

РЕШЕНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 02-03/20-2011

03 ноября 2011 г.

Резолютивная часть решения объявлена 21 октября 2011 года.

Полный текст решения изготовлен 03 ноября 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии:

<...>;

членов Комиссии:

<...>,

рассмотрев в заседаниях 5 апреля, 18 мая, 9 июня, 5 июля, 4 августа, 22 сентября, 6 октября, 20 октября 2011 года дело № 02-03/20-2011 от 16.03.2011, возбужденное по признакам нарушения ОАО «Бурятнефтепродукт» (670024, г. Улан-Удэ, ул. Заовражная, 1) части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

при участии:

от ответчика ОАО «Бурятнефтепродукт» (далее – ОАО «БНП»): <...> представителя по доверенности № 030 от 31.03.2011, <...> представителя по доверенности № 028 от 31.03.2011, <...> представителя по доверенности № 029 от 31.03.2011, <...> представителя по доверенности № 055 от 04.08.2011;

от заинтересованного лица Ассоциации независимых автозаправочных станций Республики Бурятия – <...> представителя по доверенности б/н от 01.03.2011, <...> представителя по доверенности б/н от 01.08.2011,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Бурятского УФАС России 29.12.2010, 14.01.2011, 25.01.2011 в рамках исполнения предписания ФАС России поступило 3 уведомления от ООО «Нефть-Актив» (входит в группу лиц ОАО «НК «Роснефть») о повышении розничных цен на нефтепродукты, реализуемые ОАО «БНП» на территории Республики Бурятия, с 01.01.2011, 18.01.2011, 26.01.2011.

Из анализа информации, представлявшейся ОАО «БНП» в рамках проводимого Бурятским УФАС России по заданию ФАС России еженедельного и ежедневного мониторинга цен на нефтепродукты, за 2010 год и январь – февраль 2011 года, следует, что:

в период с 04.07.2010 по 31.12.2010 года:

- при снижении закупочных цен на бензин А-76(80) на 1,98%, оптовые цены реализации выросли на 2,74%, розничные цены оставались неизменными;
- при росте закупочных цен на бензин марки АИ-92 на 1,12%, оптовые цены реализации выросли на 2,27%, розничные цены выросли на 4,62%;
- при росте закупочных цен на дизельное топливо на 47,06%, оптовые цены реализации на дизельное топливо выросли на 45,79%, розничные выросли на 24,42%;

в период с 01.01.2011 по 27.02.2011 года:

- закупочные цены и оптовые цены реализации на бензин АИ-92 в указанный период оставались неизменными, при этом розничная цена на указанную марку бензина снизилась на 6,08%;
- закупочные цены и оптовые цены реализации на бензин АИ-95 в указанный период оставались неизменными, розничные цены на бензин АИ-95 снизились на 4,61%;
- закупочные цены на дизельное топливо снизились на 13,59%, при этом оптовые цены реализации за этот же период снизились на 9,34%, розничные цены снизились на 13,07%.

Разнонаправленность динамики изменения оптовых и розничных цен ОАО «БНП» на все виды автомобильного бензина и дизельного топлива указывает на признаки злоупотребления хозяйствующего субъекта доминирующим положением, выразившегося в создании дискриминационных условий на рынке оптовой торговли (мелкий опт) автомобильным бензином и дизельным топливом для оптовых покупателей, приобретающих нефтепродукты в Республике Бурятия для последующей реализации через автозаправочные станции (далее – АЗС), что послужило основанием для возбуждения настоящего дела согласно пункту 3 части 1 статьи 39 Закона о защите конкуренции (приказ Бурятского УФАС России от 16.03.2011 № 42).

Представители Ответчика пояснили, что снижение розничной цены в указанный период связано с тенденциями к снижению розничной цены на общероссийском рынке. При этом рост розничной цены на бензин (например, бензин Регуляр-92) в январе 2011 года обусловлен необходимостью реконструкции нескольких АЗС/АЗК, которая предусмотрена бизнес-планом на 2011 год. Вместе с тем, неукоснительное соблюдение мероприятий, указанных в бизнес-плане, не требуется. Снижение розничных цен на бензин произошло в феврале 2011 года во исполнение указания Председателя Правительства Российской Федерации В.В. Путина, данного всем вертикально-интегрированным нефтяным компаниям (далее – ВИНК).

В ходе рассмотрения дела поступило обращение Ассоциации независимых АЗС Республики Бурятия (670023, г. Улан-Удэ, ул. Кабанская, 54Б, далее - Ассоциация), в котором сообщались сведения о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, в связи с этим определением комиссии от 18.05.2011 Ассоциация привлечена к участию в рассмотрении дела № 02-03/20-2011 в качестве заинтересованного лица в соответствии с пунктом 3 части 1, частью 4 статьи 42 Закона о защите конкуренции.

