт».

В заседании комиссии, назначенном на 30.06.2009, в порядке статьи 46 Закона о защите конкуренции объявлялся перерыв до 07.07.2009, 17-00, после чего заседание комиссии продолжено.

Изучив материалы дела, заслушав выступления представителей сторон и иных привлеченных по делу лиц, исследовав имеющиеся в деле доказательства, их взаимную связь, достаточность для принятия решения, комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно пунктам 1, 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот, а под товарным рынком – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Основной спектр сжиженных углеводородных газов, поставляемых в настоящее время на рынок газо- и нефтеперерабатывающими заводами, включает в себя: пропан технический (ПТ), смесь пропана и бутана (СПБТ), бутан технический (БТ), пропилен.

Газы ПТ, СПБТ и БТ предназначены для потребления в качестве топлива, а пропилен используется исключительно в качестве сырья для основного нефтехимического синтеза.

Сжиженные углеводородные газы в качестве топлива используются: населением, проживающим в населенных пунктах, не газифицированных природным газом, промышленными предприятиями, не подключенными к сетям природного газа, юридическими и физическими лицами в качестве моторного топлива для автотранспортных средств, оборудованных газобаллонной аппаратурой.

Продуктовыми границами товарного рынка, на котором антимонопольным органом выявлены признаки совершения согласованных действий, являются услуги по розничной реализации сжиженных углеводородных газов для заправки автомобильного транспорта через автомобильные газозаправочные станции (код ОКДП: 5050103 Розничная торговля на бензоколонках и газозаправочных станциях сжиженным нефтяным газом).

Географическими границами товарного рынка, на котором антимонопольным органом выявлены признаки совершения согласованных действий, являются административные границы города Нижнего Новгорода.

Покупателями на названном товарном рынке являются юридические и физические лица – владельцы транспортных средств, оборудованных двигателями внутреннего сгорания и имеющих газобаллонную аппаратуру.

Продавцами являются хозяйствующие субъекты, приобретающие сжиженные углеводородные газы на оптовом рынке с целью их перепродажи через автомобильные газозаправочные станции.

Рынок розничной реализации сжиженных углеводородных газов для заправки автомобильного транспорта через автомобильные газозаправочные станции является развивающимся, первые автомобильные газозаправочные станции начали функционировать в 2000-2001 гг.; при этом практически ежегодно вводятся в эксплуатацию новые автомобильные газозаправочные станции.

Из материалов дела следует, что на рынке газомоторного топлива г. Нижнего Новгорода в 2008 году осуществляли деятельность следующие хозяйствующие субъекты: ЗАО «Реал-Инвест», ООО «Росгаз», ООО «Ока-Пропан-С», ООО «Ока-Пропан-У», ООО «Газэнергосеть – Нижний Новгород», ООО «Газэнерго».

При этом на территории г. Нижнего Новгорода ЗАО «Реал-Инвест» реализовывало газомоторное топливо на следующих автомобильных газозаправочных станциях: АГЗС № 1 (Казанское шоссе), АГЗС № 2 (ул. Рябцева), АГЗС №3 (ул. Бурнаковская), АЗС № 10 (ул. Ларина), АЗС № 11 (ул. Коминтерна), АЗС № 14 (ул. Борская), АЗС № 20 (внутренняя территория ОАО «ГАЗ»).

ООО «Росгаз» реализовывало газомоторное топливо на следующих автомобильных газозаправочных станциях: АГЗС №1 (ул. Коминтерна-ул.Бурнаковская), АГЗС №2 (пр-т Гагарина, 236), АГЗС №3 (ул. Зайцева, 42).

Частью 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из Закона о защите конкуренции, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Отказ федерального законодателя от регулирования цен на товарных рынках розничной реализации сжиженных углеводородных газов и предоставление продавцам на этих товарных рынках свободы в определении ценовой политики предприятия основан на вышеперечисленных принципах гражданского законодательства, презумпции добросовестности действий участников товарных рынков, что обусловлено необходимостью оптимизации государственного регулирования экономических отношений.

Однако свобода, признаваемая за лицами, осуществляющими вышеуказанную деятельность, не может быть не уравновешена обращенным к этим лицам требованием ответственного отношения к правам и свободам тех, кого затрагивает их хозяйственная деятельность. Именно по этой причине не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке (пункт 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В силу пункта 10 статьи 4 Закона о защите конкуренции монополистическая деятельность – это злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

Из указанного определения усматривается, что Закон о защите конкуренции выделяет четыре с а м о формы проявления монополистической деятельности: 1) злоупотребление доминирующим положением, 2) запрещенные антимонопольным законодательством соглашения, 3) запрещенные антимонопольным законодательством согласованные действия, 4) иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью. Причём для доказывания факта совершения хозяйствующими субъектами согласованных действий не требуется установление доминирующего положения и (или) долей хозяйствующих субъектов на товарном рынке.

