

РЕШЕНИЕ

по делу № 21-06/263 -18А

03 декабря 2018 года г. Петропавловск- Камчатский

Резолютивная часть решения оглашена 03.12.2018 В полном объеме решение изготовлено 14.12.2018

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Камчатскому краю (далее - Камчатское У ФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: Старкова Г. Л. - руководителя Камчатского У ФАС России;

Членов Комиссии:

- Кодерле И.В. - заместителя руководителя Камчатского У ФАС России,

- Парфирьевой С.Н. - начальника отдела антимонопольного контроля и закупок Камчатского У ФАС России,

Шихановой Л.Б. - главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля и закупок Камчатского У ФАС России,

- Ермоловой О.В. - главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и закупок Камчатского У ФАС России,

в присутствии представителей:

ответчика: акционерного общества «ННК-Камчатнефтепродукт» (далее - АО «ННК-КНП»); исполняющего обязанности генерального директора Уляшкина С.А. (на основании приказа от 13.09.2018 № 754-ок), Рублевкиной Ю.А. (по доверенности от 26.10.2018 № 01-10/186), Стрельникова И.В. (по доверенности от 09.11.2018 №01-10/192),

заинтересованного лица: некоммерческого партнерства «Владельцев АЗС Камчатки» (далее - Партнерство): Торопкина М.С. (по доверенности от 02.08.2018),

в отсутствие заявителя: общества с ограниченной ответственностью «Топливный союз Камчатки» (далее - ООО «ТСК», Заявитель),

рассмотрев дело № 21-06/263-18А по признакам нарушения АО «ННК-КНП» (ул. Космонавтов, 1, г. Петропавловск - Камчатский, 683905) статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите

конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Камчатское У ФАС России 28.07.2018 поступило заявление ООО «ТСК», указывающее на признаки нарушения АО «ННК-КНП» антимонопольного законодательства путем розничной реализации нефтепродуктов через свои автозаправочные станции (далее - АЗС) в мае, июне 2018 года по цене ниже себестоимости, что, по мнению Заявителя, направлено на создание неоправданного преимущества перед конкурентами и является недобросовестной конкуренцией.

По результатам рассмотрения заявления выявлены следующие обстоятельства.

АО «ННК-КНП» является собственником резервуаров, причала и прочего имущества, т.е. материальной базы, необходимой для осуществления деятельности по хранению и перевалке нефтепродуктов, что позволило ему стать единственным продавцом нефтепродуктов на мелкооптовом рынке автомобильных бензинов и дизельного топлива (далее - нефтепродукты).

При этом покупателями на мелкооптовом рынке нефтепродуктов являются, в частности, хозяйствующие субъекты, осуществляющие розничную реализацию нефтепродуктов через АЗС. АО «ННК-КНП» также осуществляет реализацию нефтепродуктов через свои АЗС.

АО «ННК-КНП» занимает доминирующее положение на мелкооптовом рынке нефтепродуктов в границах Камчатского края и является единственным поставщиком (продавцом) нефтепродуктов как для собственных АЗС, так и для прочих хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на розничном рынке нефтепродуктов в границах Камчатского края.

АО «ННК-КНП» имеет самую развернутую сеть АЗС на территории Камчатского края, что позволяет этому хозяйствующему субъекту заключать договоры на реализацию нефтепродуктов с различными организациями, которые нуждаются в приобретении нефтепродуктов в больших объемах и в различных населенных пунктах Камчатского края. Объемы реализации, приходящиеся на одну АЗС АО «ННК-КНП», превышают показатели конкурентов.

АО «ННК-КНП», входящее в группу лиц АО «ННК», которая является вертикально интегрированной нефтяной компанией, имеет возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения нефтепродуктов как на мелкооптовом рынке, так и на розничном рынке нефтепродуктов (поскольку данные рынки являются смежными), влиять на размер розничной цены нефтепродуктов, в связи с чем АО «ННК-КНП» является ценовым лидером на розничном рынке нефтепродуктов.

Таким образом, действия АО «ННК-КНП» по установлению (изменению) отпускных цен на нефтепродукты на мелкооптовом рынке неизбежно оказывают влияние на формирование розничных цен на нефтепродукты на розничном рынке.

ООО «ТСК» является конкурентом АО «ННК-КНП» на розничном рынке нефтепродуктов.

Из информации, представленной АО «ННК-КНП» (калькуляции розничных цен нефтепродуктов АО «ННК-КНП», реализуемых на АЗС), установлено, что цены реализации мелким оптом нефтепродуктов для конкурентов, реализующих данный товар впоследствии на розничном рынке, выше, чем отпускные цены АО «ННК-КНП» для своих АЗС.