В связи с тем, что представленные Ответчиком и заинтересованным лицом материалы отнесены ими к коммерческой тайне, в настоящем решении показатели хозяйственной деятельности организаций закрываются с пометкой <.....>.

Основными поставщиками нефтепродуктов для ОАО «БНП» являются: ОАО «НК «Роснефть», ООО «РН-Трејдинг», ОАО «Газпромнефть». Как следует из анализа динамики цен за 1 квартал 2011 года, закупочная цена ОАО «БНП» на бензин Регуляр-92 была стабильной и составляла: от поставщика ОАО «НК «Роснефть» - <.....> руб./т, от поставщика ООО «РН-Трејдинг» - <.....> руб./т; соответственно, не менялась и мелкооптовая цена (бензин Регуляр-92 отпускался по цене 27 000 руб./т). При этом с 08.02.2011 на АЗС/АЗК ОАО «БНП» наблюдалось снижение розничной цены, в то время как снижение закупочных цен началось только в марте 2011 года.

Представители Ответчика пояснили, что формирование розничной и мелкооптовой цен не являются взаимосвязанными процессами, каждый из этих процессов является самостоятельным.

Так, в соответствии с установленным порядком формирования розничных цен реализации отдел розничных продаж ОАО «БНП» формирует розничные цены на основании изменения закупочных цен от поставщиков по прямым договорам, либо изменения цен закупки

| | | | | | | | | | | |
|---|---------|---------|---------|---------|---------|---------|---------|---------|---------|---------|
| реализации (прибыль от реализации /выручка, в %) | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | - | - | - |
| Рентабельность продаж от розничной реализации (прибыль от реализации /выручка, в %) | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |

Как следует из пояснений ОАО «БНП», более высокий уровень рентабельности от розничной реализации по сравнению с оптовой реализацией объясняется следующими причинами:

ОАО «БНП» осуществляет розничную реализацию нефтепродуктов через собственную сеть АЗС/АЗК. При этом ежегодно проводится модернизация существующей сети путем реконструкции действующих АЗС и строительства новых АЗК. Для своевременного и полного финансирования данных мероприятий необходимо обеспечить достаточный уровень прибыли в розницу. При реализации нефтепродуктов мелким оптом ОАО «БНП», не имея собственных нефтебаз, использует производственные мощности ООО «Бурят-Терминал», плата за которые предусмотрена в тарифах на услуги по перевалке и хранению нефтепродуктов. Поэтому у ОАО «БНП» нет необходимости поддерживать в мелком опте уровень рентабельности, сопоставимый с розничной реализацией нефтепродуктов. Кроме того, ОАО «БНП» осуществляет мелкооптовую реализацию нефтепродуктов сельхозпроизводителям по ценам, которые ниже рыночных, что снижает рентабельность продаж в целом по опту.

Как следует из устных пояснений представителей Ответчика, снижение прибыли от оптовой реализации нефтепродуктов в апреле-мае 2011 года и апреле-мае 2010 года, вероятно, связано с приобретением на бирже нефтепродуктов по более высокой цене, кроме того, в указанный период возобновляются поставки сельскохозяйственным производителям. Численность работников не увеличилась (возможно, сократилась).

Как следует из пояснений представителя заинтересованного лица, Ассоциация является некоммерческой организацией, созданной для защиты интересов ее членов. В связи с многочисленными обращениями в Ассоциацию её участников о нарушениях Закона о защите конкуренции со стороны ОАО «БНП», Ассоциация обратилась в адрес Бурятского УФАС России. В заявлении заинтересованного лица указано, что приобрести нефтепродукты мелким оптом в Республике Бурятия у иных поставщиков невозможно. Условия договоров Ответчиком не выполняются: не осуществляется продажа согласованного объема нефтепродуктов. Кроме того, в условиях создавшегося в конце апреля 2011 года, в мае 2011 года дефицита нефтепродуктов независимые АЗС вынуждены были приостановить отпуск нефтепродуктов, в то время как АЗС Ответчика работали бесперебойно. По мнению заинтересованного лица, Ответчик, находясь в преимущественном положении, ограничил отпуск нефтепродуктов сторонним организациям и, как следствие, устранил конкурентов.

По мнению Ответчика, развитие розничного рынка реализации нефтепродуктов в 2011 году (строительство АЗС независимыми хозяйствующими субъектами) свидетельствует о том, что количество независимых хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную реализацию нефтепродуктов, не сократилось и, следовательно, ущемление интересов независимых хозяйствующих субъектов на рынке отсутствует.

