

РЕШЕНИЕ

05 апреля 2011 года

город Ставрополь

дело № 112

Комиссия Управления ФАС России по Ставропольскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – Никитин Сергей Иванович, руководитель Ставропольского УФАС России.

Члены Комиссии:

Сапунов Дмитрий Николаевич – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России;

Томиленко Сергей Юрьевич – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России.

При участии:

От ООО «Пятигорский молочный комбинат» присутствовали:

– <***> – генеральный директор ООО «Пятигорский молочный комбинат»;

– <***> – начальник юридического отдела ООО «Пятигорский молочный комбинат» (Доверенность от 25.01.2011 года № 2).

От ООО «АгроФирма «Село Ворошилова» присутствовала:

– <***> – юрист ООО «АгроФирма «Село Ворошилова» (Доверенность от 02.03.2011 года № б/н).

Рассмотрев материалы дела № 112, возбужденного по признакам нарушения ООО «Пятигорский молочный комбинат» и ООО «АгроФирма «Село Ворошилова» пункта 1 части 1, части 2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в согласованных действиях по установлению экономически необоснованной цены на закупку сырья,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с Приказом Ставропольского УФАС России от 25.08.2010 года № 547 была проведена внеплановая выездная проверка в отношении ООО «Пятигорский молочный комбинат» с целью установления обоснованности роста цен на рынке молока и молочной продукции. По результатам проведенной проверки был составлен Акт № 326 от 15.09.2010 года.

В Акте проверки было отражено, что ООО «Пятигорский молочный комбинат» в августе 2010 года осуществляло закупки молоко у ООО «АгроФирма «Село Ворошилова» по цене 13,77 руб./кг и у ООО «Паритет» по цене 10,50 руб./кг, то есть

по различным ценам. При этом объективных экономических предпосылок для установления различных цен на один и тот же товар у ООО «Пятигорский молочный комбинат» в ходе проведения проверки не выявлено: как ООО «Паритет», так и ООО «АгроФирма «Село Ворошилова» расположены в ст-це Суворовской Предгорного района Ставропольского края, объемы закупок молока согласно счетов-фактур от 31.08.2010 года № 847 и № 169 являются соотносимыми, транспортные расходы (с учетом расположения контрагентов в одном населенном пункте и соотносимых объемах поставки) должны быть одинаковыми. Как первое, так и второе хозяйственные общества продавали молоко 1-го сорта.

В указанной ситуации установление различных, экономически необоснованных цен на продукцию одинакового качества привело (могло привести) к созданию дискриминационных условий для ООО «Паритет» и созданию преимущественных условий для ООО «АгроФирма «Село Ворошилова», которое в результате имело возможность получать повышенную прибыль от своей хозяйственной деятельности. Кроме того, установление экономически необоснованной цены закупки молока приводит (может привести) к повышению издержек ООО «Пятигорский молочный комбинат», что отражается на себестоимости производимой продукции и приводит (может привести) к увеличению отпускных цен на готовую продукцию.

Вышеизложенные признаки согласованных действий имели своей целью повышение рентабельности деятельности ООО «АгроФирма «Село Ворошилова», за счет экономически необоснованного установления повышенной цены на производимое обществом молоко. При этом общество получало внеконкурентные преимущества по отношению к другим предприятиям, занимающихся производством аналогичной продукции, а издержки, понесенные в связи с этим молочным комбинатом, привели к повышению цен на производимую молочную продукцию. Указанные обстоятельства указывают на наличие признаков совершения ООО «АгроФирма «Село Ворошилова» и ООО «Пятигорский молочный комбинат» согласованных действий, указанных в статье 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, Ставропольским УФАС России было возбуждено дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Рассмотрение дела № 112, в связи с необходимостью получения дополнительных материалов и сведений, имеющих существенное значения для полного и всестороннего рассмотрения дела, несколько раз откладывалось, а срок рассмотрения дела продлевался (исх. от 09.10.2010 года № 03/6731, от 29.10.2010 года № 03/7276, от 19.11.2010 года № 03/8016, от 17.12.2010 года № 03/8934-1, от 28.01.2011 года № 03/543-1, от 16.02.2011 года № 03/1038 и от 03.03.2011 года № 03/1503).

