

РЕШЕНИЕ
по делу № 1 11/142-10

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 20 января 2011 г.
В полном объеме решение изготовлено 03 февраля 2011 г.

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

председатель комиссии:

Цыганов А.Г., заместитель руководителя ФАС России;

члены комиссии:

Харитонашвили Т.И., начальник Управления контроля химической промышленности и агропромышленного комплекса;

Епифанова И.Н., заместитель начальника Управления контроля химической промышленности и агропромышленного комплекса;

Уманцева Н.Г., советник Управления контроля химической промышленности и агропромышленного комплекса;

Трусова Г.Н., начальник отдела агропромышленного комплекса Управления контроля химической промышленности и агропромышленного комплекса;

Кузнецова И.В., заместитель начальника отдела агропромышленного комплекса Управления контроля химической промышленности и агропромышленного комплекса;

Пастухов А.А., главный специалист – эксперт отдела агропромышленного комплекса Управления контроля химической промышленности и агропромышленного комплекса;

Вовкивская Л.В., консультант отдела судебной работы Правового управления;

Осипова Е.В., начальник отдела обобщения практики правоприменения и методического сопровождения Аналитического управления;

Любимов К.Е., заместитель начальника Управления по борьбе с картелями, в присутствии представителей:

ОАО «Мозырьсоль», Генерального директора — Литвина М.Н.;

ОАО «Мозырьсоль», доверенность от 17.01.2011 г. № 32 — Щипера А.В.;

ОАО «Мозырьсоль», доверенность от 26.11.2010 г. № 62 — Киреева Ю.А.;

ООО «БПК», Генерального директора — Стомы В.В.;

ООО «БПК», доверенность от 11.01.2011 г. № 2 — Змушко С.М.;

ООО «Гильдия+», Генерального директора — Бобкова Д.В.;

ООО «Евротраст Экспо», Генерального директора — Медведева А.В.;

ОАО «Группа Упаk», Генерального директора — Волкова А.Я.;

ООО «ЕВРОТРЕЙД», доверенность от 15.06.2010 г. № 005-М — Новокрещенова А.А.;

ЗАО «Предприятие МС», Генерального директора — Сибирякова Ю.Ю.

рассмотрев дело № 1 11/142-10, возбужденное в отношении ОАО «Мозырьсоль» (местонахождение: 247760, Республика Беларусь, Гомельская обл., г. Мозырь), ООО «БПК» (местонахождение: 107031 г. Москва, ул. Петровка, д. 15/13, стр. 5), ЗАО «Предприятие МС» (местонахождение: 109518, Москва, 2-й Грайвороновский проезд, д.38), ЗАО «ТДС» (местонахождение: 142100, Московская область, г. Подольск, ул. Комсомольская, 1), ОАО «Группа Упаk» (местонахождение: 123242, Москва, ул. М. Грузинская, д. 20/13), ООО «Гроссери» (местонахождение: 111024, г. Москва, ул. Душинская, д. 20, подъезд 3), ООО «Евротраст Экспо» (местонахождение: 107078, г. Москва, Каланчевская ул., д. 15а, офис 305), ООО

«Гильдия+» (местонахождение: 109387, г. Москва, ул. Люблинская, д. 42, офис 217), ООО «СевзапРегионСоль СПб» (местонахождение: 196240, г Санкт-Петербург, Краснопутиловская ул, 113 корпус 2) и ООО «Евросервис Плюс» (местонахождение: 618400, Пермский край, г. Березники, ул. Пятилетки, 22, оф. 45) по признакам нарушения пунктов 3 и 6 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступила жалоба Департамента продовольственных ресурсов города Москвы Правительства Москвы (вх. № 33493 от 19.07.2010 г.) на действия поставщика — ООО «Белорусская продовольственная компания» (далее — ООО «БПК»).

В Департамент продовольственных ресурсов города Москвы Правительства Москва обратилось ЗАО «Предприятие МС» с просьбой оказать содействие в решении вопроса по поставке соли ООО «БПК» для нужд города Москвы и Московской обл.