Представитель заинтересованного лица пояснил, что выставяемые Ответчиком

мелкооптовая и розничная цены на нефтепродукты несоразмерны, что не дает возможности независимым хозяйствующим субъектам выставлять конкурентоспособную цену. Кроме того, многие хозяйствующие субъекты, например ООО «ВСТК», ООО «Востсибпродукт», простаивали без нефтепродуктов.

Ответчик считает, что выставляемые им цены являются разумными, экономически обоснованными. Так, маржа между мелкооптовой и розничной ценами дает возможность независимым хозяйствующим субъектам работать на рынке с прибылью, поскольку их затраты гораздо меньше, чем у ОАО «БНП».

Как следует из устных пояснений представителя заинтересованного лица, ООО «ОйлТрэйдМаркет» (член Ассоциации) обращалось к ОАО «БНП» с письменными заявками на предмет поставки нефтепродуктов в апреле и мае 2011 года. Однако, ОАО «БНП», вместо указанного в заявках объема нефтепродуктов (на апрель 2011 года - бензин Регуляр-92 в количестве от 800 до 1000 т; на май 2011 года - бензин Регуляр-92 в количестве от 800 до 1000 т), поставило нефтепродукты в значительно меньшем объеме (в апреле 2011 года – 281,321 т, в мае 2011 года – 280,788 т).

Ответчик указал, что в заключенном с ООО «ОйлТрэйдМаркет» договоре купли-продажи нефтепродуктов предусмотрена поставка нефтепродуктов, исходя из возможностей Ответчика. Названный договор заключен без протокола разногласий. Кроме того, ООО «ОйлТрэйдМаркет» часто не выбирает запрошенный объем нефтепродуктов, поскольку может приобретать нефтепродукты у других продавцов по более низкой цене.

Представители Ответчика обратили внимание Комиссии на то, что заявленные ОАО «БНП» в ОАО «НК «Роснефть» объемы нефтепродуктов не всегда поставляются ОАО «НК «Роснефть» в полном объеме. В письменных пояснениях Ответчика указано, что между ним и членом Ассоциации – ООО «ОйлТрэйдМаркет» - заключен договор купли-продажи нефтепродуктов от 29.12.2010 № 3030110/0683Д. В соответствии с пунктом 1.1 договора ОАО «БНП» обязуется передать в собственность, а ООО «ОйлТрэйдМаркет» - принять и оплатить нефтепродукты. Наименование, количество и цена нефтепродуктов указывается в счетах продавца на предоплату на основании письменной заявки покупателя, исходя из возможностей продавца (пункт 1.2 договор). Покупатель сообщает продавцу приблизительную потребность в нефтепродуктах не менее чем за 35 дней до начала очередного календарного месяца поставок, путем направления продавцу письменной заявки с указанием даты начала периода поставки нефтепродуктов (пункт 2.1 договора).

Заявку на поставку нефтепродуктов на январь 2011 года ООО «ОйлТрэйдМаркет» не подавало.

Заявки на поставку нефтепродуктов на февраль, март, апрель, май 2011 года не содержат указание на конкретное количество нефтепродуктов.

Так, в заявке на февраль 2011 года испрашивается бензин АИ-92 в количестве от 1500 до 1700 т, АИ-95 – от 100 до 120 т.

В заявке на март 2011 года указывается потребность в АИ-92 в размере 1100-1300 т, АИ-95 – 120-140 т, ДТ зимнее – 1600-1800 т.

Заявки на апрель-май 2011 года: АИ-92 – 800-1000 т, ДТ летнее – 700-900 т (апрель), 800-1000 т (май).

По мнению Ответчика, такие заявки противоречат пункту 2.1 заключенного договора, так как заявка должна содержать ссылку на конкретный объем нефтепродуктов, поэтому подобные заявки нельзя расценивать как заявки, предусмотренные пунктом 2.1 договора. Неопределенность содержания заявок ООО «ОйлТрэйдМаркет» не позволила Ответчику удовлетворить потребность покупателя. Кроме того, поставка нефтепродуктов в апреле-мае 2011 года происходила в условиях дефицита. В связи с дефицитом нефтепродуктов

подлежало исполнению предписание ФАС России от 16.11.2007 № АГ/22023. Пунктом 5 указанного предписания установлено, что при сокращении объемов нефтепродуктов, реализуемых оптом хозяйствующим субъектом, входящим в группу лиц ОАО «НК «Роснефть», и при наличии спроса от хозяйствующих субъектов, не входящих в группу лиц ОАО «НК «Роснефть», осуществлять реализацию нефтепродуктов хозяйствующим субъектам, не входящим в группу лиц ОАО «НК «Роснефть», и хозяйствующим субъектам, входящим в группу лиц ОАО «НК «Роснефть», в тех же соотношениях, которые были до сокращения объемов реализации. ОАО «БНП» исполняло пункт 5 вышеуказанного предписания. В силу названных причин поставка нефтепродуктов ООО «ОйлТрэйдМаркет» не могла осуществляться в полном объеме.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

ОАО «БНП» занимает доминирующее положение на товарных рынках оптовой (мелкий опт) и розничной торговли нефтепродуктами в географических границах Республики Бурятия.