Согласно части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции з а п соглашения между хозяйствующими субъектами или я с о г л а с о в а н на товарном рынке если такие соглашения или согласованные в действия приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен.

Понятие согласованных действий определено в решении Европейского Суда справедливости по делу ICI v. Commission (1972) (ECR 619, (1972) CMLR 557, paras. 64 and 65) как «...координация между предприятиями, не достигшая стадии соглашения в явном виде, которая осознанно замещает практическое взаимодействие между ними с риском для конкуренции...».

Легальное закрепление данное понятие получило в части 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции, из которой следует, 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.

Приведенные правовые нормы свидетельствуют о том, что в общем случае согласованные действия, ограничивающие конкуренцию, не предполагают заключение их участниками соглашений или достижение каких-либо иных формальных договоренностей, выполнение которых замещает конкуренцию на рынке, но являются особой моделью группового поведения хозяйствующих субъектов, замещающей конкурентные отношения между ними сознательной кооперацией.

Рыночное поведение участника согласованных действий характеризуется утратой автономности (независимости) и самостоятельности. Отличительным признаком согласованных действий, ограничивающих конкуренцию, является их оправданность лишь в качестве модели группового поведения, когда достижение цели отдельным участником согласованных действий возможно лишь в результате сложного ролевого поведения всего коллектива действующих согласованно хозяйствующих субъектов. Обычно это повторяющиеся (аналогичные) действия нескольких хозяйствующих субъектов, которые не обусловлены внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка.

Вменяя ООО «Ока-Пропан-С» и ООО «Ока-Пропан-У» нарушение части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, Управление исходило из того, что их действия по изменению цен розничной реализации газомоторного топлива в августе – ноябре 2008 года являлись согласованными с ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз».

Вместе с тем в процессе рассмотрения дела ООО «Ока-Пропан-С» и ООО «Ока-Пропан-У» выяснено, что данные общества реализуют газомоторное топливо на основании договоров комиссии, заключенных с ООО «Прометей» (Комитентом).

Цена розничных продаж моторного топлива устанавливалась дополнительными соглашениями между ООО «Прометей» и ООО «Ока-Пропан-С», и, аналогично, между ООО «Прометей» и ООО «Ока-Пропан-У» к договорам комиссии, которые являлись неотъемлемой частью договора.

Согласно пункту 1 статьи 990 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По общему правилу отличительным признаком договора комиссии является его исполнение комиссионером на наиболее выгодных для комитента условиях и в соответствии с указаниями комитента (статья 992 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В рассматриваемой ситуации ООО «Ока-Пропан-С» и ООО «Ока-Пропан-У», устанавливая розничные цены реализации газомоторного топлива, действовали в соответствии с указаниями ООО «Прометей», поэтому в действиях данных обществ не усматривается нарушения части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, а дело, возбужденное в отношении данных ответчиков, подлежит прекращению.

Далее в тексте решения анализируются действия только ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз».

Материалами дела подтверждается и ответчиками не оспаривается, что на 21.10.2008 на автомобильных газозаправочных станциях ЗАО «Реал-Инвест» сложились следующие цены за один литр газомоторного топлива: АГЗС № 1 (Казанское шоссе) – 11.5 руб.; АГЗС № 2 (ул. Рябцева) – 11.3 руб., АГЗС №3 (ул. Бурнаковская) – 11.5 руб., АЗС № 10 (ул. Ларина) – 11.3 руб., АЗС № 11 (ул. Коминтерна) – 11.5 руб., АЗС № 14 (ул. Борская) – 11.3 руб.

На ту же дату розничные цены за один литр газомоторного топлива, установленные ООО «Росгаз», составляли 11.3 руб. на всех трех автомобильных газозаправочных станциях данного общества.

Установлено по делу, что **22.10.2008** ЗАО «Реал-Инвест» увеличило отпускную (розничную) цену одного литра газомоторного топлива:

- по АГЗС № 2 (ул. Рябцева) с 11.3 руб. до 13.5 руб.;

- по АГЗС № 3 (ул. Бурнаковская) с 11.5 руб. до 13.5 руб.;

- по АГЗС № 10 (ул. Ларина) с 11.3 руб. до 13.5 руб.;

- по АГЗС № 11 (ул. Коминтерна) с 11.5 до 13.5 руб.;

- по АГЗС № 14 (ул. Борская) с 11.3 до 13.2 руб.

