

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-04/1005

(извлечение)

г. Кострома,

ул. Калиновская, д. 38

Резолютивная часть решения оглашена «10» июля 2012 г.

В полном объеме решение изготовлено «23» июля 2012 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) рассмотрев дело № 04-04/1005 по признакам нарушения Открытого акционерного общества «ТНК-Ярославль» части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела являются:

служебная записка от 10.01.2012 № СД 465 «О сложившейся ситуации на рынке автомобильного бензина «Нормаль 80» с февраля 2011 г. на территории Костромской области и возбуждении дела в отношении ОАО «ТНК-Ярославль» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

данные ежедневного и еженедельного мониторинга оптовых и розничных цен на нефтепродукты (автомобильные бензины и дизельное топливо), данные по мониторингу имеющихся остатков нефтепродуктов на нефтебазах Костромской области.

При рассмотрении дела Комиссией была получена информация от Открытого акционерного общества «ТНК-Ярославль» (далее – ОАО «ТНК-Ярославль», Общество, Ответчик) и хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц с Открытым акционерным обществом «ТНК-ВР Холдинг» (далее – ОАО «ТНК-ВР Холдинг»), необходимая для принятия обоснованного решения по настоящему делу.

В соответствии с поручением ФАС России, Костромское УФАС России проводит ежедневный и еженедельный мониторинг цен на нефтепродукты по всем видам автомобильного бензина и дизельного топлива. В ходе проведенного анализа по результатам данных мониторингов видно, что с 11 февраля 2011 г. на АЗС, принадлежащих Обществу с ограниченной ответственностью «Костромская

топливная компания» (далее – ООО «Костромская топливная компания»), перестал реализовываться автомобильный бензин марки «Нормаль 80». На АЗС ИП <...> реализация данного вида продукта была прекращена с 3 марта по 28 апреля 2011 г., на АЗС Общества с ограниченной ответственностью «Союз В.Г.В.» с 29 апреля по 4 мая 2011 г.

На основании проведенного анализа по данному факту были запрошены хозяйствующие субъекты, осуществляющие реализацию нефтепродуктов на территории Костромской области. Из представленных ответов ИП <...>, ИП <...>, Общества с ограниченной ответственностью «МИНИ» видно, что основным поставщиком нефтепродуктов ОАО «ТНК-Ярославль» в поставке автомобильного бензина марки «Нормаль 80» указанным хозяйствующим субъектам было отказано с февраля 2011 г.

Костромским УФАС России был проведен анализ конкурентной среды на оптовом рынке автомобильного бензина и дизельного топлива на территории Костромской области за 2011 г., соответствующий требованиям «Порядка проведения анализа состояния конкурентной среды на товарных рынках», утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220.

В результате проведенного анализа установлено следующее:

доля Открытого акционерного общества «Газпромнефть-Ярославль» (далее – ОАО «Газпромнефть-Ярославль») на оптовом рынке автомобильного бензина марки «Нормаль-80» составляет более 40 процентов, но менее 50 процентов;

доля ОАО «ТНК-Ярославль» на оптовом рынке автомобильного бензина марки «Нормаль-80» составляет более 20 процентов, но менее 50 процентов.

Соответственно совокупная доля ОАО «ТНК-Ярославль» и ОАО «Газпромнефть-Ярославль» на оптовом рынке автомобильного бензина марки «Нормаль-80», поставляемого на территорию Костромской области составляет более 60 процентов и соответственно превышает 50 процентов.

В соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение каждого хозяйствующего субъекта из нескольких хозяйствующих субъектов, совокупная доля которых (не более чем трех хозяйствующих субъектов), на соответствующем товарном рынке, превышает 50 процентов, а также превышает доли других хозяйствующих субъектов на указанном товарном рынке.

Доля каждого из указанных хозяйствующих субъектов на оптовом рынке автомобильного бензина марки «Нормаль-80» составляет более 8 процентов.

ОАО «ТНК-Ярославль» является единственным хозяйствующим субъектом, имеющим в собственности на территории Костромской области 6 нефтебаз, 4 из которых действующие с общим объемом суммарной емкости хранения под автомобильный бензин марки «Нормаль-80» 4 000 м³. Соответственно, Общество обладало технической возможностью приобретать и хранить автомобильный бензин марки «Нормаль-80» в объеме достаточном для дальнейшей реализации, в том числе и третьим лицам.

Все хозяйствующие субъекты, закупающие нефтепродукты и в дальнейшем

реализующие их на территории Костромской области, не имеют в своем наличии нефтебазы, а соответственно не имеют возможности для хранения.