ОАО «БНП» включено по позиции «розничная реализация нефтепродуктов» в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, приказом Бурятского УФАС России от 30.11.2006 № 59 (с изменениями, внесенными приказами Бурятского УФАС России от 29.09.2006 № 68-ПР, от 29.11.2010 № 248) и приказом Бурятского УФАС России от 30.11.2010 № 251 по позиции «оптовая торговля нефтепродуктами» в границах Республики Бурятия.

В рамках рассмотрения данного дела был проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке оптовой торговли бензинами автомобильными и дизельным топливом в Республике Бурятия за 2010 год и январь-февраль 2011 года в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией (далее – Регламент по установлению доминирующего положения), утвержденным приказом ФАС России от 17.01.2007 № 5. Анализ проведен в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок проведения анализа № 220), составлен Аналитический отчет.

По итогам за 2010 год и за январь-февраль 2011 года рынок оптовой реализации (поставки) автомобильного бензина в разрезе марок и дизельного топлива в географических границах Республики Бурятия относится к рынкам с неразвитой конкуренцией.

На основании показателей уровня концентрации товарного рынка, наличия и преодолемости барьеров входа на товарный рынок в пределах определенных географических границ, рынок оптовой реализации автомобильных бензинов и дизельного топлива является высококонцентрированным. На данном рынке действует небольшое количество хозяйствующих субъектов, имеющих незначительные доли, за исключением ОАО «БНП».

В 2010 году ОАО «Бурятнефтепродукт» по объему оптовой (торговли) реализации нефтепродуктов в Республике Бурятия занимало по бензинам А-76 (80), АИ-92, АИ-95, по дизельному топливу доли более 50%.

В январе-феврале 2011 года ОАО «Бурятнефтепродукт» по объему оптовой реализации нефтепродуктов в Республике Бурятия занимает следующие доли: по бензинам А-76 (80), АИ-95 – менее 50%; по бензинам АИ-92, по дизельному топливу – более 50%.

По результатам проведенного анализа установлено доминирующее положение ОАО «БНП» в границах Республики Бурятия по оптовой реализации нефтепродуктов с долей >50% по

марке автомобильного бензина АИ-92 и дизельному топливу.

ОАО «БНП» входит в структуру ВИНК - ОАО «НК «Роснефть».

ОАО «БНП» осуществляет деятельность по розничной и оптовой (мелкий опт) реализации ГСМ на территории Республики Бурятия. В состав Республики Бурятия входят 23 муниципальных района. На территории Республики Бурятия отсутствуют нефтеперерабатывающие заводы, поставка нефтепродуктов осуществляется из других регионов.

Вхождение ОАО «БНП» в ВИНК «Роснефть» даёт преимущество в части гарантированной обеспеченности товаром (нефтепродуктами), так как в случае дефицита нефтеперерабатывающие заводы обеспечивают, прежде всего, собственную розничную сеть АЗС.

Между ОАО «БНП» (Покупатель) и ОАО «НК «Роснефть» (Поставщик) заключены прямые договоры поставок нефтепродуктов с аналогичными условиями: от <.....> № <.....>; от <.....> № <.....>; от <.....> № <.....>.

Так же заключен договор поставки нефтепродуктов между ОАО «БНП» и ООО «РН-Трейдинг» от <.....> № <.....>.

В соответствии с условиями указанных договоров расчеты за нефтепродукты производятся по цене, указанной в дополнительных соглашениях к договорам. В соответствии с дополнительными соглашениями поставка нефтепродуктов осуществляется с Ангарского нефтехимического комбината.

Существует три вида дополнительных соглашений в соответствии которыми:

1. в цену и стоимость товара (автобензины и дизельное топливо) *не включены*: расходы по транспортировке нефтепродуктов от ж/д станции отправления до ж/д станции назначения, указанных в ж/д накладных (квитанциях); агентское вознаграждение за организацию Поставщиком транспортировки нефтепродуктов; а также в случае поставки нефтепродуктов в вагонах - стоимость услуг перевозчика и расходы по возврату порожних цистерн на ж/д станцию.
2. в цену и стоимость товара (автобензины и дизельное топливо) *включены* расходы по транспортировке нефтепродуктов от ж/д станции отправления до ж/д станции назначения, указанных в ж/д накладных (квитанциях); агентское вознаграждение за организацию Поставщиком транспортировки нефтепродуктов; а также в случае поставки нефтепродуктов в вагонах - стоимость услуг перевозчика и расходы по возврату порожних цистерн на ж/д станцию.
3. цена и стоимость товара (автобензины и дизельное топливо) указана на условиях «Франко-емкость ООО «Бурят-Терминал» и включены все расходы Поставщика до момента передачи соответствующего количества нефтепродуктов Покупателю.