Согласно представленной ООО «ТСК» информации (письмо от 27.06.2018 № 1/6-18, приложение?), в связи с установлением АО «ННК-КНП» для конкурентов отпускных цен реализации мелким оптом нефтепродуктов выше уровня отпускных цен на соответствующие марки нефтепродуктов, отпускаемых на собственные АЗС, реализация ООО «ТСК» нефтепродуктов за период с 13.05.2018 по 13.06.2018 по сравнению с 13.04.2018 по 13.05.2018 снизилась более чем на 16%.

По мнению ООО «ТСК», данное обстоятельство неизбежно приведет к получению ООО «ТСК» убытков от деятельности на розничном рынке нефтепродуктов в границах Камчатского края.

АО «ННК-КНП», занимая доминирующее положение на смежных рынках реализации нефтепродуктов: мелкооптовом и розничном, - являясь единственным продавцом нефтепродуктов для конкурентов, осуществляющих розничную реализацию нефтепродуктов через АЗС, ценовым лидером на рынке розничной торговли нефтепродуктами в границах Камчатского края, осуществляло отпуск нефтепродуктов своим конкурентам на розничном рынке по ценам, размер которых превышает отпускные цены для собственных АЗС, создав себе преимущество при формировании розничных цен, что позволило ему привлечь покупателей в качестве своих клиентов и создать себе неоправданное преимущество перед конкурентами.

Данные действия АО «ННК-КНП» противоречат обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Исходя из вышеуказанной нормы для признания действий какого-либо хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо одновременное выполнение следующих условий:

- наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ (на определенной территории), наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке.

при наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые:

- противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

- направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом.

- в результате действий конкурентам могут быть причинены убытки или нанесен ущерб их деловой репутации (достаточно и потенциальной угрозы причинения убытков или нанесения ущерба деловой репутации для квалификации правонарушения как недобросовестная конкуренция) Статьей 14.8 Закона о защите конкуренции не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными статьями 14.1 - 14.7 данного Федерального закона.

В результате рассмотрения заявления ООО «ТСК» было установлено, что имеет место совокупность всех условий, необходимых для признания действий АО «ННК-КНП» на мелкооптовом рынке нефтепродуктов, повлекших наступление негативных последствий в виде создания неоправданного преимущества при формировании розничных цен перед конкурентами на смежном розничном рынке нефтепродуктов, недобросовестной конкуренцией.

Результатом таких действий могло явиться устранение конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности. Следовательно, данные действия содержали признаки нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции.

На основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции АО «ННК-КНП» было выдано предупреждение от 28.09.2018 № 2656/06 (далее - Предупреждение) о необходимости прекращения указанных действий в срок до 15 октября 2018 года путем установления для конкурентов, действующих на розничном рынке нефтепродуктов, отпускных цен реализации мелким оптом нефтепродуктов на уровне отпускных цен на соответствующие марки нефтепродуктов, отпускаемых на собственные АЗС (без увеличения розничных цен на своих АЗС).

В установленный в Предупреждении срок информация о выполнении Предупреждения не поступила.

Таким образом, Предупреждение Камчатского У ФАС России АО «ННК-КНП» не выполнило, при этом признаки нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции не устранило.

В силу части 8 статьи 39.1 Закона о контрактной системе в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

В связи с невыполнением Предупреждения издан приказ Камчатского У ФАС России от 19.10.18 № 83-П о возбуждении дела и создании Комиссии по признакам нарушения АО «ННК-КНП» статьи 14.8 Закона о защите конкуренции.

Определением от 26.10.2018 № 3161/06 председатель Комиссии назначил рассмотрение дела на 13.11.2018 года и определил привлечь к участию в рассмотрении данного дела АО «ННК-КНП» в качестве ответчика, Партнерство в

качестве заинтересованного лица.

Привлечение Партнерства в качестве заинтересованного лица вызвано следующими обстоятельствами.

19.07.2018 в Камчатское УФАС России поступило заявление (с дополнением от 01.08.2018) Партнерства, указывающее на признаки нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции АО «ННК-КНП», содержащее доводы, аналогичные доводам Заявления.

Определением от 16.11.2018 № 3330/06 Комиссия приняла решение об отложении рассмотрения дела № 21-06/263-18А в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и назначила рассмотрение дела на 03.12.2018.