Представитель ООО «АгроФирма «Село Ворошилова» пояснил, что 22.06.2010 года ООО «АгроФирма «Село Ворошилова» была реорганизована путем выделения из него в качестве самостоятельного юридического лица ООО «Пятигорский молочный комбинат» (Свидетельство о государственной регистрации юридического лица» от 22.06.2010 года). До указанной даты Пятигорский молочный комбинат являлся филиалом ООО «Агрофирма «Село Ворошилова», а ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» являлось одновременно и производителем сырья и готовой молочной продукции. Фактически ООО «Пятигорский молочный комбинат» начал осуществление производственно-хозяйственной деятельности в

качестве самостоятельного юридического лица производителя потребительской готовой молочной продукции с 01.08.2010 года, выступив правопреемником всех прав и обязательств ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» по разделительному балансу и передаточному акту.

Рыночная цена производителя продукции обусловлена прежде всего затратами на ее производство (себестоимостью продукции). ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» является вновь созданным современным животноводческим комплексом по производству молочной продукции (молоко коровье сырое), оснащенным современным оборудованием и технологиями. Сложившаяся себестоимость молока коровьего сырого, производимого на животноводческом комплексе на ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» на 10.07.2010 году составила 19,04 руб., на 10.08.2010 года – 22,79 руб., на 10.09.2010 года – 25,02 руб. При этом отпускная цена (без НДС) за указанный период не изменялась и в августе и сентябре 2010 года составила 13,77 руб. (цена с НДС – 15,15 руб.). Данные по себестоимости подтверждены независимой организацией ООО НТЦ «Новые технологии» по договору на оказание услуг от 01.09.2010 года. Вышеприведенные обстоятельства свидетельствуют о том, что продукция ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» в проверяемый период реализовалась ниже ее себестоимости.

Применение новейшего оборудования и современных технологий в производстве продукции на животноводческом комплексе ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» обеспечивает более высокое качество конечной продукции молока коровьего сырого по физико-химическим и микробиологическим показателям по сравнению с ООО «Паритет». Качество молока, определяется нормативными требованиями по физико-химическим и микробиологическим показателям его состава (ГОСТ Р 52054-2003 с изменениями от 01.01.2010 года). ГОСТ определяет границы допустимого уровня вышеуказанных показателей.

В пункте 2.1 договоров поставки сырья, заключенных ООО «Пятигорский молочный комбинат» с ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» и ООО «Паритет» определены показатели качества поставляемого молока в том числе: массовая доля жира %, массовая доля белка %, плотность кг/см³, содержание соматических клеток см³ (характеризует состояние здоровья организма животного, дающего молоко). Показателем качества молока является также бактериальная обсемененность в КОЕ/см³, свидетельствующая о допустимой степени загрязнения сырья при производстве и доставке молока-сырья. Согласно пункта 2.4. договоров поставки сырья, заключенных ООО «Пятигорский молочный комбинат» с ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» и с ООО «Паритет», приемка молока по качеству производится на основании заключения лаборатории ООО «Пятигорский молочный комбинат».

Качество молока-сырья, полученного от ООО «Агрофирма «Село Ворошилова», по всем показателям в несколько раз превосходит молоко-сырье, полученного от ООО «Паритет».

Договор № 17-14 с ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» на поставку молока был заключен 26.07.2010 года, как с новым для ООО «Пятигорский молочный комбинат» поставщиком. При определении закупочной цены на молоко были учтены объективные условия роста цен на молоко в целом по России и Ставропольскому краю. Указанная тенденция роста цен на молоко нашла свое отражение в повышении цен на молоко всеми поставщиками молока в ООО «Пятигорский молочный комбинат» уже с 01.09.2010 года.

Понятие экономически необоснованной (высокой) закупочной цены является оценочным. В отличие от регламентирования монопольно низкой цены действующее законодательство не содержит каких-либо критериев для определения неправомерности установления закупочных цен. Экономическое обоснование цены на молоко, поставляемое ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» подтверждено показателями себестоимости его производства, качеством молока в разрезе нормативных требований по физико-химическим и микробиологическим показателям его состава, объемом его поставки в ООО «Пятигорский молочный комбинат». В результате оценки в совокупности указанных обстоятельств, следует считать закупочную цену на молоко ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» сформировавшуюся в проверяемый период экономически обоснованной.

Вменяемые Ставропольским УФАС России согласованные действия ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» и ООО «Пятигорский молочный комбинат» являются допустимым в рамках Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции». В соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект вправе представить доказательства того, что заключенные им соглашения или осуществляемые им согласованные действия, предусмотренные частью 1 и 2 данной статьи, могут быть признаны допустимыми в соответствии со статьей 12 или с частью 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции.