- по АГЗС № 1 (Казанское шоссе) с 11.5 до 13.5 руб. (изменение цены состоялось 23.10.2008).

22.10.2008 ООО «Росгаз» увеличило отпускную (розничную) цену одного литра газомоторного топлива:

- по АГЗС № 1 (ул. Коминтерна) с 11.3 руб. до 13.5 руб.;

- по АГЗС № 2 (пр-т Гагарина) с 11.3 руб. до 13.5 руб.;

- по АГЗС № 3 (ул. Зайцева) с 11.3 руб. до 12.5 руб.

Таким образом, с 22-23.10.2008 ответчиками практически одновременно установлены единые цены розничной реализации газомоторного топлива на большинстве автомобильных газозаправочных станциях. Причём обращает на себя внимание то обстоятельство, что в тех районах г. Нижнего Новгорода, где наблюдается наиболее высокая концентрация автомобильных газозаправочных станций, в частности в Московском районе г. Нижнего Новгорода (три АГЗС ООО «Реал-Инвест» и одна АГЗС ООО «Росгаз»), и, следовательно, где ценовая состязательность (конкуренция) должна быть более развита, цены у ответчиков на газомоторное топливо совпадают. В то же время на АГЗС № 3 (ул. Зайцева, Сормовский район) ООО «Росгаз» установило более низкую цену розничной реализации сжиженных углеводородных газов (12.0-12.8 руб. за литр), чем на АГЗС № 1 (13.5 руб. за литр).

Аналогичным образом действовало и ЗАО «Реал-Инвест», установив на АГЗС № 14 (Автозаводский район), более низкую цену розничной реализации сжиженных углеводородных газов (13.2 руб. за литр), чем на других АГЗС данного общества (13.5 руб. за литр).

Кроме того, в период с 22.10.2008 по 18.11.2008 цены на упомянутых автомобильных газозаправочных станциях ответчиков, располагающихся в Московском районе города, не изменялись и удерживались на уровне 13.5 руб. за литр при максимальном сосредоточении в данном районе, как указывалось выше, продавцов газомоторного топлива. При этом цены на АГЗС № 3 ООО «Росгаз» (ул. Зайцева, Сормовский район) в период с 22.10.2008 по 18.11.2008 неоднократно изменялись и находились в диапазоне от 12.0 до 12.8 рублей за литр.

Исследование ценового поведения ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз», при проведении которого особое внимание обращалось на динамику цен на газомоторное топливо в Московском районе г. Нижнего Новгорода, показывает, что ими относительно единообразно и синхронно совершались действия по изменению розничных цен на сжиженные углеводородные газы.

Так, на 01 августа 2008 года цены на автомобильных газозаправочных станциях, принадлежащих ЗАО «Реал-Инвест», равнялись 13.0 руб. за литр (кроме АГЗС № 14, где топливо отпускалось по цене 12.8 руб. за литр). По такой же цене (13 рублей за литр) газомоторное топливо реализовывалось на автомобильных газозаправочных станциях, принадлежащих ООО «Росгаз», за исключением АЗС № 3 по ул. Зайцева (Сормовский район), где отпускная цена составляла 11.8 рублей за литр.

Имеющиеся документы подтверждают, что с 01 августа и ООО «Росгаз» реализация газомоторного топлива (13 рублей за литр) на ж большинстве эксплуатируемых ими автомобильных газозаправочных станциях и – что особенно важно – по тем из них, которые сосредоточены в Московском районе, в частности вблизи железнодорожной станции Варя Горьковской железной дороги (АГЗС № 11 ЗАО «Реал-Инвест» находится в непосредственной близости от АГЗС № 1 ООО «Росгаз»).

13 августа розничные цены с 13 рублей за литр до 12.8 рублей за литр есть на и одинаковую величину, по АГЗС № 3, 11 ЗАО «Реал-Инвест» (ул. Бурнаковская, Коминтерна) и АГЗС № 1 ООО «Росгаз» (ул. Коминтерна), которые находятся в Московском районе г. Нижнего Новгорода.

На следующий день, 14 августа, розничную цену на АГЗС № 2 и 3, на АЗС № 1 (ул. Коминтерна) с 12.8 рублей за литр до 12.3 рублей за литр.

Через день, 16 августа, с 12.3 рублей за литр до 12.8 рублей за литр, то есть на такую же, как у ООО «Росгаз», величину по АГЗС № 3 и 11 (ул. Бурнаковская, ул. Коминтерна), не изменяя цены на других автомобильных газозаправочных станциях общества.

