

Определением от 22.02.2013 № 22/6291/13 Комиссией принято решение об отложении рассмотрения дела № 1 11/111-12 до 22.03.2013.

Документы и информация, представленные в ФАС России при возбуждении и рассмотрении дела № 1 11/111-12 о нарушении антимонопольного законодательства приобщены к материалам дела.

Комиссия рассмотрела материалы дела № 1 11/111-12, заслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, и установила следующее.

Гидрокарбонат натрия NaHCO_3 (другие названия: питьевая сода, пищевая сода, бикарбонат натрия, натрий двууглекислый) — кислая соль угольной кислоты и натрия.

Обыкновенно представляет собой мелкокристаллический порошок белого цвета. Используется в пищевой промышленности в качестве основного или дополнительного разрыхлителя при выпечке, в медицине - как нейтрализатор ожогов кожи человека кислотами и снижения кислотности желудочного сока, в химической промышленности - для производства красителей, пенопластов и других органических продуктов, фтористых реактивов, товаров бытовой химии, наполнителей в огнетушителях, для отделения двуокиси углерода, сероводорода из газовых смесей.

Пищевая сода нетоксична, пожаро- и взрывобезопасна. Срок годности данного продукта не ограничен.

Единственным производителем пищевой соды на территории Российской Федерации является ОАО «Сода».

Вступившим в законную силу решением Башкортостанского УФАС России от 03.08.2011 по делу № А-80/11-11 ОАО «Сода» и ОАО «ЕТК» были признаны нарушившими пункты 3,8 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем заключения и реализации соглашения, которое привело к разделу товарного рынка реализации пищевой соды по составу продавцов или покупателей и созданию препятствий доступу на товарный рынок пищевой соды другим хозяйствующим субъектам.

Комиссией по делу 1 11/111-12 установлено, что в период 2009 - 2010 гг. ОАО «Сода» производило и реализовывало 97,7 % бикарбоната натрия в географических границах Российской Федерации. Данный вывод подтверждается анализом состояния конкурентной среды, проведенным Башкортостанским УФАС России в рамках указанного дела.

Комиссией также было установлено, что в данный период, пищевая сода реализовывалась ОАО «Сода» на территории Российской Федерации согласно схеме №1.

Схема №1

С декабря 2010 года ОАО «Сода» изменило порядок реализации бикарбоната натрия в соответствии с дополнительным соглашением № 23 от 25.11.2010 к договору поставки № 7079-07-00-351 от 13.03.2007 с компанией ОАО «ЕТК» и отгрузило ОАО «ЕТК» в декабре 2010 года пищевую соду в объеме 4 697 тонн.

То есть, с декабря 2010 года ОАО «Сода» начало реализовывать пищевую соду по новой схеме (схема №2), которая предусматривала дополнительное звено в торговых операциях - ОАО «Единая торговая компания» (далее - ОАО «ЕТК»).

Схема №2

Включение в схему сбыта бикарбоната натрия дополнительного посредника в лице ОАО «ЕТК» способствовало удорожанию данного товара для конечного потребителя.

Вследствие реализации новой схемы продаж, в период с декабря 2010 года ОАО «ЕТК» начало контролировать не менее 90% оптовых продаж бикарбоната натрия на территории Российской Федерации.

В частности, общая отгрузка пищевой соды ОАО «Сода» в декабре 2010 года составила 5 047 тонн бикарбоната натрия. Таким образом, ОАО «ЕТК» в декабре 2010 года получило более 90% от всего объема пищевой соды, произведенного ОАО «Сода».

С января 2011 года по апрель 2011 года ОАО «Сода» поставило ОАО «ЕТК» 21 733 тонн бикарбоната натрия, что также составило более 90% от всего объема данного продукта, произведенного ОАО «Сода».

ОАО «ЕТК» было заключено 108 договоров поставки пищевой соды, в том числе, 84 договора с юридическими лицам, 24 договора с индивидуальными предпринимателями. Территориально поставки по данным договорам охватывали всю территорию Российской Федерации.

В связи с проверкой схемы реализации пищевой соды на предмет соответствия антимонопольному законодательству, начатой в этот период антимонопольными органами, с 01.05.2011 ОАО «ЕТК» вновь изменило схему поставок пищевой соды, прекратив выступать покупателем пищевой соды, а став агентом ОАО «Сода» по реализации пищевой соды в соответствии с агентским договором от 22.04.2011 № ЕТК/280/3345-11.

Помимо договоров поставки пищевой соды, ОАО «ЕТК» инициировало заключение с рядом покупателей дистрибьюторских соглашений, которыми обязывало их при реализации пищевой соды соблюдать определенную ценовую политику.

По результатам проведенных ФАС России внеплановых проверок и анализа ответов на запросы, направлявшихся хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность на товарном рынке пищевой соды, к материалам дела было приобщено 7 подобных дистрибьюторских соглашений и переписка (в том числе, посредством электронной почты), свидетельствующая об их реализации.

Дистрибьюторские соглашения, в частности, содержали следующие положения:

«1.10. Стороны признают, что контролируемая наценка является важным средством поддержания конечной цены для потребителя на уровне, определяемом Компанией (ЕТК). Дистрибьютор должен следовать ценовой политике Компании, заключающейся в следующем:

В декабре месяце дистрибьютор устанавливает наценку в соответствии с рыночными условиями.

В случае отступления Дистрибьютором от ценовой политики Компании Компания вправе применять по своему усмотрению следующие санкции, но без ограничения других способов правовой защиты, предусмотренных законодательством:

- предупреждение;
- прекращение действия Соглашения».

Ценовая политика ОАО «ЕТК» по реализации пищевой соды (далее - Ценовая политика) предусматривала:

- разделение дистрибьюторов на три основные группы «по территориальному принципу»: Центральный, Приволжский и Уральский округа;
- разделение товара на две группы: товар в пачках (500г) и мешках (40 кг).
- установление для каждой группы минимальной цены;
- установление для каждой группы цены перепродажи.

С целью контроля за реализацией дистрибьюторских соглашений начальник коммерческого отдела (впоследствии - директор коммерческого департамента) ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXX, менеджеры XXXXXXXXXXXXX и XXXXXXXXXXXXX в период 2011 – 2012 гг. рассылали дистрибьюторам электронной почтой письма, которые содержали требования о соблюдении установленной ОАО «ЕТК» ценовой политики, предусматривающей минимальные цены перепродажи, и об отчетах дистрибьюторов перед ОАО «ЕТК» о ценах реализации пищевой соды.

На основании информации и документов, имеющихся в материалах дела № 1 11/111-12, Комиссия пришла к выводу о том, что с декабря 2010 года по апрель 2011 года включительно, ОАО «ЕТК», имея долю на товарном рынке бикарбоната натрия не менее 90%, выступало инициатором заключения со своими покупателями дистрибьюторских соглашений, реализация которых приводила или могла привести к установлению цены перепродажи товаров, так как их предметом являлось установление минимальной цены перепродажи пищевой соды расфасованной в пачках по 500 гр. и в мешках по 40 кг. (далее – Соглашения).

Такие Соглашения являются запрещенными антимонопольным законодательством «вертикальными» соглашениями.

Подобные Соглашения были заключены ОАО «ЕТК» с:

- ООО «Каштан М» (Соглашение действовало с декабря 2010 года по 30.04.2011 года);
- ООО «Каштан СПб» (Соглашение действовало с 30.11.2010 года по 30.04.2011 года);
- ООО «Поток» (Соглашение действовало с декабря 2010 года по 30.04.2011 года);
- ООО «Селтинг» (Соглашение действовало с 30.11.2010 года по 30.04.2011 года);
- ООО «Аргос 2003» (Соглашение действовало с 29.11.2010 года по 30.04.2011 года);
- ООО Торговый Дом «Сибсоль» (Соглашение действовало с 01.12.2010 по 30.04.2011 года);
- ООО «Челябхимпродукт» (Соглашение действовало с декабря 2010 года по 30.04.2011 года);
- ООО «Став Трис» (Соглашение действовало с 03.12.2010 по 30.04.2011 года);
- ООО «Агроресурс» (Соглашение действовало с 03.12.2010 по 30.04.2011 года);
- ООО «Пензенская бакалейная компания» (Соглашение действовало с 30.11.2010 по 30.04.2011 года).

Заключение Ответчиками запрещенных антимонопольным законодательством «вертикальных» соглашений, которые привели или могли привести к установлению цены перепродажи товара на товарном рынке пищевой соды и дальнейшее участие в этих соглашениях, подтверждается документами и информацией, полученными в ходе внеплановых проверок хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на товарном рынке бикарбоната натрия, и представленными в качестве ответов на запросы.

Ниже перечислены документы и информация, доказывающие заключение вышеперечисленных Соглашений и участие в них применительно к каждому из Ответчиков:

Соглашение ОАО «ЕТК» с ООО «Каштан-М» (г. Москва)

В октябре 2011 года при осмотре помещений и предметов ОАО «ЕТК» ФАС России обнаружено:

- письмо ООО «Биакр» (г. Нижний Новгород) от 08.12.2010 № 0690, где указано, что коммерческий отдел ОАО «ЕТК» предлагает заключить договор с ООО «Каштан М» и субдистрибьюторское соглашение к нему, при этом «ряд положений субдистрибьюторского соглашения нарушает ФЗ от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции»;
- письмо начальника коммерческого отдела ООО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXX от 15.02.2011 № 810/826 в адрес коммерческого директора ООО «Каштан М» XXXXXXXXXXXXX, где он пишет: «Для усиления Ваших конкурентных позиций на рынке натрия двууглекислого ОАО «Единая Торговая Компания» рекомендует вам придерживаться следующей ценовой политики (см. приложение к письму)»;
- письмо начальника коммерческого департамента ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXX, где он предлагает партнерам встречу 28.10.2011 и обсуждение ряда вопросов, в том числе, «провести анализ результатов совместной работы, согласование политики продаж в соседних регионах»: «Желательно присутствие сотрудников Ваших компаний, ведущих направление закупок и продаж, как бикарбоната натрия, так и бытовой химии».

В марте 2012 года при осмотре помещений и предметов ООО «Каштан-М» обнаружена электронная переписка между ОАО «ЕТК», ООО «Каштан-М» и другими участниками рынка по вопросам реализации ценовой политики, в частности:

- письмо в ответ на обращение коммерческого директора ООО «Каштан-М» XXXXXXXXXXXXX от 09.12.2010 в адрес ОАО «ЕТК» с просьбой направить письмо о том, что ООО «Каштан-М» является эксклюзивным дистрибьютором ОАО «ЕТК», на которое XXXXXXXXXXXXX отвечает следующим образом: «письма об эксклюзивности мы не делаем, показывайте договор дистрибьюторства и под подушку...»;
- письмо ОАО «ЕТК» от 23.12.2010 о повышении цен. Во вложении копия сканированного письма ОАО «Сода» от 21.12.2010 № 15/536 о повышении цен в связи с увеличением затрат;
- письмо ООО «Каштан М» от 17.01.2011 №26 в котором указано, что ООО «Каштан М» является дистрибьютором ОАО «ЕТК»;

- письмо начальника коммерческого отдела ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXXXX от 01.02.2011 о предоставлении информации по отпускным ценам в зависимости от категории потребителей. Срок исполнения запроса установлен до 04.02.2011;

- письмо ОАО «ЕТК» от 09.02.2011 с наименованием «ценовая политика», где указано: «Данная ценовая политика вступает в силу с марта» во вложении файл «Ценовая политика ЦФО»;

- письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXXXX от 03.03.2011 (11 ч. 17 мин.) в адрес ряда дистрибьюторов с наименованием: «Ценовая политика для дистрибьютора пищевой соды». В тексте письма: «Уважаемые дистрибьюторы, направляю вам информацию по ценовой политике, вступающей в силу с конца марта. По возможности, можно начинать переходить на нее сейчас»;

- письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXXXX от 03.03.2011 (16 ч. 14 мин.) в адрес ряда дистрибьюторов с наименованием: «цена по регионам». В тексте письма указано: «Господа отправляю вам цены, которые установлены для каждого региона относительно в котором он располагается. Ориентировочная дата вступления данной политики в зависимости от округа начало-конец марта». Во вложении - файл «ценовая политика»;

- письмо ОАО «ЕТК» от 05.04.2011, где ОАО «ЕТК» предлагает ООО «Каштан М» необоснованно повысить цены реализации пищевой соды для потребителей: «Господа, данное письмо не несет увеличение цены для вас, данное письмо вы используете для выравнивания цены по картонной коробке 500 грамм согласно ценовой политике по регионам (Приволжский, Центральный, Уральский); во вложении входящее письмо ОАО «Сода» от 04.04.2011 «о повышении цен с 1-го мая 2011г.»;

- письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXXXX от 26.01.2012 с запросом информации о средних отпускных ценах.

По результатам анализа электронной переписки ООО «Каштан-М», также установлены другие хозяйствующие субъекты, получавшие аналогичные письма ОАО «ЕТК» с указанием соблюдения ценовой политики.

Так, в апреле 2012 года при осмотре помещений и предметов ООО «Селтинг» (г. Брянск) обнаружено письмо ОАО «ЕТК» от 03.03.2011 с наименованием «цена по регионам», в котором адресатом среди прочих хозяйствующих субъектов значится ООО «Каштан-М».

Соглашение ОАО «ЕТК» с ООО «Каштан-СПб» (г. Санкт-Петербург)

В марте 2012 года при осмотре помещений и предметов ООО «Каштан-СПб» ФАС России обнаружено дистрибьюторское соглашение между ОАО «ЕТК» и ООО «Каштан-СПб» от 30.11.2010 № 7. Соглашение подписано сторонами. Срок действия до 31.12.2010, а также аналогичные по содержанию субдистрибьюторские соглашения между ООО «Каштан-СПб» и ООО «Аквахим» от 03.12.2010 (срок действия не указан), ООО «Каштан-СПб» и ООО «Вилена» от 09.12.2010 (Срок действия - до 31.12.2011 года).

В марте 2012 года при осмотре помещений и предметов ООО «Каштан-М» обнаружена электронная переписка между ОАО «ЕТК», ООО «Каштан-М» и другими участниками рынка по вопросам реализации ценовой политики, в частности, письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXXXX от 03.03.2011 года в адрес ряда дистрибьюторов, в том числе, ООО «Каштан-СПб» с наименованием «цена по регионам», где в тексте письма указано: «Господа отправляю вам цены, которые установлено для каждого региона относительно в котором он располагается. Ориентировочная дата вступления данной политики в зависимости от округа начало-конец марта»; во вложении - файл «ценовая политика»;

В апреле 2012 года при осмотре помещений и предметов ООО «Селтинг» (г. Брянск) обнаружено письмо ОАО «ЕТК» от 03.03.2011 с наименованием «цена по регионам», в которых адресатом среди прочих хозяйствующих субъектов значится ООО «Каштан-СПб».

Соглашение ОАО «ЕТК» с ООО «Селтинг» (г. Брянск)

В октябре 2011 года при осмотре территории и помещений ОАО «ЕТК» ФАС России обнаружено дистрибьюторское соглашение между ОАО «ЕТК» и ООО «Селтинг» от 30.11.2010 №6. Соглашение подписано сторонами. Срок действия до 31.12.2010;

В апреле 2012 года при осмотре помещений и предметов ООО «Селтинг» УФАС России по Брянской области установлено, что ОАО «ЕТК» неоднократно направлялись электронные письма в адрес ООО «Селтинг» с указанием исполнения ценовой политики и запросами информации об отпускных ценах, в частности:

- письмо ОАО «ЕТК» от 09.12.2010, где начальник коммерческого отдела XXXXXXXXXXXXXXX пишет в адрес ООО «Селтинг»: «Господа дистрибьюторы в связи с возникшей ситуацией на рынке, построении новой структуры сбыта и дефицитом товара, пожалуйста, придерживайтесь следующей ценовой политики: Ценовая политика: по соде фасованной наценка дистрибьютора составляет 20%, по весовой соде наценка дистрибьютора составляет 10-15%. Для физ. лиц, которые приезжают на склад и берут по 5-10 мешков (небольшие объемы) наценку можно делать на уровне 30%. На январь-февраль цены остаются неизменными»;

- письмо начальника коммерческого отдела ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXXXX от 10.12.2010 об установлении цены. Во вложении файл о ценах, действующих на декабрь 2010 года;

- письмо начальника коммерческого отдела ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXXXX от 01.02.2011 о предоставлении информации по отпускным ценам в зависимости от категории потребителей. Срок исполнения запроса установлен до 04.02.2011;

- письмо ОАО «ЕТК» от 09.02.2011, где указано, что «ценовая политика вступает с 01 марта». Во вложении файл «ценовая политика для центрального региона»;

- письмо ОАО «ЕТК» от 03.03.2011 с темой «цена по регионам», где указано: «Господа отправляю вам цены, которые установлено для каждого региона относительно округа, в котором он располагается. Ориентировочная дата вступления данной политики в зависимости от округа начало-конец марта» (аналогичное письмо обнаружено при проверке ООО «Каштан М»);

- письмо ОАО «ЕТК» от 05.04.2011, где указано: «Господа, данное письмо не несет увеличение цены для вас, данное письмо вы используете для выравнивания цены по картонной коробке 500 грамм согласно ценовой политике по регионам (Приволжский, Центральный, Уральский); во вложении входящее письмо ОАО «Сода» от 04.04.2011 «о повышении цен с 1-го мая 2011 г.»;

- письмо от 26.05.2011 ОАО «ЕТК», где указано: «Уважаемые коллеги, за прошедший квартал имел факт быть импорт турецкой соды на рынок РФ, в связи с этим просим вас максимально мониторить рынок в вашем регионе и сообщать на всю имеющуюся информацию для того чтобы мы могли оперативно принять меры для сокращения импорта...»;

- письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXXXX от 26.01.2012 с запросом информации о средних отпускных ценах;

По результатам анализа электронной переписки ООО «Селтинг», установлены также другие дистрибьюторы, получавшие аналогичные письма ОАО «ЕТК» с указанием соблюдения ценовой политики.

Соглашение ОАО «ЕТК» с ООО «Пензенская бакалейная компания» (г. Пенза)

В октябре 2011 года при осмотре территории и предметов ОАО «ЕТК» ФАС России обнаружено дистрибьюторское соглашение между ОАО «ЕТК» и ООО «Пензенская бакалейная компания» № 21 от 30.10.2010. Соглашение подписано со стороны ОАО «ЕТК». Срок действия до 31.12.2010.

В апреле 2012 года УФАС России по Пензенской области при осмотре помещений и предметов ООО «Пензенская бакалейная компания» обнаружено письмо ОАО «ЕТК» от 09.12.2010, где XXXXXXXXXXXX пишет «Господа дистрибьюторы в связи с возникшей ситуацией на рынке, построении новой структуры сбыта и дефицитом товара, пожалуйста, придерживайтесь следующей ценовой политики: Ценовая политика: по соде фасованной наценка дистрибьютора составляет 20%, по весовой соде наценка дистрибьютора составляет 10-15%. Для физ. лиц, которые приезжают на склад и берут по 5-10 мешков (небольшие объемы) наценку можно делать на уровне 30%. На январь-февраль цены остаются неизменными». Приложение файл «Ценовая политика».

В марте 2012 года при осмотре помещений и предметов ООО «Каштан-М» ФАС России обнаружено письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXX от 03.03.2011 года в адрес ряда дистрибьюторов, в том числе ООО «Пензенская бакалейная фабрика» с наименованием: «цена по регионам». В тексте письма: «Господа отправляю вам цены, которые установлено для каждого региона относительно в котором он располагается. Ориентировочная дата вступления данной политики в зависимости от округа начало-конец марта». Во вложении файл «ценовая политика» (аналогичное письмо обнаружено в ООО «Селтинг»).

Соглашение ОАО «ЕТК» с ООО «Агрос 2003» (г. Губкин, Белгородская область)

В июле 2011 года при осмотре помещений и предметов ООО «Агрос 2003» Белгородским УФАС России обнаружено дистрибьюторское соглашение от 29.11.2010 между ОАО «ЕТК» и ООО «Агрос 2003». Соглашение подписано сторонами. Срок до 31.12.2010;

В марте 2012 года при осмотре помещений и предметов ООО «Каштан-М» ФАС России обнаружено письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXX от 03.03.2011 в адрес ряда дистрибьюторов, в том числе ООО «Агрос 2003» с наименованием: «цена по регионам». В тексте письма: «Господа отправляю вам цены, которые установлено для каждого региона относительно в котором он располагается. Ориентировочная дата вступления данной политики в зависимости от округа начало-конец марта». Во вложении файл «ценовая политика» (аналогичное письмо обнаружено в ООО «Селтинг»).

Соглашение ОАО «ЕТК» с ООО «Поток» (г. Саратов)

В июле 2011 года при осмотре помещений и предметов ООО «Поток» Саратовским УФАС России обнаружено электронное письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXX от 05.04.2011, где ОАО «ЕТК» предлагает ООО «Поток» необоснованно повысить цены реализации пищевой соды для потребителей с 01.05.2011: «Этим письмом можно оперировать, чтобы обосновать повышение цены на соду, исходя из ценовой политики отправленной ранее. Напоминаю, что для дистрибьюторов (т.е. для вас) закупочная цена остается прежней». Во вложении письмо ОАО «Сода» о повышении цены на соду пищевую.

Соглашение ОАО «ЕТК» с ООО Торговый Дом «СибСоль» (г. Омск)

В июле 2011 года при осмотре помещений и предметов ООО Торговый Дом «СибСоль» Омским УФАС России обнаружено дистрибьюторское соглашение от 01.12.2010 года между ОАО «ЕТК» и ООО Торговый Дом «СибСоль», подписанное со стороны дистрибьютора (срок действия до 31.11.2011), а также электронная переписка ООО Торговый Дом «СибСоль» с ОАО «ЕТК», ОАО «Сода» и другими хозяйствующими субъектами относительно реализации ценовой политики.

Анализ электронной переписки указывает на устойчивые отношения между ООО «Торговый Дом «СибСоль» и ОАО «ЕТК», при которых первое анализирует ситуацию на рынке с целью выявления наличия на территории Омской области хозяйствующих субъектов - конкурентов, осуществляющих деятельность по торговле содой пищевой - «ввоза со стороны», ОАО «ЕТК», в свою очередь, также совершает действия по выявлению потоков «ввоза со стороны» и гарантирует пресечение случаев «несанкционированного ввоза», в частности:

- письмо ОАО «ЕТК» о создании дистрибьюторской сети в России по продаже пищевой соли: «...Мы предлагаем Вам статус Дистрибьютора по Омской области. Это значит, что сода пищевая будет поставляться только Вам, и любая компания в дистрибьюторской области сможет приобрести соду пищевую только у компании «СибСоль», и ни у кого больше...»;

- письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXX от 02.12.2010, где он просит прислать «...по электронке или по факсу подписанное с печатью соглашение дистрибьютора...»;

- письмо ООО «Торговый Дом «СибСоль» от 02.10.2010 в адрес менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXX о направлении подписанного соглашения;

- письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXX от 06.12.2010 с ценами для дистрибьюторов соды пищевой;

- письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXX от 27.12.2010 с наименованием «Сода/отчетность», где указано: «...В соответствии с п. 1.5 а Дистрибьюторского соглашения, просим Вас предоставить отчетность по декабрю 2010 года. Желательно в формате 1С»;

- письмо ООО «Торговый Дом «СибСоль» от 28.12.2010 в ответ на запрос менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXX от 27.12.2010. Во вложении отчет по продажам пищевой соды;

- письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXX от 01.02.2011 с темой «письмо дистрибьюторам». Во вложении запрос информации по отпускным ценам;

- письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXX от 15.04.2011 с наименованием «враги» о завезенной в город Омск соде: «20 тонн соды Вам в Омск втанули по бартеру из Ишима»;

- письмо ООО «Торговый Дом «СибСоль» от 18.04.2011 с вложением письма № 42 от 18.04.2011 за подписью директора XXXXXXXXXXXX в адрес менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXX: «в связи с появившемся в нашем регионе ценовым демпингом, нами выявлен ввоз соды пищевой минуя Дистрибьютора....Для сохранения партнерских отношений надеемся на пресечение выявленных фактов ввоза с ближайших регионов соды пищевой»;

- письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXX от 18.04.2011 с просьбой: «сообщить более подробно о случаях появления соды со стороны... Кто, если выявлено, ввез соду в Ваш регион? Объем? Где продается? Мы пресекаем такие случаи....Установим несанкционированный ввоз»;

- письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXXXXX от 18.04.2011 с информацией о выявленном ввозе и мониторинге розничных сетей для обнаружения прочих партий ввоза соды пищевой «со стороны»;

- письмо ООО «Торговый дом «СибСоль» от 29.06.2011 в ответ на письмо ОАО «ЕТК» от 29.06.2011 о начале «следствия»;

- письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXXXXX от 05.04.2012 о повышении цен.

Соглашение ОАО «ЕТК» с ООО «Челябхимпродукт» (г. Челябинск)

В июле 2011 года при осмотре помещений и предметов ООО «Челябхимпродукт» ФАС России обнаружено письмо ОАО «ЕТК» от 25.11.2010 в адрес ООО «Челябхимпродукт» и других компаний с предложением о сотрудничестве: «В настоящее время наша компания, являющаяся управляющей компанией ОАО «Сода» г. Стерлитамак, формирует единую дистрибьюторскую сеть по продаже соды пищевой (бикарбонат натрия весового в мешках 25 кг и розничной упаковке 500г.).....Мы предлагаем Вам статус дистрибьютора по Челябинской области. Физически это значит, что сода пищевая будет поставляться только Вам, и любая компания области сможет приобрести соду пищевую только у компании Челябинхимпродукт и ни у кого больше...». К письму прилагался проект дистрибьюторского соглашения.

В июне 2012 года при проведении осмотра интернет сайта ООО «Челябхимпродукт» (www.chelkhimprod.ru) зафиксирована информация о том, что общество «является дистрибьютором ОАО «Единая торговая компания» г. Москва по реализации пищевой соды/натрия двууглекислого, бикарбоната натрия/, производства ОАО «Сода» г. Стерлитамак на территории Челябинской области», о чем составлен акт осмотра интернет сайта от 22.06.2012.

Соглашение ОАО «ЕТК» с ООО «Став Трис» (г. Ставрополь)

По запросу информации ФАС России от 04.07.2012 № АК/21144 ООО «Став Трис» представило копию дистрибьюторского соглашения от 03.12.2010 между ОАО «ЕТК» и ООО «Став Трис». Соглашение подписано сторонами. Срок действия до 31.12.2010.

Соглашение ОАО «ЕТК» с ООО «Агроресурс» (г. Вологда)

По запросу информации ФАС России от 04.07.2012 № АК/21144 ООО «Агроресурс» представило копию дистрибьюторского соглашения от 03.12.2010 между ОАО «ЕТК» и ООО «Агроресурс». Соглашение подписано со стороны ОАО «ЕТК». Срок действия до 31.12.2011.

Кроме того, при проведении осмотра помещений и документов ООО «Салина Трейд» (г. Москва) обнаружено:

- письмо менеджера ОАО «ЕТК» XXXXXXXXXXXXXXXX от 03.03.2011 в адрес дистрибьюторов с темой «Ценовая политика для дистрибьюторов», где указано: «Уважаемые господа дистрибьюторы, Направляю информацию по новой ценовой политике, вступающей в силу с конца марта. По возможности переходите на нее уже сейчас. Исполнение ценовой политики обязательно для всех дистрибьюторов». Письмо переслано менеджеру ООО «Салина Трейд» XXXXXXXXXXXXXXXX от категорийного менеджера ЗАО «Тандер» (г. Краснодар, сеть «Магнит») XXXXXXXXXXXXXXXX 04.03.2011;

- письмо ЗАО «Тандер» от 10.03.2011 в адрес менеджера ООО «Салина Трейд» XXXXXXXXXXXXXXXX, где сказано: «Цены должны быть откорректированы в соответствии с рекомендованными от ОАО ЕТК. Почему вы нам предлагаете более высокие цены?».

Заключение Ответчиками запрещенных антимонопольным законодательством «вертикальных» соглашений, которые привели или могли привести к установлению цены перепродажи товара на товарном рынке пищевой соды, и дальнейшее участие в этих соглашениях подтверждается также выводами, сделанными по результатам анализа соблюдения дистрибьюторами ценовой политики по реализации пищевой соды определенной ОАО «ЕТК» в соответствии с пунктом 1.10 дистрибьюторских соглашений.

Комиссией установлено, что дистрибьюторы, в основном, осуществляли оптовые продажи. От них товар поступал к «субдистрибьюторам» (торговые сети, иные торговые организации).

Исходя из этого, при проведении анализа соблюдения Ценовой политики сравнивались оптовые цены дистрибьюторов с ценами, определенными «ОАО «ЕТК» для категории «оптовик».

Сравнительный анализ цен дистрибьюторов с ценами определенными в Ценовой политике представлен в таблице № 1.

Таблица 1.

№	Федеральный округ	Ответчики	ПАЧКИ по 500 гр				МЕШКИ по 40 кг		
			Общее количество продаж* (январь-апрель 2011г)	Кол-во продаж, при которых соблюдалась Ценовая политика	Кол-во продаж, при которых не соблюдалась Ценовая политика	% «соблюдения»	Общее количество продаж* (январь-апрель 2011г)	Кол-во продаж, при которых соблюдалась Ценовая политика	Кол-во продаж, при которых соблюдалась Ценовая политика
1	ПФО	ООО "Пензенская бакалейная компания" (г. Пенза)	178	139	39	78,1%	23	10	13
2		ООО "Поток" (г. Саратов)	13	0	13	0,0%	8	8	0
3	ЦФО	ООО "Аргос 2003" (Белгородская обл. г. Губкин)	23	20	3	87,0%	24	10	14
4		ООО "Селтин" (г. Брянск)	507	441	66	87,0%	13	13	0
5		ООО "Торговый Дом" СибСоль" (г.Омск)	59	59	0	100,0%	9	9	0
6		ООО "Каштан-М" (г.Москва)	119	17	102	14,3%	91	19	72

7		ООО "Челябхимпродукт" (г. Челябинск)	-	-	-	-	78	77	1
8	ЮФО**	ООО "СтавТрис" (г. Ставрополь)	16	10	6	62,5	4	4	0
9	СЗФО**	ООО "Агроресурс" (г. Вологда)					33	33	0
10		ООО "Каштан СПб" (г. Санкт- Петербург)	24,00	21,00	3,00	87,5	22,00	19,00	3,00

*В данном анализе за 1 единицу продаж взята одна торговая операция. Торговые операции могут отличаться по объему поставки;

** По Южному (Северо-Кавказскому) федеральному округу и Северо-Западному федеральному округу оптовые цены сравнивались с Ценовыми политиками для Приволжского и Уральского федеральных округов, которые совпадают и являются минимальными из всех Ценовых политик.

Как следует из таблицы №1:

ООО «Пензенская бакалейная компания» реализовывало пищевую соду в пачках по 500 гр. и мешках по 40 кг.

Пачки по 500 гр.: общее количество продаж - 178, из них в 139 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 78,1 % от общего количества таких продаж.

Мешки по 40 кг.: общее количество продаж - 23, из них в 10 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 43,5 % от общего количества таких продаж.

ООО «Поток» реализовывало пищевую соду в пачках по 500 гр. и мешках по 40 кг.

Пачки по 500 гр.: общее количество продаж - 13, из них нет случаев, чтобы цена реализации пищевой соды соответствовала Ценовой политике.

Мешки по 40 кг.: общее количество продаж - 8, из них в 8 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 100 % от общего количества таких продаж.

ООО «Аргос 2003» реализовывало пищевую соду в пачках по 500 гр. и мешках по 40 кг.

Пачки по 500 гр.: общее количество продаж - 23, из них в 20 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 87,0 % от общего количества таких продаж.

Мешки по 40 кг.: общее количество продаж - 24, из них в 10 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 41,7 % от общего количества таких продаж.

ООО «Селтинг» реализовывало пищевую соду в пачках по 500 гр. и мешках по 40 кг.

Пачки по 500 гр.: общее количество продаж - 507, из них в 441 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 87,0 % от общего количества таких продаж.

Мешки по 40 кг.: общее количество продаж - 13, из них в 13 случаях цена реализации пищевой соды соответствует ценовой политике ОАО «ЕТК», что составляет 100 % от общего количества таких продаж.

ООО Торговый Дом «СибСоль» реализовывало пищевую соду в пачках по 500 гр. и мешках по 40 кг.

Пачки по 500 гр.: общее количество продаж - 59, из них в 59 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 100 % от общего количества таких продаж.

Мешки по 40 кг.: общее количество продаж - 9, из них в 9 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 100 % от общего количества таких продаж.

ООО «Каштан-М» реализовывало пищевую соду в пачках по 500 гр. и мешках по 40 кг.

Пачки по 500 гр.: общее количество продаж - 119, из них в 17 случаях цена пищевой соды натрия соответствует Ценовой политике, что составляет 14,3 % от общего количества таких продаж.

Мешки по 40 кг.: общее количество продаж - 91, из них в 19 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 20,9 % от общего количества таких продаж.

ООО «Челябхимпродукт» реализовывало пищевую соду в мешках по 40 кг.

Общее количество продаж - 78, из них в 77 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 98,7 % от общего количества таких продаж.

ООО «Став Трис» реализовывало пищевую соду в пачках по 500 гр. и мешках по 40 кг.

Пачки по 500 гр.: общее количество продаж - 16, из них в 10 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 62,5 % от общего количества таких продаж.

Мешки по 40 кг.: общее количество продаж - 4, из них в 4 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 100 % от общего количества таких продаж.

ООО «Агроресурс» реализовывало пищевую соду в мешках по 40 кг.

Общее количество продаж - 33, из них в 33 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 100% от общего количества таких продаж.

ООО «Каштан - СПб» реализовывало пищевую соду в пачках по 500 гр. и мешках по 40 кг.

Пачки по 500 гр.: общее количество продаж - 24, из них в 21 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 87,5% от общего количества таких продаж.

Мешки по 40 кг.: общее количество продаж - 22, из них в 19 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 86,4% от общего количества таких продаж.

С учетом вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу, что большинством дистрибьюторов в период с января по апрель 2011 года ценовая политика по реализации пищевой соды, определенная ОАО «ЕТК», соблюдалась.

В соответствии со статьей 12 Закона о защите конкуренции допускаются "вертикальные" соглашения между хозяйствующими субъектами, доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает двадцать процентов.

Для установления доли ОАО «Единая торговая компания» на товарном рынке пищевой соды в 2011 году ФАС России был проведен анализ товарного рынка пищевой соды и подготовлен Аналитический отчет от 20.02.2013 № 06-60 (далее – Анализ рынка).

Анализом рынка было уставлено следующее:

Продуктовыми границами исследуемого рынка является – пищевая сода (ГОСТ 2156-76, ОКПД – 24.13.33.120, ТН ВЭД – 2836 300000);

Единственным производителем пищевой соды на территории Российской Федерации является ОАО «Сода» (Республика Башкортостан, г. Стерлитамак).

Пищевая сода, производимая ОАО «Сода», представлена на всей территории Российской Федерации, географическими границами товарного рынка является Российская Федерация;

В состав хозяйствующих субъектов, действовавших на товарном рынке пищевой соды в пределах временного интервала с 01.01.2011 по 31.12.2011, входят:

- единственное на территории Российской Федерации предприятие, осуществляющие производство и поставку пищевой соды – ОАО «Сода» (453122, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Бабушкина, 7);

- предприятия, осуществляющие поставку пищевой соды из-за пределов Российской Федерации;

- компании, реализующие пищевую соду;

- потребители пищевой соды для собственных нужд (например, использующие пищевую соду как сырье в своем производстве);

- ОАО «ЕТК» (453124, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Карла Маркса, д. 101), занимающееся реализацией пищевой соды приобретенной у ОАО «Сода» в период с декабря 2010 года по май 2011 года.

По данным ФТС России объем импорта пищевой соды на территорию Российской Федерации в 2011 составил 7 296 тонн.

По данным ОАО «Сода» в 2011 году данным хозяйствующим субъектом было произведено 105 401 тонна пищевой соды, реализовано на территории Российской Федерации 63 438 тонн, отправлено на экспорт 43 120 тонн.

Таким образом, объем товарного рынка пищевой соды Российской Федерации с учетом импорта в 2011 году составил: 63 438 + 7 296 = 70 734 тонн.

Основным покупателем пищевой соды у ОАО «Сода» на территории Российской Федерации являлось ОАО «ЕТК», которому в 2011 году было поставлено 21 571 тонна.

То есть, доля ОАО «ЕТК» на рынке пищевой соды как покупателя для дальнейшей перепродажи указанного товара на внутреннем рынке Российской Федерации в среднем за 2011 год составила 30,5%.

Таким образом, было установлено, что «вертикальные» Соглашения на рынке пищевой соды, в которых участвовало ОАО «ЕТК» в 2011 году, не могут быть признаны допустимыми в соответствии со статьей 12 Закона о защите конкуренции, так как доля ОАО «ЕТК» на данном рынке в 2011 году превышала 20%.