До 01.01.2008 г. ЗАО «Предприятие МС» закупало соль непосредственно у ОАО «Мозырьсоль» (Республика Беларусь), а с 01.01.2008 г. поставки соли производства ОАО «Мозырьсоль» осуществляются через ООО «БПК» (дочернее предприятие Белорусского государственного концерна пищевой промышленности «Белгоспищепром», являющееся единственным поставщиком соли производства ОАО «Мозырьсоль» в Российскую Федерацию).

Между ООО «БПК» (поставщик) и ЗАО «Предприятие МС» (покупатель) был заключен договор от 17.12.2009 г. № 04/70-к на поставку продукции. Согласно указанному договору поставщик обязуется поставить, а покупатель принять и оплатить продукцию, указанную в Приложениях к договору.

В соответствии с условиями договора поставщик обязался поставить продукцию, в том числе соль в полипропиленовых мешках по 50 кг на основании представляемых покупателю разнарядок на каждую конкретную отгрузку.

Во исполнение договора ЗАО «Предприятие МС» направило в адрес ООО «БПК» разнарядку на поставку соли «Экстра» производства ОАО «Мозырьсоль», расфасованной в полипропиленовые мешки по 50 кг.

12.03.2010 г. в адрес ЗАО «Предприятие МС» был направлен ответ, в котором сообщалось, что затаренная соль отгружаться не будет, т.к. это идет вразрез с пунктом 2 Протокола совещания по вопросу реализации соли на российском рынке от 10.02.2010 г. (далее — Протокол). Согласно Протоколу, на совещании по вопросу реализации соли на российском рынке присутствовали представители ООО «БПК», ЗАО «Предприятие МС», ЗАО «ТДС», ОАО «Группа Упаков», ООО «Гроссери», ООО «Евротраст Экспо», ООО «Гильдия+», ООО «СевзапРегионСоль СПб» и ООО «Евросервис Плюс». Данный Протокол был утвержден председателем правления ООО «БПК» М.Н. Литвиным и подписан Генеральным директором ООО «БПК» Стома В.В. Представители компаний, участвовавшие в Совещании по вопросу реализации соли на российском рынке, Протокол не подписывали.

Пункт 2 Протокола содержит следующие положения:

«оптимизировать работу московских покупателей соли с целью недопущения конкуренции товара одного происхождения, путем закрепления основных потребителей соли по ассортименту и количеству в следующем порядке:

а. по затаренной соли — ООО «Евротраст Экспо» и ЗАО «ТДС» (не менее 5670 тн в месяц);

б. по фасованной соли — ЗАО «Предприятие МС» и ООО «Гроссери» (не менее

2200 тн в месяц);

с. по таблетированной соли и соли без ФЦК — ООО «Гильдия+», ЗАО «Группа Упаk» и ООО «Софт Вот» (не менее 1000 тн таблетированной соли в месяц)».

Пунктом 2 Протокола предусматривается, что соль «Экстра», расфасованная в полипропиленовые мешки по 50 кг, может поставляться только ООО «Евротраст Экспо» и ЗАО «ТДС».

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 11 Закона о 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 разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров, либо составу продавцов или покупателей (заказчиков).

Согласно пункту 3 Протокола было принято решение с целью исключения необоснованного завышения отпускных цен на продукцию ОАО «Мозырьсоль» для конечных потребителей, разрешить ООО «БПК» заключать прямые контракты с другими контрагентами на условиях 100% предварительной оплаты с торговой наценкой до 20 % от отпускной цены действующих покупателей.

В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 11 Закона о 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 экономически, технологически или иным образом не обоснованному установлению различных цен (тарифов) на один и тот же товар.

Определением о назначении дела к рассмотрению от 24.09.2010 № ЦА/32317 у ООО «БПК» и ООО «Мозырьсоль» была запрошена информация о выполнении решений, указанных в Протоколе.