С декабря 2009 года ОАО «БНП» частично приобретает нефтепродукты на бирже - ЗАО «Санкт-Петербургская Международная Товарно-сырьевая Биржа».

Учетная политика ОАО «БНП» сформирована в соответствии с принципами, установленными Положением по бухгалтерскому учету «Учетная политика организации» ПБУ 1/2008 утв. приказом Минфина РФ от 06.10.2008 № 106н, а также Корпоративной учетной политикой ОАО «НК «Роснефть».

Показатели деятельности ОАО «БНП» в целом по предприятию представлены в таблице № 2:

Таблица № 2

в тыс. руб.

| п/п № | Показатели | 2009 год | 2010 год | 1 квартал 2011 года |
|-------|--|----------|----------|---------------------|
| 1 | Выручка от продажи товаров | <.....> | <.....> | <.....> |
| 1.1. | от реализации нефтепродуктов | <.....> | <.....> | - |
| 1.2. | от реализации прочих товаров | <.....> | <.....> | - |
| 1.3. | От оказания услуг | <.....> | <.....> | - |
| 2 | Себестоимость проданных товаров, в т.ч.: | <.....> | <.....> | <.....> |
| 2.1. | от реализации нефтепродуктов | <.....> | <.....> | - |
| 2.2. | от реализации товаров | <.....> | <.....> | - |
| 2.3. | прочие | <.....> | <.....> | - |
| 3 | Валовая прибыль | <.....> | <.....> | <.....> |
| 4 | Коммерческие расходы | <.....> | <.....> | <.....> |
| 5 | Управленческие расходы | <.....> | <.....> | <.....> |
| 6 | Прибыль от продаж | <.....> | <.....> | <.....> |
| 7 | Прочие доходы и расходы | <.....> | <.....> | - |
| 8 | Прибыль до налогообложения | <.....> | <.....> | <.....> |
| 9 | Прибыль от обычной деятельности | <.....> | <.....> | <.....> |
| 10 | Чистая прибыль | <.....> | <.....> | <.....> |

Выручка от реализации брутто (без учета НДС) по ОАО «БНП» за 2010 год увеличилась по сравнению с 2009 годом на <.....> руб., т.е. на <.....>%. Выручка от реализации брутто увеличилась за счет:

1. увеличения объемов реализации нефтепродуктов на <.....> руб. или на <.....>%;
2. повышения цен на <.....> руб. или на <.....>%;
3. увеличения прочей реализации товаров на <.....> руб. или на <.....>%;
4. изменения структуры товарооборота – <.....> руб. (-<.....>%).

Себестоимость реализованной продукции в 2010 году по сравнению с 2009 годом увеличилась на <.....>% или на <.....> руб. с <.....> руб. до <.....>. руб. (в т.ч. управленческие расходы в 2010 году по сравнению с аналогичным периодом прошлого года снизились на <.....>%). Затраты на 1 рубль реализованной продукции по сравнению с 2009 годом снизились на <.....> руб. и составили <.....> руб.

По данным бухгалтерского учета, проводимого в ОАО «Бурятнефтепродукт», существует возможность выделять только выручку и покупную стоимость по видам нефтепродуктов. Все остальные расходы, связанные с реализацией нефтепродуктов, в т.ч. переменные (ж/д тариф, перевалка и хранение, доставка нефтепродуктов до АЗС/АЗК) и условно-постоянные затраты (заработная плата, электроэнергия, текущий и капитальный ремонт и т.д.)

учитываются в разрезе статей затрат, но без разбивки по видам нефтепродуктов.

Из Протоколов заседаний Тендерно-ценового комитета от 18.04.2011 № 15, 22.04.2011 № 13, 25.04.2011 № 15/1, 06.05.2011 № 16 следует, что предложено произвести корректировку цен реализации мелким оптом на бензин марок АИ-92, АИ-95 (протокол от 22.04.2011) в связи с повышением закупочных цен. При этом корректировка розничных цен практически не производилась: розничные цены ОАО «БНП», введенные с 10.04.2011 на бензин марки АИ-80, АИ-95, АИ-98 и ДТ (зимнее), не изменялись до 29.05.2011. Исключение составила розничная цена на бензин АИ-92 (с 24.04.2011 – повышение на 50 коп. за 1 л, с 08.05.2011 – на 20 коп. за 1 л).