ОАО «ТНК-Ярославль» входит в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг» и является его единственным посредником по реализации нефтепродуктов на территорию Костромской области. ОАО «ТНК-ВР Холдинг» осуществляется не только оптовая реализация нефтепродуктов, в состав группы лиц данной нефтяной компании входят хозяйствующие субъекты, добывающие основные объемы нефти и владеющие нефтеперерабатывающими заводами на территории Российской Федерации, то есть является вертикально интегрированной нефтяной компанией (далее – ВИНК). В соответствии с подпунктом «г» пункта 8.2 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, это создает для указанного хозяйствующего субъекта преимущества по сравнению с другими участниками рынка, а также дополнительные барьеры для входа на рынок.

Совокупность указанных обстоятельств свидетельствует о наличии у ОАО «ТНК-Ярославль» возможности оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на рынках нефтепродуктов и затруднять доступ на рынок оптовой реализации нефтепродуктов другим хозяйствующим субъектам.

Автомобильный бензин марки «Нормаль-80» регулируется такими государственными стандартами как ГОСТ 2084-77, ГОСТ Р 51105-97, ТУ 38.001165-2003 и по своим техническим характеристикам относится к низкооктановым автомобильным бензинам. Такие автомобильные бензины как АИ-92, АИ-95 и АИ-98 (их аналоги) по своим техническим характеристикам относятся к высокооктановым автомобильным бензинам. Соответственно учитывая требования статьи 4 Закона о защите конкуренции, автомобильный бензин марки «Нормаль-80» не является взаимозаменяемым товаром с такими автомобильными бензинами как АИ-92, АИ-95 и АИ-98 (их аналоги).

Из представленных данных ОАО «ТНК-Ярославль» следует, что единственным поставщиком Общества является ОАО «ТНК-ВР Холдинг», а отпуск нефтепродуктов осуществляется с ОАО «Славнефть-Ярославльнефтеоргсинтез».

В рассматриваемый период времени поставщик автомобильного бензина марки «Нормаль-80» - ОАО «ТНК-Ярославль» не исполнял свои обязательства по договорам и не отгружал нефтепродукты. Так, в марте 2011 г. ОАО «ТНК-Ярославль» были заключены договоры организации поставок нефтепродуктов (мелкий опт) с хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на мелкооптовом и розничном рынке нефтепродуктов на территории Костромской области. Во вновь заключенном договоре поставки отсутствовали такие существенные условия как: период поставки товара (статья 508 Гражданского кодекса Российской Федерации), наименование и количество товара (пункт 3 статьи 455 Гражданского Кодекса Российской Федерации).

По договору организации поставок нефтепродуктов (мелкий опт) от 2011 г., покупатель обязан оплатить поставщику товар на условиях предоплаты в размере 100 процентов. На основании представленных ОАО «ТНК-Ярославль» актов сверки по итогам 2011 г. с контрагентами известно, что задолженность Общества в пользу контрагентов, осуществляющих дальнейшую реализацию автомобильного бензина «Нормаль-80» на территории Костромской области, составила <...> руб., что указывает на ограничение поставок на рассматриваемом рынке.

В ходе рассмотрения дела Ответчиком были представлены доводы об ограничении поставки автомобильного бензина «Нормаль-80» хозяйствующим субъектам, не входящим в группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг», из-за изменения условий обращения товара на рынке, выразившиеся во введении в действие Технического регламента «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и топочному мазуту», принятого Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.02.2008 № 118 (далее – Технический регламент № 118) что стало причиной существенного сокращения производства автомобильного бензина «Нормаль-80» нефтеперерабатывающими предприятиями группы лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

Данный довод не был принят Комиссией по следующим причинам:

- Техническим регламентом № 118 не ограничивается оборот бензина с октановым числом от 80, что позволяло реализовывать нефтепродукты в течение указанного периода;
- Выпуск продукции второго и третьего экологического класса не являлось препятствием реализация топлива, так как срок запрета на реализацию бензина данных экологических классов был продлен в период нарушения. Второго класса - до 31 декабря 2012 г. (согласно пункта 7 Постановления Правительства Российской Федерации от 7 сентября 2011 г. № 748 «Изменения, которые вносятся в технический регламент «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и топочному мазуту»), а третьего класса - до 31 декабря 2011 г. (согласно пункта 2 Постановления Правительства Российской Федерации от 30.12.2008 № 1076 «О внесении изменений в Постановление Правительства Российской Федерации от 27.02.2008 № 118);
- Информация о продлении сроков действия реализации автомобильного бензина второго экологического класса была доступна неограниченному кругу лиц.

Следовательно, в указанный период у ОАО «ТНК- Ярославль» не было причин для прекращения реализации автомобильного бензина марки «Нормаль-80».