В разъяснениях, ранее данных в пункте 7 постановления Пленума ВАС России от 30.06.2008 года № 30 было предписано иметь в виду, что на основании части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции могут быть признаны допустимыми соглашения и согласованные действия, запрещенные частью 2 статьи 11 этого Закона, но не частью 1 этой статьи.

Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 14.10.2010 года № 52 «О внесении изменений в постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» пункт 7 Постановления - исключен, что влечет возможность формирования практики признания допустимыми согласованных действий, запрещенных и частью 1 статьи 11 Закона о конкуренции на основании части 4 этой же статьи Закона.

Представители ООО «Пятигорский молочный комбинат» пояснили, что являются предприятием по переработке молока и выработке цельномолочной продукции. Сегодня комбинат выпускает более 70 видов молочной продукции из натурального сырья. Общество участвует в аукционах и запросах котировок, является поставщиком по государственным и муниципальным контрактам. Для этой цели комбинат сотрудничает с производителями молочного сырья.

В Акте указано о том, что при осуществлении закупки молока-сырья у ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» и ООО «Паритет» ООО «Пятигорский молочный комбинат» установило различные цены на один и тот же товар. Данный вывод не соответствует действительности, поскольку молочный комбинат не устанавливает цены. Покупатель оплачивает фактически принятое молоко, по согласованной сторонами цене. Рыночная цена производителя продукции обусловлена прежде всего затратами на ее производство (себестоимостью продукции). Более того, пункте 3.2 предусмотрено право каждой из сторон инициировать изменение закупочной цены. По причине недостаточности на рынке молока-сырья, для его

переработки в готовую потребительскую продукцию, цены на рынке сырья определяет производитель сырья, а не перерабатывающее предприятие, которым является ООО «Пятигорский молочный комбинат».

ООО «Агрофирма «СелоВорошилова» поставило ООО «Пятигорский молочный комбинат» в августе 2010 года – 465,90 тыс. кг молока, в сентябре – 381,9 тыс. кг. При этом объем поставки ООО «Паритет» соответственно составил в августе – 77,93 тыс. кг, в сентябре – 35,63 тыс. кг. В процентном соотношении объем сырья поставленного ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» в общем объеме закупленного ООО «Пятигорский комбинат» сырья (молока коровьего) в августе составила 19,31%, в сентябре – 15,36%. Соответственно ООО «Паритет» в августе – 3,23%, в сентябре – 1,43%.

В августе месяце 2010 года стоимость 1 кг молока-сырья ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» не повлияла на цену молока и молочной продукции, производимой ООО «Пятигорский молочный комбинат».

В результате заключенного договора поставки сырья (молоко коровье сырое) между ООО «Пятигорский молочный комбинат» (покупатель) и ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» (поставщик) от 26.07.2010 года № 17-14, ни ООО «Агрофирма «Село Ворошилова», ни ООО «Пятигорский молочный комбинат» не извлекли никаких неконкурентных преимуществ.

Рассмотрев и проанализировав представленные материалы дела, заслушав доводы, разъяснения и возражения представителей сторон, Комиссия Ставропольского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства и иных нормативных правовых актов отмечает следующие обстоятельства:

Согласно статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к:

- установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок (пункт 1 части 1);
- иным нарушениям антимонопольного законодательства (часть 2).

В гражданском праве одним из основополагающих принципов является свобода договора. Значение свободы договора столь велико, что законодатель признает это положение одним из основных начал (принципов) гражданского законодательства (пункт 1 статьи 1 ГК РФ). Кроме того, принцип свободы договора получил нормативное закрепление в статье 421 ГК РФ: «Граждане и юридические лица свободны в заключении договора». То есть, подразумевается, что субъекты гражданского оборота самостоятельно решают вопрос о том, вступать ли им в договорные отношения друг с другом. Понуждение к заключению договора по общему правилу не допускается. Свобода договора проявляется в праве сторон определить содержание условий договора по собственному усмотрению, за исключением случаев, когда иное прямо предусмотрено законом или иными правовыми актами.

В соответствии с частью 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются действия граждан и

юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются (часть 3 статьи 10 ГК РФ).

Принцип свободы договора является основой и для формулирования общего правила о цене договора, которая устанавливается соглашением лиц, заключающих договор. Под ценой договора понимается размер денежных средств, подлежащих уплате одним участником договора другому. Лишь в предусмотренных законом случаях подлежат применению цены, которые устанавливаются или регулируются уполномоченными на то государственными органами. Поскольку цена на молоко сырое коровье не устанавливается и не регулируется уполномоченными на то государственными органами, то исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон (часть 1 статьи 424 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30.06.2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» подтверждать отсутствие со стороны конкретного хозяйствующего субъекта нарушения в виде согласованных действий могут, в том числе доказательства наличия объективных причин собственного поведения этого хозяйствующего субъекта на товарном рынке и (или) отсутствия обусловленности его действий действиями иных лиц.

Объективными причинами поведения ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» и ООО «Пятигорский молочный комбинат» по установлению цены на молоко в августе-сентябре 2010 года следует считать то обстоятельство, что они стали функционировать на рынке в качестве самостоятельных хозяйствующих субъектов только с 01.08.2010 года. Ранее ООО «Пятигорский молочный комбинат» являлся филиалом ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» и агрофирма являлась одновременно и производителем сырья и переработчиком молочной продукции и результат хозяйственной деятельности ООО «Агрофирма «Село Ворошилова», как юридического лица в целом определялся доходом, полученным от конечной продукции переработки молока. Цена молока сырого носила внутренний определительный характер при формировании себестоимости конечной молочной продукции. С августа 2010 года ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» впервые вышло на рынок производителей молока, и рыночная цена молока уже определялась применительно к его себестоимости и ценам, устанавливаемым аналогичными производителями молока в крае.

Договор поставки сырья (молоко коровье сырое) № 17-14 был заключен между ООО «Пятигорский молочный комбинат» (покупатель) и ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» (поставщик) 26.07.2010 года. Дополнительным соглашением № 1 от 01.08.2010 года цена на поставляемую продукцию в августе определена сторонами в сумме 15,15 руб./кг (с учетом НДС), что без НДС (10%) составляет 13,77 руб./кг. Эта же цена зафиксирована в дополнительном соглашении № 2 от 01.09.2010 года и № 3 от 01.10.2010 года.

Заключение соглашения не повлекло устранение с рынка иных поставщиков, не

создало препятствий для их доступа на рынок молочной продукции. Кроме того, при общем повышении цен на молочную продукцию в сентябре 2010 года закупочная цена на молоко ООО «Агрофирма «Село Ворошилова» при этом не изменялась.

ООО «Пятигорский молочный комбинат» заключает с поставщиками молока типовые договоры. В соответствии с пунктом 3.1. молочный комбинат оплачивает фактическое принятое молоко по согласованной цене, рассчитанной по формуле:

$$Ц = Цб * (Фж/Бж) * Кк, \text{ где}$$

Ц – цена за физическую жирность 1 кг молока,

Цб – цена за базисную жирность 1 кг молока,

Фж – фактическая средняя жирность молока,

Бж – базисная жирность молока – 3,4%,

Кк – коэффициент качества молока.

Цена за базисную жирность 1 кг молока (Цб) утверждается дополнительным соглашением к каждому договору. Она определяется совместно с поставщиком, с учетом массовой доли белка, плотности, содержания соматических клеток, бактериальной обсемененности и иных показателей. Согласованная цена с ООО «АгроФирма «Село Ворошилова» составила 13,77 руб./кг, а с ООО «Паритет» по цене 10,50 руб./кг. В соответствии с пунктом 3.2. каждая из сторон вправе инициировать изменение закупочной цены, тем не менее, данным правом ООО «Паритет» не воспользовалось, что подтверждает согласие поставщика с указанной ценой.

Учитывая изложенное, установление закупочной цены в размере 13,77 руб./кг не содержит условий, способствующих ограничению конкуренции и не нарушают пункт 1 части 1, часть 2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции». В виду приведенных доводов и представленных доказательств данные действия по своей сути не ограничивают конкуренцию.

Комиссия Ставропольского УФАС России, руководствуясь частями 1-3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Дело № 112, возбужденное в отношении ООО «Пятигорский молочный комбинат» и ООО «АгроФирма «Село Ворошилова», по признакам нарушения пункта 1 части 1, часть 2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», прекратить в виду отсутствия нарушений антимонопольного законодательства.

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

Примечание:

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.1 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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