Как следует из анализа динамики закупочных и оптовых цен реализации на автомобильный бензин и дизельное топливо за 2010 год и январь-февраль 2011 года (представленной в приложении к решению), финансово-экономических показателей, основанных на материалах дела, в рассматриваемый период в действиях Ответчика при формировании оптовых и розничных цен на нефтепродукты отсутствует синхронность, ценовая политика является невязанной, разнонаправленной и противоречит утвержденным правилам формирования цен ОАО «БНП».

Данные Ответчика по мелкооптовой реализации нефтепродуктов представлены в ниже приведенных таблицах.

Таблица № 3

Фактические данные ОАО «БНП» по мелкооптовой реализации нефтепродуктов за 2010 год

| П/П № | Марки бензинов и дизельного топлива | Выручка (без НДС), тыс. руб. | Покупка (без НДС), тыс. руб. | Переменные затраты (ж/д тариф, перевалка, хранение и доставка до АЗС/АЗК), тыс. руб. | Валовый доход, тыс. руб. |
|-------|-------------------------------------|------------------------------|------------------------------|--|--------------------------|
| 1 | Бензин марки А-80 | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 2 | Бензин марки АИ-92 | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 3 | Бензин марки АИ-95 | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 5 | Дизельное топливо (летнее) | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 6 | Дизельное топливо (зимнее) | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 7 | Масла | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 8 | Сельхозпроизводители | <.....> | <.....> | <.....> | -<.....> |
| 7 | ИТОГО | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |

В условно-постоянные затраты за 2010 год включены:

Таблица № 4

| п/п № | Статьи затрат | 2009 год | | 2010 год | |
|-------|---------------|-------------|-----|-------------|-----|
| | | в тыс. руб. | в % | в тыс. руб. | в % |
| | | | | | |

| | | | | | |
|----|---|---------|---------|---------|---------|
| 1 | Сырье и материалы | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 2 | Топливо | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 3 | Энергия | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 4 | Прочие транспортные расходы | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 5 | Зарплата | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 6 | Амортизация | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 7 | Капитальный и текущий ремонт | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 8 | Потери и недостачи в пределах норм | <.....> | <.....> | - | - |
| 9 | Затраты по экологии | <.....> | <.....> | - | - |
| 10 | Коммунальные услуги | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 11 | Расходы по подготовке кадров | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 12 | Расходы по охране труда | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 13 | Лицензирование | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 14 | Содержание ККМ | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 15 | Физико-химические анализы | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 16 | IT-услуги | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 17 | Услуги связи | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 18 | Реклама | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 19 | Услуги по ведению бухгалтерского учета | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 20 | Агентское вознаграждение | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 21 | Арендные платежи | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 22 | Страховые отчисления | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 23 | Услуги охраны | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 24 | Командировочные расходы | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 25 | ЕСН | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 26 | Налог на землю и прочие налоги | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 27 | Прочие расходы | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| | ИТОГО | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| | Прибыль от оптовой реализации нефтепродуктов | <.....> | - | <.....> | - |
| | Рентабельность продаж (прибыль от реализации/выручка, в %) | <.....> | - | <.....> | - |

Из таблицы видно, что наибольшие затраты в 2010 году пришлись на зарплату сотрудника – <.....> % (на <.....> % больше чем в 2009 году), услуги по ведению бухгалтерского учета - <.....> % (на <.....> % больше чем в 2009 году) и единый социальный налог - <.....> % (на <.....> % больше чем в 2009 году).

Прибыль от оптовой реализации в 2010 году по сравнению с 2009 годом снизилась на <.....> % и составила – <.....> тыс. рублей, рентабельность продаж снизилась до <.....> % (в 2009 году – <.....> %).

Фактические данные ОАО «Бурятнефтепродукт» по мелкооптовой реализации нефтепродуктов за 1 квартал 2010 года и 1 квартал 2011 года

Таблица № 5

| П/П № | Марки бензинов и дизельного топлива | Выручка (без НДС), тыс. руб. | | Покупка (без НДС), тыс. руб. | | Переменные затраты (ж/д тариф, перевалка, хранение и доставка до АЗС/АЗК), тыс. руб. | | Валовый доход, тыс. руб. | |
|-------|-------------------------------------|------------------------------|---------------------|------------------------------|---------------------|--|---------------------|--------------------------|---------------------|
| | | 1 квартал 2010 года | 1 квартал 2011 года | 1 квартал 2010 года | 1 квартал 2011 года | 1 квартал 2010 года | 1 квартал 2011 года | 1 квартал 2010 года | 1 квартал 2011 года |
| 1 | 2 | 3 | 4 | 5 | 6 | 7 | 8 | 9 | 10 |
| 1 | Бензин марки А-80 | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 2 | Бензин марки АИ-92 | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 3 | Бензин марки АИ-95 | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 6 | Дизельное топливо (зимнее) | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 7 | Масла | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 8 | Сельхозпроизводители | | | | | | | | |
| 7 | ИТОГО | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |

В условно-постоянные затраты за 1 квартал 2010 года и 1 квартал 2011 года включены следующие статьи расходов:

Таблица № 6

| п/п № | Статьи затрат | 1 квартал 2010 года | | 1 квартал 2011 года | |
|-------|------------------------------|---------------------|---------|---------------------|---------|
| | | в тыс. руб. | в % | в тыс. руб. | в % |
| 1 | Сырье и материалы | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 2 | Топливо | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 3 | Энергия | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 4 | Прочие транспортные расходы | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 5 | Зарплата | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 6 | Амортизация | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 7 | Капитальный и текущий ремонт | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 8 | Коммунальные услуги | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 9 | Расходы по подготовке кадров | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 10 | Расходы по охране труда | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 11 | Лицензирование | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 12 | Физико-химические | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |

| | | | | | |
|----|--|---------|---------|---------|---------|
| 13 | Прочие | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 14 | Услуги связи | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 15 | Услуги по ведению бухгалтерского учета | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 16 | Агентское вознаграждение | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 17 | Арендные платежи | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 18 | Страховые отчисления | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 19 | Услуги охраны | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 20 | Командировочные расходы | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 21 | ЕСН | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 22 | Налог на землю и прочие налоги | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| 23 | Прочие расходы | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| | ИТОГО | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| | Прибыль от оптовой реализации нефтепродуктов | <.....> | - | <.....> | - |
| | Рентабельность продаж (прибыль от реализации/выручка), в % | <.....> | - | <.....> | - |

В 1 квартале 2011 года у ОАО «Бурятнефтепродукт» увеличилась прибыль от оптовой реализации нефтепродуктов на <.....> % по сравнению с 1 кварталом 2010 года. Рентабельность продаж составила <.....> % (в 1 квартале 2010 года - <.....> %).

По итогам работы за 2010 год среднесписочная численность ОАО «Бурятнефтепродукт» по сравнению с 2009 годом уменьшилась на <.....> и составила <.....> человека.

Рентабельность продаж нефтепродуктов в разрезе марок бензина и дизельного топлива за 2009 и 2010 годы от мелкооптовой реализации представлены в таблице № 7:

Таблица № 7

| п/п № | Вид нефтепродуктов | 2009 год, в% | 2010 год, в % |
|-------|----------------------------|--------------|---------------|
| 1 | Бензин А-76(80) | <.....> | <.....> |
| 2 | Бензин АИ-92 | <.....> | <.....> |
| 3 | Бензин АИ-95 | <.....> | <.....> |
| 4 | Бензин АИ-98 | - | <.....> |
| 5 | Дизельное топливо «летнее» | <.....> | <.....> |
| 6 | Дизельное топливо «зимнее» | <.....> | <.....> |
| | ИТОГО | <.....> | <.....> |

Ценообразование любого предприятия заключается в том, что формирование цены предполагает наличие прямой зависимости цены продажи готового продукта от затрат на производство, в том числе затрат, связанных с приобретением исходного сырья, поддержание оптимального уровня цен.

Данные приведённого анализа свидетельствуют об отсутствии прямой зависимости изменения оптовой и розничной цен от изменений закупочной цены. Темпы изменения розничной цены не совпадают с темпами изменения оптовой и закупочной цен. При этом ранее динамика изменения розничных, оптовых цен имела прямую зависимость от изменения закупочной цены. Таким образом, в отсутствие объективных причин для разнонаправленного формирования оптовых и розничных цен на нефтепродукты действия Ответчика квалифицируются как манипуляция ценами, которая создает угрозу существованию иным хозяйствующим субъектам, работающим на рынке нефтепродуктов. Так, другие хозяйствующие субъекты на рынке нефтепродуктов вынуждены приобретать нефтепродукты по оптовым ценам, устанавливаемым Ответчиком в условиях разнонаправленного формирования Ответчиком оптовых и розничных цен на нефтепродукты, в отсутствие привязки к закупочной цене, что приводит к ограничению конкуренции. Отсутствие прямой зависимости изменения Ответчиком оптовой и розничной цен на автомобильный бензин и дизельное топливо от закупочных цен не соответствует законам логики, обычаям делового оборота, общим экономическим принципам формирования цены, принципам разумности.