В письме от 02.11.2010 г. № 01/477 ООО «БПК» пояснило, что отгрузки соли контрагентам производятся в соответствии с их потребностями и наличием свободных объемов у ОАО «Мозырьсоль» в полном ассортименте для нужд всех покупателей. Вагонные поставки по прямым контрактам осуществляются непосредственно ООО «БПК», учредителем которого является Белорусский государственный концерн пищевой промышленности «Белгоспищепром». ОАО «Мозырьсоль» реализует всю свою продукцию в Российскую Федерацию только через ООО «БПК», т.к. входит в состав Белорусского государственного концерна пищевой промышленности «Белгоспищепром». Объемы поставок соли в Российскую Федерацию ограничены производственными возможностями ОАО «Мозырьсоль» и на 2010 год предприятие выделило на поставку в Российскую Федерацию соль в объеме 220 тысяч тонн, что ниже потребности потребителей. В письме также указано на то, что положения Протокола не действуют.

Согласно данным, представленным ООО «БПК» в Комиссию ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) письмом от 14.01.2011 г. № 01/5, ООО «БПК» не отпускало ЗАО «Предприятие МС» с января 2010 г. по октябрь 2010 г. включительно соль «Экстра» производства ОАО «Мозырьсоль», расфасованной в полипропиленовые мешки по 50 кг, что свидетельствует о фактической реализации пункта 2 Протокола.

В материалах дела содержится письмо ООО «Евротраст Экспо» от 29.11.2010 г. б/н, в котором сообщается, что согласно положениям протокола совещания по вопросу реализации соли на российском рынке от 10.02.2010 г. ООО «Евротраст Экспо» продает соль в том ассортименте и в те регионы, для которых ему поставляет ООО «БПК», что также свидетельствует о фактической реализации

пункта 2 Протокола.

ООО «Евросервис Плюс» в своем письме от 28.10.2010 г. № 170 сообщило, что основной целью его участия в совещании, состоявшемся 10.02.2010 в г. Москва, являлось доведение до сведения руководства ОАО «Мозырьсоль» информации об участившихся жалобах со стороны покупателей на брак упаковки фасованной соли в пакеты по 1 кг, что и было закреплено в пункте 8 Протокола.

Комиссия, изучив материалы дела, включая данные об отпускных ценах на продукцию ОАО «Мозырьсоль» за период с 01.01.2010 по 31.12.2010, не выявила в деятельности ООО «БПК» действий, направленных на реализацию пункта 3 Протокола.

Кроме этого, в материалах дела отсутствуют доказательства исполнения положений Протокола другими участниками совещания по вопросу реализации соли на российском рынке, кроме ООО «БПК» и ООО «Евротраст Экспо».

На заседании Комиссии 02.12.2010 было принято решение о привлечении ООО «ЕВРОТРЕЙД» в качестве заинтересованного лица к рассмотрению дела 1 11/142-10, а также о приобщении к материалам дела письма ООО «ЕВРОТРЕЙД» от 23.11.2010 г. № 01/23-11. В письме ООО «ЕВРОТРЕЙД» сообщалось, что приобрести продукцию у ООО «БПК» напрямую невозможно. ООО «БПК» само указывает регионального дилера, у которого следует приобрести продукцию. ООО «ЕВРОТРЕЙД» отмечало в своем письме, что дилеры не конкурируют между собой, т.е. приобрести продукцию у дилера в одном регионе Российской Федерации для официальной продажи в регионе, закрепленном за другим дилером, невозможно. В материалах дела имеется представленный ЗАО «Предприятие МС» в Комиссию письмом б/н (вх.52706 от 29.10.2010) Протокол совещания по вопросу реализации соли на Российском рынке во II полугодии 2010 года (далее — Протокол II) от 10.06.2010 г., подписанный представителями ОАО «Мозырьсоль» - заместителем генерального директора А.В. Щипер, начальником юридического отдела Ю.А. Киреевым, ООО «БПК» - генеральным директором В.В. Стома и заместителем генерального директора С.М. Змушко, ЗАО «ТДС» - директором П.А. Боголюбовым и ООО «Евротраст Экспо» - генеральным директором А.В. Медведевым. Присутствовавший на данном совещании представитель ЗАО «Предприятие МС» протокол не подписал.