В 2011 г. объем закупаемого Обществом автомобильного бензина марки «Нормаль-80» составил <...> тонн, в то время как в 2010 г. данный объем составлял <...> тонн (закупка топлива снизилась на 48,4 %). В адрес ОАО «ТНК-Ярославль» не поступало писем от ОАО «Славнефть-Ярославльнефтеоргсинтез» о сокращении объемов производства автомобильного бензина марки «Нормаль-80». Также не было официальных писем со стороны ОАО «ТНК-ВР Холдинг» о сокращении объемов поставки автомобильного бензина марки «Нормаль-80», перебоев в поставках автомобильного бензина также не было, поставки производились регулярно. Более того, выпуск автомобильного бензина марки «Нормаль-80» ОАО «Славнефть-Ярославльнефтеоргсинтез» был прекращен в феврале 2012 г. Соответственно, у Общества существовала технологическая возможность осуществлять поставки как на собственные АЗС, так и хозяйствующим субъектам, не входящим в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

Доводы ОАО «ТНК-Ярославль» по обеспечению автомобильным бензином марки

«Нормаль-80» в первую очередь сельхозтоваропроизводителей, покупателей-бюджетников, районы области, где отсутствуют альтернативные источники обеспечения топливом, кроме АЗС Общества, также не принимаются Комиссией так как доля в реализации сельхозпроизводителей составляла в 2010 году всего 11,1% , а в 2011 году – 11,5% .

Таблица.

Схема распределения автомобильного бензина марки «Нормаль-80»
ОАО «ТНК-Ярославль» в 2010 и в 2011 гг.

Наименование показателя	2010 г.		2011 г.	
	Абсолютный показатель, тонн	% от общего закупленного объема АИ-80 в 2010 г.	Абсолютный показатель, тонн	% от общего закупленного объема АИ-80 в 2011 г.
Закупленный объем	<...>	X	<...>	X
Всего реализовано сельхозтоваропроизводителям и бюджетникам	<...>	11,1	<...>	11,5
Всего реализовано на собственные АЗС	<...>	28,7	<...>	55,1
Реализация вне группы лиц	<...>	48,8	<...>	12,2
Всего реализовано АИ-80	<...>	77,5	<...>	67,3

Как видно из приведенных данных, реализация автомобильного бензина «Нормаль-80» ОАО «ТНК-Ярославль» хозяйствующим субъектам вне группы лиц сократилась в 8 раз, а в группе лиц фактически не изменилась, при этом общество обладало достаточными остатками автомобильного бензина марки «Нормаль-80», а именно около <...> тысяч тонн. В том числе остатки автомобильного бензина марки «Нормаль-80» на нефтебазах Костромской области в 2011 г. составляли <...> тонн, в то время как в 2010 г. эта цифра была на 31,1 % меньше. Соответственно, можно сделать вывод о том, что у Общества имелись достаточные остатки автомобильного бензина марки «Нормаль-80», а значит Общество обладало технической возможностью поставить автомобильный бензин контрагентам по договорам поставки за предоплаченное топливо.

Иных доказательств отсутствия экономической или технологической возможности поставок автомобильного бензина марки «Нормаль-80» Ответчиком представлено не было.

Вследствие того, что ОАО «ТНК-Ярославль» не поставлял в адрес хозяйствующих субъектов, осуществляющих дальнейшую реализацию нефтепродуктов через АЗС автомобильный бензин марки «Нормаль-80» на территории Костромской области, были ущемлены интересы участников розничного рынка нефтепродуктов, не входящих в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

Реализация автомобильного бензина марки «Нормаль-80» с АЗС, принадлежащих ОАО «ТНК-Ярославль», где отсутствуют альтернативные источники обеспечения топливом в 2011 г. увеличились на 2,1 % по сравнению к 2010 г., в то время как реализация того же вида топлива с АЗС, где присутствуют хозяйствующие субъекты, не входящие в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг», увеличилась на 22 % по сравнению с 2010 г. В большинстве случаев покупка автомобильного бензина марки «Нормаль-80» была возможна только на АЗС группы ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

Последствием рыночного поведения ОАО «ТНК-Ярославль» стало увеличение доли реализации автомобильного бензина марки «Нормаль-80» через АЗС группы лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг» на территории Костромской области более чем на 15%, при этом существенно сократилась доля независимых хозяйствующих субъектов и усилилась рыночная концентрация розницы, так как доля крупнейшего хозяйствующего субъекта, не входящего в группу лиц ВИНК составляла лишь 4,5%.