Согласно данному определению необходимо было представить сведения (информацию):

АО «ННК-КНП»:

- об иных поставщиках нефтепродуктов на территорию Камчатского края (наименование, адрес, контактные телефоны и т.д.),

- договор поставки на 2018 год, на основании которого АО «ННК-КНП» приобретает нефтепродукты,

- о типах (видах) договоров поставки нефтепродуктов («формульные», «рамочные» и т.д.), применяемые АО «ННК-КНП» для покупателей в 2018 году, с приложением типовых договоров каждого типа (вида),

- о финансовых результатах за май - июнь 2018 года, полученных от розничной реализации нефтепродуктов через АЗС, в сравнении с аналогичным периодом 2017 года,

- расчет розничных цен на нефтепродукты (по видам), отпускаемые через АЗС в мае, июне 2018 года (с приложением подтверждающих документов);

ООО «ТСК»:

- о возможности (невозможности) заключения договоров поставки нефтепродуктов с иными хозяйствующими субъектами (с предоставлением подтверждающих документов),

- о финансовых результатах за май - июнь 2018 года, полученных от розничной реализации нефтепродуктов через АЗС, в сравнении с аналогичным периодом 2017 года,

- расчет розничных цен на нефтепродукты (по видам), отпускаемые через АЗС в мае, июне 2018 года (с приложением подтверждающих документов);

Некоммерческому партнерству «Владельцев АЗС Камчатки» по членам партнерства:

- с кем заключен договор поставки (наименование хозяйствующего субъекта),
- о возможности (невозможности) заключения договоров поставки нефтепродуктов с иными хозяйствующими субъектами (с предоставлением подтверждающих документов),
- о финансовых результатах за май - июнь 2018, полученных от розничной реализации нефтепродуктов через АЗС, в сравнении с аналогичным периодом 2017 года,
- расчет розничных цен на нефтепродукты (по видам), отпускаемые через АЗС в мае, июне 2018 года (с приложением подтверждающих документов).

АО «ННК-КНП», ООО «ТСК» предоставили требуемые документы и информацию.

Партнерство отказалось предоставлять истребованные документы и информацию, пояснив, что «Партнерство не занимается коммерческой деятельностью и у Партнерства отсутствуют заключенные договоры поставки нефтепродуктов, в связи с чем у Партнерства отсутствуют запрашиваемые сведения».

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Анализ состояния конкуренции на рынках мелкооптовой, розничной торговли нефтепродуктами проведен в объеме, предусмотренном пунктом 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок).

В соответствии с Порядком Камчатским У ФАС России установлено следующее.

Временной интервал исследования товарного рынка: Анализ данных рынков ретроспективный и временной интервал исследования определен периодом с 01.01.2017 по 31.12.2017.

Продуктовые границы: 1) мелкооптовый рынок автомобильных бензинов, дизельного топлива (поставки).

2) розничная торговля автомобильными бензинами.

Географические границы товарных рынков: Камчатский край, в т.ч. г. Петропавловск-Камчатский.

Состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарных рынках:

В границах мелкооптового рынка нефтепродуктов (поставки) в качестве продавца (поставщика) действует АО «ННК-КНП», которое входит в группу лиц с вертикально интегрированной нефтяной компанией АО «ННК».

Покупателями на данном рынке являются, в том числе хозяйствующие субъекты, осуществляющие розничную торговлю нефтепродуктами.

ООО «ТСК» осуществляет розничную торговлю нефтепродуктами, т.е. является покупателем.

АО «ННК-КНП» на данном рынке занимает доминирующее положение.

В границах рынка розничной торговли нефтепродуктами в качестве продавцов являются хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность по розничной торговле нефтепродуктами на АЗС, в частности АО «ННК-КНП», ООО «ТСК».

На рынке розничной торговли нефтепродуктами АО «ННК-КНП» и ООО «ТСК» являются конкурентами.

Доминирующее положение на данном рынке занимает АО «ННК-КНП» с долей более 50% по всем реализуемым маркам нефтепродуктов.

Рынки мелкооптовой и розничной торговли нефтепродуктами являются смежными.

АО «ННК-КНП», занимает доминирующее положение на смежных рынках реализации нефтепродуктов: мелкооптовом и розничном, - является единственным продавцом нефтепродуктов для конкурентов, осуществляющих розничную реализацию нефтепродуктов через АЗС, ценовым лидером на рынке розничной торговли нефтепродуктами в границах Камчатского края.

Комиссия, проанализировав представленные АО «ННК-КНП», ООО «ТСК» документы и информацию, установила следующее.

АО «ННК-КНП» в целях планирования поставок нефтепродуктов на территорию Камчатского края, в связи со сложной логистикой, в 2017 году заключило с девятью контрагентами (независимыми сетями АЗС), в том числе с Заявителем, членами Партнерства годовые долгосрочные формульные контракты.