Пунктом 6 Протокола II решено оптимизировать работу московских покупателей соли с целью недопущения конкуренции товара одного происхождения, в Москве и Московской области, путем закрепления основных потребителей соли по ассортименту и количеству в следующем порядке:

а. по затаренной соли: ООО «Евротраст Экспо» г. Москва; ЗАО «ТДС» г. Подольск; ЗАО «Предприятие МС» (для собственного производства);

б. по фасованной соли: ЗАО «Предприятие МС» г. Москва и ООО «Гроссери» г. Москва;

с. по таблетированной соли и соли без ФЦК: ООО «Гильдия+» г. Москва, ЗАО «Группа Упаk» г. Москва и ООО «Софт Вотс» г. Краснозаводск.

В деле также имеется письмо ОАО «Мозырьсоль» от 21.06.2010 г. № 8/2446-пр, направленное Председателю концерна «Белгоспищепром» Данченко И.И., из которого следует, что 10 июня 2010 года на территории предприятия ОАО «Мозырьсоль» состоялись переговоры с руководством ООО «БПК» (г. Москва) и крупнейшими поставщиками соли в Москву и Московскую область: генеральным директором ООО «Евротраст Экспо» (г. Москва) Медведевым А.В., генеральным директором ЗАО «Предприятие МС» (г. Москва) Сибиряковым Ю.Ю. и директором ЗАО «ТДС» (г. Подольск) Боголюбовым П.А.

С целью оптимизации работы операторов на московском рынке и недопущения

конкуренции товара одного происхождения, а также возможного повышения отпускных цен на продукцию ОАО «Мозырьсоль», в ходе совещания принято решение о пропорциональном распределении поставок соли в востребованной упаковке (полипропиленовый мешок по 50 кг) между ООО «Евротраст Экспо» г. Москва; ЗАО «ТДС» г. Подольск; ЗАО «Предприятие МС» г. Москва (пункт 6 Протокола совещания от 10.06.2010 г.).

После подписания Протокола II, ООО «БПК» направило в адрес ЗАО «Предприятие МС» письмо от 28.06.2010 г. № 04/277, где указывалось, что в соответствии с пунктом 6 Протокола совещания по вопросу реализации соли на российском рынке, состоявшегося в г. Мозырь 10.06.2010 г. с целью исключения необоснованной конкуренции товара одного происхождения, в Москве и Московской области ЗАО «Предприятие МС» затаренная соль будет отпускаться только для нужд собственного производства, фасованная соль в неограниченном количестве. В связи с чем, ООО «БПК» просило ЗАО «Предприятие МС» направлять заявки на отгрузку с учетом указанных требований.

Согласно данным, представленным письмом от 14.01.2011 г. № 01/5, ООО «БПК» осуществило отгрузку соли «Экстра» производства ОАО «Мозырьсоль» расфасованной в полипропиленовые мешки по 50 кг ЗАО «Предприятие МС» в октябре 2010 г.

Кроме этого, ООО «БПК» письмом от 29.06.2010 г. информировало ЗАО «Предприятие МС» о том, что ООО «БПК» взятые на себя обязательства в соответствии с пунктом 6 Протокола II исполняет полностью.

Из письма ОАО «Мозырьсоль» от 27.10.2010 г. от 3/8135, следует, что реализация продукции ОАО «Мозырьсоль» на рынке Российской Федерации осуществляется исключительно через ООО «БПК» на основании договора от 22.12.2009 г. № 8-1010/10 и договора от 29.07.2010 г. № 8-1011/10. ОАО «Мозырьсоль» иных договоров или соглашений с ЗАО «Предприятие МС», ЗАО «ТДС», ОАО «Группа Упак», ООО «Гроссери», ООО «Евротраст Экспо», ООО «Гильдия+», ООО «СевзапРегионСоль СПб» и ООО «Евросервис Плюс» не имеет.

Изучив все материалы дела, Комиссия пришла к выводу, рассматриваемым товарным рынком является рынок соли в географических границах Москвы и Московской области.

Действия ОАО «Мозырьсоль», ООО «БПК», ЗАО «ТДС» и ООО «Евротраст Экспо», выразившиеся в заключении и реализации соглашений об условиях реализации соли производства ОАО «Мозырьсоль» в Москве и Московской области, которые привели к разделу товарного рынка по объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу покупателей (заказчиков), являются нарушением пункта 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции. Комиссия, изучив все материалы дела, включая данные об отпускных ценах на продукцию ОАО «Мозырьсоль» за период с 01.01.2010 по 31.12.2010 и учитывая отсутствие в Протоколе II положений, разрешающих ООО «БПК» заключать прямые контракты с другими контрагентами на условиях 100 % предварительной оплаты с торговой наценкой до 20 % от отпускной цены действующих покупателей, не выявила нарушения пункта 6 части 1 статьи 11 Закона о конкуренции.

Комиссия, проанализировав все материалы дела, не выявила в действиях ЗАО «Предприятие МС», ОАО «Группа Упак», ООО «Гроссери», ООО «Гильдия+», ООО «СевзапРегионСоль СПб» и ООО «Евросервис Плюс» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

ООО «БПК» своим письмом от 20.01.2010 г. № 01/9 представило информацию о добровольном отказе от исполнения Протоколов и аннулировании их положений. В частности, представлена копия письма Белорусского государственного концерна

пищевой промышленности «Белгоспищепром» от 29.11.2010 №09-4-05/5008-1 в адрес ООО «БПК», в котором сообщается, что в связи с тем, что протоколы совещаний по вопросу реализации соли на российском рынке от 10.02.2010 и от 10.06.2010 не прошли согласования с единственным участником общества концерном «Белгоспищепром», они не имеют юридическую силу и подлежат отмене, в связи с чем на основании пункта 4.1 Устава ООО «БПК» концерн «Белгоспищепром» поручает ООО «БПК» незамедлительно отменить протоколы совещаний и уведомить их участников о признании вышеназванных протоколов недействительными. ООО «БПК» письмом от 29.11.2010 № 01/487 уведомило контрагентов о признании протоколов совещаний по вопросам реализации соли на российском рынке от 10.02.2010 и от 10.06.2010 недействительными и информировало, что впредь отгрузка солевой продукции покупателям Российской Федерации будет осуществляться по наличию свободных объемов у предприятия-изготовителя.

Кроме того, ОАО «Мозырьсоль» письмом от 14.01.2011 № 03/495 представило копию письма ЗАО «Предприятие МС» об отсутствии претензий по поставкам соли. Учитывая, что реализация соглашений не повлекла за собой извлечения дополнительного дохода ООО «БПК», а потенциальный ущерб, причиненный ЗАО «Предприятие МС» вследствие недопоставки соли, не превышает размера, предусмотренного в качестве квалифицирующего признака нарушения статьи 178 Уголовного кодекса Российской Федерации, основания для передачи материалов в правоохранительные органы отсутствует.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 48 и частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Мозырьсоль», ООО «БПК», ЗАО «ТДС» и ООО «Евротраст Экспо» нарушившими пункт 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части раздела товарного рынка по объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу покупателей (заказчиков).
2. Прекратить рассмотрение дела № 1 11/142-10 в отношении ЗАО «Предприятие МС», ОАО «Группа Упак», ООО «Гроссеры», ООО «Гильдия+», ООО «СевзапРегионСоль СПб» и ООО «Евросервис Плюс» в связи с отсутствием в их действиях, рассматриваемых Комиссией, нарушений антимонопольного законодательства.
3. Прекратить рассмотрение дела № 1 11/142-10 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Мозырьсоль», ООО «БПК», ЗАО «ТДС» и ООО «Евротраст Экспо» в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.
4. Предписание не выдавать.

Председатель Комиссии А.Г.Цыганов
Члены Комиссии Т.И. Харитонашвили
Н.Г. Уманцева

И.Н.Епифанова

Г.Н.Трусова
И.В. Кузнецова
А.А. Пастухов

Л.В. Вовкивская

Е.В. Осипова

К.Е. Любимов

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

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

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