При этом с февраля по май 2011 г., а в ряде случаев по сентябрь 2011 г. контрагенты могли приобрести автомобильный бензин марки «Нормаль-80» только у ОАО «ТНК-Ярославль», так как договор с другим поставщиком ОАО «Газпромнефть-Ярославль», согласно предоставленным сведениям был заключен с ИП <...> 11.05.2011 г., с ООО «Костромская топливная компания» - 20.05.2011 г., ИП <...> - 11.05.2011 г., ИП <...> - 20.09.2011 г. в силу сложившейся практики делового оборота и проведения договорной компании существуют преддоговорные отношения. Соответственно ОАО «Газпромнефть-Ярославль» не могло в одностороннем порядке поставить требуемые объемы автомобильного бензина марки «Нормаль-80» хозяйствующим субъектам, не входящим в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг», так как все объемы поставки и реализации были запланированы заранее и под конкретных контрагентов, с которыми у ОАО «Газпромнефть-Ярославль» уже имелись договорные отношения.

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе создание препятствий доступу на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Принципы недопущения экономической деятельности направленной на монополизацию, установлены статьей 34 Конституции Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 4 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства», исходя из системного толкования положений статьи 10 Гражданского Кодекса Российской Федерации, статей 5 и 10 Закона о защите конкуренции для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

Кроме того, в отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

Несмотря на тот факт, что по итогам 2011 г. рентабельность ОАО «ТНК-Ярославль» незначительно уменьшилась по сравнению с 2010 г., результатом этих действий стало существенное повышение розничной доли АЗС ОАО «ТНК-Ярославль» на рынке автомобильного бензина «Нормаль-80» на территории Костромской области. Такими мерами Общество на протяжении 2011 г. вытесняло конкурентов с розничного рынка реализации автомобильного бензина марки «Нормаль-80».

Действия Общества не соответствуют Закону о защите конкуренции, а именно не поставка автомобильного бензина марки «Нормаль-80» хозяйствующим субъектам, не входящим в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг», создали препятствия доступа на товарный рынок автомобильного бензина марки «Нормаль-80» данным хозяйствующим субъектам. Результатом этого явилось то, что «независимые» хозяйствующие субъекты были поставлены в дискриминационные условия по отношению к участникам розничного рынка, входящим в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг», а соответственно были ущемлены в праве реализовывать на розничном рынке автомобильный бензин марки «Нормаль-80» на равных условиях с Ответчиком, тем самым он нарушил пункт 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. Общество не представило доказательств того, что созданные им условия реализации автомобильного бензина марки «Нормаль-80» на территории Костромской области в 2011 г. являлись действиями, соответствующими Закону о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции под дискриминационными условиями понимаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу о необоснованном отказе автомобильного бензина марки «Нормаль-80» хозяйствующим субъектам, не входящим в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг», со стороны ОАО «ТНК-Ярославль», так как данный факт препятствовал входу на данный товарный рынок, тем самым создавал дискриминационные условия. Общество использовало свое доминирующее положение и злоупотребляло им, что является основанием для признания его действий виновными.

Комиссия считает, что приведенные факты свидетельствуют о нарушении ОАО «ТНК-Ярославль» пунктов 8 и 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в создании дискриминационных условий и создании препятствий доступу на товарный рынок хозяйствующим субъектам, не входящим в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг» на рынке автомобильного бензина марки «Нормаль-80» в географических границах Костромской области с февраля 2011 г.

Поскольку выпуск неэтилированного бензина марки «Нормаль-80» заводом изготовителем ОАО «Славнефть-Ярославльнефтеоргсинтез» прекращен с февраля 2012 г. предписание не выдавать.

Комиссия полагает, что принятие настоящего решения и привлечение к

ответственности за нарушение антимонопольного законодательства являются достаточными мерами по установлению и пресечению нарушений антимонопольного законодательства. По данной причине Комиссия считает, что основания применения к ответчику иных мер, определенных частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ОАО «ТНК-Ярославль» пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании дискриминационных условий по отношению к хозяйствующим субъектам, не входящим в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг».

2. Признать факт нарушения ОАО «ТНК-Ярославль» пункта 9 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании препятствий доступа на товарный рынок хозяйствующим субъектам, не входящим в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг» на рынке автомобильного бензина марки «Нормаль-80» в географических границах Костромской области с февраля 2011 г.

3. В связи с прекращением выпуска неэтилированного бензина марки «Нормаль-80» ОАО «Славнефть-Ярославльнефтеоргсинтез» с февраля 2012 г. предписание не выдавать.

4. Передать материалы дела № 04-04/1005 должностному лицу Костромского УФАС России, уполномоченному возбуждать дела об административных правонарушениях, для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в связи с выявленным нарушением Закона о защите конкуренции.

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об

административных
ответственность.

правонарушениях

установлена

административная