Согласно данным контрактам цена товара определяется по формуле с учетом среднеарифметического значения региональных индексов «Хабаровск» на соответствующее наименование товара по данным АО «Санкт-Петербургской международной товарно-сырьевой биржи» (далее - СПБМТСБ), которая корректируется каждые 10 календарных дней в соответствии с изменением

индекса АО «СПбМТСБ» - «Хабаровск». Кроме того, данными контрактами предусмотрены обязательства сторон по поставке/выборке определенного контрактами объема нефтепродуктов.

Согласно договору поставки от 01.08.2017 № Д/2017-1691 (с дополнительными соглашениями) АО «ННК-КНП» в мае - июне 2018 года приобретало нефтепродукты у АО «Нефтегазхолдинг» по ценам, сформированным с учетом региональных биржевых и внебиржевых индексов АО «СПбМТСБ» -«Хабаровск».

В мае-июне 2018 произошло увеличение крупнооптовых цен поставки нефтепродуктов от АО «Нефтегазхолдинг»: АИ-92 - с 55333 руб. за 1 тонну до 61683 руб. за 1 тонну; АИ-95 - с 57533 руб. за 1 тонну до 62334 руб. за 1 тонну; ДТл - с 58434 руб. за 1 тонну до 65516 руб. за 1 тонну..

В конце мая 2018 года состоялось совещание у заместителя Председателя Правительства Российской Федерации Д.Н. Козака, по результатам которого было принято решение: в целях обеспечения хозяйствующими субъектами,

осуществляющими деятельность на рынках реализации нефтепродуктов, стабилизации цен на автомобильные бензины и дизельное топливо, «заморозить» розничные цены на нефтепродукты на уровне 30.05.2018 (далее - Решение).

Согласно, представленной АО «ННК-КНП» информации (данные еженедельного мониторинга цен на нефтепродукты), в мае 2018 года «цена поставки» нефтепродуктов с учетом затрат на транспортировку, перевалку и выдачу через свои АЗС за 1 литр составила: АИ-92 - 49,18 руб.; АИ-95 - 49,69 руб., ДТл - 56,55 руб.

Однако, с учетом Решения розничная цена на нефтепродукты, установленная АО «ННК-КП» на своих АЗС, за 1 литр составила: АИ-92 - 45,60 руб., АИ-95 -49,25 руб., ДТл - 50,35 руб.

Согласно информации, предоставленной ООО «ТСК» (письмо от 27.06.2018 № 1/6-18), в мае 2018 года АО «ННК-КНП» реализовывало ООО «ТСК» нефтепродукты по следующим ценам за 1 литр: АИ-92 - 46,66 руб., ДТл - 53,55 руб.

В связи с данными обстоятельствами ООО «ТСК», члены Партнерства были вынуждены увеличить розничные цены на нефтепродукты, размер которых составил за 1 литр: АИ-92 - 49,90 руб., АИ-95 - 51,00 руб., ДТл - 55,50 руб.

Таким образом, в мае 2018 года АО «ННК-КНП» осуществляло поставку нефтепродуктов для розничной торговли на своих АЗС по ценам не ниже отпускных цен на нефтепродукты для своих конкурентов.

Вместе с тем, в целях выполнения Решения АО «ННК-КНП» было вынуждено «заморозить» розничные цены на своих АЗС, в отличие от ООО «ТСК» и членов Партнерства Согласно информации, представленной АО «ННК-КНП» (письмо от 29.11.2018 № 2514 приложение №3), в результате вышеуказанных действий АО «ННК-КНП», «независимые АЗС» за май-июнь 2018 года получили в среднем убытки от розничной торговли нефтепродуктами. Согласно информации, представленной

ООО «ТСК» (письмо от 27.11.2018 № 7/18 приложение № 1), в мае-июне 2018 года ООО «ТСК» получило доходы последовательно, действия АО «ННК-КНП» по не повышению розничных цен на своих АЗС, при росте крупнооптовых цен на нефтепродукты в мае-июне 2018 года явились результатом выполнения Решения и не были направлены на приобретение преимуществ перед конкурентами, поскольку в результате вышеуказанных действий АО «ННК-КНП» потерпело убытки, в отличие от ООО

Таким образом, факты отпуска АО «ННК-КНП» нефтепродуктов на свои АЗС по ценам ниже отпускных цен конкурентам, осуществляющим деятельность на рынке розничной торговли нефтепродуктами, а также получение преимуществ от «замораживания» розничных цен на нефтепродукты, не подтвердились.

Следовательно, в действиях АО «ННК-КНП» нарушение статьи 14.8 Закона о защите конкуренции отсутствует.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия:

1. В действиях АО «ННК-КНП» нарушение статьи 14.8 Закона о защите конкуренции отсутствует.

2. В связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства рассмотрение дела № 21-06/263-18А прекратить.

Решение может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд