

**Решение по делу**

**№ 440-ФАС52-ТР-16-02/03-10**

**03 августа 2010 года**

**г. Нижний Новгород**

Резолютивная часть решения оглашена 20 июля 2010 года

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

- Гребнева Ю.Н. - председателя комиссии, заместителя руководителя управления;
- Валитова М.А. - члена комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля;
- Григорян Т. Н. - члена комиссии, главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля,

с участием:

- Пестовой М.Н. - представителя Министерства поддержки и развития малого предпринимательства, потребительского рынка и услуг Нижегородской области по доверенности от 06.05.2010;
- Левичевой Н.В. - представителя ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» (доверенность от 01.01.2010);
- Дериновой И.В. - представителя ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» (доверенность от 12.01.2010);
- Большакова Е.А. - представителя ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» (доверенность от 05.05.2010),

рассмотрев дело в отношении Министерства поддержки и развития малого предпринимательства, потребительского рынка и услуг Нижегородской области (далее – Министерство) по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции», в отношении общества с ограниченной ответственностью «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» (далее – ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия», общество) и Министерства по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона «О защите конкуренции»,

***установила:***

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение Соколовой Ольги Юрьевны, содержащее сведения о факте направления ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» в Правительство Нижегородской области письма с просьбой об оказании содействия в реализации производимой обществом продукции.

К заявлению в антимонопольный орган Соколова О.Ю. приложила письмо Министерства от 02.09.2009 № 303-5604 «О представлении информации», составленное данным органом власти Нижегородской области в связи с обращением ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» и адресованное обществу с ограниченной ответственностью «Калинка».

В связи с этими действиями ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» Соколова О.Ю. просила проверить соблюдение данным обществом требований антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения вышеприведенного обращения Соколовой О.Ю. Нижегородское УФАС России выявило, что ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» направило в адрес Министерства письмо, датированное 14.08.2009. В письме общество просило Министерство оказать в рамках действующего законодательства содействие в достижении соглашения о «представленности» производимой им

продукции в таких торговых сетях, как «Калинка», «Мясновъ», «Хлебторг», «Райцентр НН», ТД «Растяпино», «Точка», ИП Пиногоров.

Как указывает в письме общество, «представленность» в вышеприведенных сетях требует значительных инвестиций со стороны ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия», которые повлекут ухудшение финансовых результатов компании. Также ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» обращает внимание Министерства, что увеличение продаж продукции приведет к увеличению налоговых отчислений в бюджет государства.

Анализируемое обращение общества послужило основанием для подготовки и отправки Министерством обозначенным ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» сетевым организациям писем от 02.09.2009 № 303-5604 «О представлении информации».

Министерство просило своих корреспондентов рассмотреть возможность сотрудничества с ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» и в срок до 07.09.2009 проинформировать о принятом решении.

ООО «Хлебторг» и ООО «Калинка», получив письмо Министерства от 02.09.2009 № 303-5604 «О представлении информации», известили данный орган власти о том, что рассматривается вопрос о сотрудничестве с ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия».

Приведенные обстоятельства указывали на то, что Министерство и ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» могли действовать согласованно, имея общую заинтересованность в реализации производимых обществом безалкогольных напитков на территории Нижегородской области.

Кроме того, предпринятые Министерством меры в ответ на письмо ООО «Кока – Кола ЭйчБиСи Евразия» от 14.08.2009 свидетельствовали о возможном создании определенных преимуществ данному обществу, что, в свою очередь, могло иметь своим результатом недопущение, ограничение, устранение конкуренции на рынке реализации безалкогольных напитков Нижегородской области.

В связи с вышеизложенным Нижегородское УФАС России приказом от 31.03.2010 № 294 возбудило дело о нарушении антимонопольного законодательства для анализа действий ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» и Министерства на соответствие требованиям статей 15, 16 Федерального закона «О защите конкуренции».

На заседании Комиссии представитель Соколовой О.Ю. сообщил, что заявитель оценивает действия Министерства по направлению письма хозяйствующим субъектам с предложением о сотрудничестве с ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» как указания о заключении в приоритетном порядке договоров с данным обществом, что является действием, ведущим к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, прямо запрещенным частью 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции».

Заявитель в письменных пояснениях, приобщенных к материалам дела, приводит свою позицию по рассматриваемым действиям Министерства, которая сводится к тому, что содержащаяся в письме Министерства просьба к хозяйствующим субъектам «рассмотреть возможность сотрудничества» с ООО «Кока-кола ЭйчБиСи Евразия» является однозначным подтверждением заинтересованности Министерства в установлении такими юридическими лицами договорных отношений с конкретным производителем. Кроме этого, Министерство, указывая определенный срок для представления информации о принятых хозяйствующими субъектами решениях в ответ на свои рекомендации, подразумевает возможность последующего реагирования данного государственного органа в рамках имеющихся властных полномочий в зависимости от принятых адресатами письма решений по поставленному вопросу. Это, по мнению заявителя, свидетельствует о намерении Министерства оказывать дальнейшее содействие обществу, что, в свою очередь, нарушает требования статьи 16 Федерального закона «О защите конкуренции».

Министерство факт нарушения части 1 статьи 15, статьи 16 Федерального закона «О защите конкуренции» в действиях данного органа власти Нижегородской области не признает. Согласно пояснениям ответчика Министерство действовало в рамках предоставленных ему действующим законодательством полномочий. Министерство при подготовке и направлении упомянутого письма намеревалось известить адресатов о производителе продукции, действующем на территории Нижегородской области, и при этом руководствовалось пунктами 2.1, 2.7, 3.19 Положения о Министерстве поддержки и развития малого предпринимательства, потребительского рынка и услуг Нижегородской области, утвержденного постановлением Правительства Нижегородской области от 21.09.2005 № 205.

Представители общества на заседании Комиссии пояснили, что ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия», направляя письмо в адрес Министерства с просьбой об оказании содействия, не преследовало цель получения каких-либо преимуществ. ООО «Кока-Кола

ЭйчБиСи Евразия» воспользовалось предоставленным Конституцией Российской Федерации правом на обращение в государственные органы, которое является единственно возможной формой разрешенного взаимодействия юридического лица и государственного органа.

**Заслушав доводы лиц, участвующих в деле, изучив материалы дела, комиссия приходит к следующим выводам.**

Частью 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции» органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) совершать действия, которые приводят или могут привести к ограничению, устранению конкуренции.

Как следует из части 1 статьи 2 Федерального закона «О защите конкуренции», антимонопольное законодательство основывается на положениях Конституции Российской Федерации, а также Гражданском кодексе Российской Федерации.

Пунктом 1 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

При применении указанных правовых норм в совокупности комиссия полагает, что для признания Министерства нарушившим часть 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции» необходимо установить не только формальное вмешательство органа власти субъекта Российской Федерации в отношении хозяйствующих субъектов, но и определить, привели ли (могли привести) такие действия Министерства к неблагоприятным для конкуренции последствиям, устранению соперничества между хозяйствующими субъектами, действующими на рынке, предоставлению преимуществ какому-либо отдельному хозяйствующему субъекту.

В целях выяснения вопросов о том, какой характер носило содержащееся в письме от 02.09.2009 № 303-5604 предложение Министерства о рассмотрении возможности взаимодействия с ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» и каким образом действия Министерства восприняты адресатами (как обязательное указание или информирование о возможности сотрудничества), Управление просило дать пояснения по существу рассматриваемых обстоятельств ООО «Хлебторг», ООО «Калинка», ООО «Точка», ООО Райцентр – НН», ООО ТД «Растяпино», ООО «Мясновъ», ИП Пиногорова С.И.

ООО «Калинка» и ООО «Хлебторг» сообщили, что ими рассматривался вопрос о взаимодействии с ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия», велись переговоры.

ООО «Мясновъ» ответило Нижегородскому УФАС России, что оно не состояло и не состоит в договорных отношениях с ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия», соответственно, продукцию, производимую данным обществом, не реализовало и не реализует.

ООО ТД «Растяпино» пояснило, что рассматриваемое письмо Министерства не получало, а партнерские отношения с ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» прекращены ввиду недобросовестного поведения последнего.

Как следует из письма индивидуального предпринимателя Пиногорова С.И. от 21.04.2010 № 45/10, между индивидуальным предпринимателем и ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» договор заключен более двух лет назад, но за прошедшие два года заказ продукции не производился и не планируется.

Таким образом, исследование ответов перечисленных хозяйствующих субъектов позволяет комиссии заключить, что спорное письмо Министерства не явилось для них обстоятельством для установления (возобновления, изменения) отношений с ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» в рамках конкретных поставочных обязательств.

Из материалов дела усматривается, что между ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» и названными хозяйствующими субъектами до направления письма Министерства были заключены соответствующие договоры поставки, однако организации сетевой торговли отказались от дальнейших закупок продукции ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия», действуя в соответствии и в рамках закрепленного Гражданским кодексом Российской Федерации принципа свободы договора. Письмо Министерства само по себе никак не повлияло на отношения сторон договоров, объем поставок не увеличился. Следовательно, действия Министерства не привели к созданию благоприятных условий деятельности на рынке для ООО «Кока-Кола ЭйчБиСи Евразия» и, значит, не могли иметь своим результатом нарушение установленных частью 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции» запретов.

Статьей 16 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между органами государственной власти субъектов Российской Федерации и хозяйствующими субъектами, а также осуществление ими согласованных действий, если это приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В силу изложенной правовой нормы нарушением антимонопольного законодательства может быть либо соглашение органов государственной власти и хозяйствующих субъектов, выраженное в устной или письменной форме, либо конкретные согласованные действия указанных лиц, которые, вместе с тем, как в первом, так и во втором случае, должны иметь своим результатом неблагоприятные для конкуренции последствия.

Так как выше комиссия пришла к выводу, что в рассматриваемом случае отсутствует ограничение, недопущение, устранение конкуренции (либо возможность наступления таких последствий), требования статьи 16 Федерального закона «О защите конкуренции» ответчиками не нарушены.

По указанным мотивам Комиссия прекращает рассмотрение дела по статье 16 Федерального закона «О защите конкуренции».

С учетом изложенного Комиссия Нижегородского УФАС России, руководствуясь статьями 23, 41, 48 (пунктом 2 части 1), 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

***решила:***

1. Производство по делу № 440-ФАС 52 – ТР-16-02/03-10 в отношении Министерства поддержки и развития малого предпринимательства, потребительского рынка и услуг Нижегородской области о нарушении части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции» прекратить в связи с отсутствием в рассматриваемых действиях данного органа власти Нижегородской области нарушения антимонопольного законодательства.

2. Производство по делу №440-ФАС 52-ТР- 16-02/03-10 в отношении Министерства поддержки и развития малого предпринимательства, потребительского рынка и услуг Нижегородской области, ООО Кока –Кола ЭйчБиСи Евразия» о нарушении статьи 16 Федерального закона «О защите конкуренции» прекратить в связи с отсутствием в рассматриваемых действиях названных лиц нарушения антимонопольного законодательства.

**В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия. Дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.**