На заседаниях Комиссии по делу № 1 11/111-12 Ответчики отрицали факт заключения и участия в запрещенных антимонопольным законодательством «вертикальных» соглашениях.

Генеральный директор ООО «Салина Трейд» XXXXXXXXXX пояснил, что на неоднократные обращения в ОАО «ЕТК» о поставках пищевой соды, обществу было отказано и рекомендовано обращаться в ООО «Каштан М». ООО «Салина Трейд» не являлось дистрибьютором ОАО «ЕТК». Относительно обнаруженных в ООО «Салина Трейд» писем пояснил, что в них идет речь о соблюдении ценовой политики по реализации пищевой соды, установленной ОАО «ЕТК».

Комиссией доводы XXXXXXXXXX проверены. Доказательств того, что ООО «Салина Трейд» является дистрибьютором ОАО «ЕТК», участвует в запрещенных антимонопольным законодательством «вертикальных» соглашениях в материалах дела не имеется.

Комиссия решила, что при таких обстоятельствах в действиях ООО «Салина Трейд» не усматривается нарушений антимонопольного законодательства.

Исследовав доказательства по делу № 1 11/111-12, выслушав объяснения ответчиков, Комиссия пришла к выводу о том, что с декабря 2010 года по апрель 2011 года включительно, ОАО «ЕТК», имея долю на товарном рынке бикарбоната натрия не менее 90%, выступало инициатором заключения со своими покупателями дистрибьюторских соглашений, реализация которых приводила или могла привести к установлению цены перепродажи товаров, так как их предметом являлось установление минимальной цены перепродажи пищевой соды расфасованной в пачках по 500 гр. и в мешках по 40 кг. (далее – Соглашения).

Такие Соглашения являются запрещенными антимонопольным законодательством «вертикальными» соглашениями.

Подобные Соглашения были заключены ОАО «ЕТК» с:

ООО «Каштан М» (Соглашение действовало с декабря 2010 года по 30.04.2011 года);

ООО «Каштан СПб» (Соглашение действовало с 30.11.2010 года по 30.04.2011 года);

ООО «Поток» (Соглашение действовало с декабря 2010 года по 30.04.2011 года);

ООО «Селтинг» (Соглашение действовало с 30.11.2010 года по 30.04.2011 года);

ООО «Аргос 2003» (Соглашение действовало с 29.11.2010 года по 30.04.2011 года);

ООО Торговый Дом «СибСоль» (Соглашение действовало с 01.12.2010 по 30.04.2011 года);

ООО «Челябхимпродукт» (Соглашение действовало с декабря 2010 года по 30.04.2011 года);

ООО «Став Трис» (Соглашение действовало с 03.12.2010 по 30.04.2011 года);

ООО «Агроресурс» (Соглашение действовало с 03.12.2010 по 30.04.2011 года);

ООО «Пензенская бакалейная компания» (Соглашение действовало с 30.11.2010 по 30.04.2011 года).

Заключение запрещенных «вертикальных» соглашений и участие в них квалифицируется Комиссией как нарушение пункта 1 части 2 статьи 11 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском Кодексе Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

Правонарушение установлено антимонопольным органом на основании совокупности прямых и косвенных доказательств.

Основания для выдачи Ответчикам предписаний об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения антиконкурентных Соглашений и участия в них отсутствуют в связи с завершением реализации этих Соглашений.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

Признать нарушившими пункт 1 части 2 статьи 11 Закона о защите конкуренции:

ОАО «ЕТК» и ООО «Агроресурс» путем заключения запрещенного «вертикального» соглашения, которое привело к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, и участия в этом соглашении;

ОАО «ЕТК» и ООО Торговый Дом «СибСоль» путем заключения запрещенного «вертикального» соглашения, которое привело к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, и участия в этом соглашении;

ОАО «ЕТК» и ООО «Аргос 2003» путем заключения запрещенного «вертикального» соглашения, которое привело или могло привести к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, и участия в этом соглашении;

ОАО «ЕТК» и ООО «Каштан М» путем заключения запрещенного «вертикального» соглашения, которое привело или могло привести к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, и участия в этом соглашении;

ОАО «ЕТК» и ООО «Каштан СПб» путем заключения запрещенного «вертикального» соглашения, которое привело или могло привести к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, и участия в этом соглашении;

ОАО «ЕТК» и ООО «Пензенская бакалейная компания» путем заключения запрещенного «вертикального» соглашения, которое привело или могло привести к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, и участия в этом соглашении;

ОАО «ЕТК» и ООО «Поток» путем заключения запрещенного «вертикального» соглашения, которое привело или могло привести к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, и участия в этом соглашении;

ОАО «ЕТК» и ООО «Селтинг» путем заключения запрещенного «вертикального» соглашения, которое привело или могло привести к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, и участия в этом соглашении;

ОАО «ЕТК» и ООО «Став Трис» путем заключения запрещенного «вертикального» соглашения, которое привело или могло привести к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, и участия в этом соглашении;

ОАО «ЕТК» и ООО «Челябхимпродукт» путем заключения запрещенного «вертикального» соглашения, которое привело или могло привести к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, и участия в этом соглашении;

Рассмотрение дела в отношении ООО «Салина Трейд» прекратить в связи с отсутствием в действиях данного хозяйствующего субъекта нарушений антимонопольного законодательства.

Предписания об устранении нарушения антимонопольного законодательства по факту заключения и реализации Соглашения ответчикам не выдавать.

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