Вышеуказанные е д и по названным автомобильным газозаправочным станциям о т в е т ч и 0 4 с е . н т я б р я 2 0 0 8 г о д а 0 5 с е 3 н а т о я б « р Р в е розничная цена (с 1.3 рубля за литр (с 12.3 рублей за литр до 11 рублей за литр) по АГЗС № 2, 3, 11, находящимся в Московском районе города.

В то время, когда в течение 5 дней по АГЗС № 1 (ул. Коминтерна) 10,3 рублей за литр до 11,5 рублей за литр, то есть на чуть меньшую по сравнению с ЗАО «Реал-Инвест» величину, а уже через 5 дней, а именно с 11 сентября 2008 года довело отпускные цены на указанной АГЗС № 1 до уровня цен, сложившихся на АГЗС № 2, 3, 11 ЗАО «Реал-Инвест» (11 рублей за литр).

Единую цену ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз» по перечисленным автомобильным газозаправочным станциям удерживали с 11 по 24 сентября 2008 года.

На 30 сентября 2008 года на АГЗС № 2, 3, 11 ЗАО «Реал-Инвест» сложилась розничная цена реализации газомоторного топлива в размере 11,5 рублей за литр, на АГЗС № 1, 2, 3 ООО «Росгаз» – 10,5 рублей за литр.

01 октября 2008 года на АГЗС № 1 (ул. Коминтерна), на 1,5 рубля за литр, то есть до 12 рублей за литр.

С 02 октября 2008 года на АГЗС № 3, 11 (ул. Бурнаковская, Коминтерна), и на АГЗС № 1 и 2. в янв.

С 02 октября 2008 года на АГЗС № 1, 3, 11, принадлежащих ответчикам, в ноябре, а именно в 1-ю очередь с 11,5 рублей за литр газомоторного топлива и в период с 02.10.2008 по 18.11.2008 года, а именно в период с 22.10.2008 по 17.11.2008 (период существенного повышения цен) приведены на странице 11 настоящего решения, поэтому комиссия полагает, что они не требуют повторного воспроизведения. Динамика цен ответчиков после 18 ноября 2008, хотя и имеется в распоряжении Управления, однако не требует анализа, поскольку основанием для возбуждения и рассмотрения данного дела послужили действия ответчиков в августе-ноябре 2008 года, а поводом – обращения граждан о существенном росте цен с 22.10.2008.

Динамика розничных цен ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз» и их соотношение между собой с 22.10.2008 по 17.11.2008 (период существенного повышения цен) приведены на странице 11 настоящего решения, поэтому комиссия полагает, что они не требуют повторного воспроизведения. Динамика цен ответчиков после 18 ноября 2008, хотя и имеется в распоряжении Управления, однако не требует анализа, поскольку основанием для возбуждения и рассмотрения данного дела послужили действия ответчиков в августе-ноябре 2008 года, а поводом – обращения граждан о существенном росте цен с 22.10.2008.

Комиссия исследовала характер изменения цен на автомобильных газозаправочных станциях ответчиков в период с 01.08.2008 по 18.11.2008 и считает доказанным, что ООО «Росгаз» и ЗАО «Реал-Инвест» устанавливали цены розничной реализации газомоторного топлива в Московском районе г. Нижнего Новгорода, в частности вблизи железнодорожной станции Варя Горьковской железной дороги, относительно единообразного и синхронно. Вопреки доводам представителей ответчиков, их поведение является параллельным и носит не случайный, а закономерный характер, о чем свидетельствует: удержание цен на одном уровне с 01.08.2008 по 12.08.2008; одновременное снижение цен на одну и ту же величину 13.08.2008; изменение цен ООО «Росгаз» 14.08.2008, а ЗАО «Реал-Инвест» – 16.08.2008 на одну и ту же величину; удержание одинаковых цен с 16.08.2008 по 04.09.2008; параллельное снижение цен 05.09.2009; удержание единых цен с 11.09.2008 по 24.09.2008; увеличение цен 01.10.2008 ООО «Росгаз» и 02.10.2008 ЗАО «Реал-Инвест»; поддержание равных цен 02.10.2008, а затем одновременное изменение цен 10.10.2008; удерживание цен с 10.10.2008 по 21.10.2008 практически на одном уровне, а впоследствии – резкое и одномоментное их увеличение с 22.10.2008 и поддержание их едиными до 18.11.2008.

Такое ценовое поведение ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз» достигает желаемого результата только при условии, что их действия заранее известны каждому из них. При этом – вопреки доводам ответчиков – не требуется доказывания каких-либо сложившихся между ними договорных отношений либо прямых контактов между руководителями обществ.

С учетом изложенного указанные действия ответчиков отвечают признаку, закрепленному в пункте 1 части 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции.

ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз» не приведены, а комиссией не установлены обстоятельства, в равной мере влияющие на всех хозяйствующих субъектов, действующих на рынке реализации газомоторного топлива, которые могли бы обусловить повторяющиеся действия ответчиков по изменению цен в августе – ноябре 2009 года. Об этом свидетельствуют утверждения как самих продавцов сжиженных углеводородных газов (например, ООО «Газэнерго», ООО «Газэнергосеть – Нижний Новгород»), так и тот факт, что цены, по которым ответчики приобретали моторное топливо для последующей розничной продажи, за период с 01 августа по 31 октября 2008

года отличаются. Действия ответчиков по изменению розничных цен неадекватны изменению их закупочных цен. Так, в октябре 2008 года, когда закупочные цены снижаются, ООО «Росгаз» и ЗАО «Реал-Инвест» розничные цены повышают.

Иные аргументы ответчиков являются несостоятельными и приведенных выводов комиссии не опровергают.

При таких обстоятельствах комиссия приходит к итоговому заключению о том, что ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз» допущено нарушение части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции. Данное деяние носит виновный характер, поскольку у ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз» имелась возможность соблюдения норм антимонопольного законодательства, но общества не приняли к тому всех зависящих от них мер. Кроме того, установленное правонарушение не может быть признано допустимым на основании статьи 13 Закона о защите конкуренции.

С учетом изложенного, руководствуясь статьями 23, 41, 48 – 50 Закона о защите конкуренции, комиссия

решила:

Признать действия закрытого акционерного общества «Реал-Инвест» (603000, Нижний Новгород, ул. Новая, д.3) и общества с ограниченной ответственностью «Росгаз» (603034, г. Нижний Новгород, ул. Газетная, д.28, кв. 2) по установлению и поддержанию розничных цен реализации сжиженных углеводородных газов для заправки автомобилей на территории города Нижнего Новгорода в период с 01.08.2008 по 17.11.2008 согласованными и, следовательно, нарушающими требования части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Рассмотрение данного дела в отношении общества с ограниченной ответственностью «Ока-Пропан-С» (603058, г. Нижний Новгород, ул. Суздальская, д. 1) и общества с ограниченной ответственностью «Ока-Пропан-У» (603010, г. Нижний Новгород, ул. Украинская, д. 35) прекратить в связи с отсутствием в их действиях нарушения антимонопольного законодательства.

Выдать ЗАО «Реал-Инвест» и ООО «Росгаз» предписания о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства и ограничению, устранению конкуренции на рынке розничной реализации сжиженных углеводородных газов на территории города Нижнего Новгорода.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Ю.Н. Гребнев

Члены комиссии

М.А. Валитов

В.А. Воробьев

В.Н. Румянцев

ПРЕДПИСАНИЕ

№ 453/10-ФАС 52 – ТР – 11 – 04/01 – 08

21 июля 2009 года

г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- | | | |
|------------------|---|--|
| - Гребнева Ю.Н. | - | председателя комиссии, заместителя руководителя управления; |
| - Валитова М.А. | - | члена комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля; |
| - Воробьева В.А. | - | члена комиссии, главного государственного инспектора отдела контроля экономической концентрации; |
| - Румянцева В.Н. | - | члена комиссии, исполняющего обязанности начальника отдела контроля экономической концентрации, |

на основании своего решения от 21.07.2009 по делу № 453/10-ФАС 52-ТР-11-04/01-08 о нарушении закрытым акционерным обществом «Реал-Инвест» и обществом с ограниченной ответственностью «Росгаз» части 1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции»

предписывает:

закрытому акционерному обществу «Реал-Инвест» и обществу с ограниченной ответственностью «Росгаз» не допускать действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства и ограничению, устранению конкуренции на рынке розничной реализации сжиженных углеводородных газов на территории города Нижнего Новгорода, для чего обеспечить проведение обществами самостоятельной ценовой политики, формируя цену на газомоторное топливо исходя из суммы необходимых для реализации данного товара расходов и прибыли.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его выдачи. В случае подачи заявления в арбитражный суд об обжаловании предписания исполнение предписания будет приостановлено до вступления решения арбитражного суда в законную силу.

Председатель комиссии	Ю.Н. Гребнев
Члены комиссии	М.А. Валитов
	В.А. Воробьев
	В.Н. Румянцев