В Аналитическом отчете отмечается, что, по данным Управления Федеральной службы государственной статистики по Республике Бурятия, вывоз нефтепродуктов за пределы Республики Бурятия в 2010 году не осуществлялся. В 2010 году по сравнению с 2009 годом прекратили деятельность на рынке оптовой реализации нефтепродуктов следующие организации: ИП Купин, ООО «Восточный регион» и ООО «Нефтеторг». За период с января по февраль 2011 года не занимались оптовой реализацией нефтепродуктов 3 хозяйствующих субъекта, ранее работавшие на этом рынке: ООО «Хил-Сервис», ООО «Сиб-Лайн» и ООО «Веса».

Как указывалось сторонами по делу и сообщалось в российских и республиканских СМИ, в период с апреля по май 2011 года имело место быть наличие дефицита на рынке оптовой реализации нефтепродуктов на всей территории Российской Федерации или, по крайней мере, во многих регионах страны (обстоятельство, в равной степени влияющее на все хозяйствующие субъекты на этом рынке). При таком обстоятельстве в преимущественном положении находилось единственное предприятие в республике – ОАО «БНП», у которого (как показывают данные проводимого УФАС мониторинга поставок нефтепродуктов) было в этот период достаточное количество нефтепродуктов (на уровне сопоставимых периодов прошлого - 2010 года). ОАО «БНП» воспользовавшись преимущественным и доминирующим положением (позволяющим ему оказывать влияние на общие условия обращения и на оптовом, и на розничном рынках) ограничило отпуск нефтепродуктов хозяйствующим субъектам, приобретающим нефтепродукты мелким оптом для последующей реализации через АЗС, одновременно с этим реализовав большую часть нефтепродуктов, при возникшем ажиотажном и, следовательно, повышенном спросе, через свои АЗС/АЗК. В результате, на некоторых АЗС независимых владельцев в районах республики, в т.ч. в г. Улан-Удэ, в отдельные периоды мая были законсервированы бензоколонки; данные факты зафиксированы в актах и сфотографированы Республиканской службой по потребительскому рынку и имеются в материалах дела, об этом также поступали письменные и устные обращения владельцев АЗС (зарегистрированные в УФАС в журналах входящей корреспонденции и учета обращений граждан).

Объемы поставок нефтепродуктов в Республику Бурятия в адрес ОАО «БНП» по договорам поставок и приобретенных на бирже в апреле – мае 2011 года были больше по сравнению с апрелем – маем 2010 года:

| Период | Объемы поставок нефтепродуктов для ОАО «БНП», т | | | |
|------------------|---|---------------|---------|-------------------|
| | АИ-92 | АИ-95 | АИ-98 | Дизельное топливо |
| Апрель 2011 года | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| Апрель 2010 года | <.....> | <.....> | - | <.....> |
| Рост, % | 48,34 | 100,74 | | 11,75 |
| Май 2011 года | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| Май 2010 года | <.....> | <.....> | - | <.....> |
| Рост, % | 59,38 | 103,11 | | 13,53 |

При этом, согласно представленным ОАО «БНП» данным, объемы отпуска нефтепродуктов для своей розничной сети составили в указанный период:

| Период | Объемы отпуска нефтепродуктов для своей розничной сети ОАО «БНП», т | | | |
|------------------|---|---------------|---------------|-------------------|
| | АИ-92 | АИ-95 | АИ-98 | Дизельное топливо |
| Апрель 2011 года | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| Апрель 2010 года | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| Рост, % | 47,7 | 117 | 32 | 35,93 |
| Май 2011 года | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| Май 2010 года | <.....> | <.....> | <.....> | <.....> |
| Рост, % | 85,97 | 139,87 | 100,05 | 63,93 |

Как следует из приведенных данных: в период апрель – май 2011 года произошел значительный рост объемов реализации нефтепродуктов через собственную розничную сеть. Так, на бензин марки АИ-95 в мае 2011 года объемы реализации увеличились более чем в 2 раза (на 139,87 %), а на бензин АИ-98 – в 2 раза (100,05 %).

Объемы оптовой реализации нефтепродуктов – продажи ОАО «БНП» сторонним организациям мелким оптом - в сопоставимый период составили: в апреле на АИ-92 увеличились на 84,12 %, в мае понизились на 57,06 %; в апреле на АИ-95 увеличились на 63,96 %, в мае – понизились на 60,04 %; в апреле на дизельное топливо – увеличились на 25,41 %, в мае произошел рост в 8,1 раза:

| Период | Объемы реализации нефтепродуктов ОАО «БНП» мелким оптом, т | | |
|------------------|--|--------------|-------------------|
| | АИ-92 | АИ-95 | Дизельное топливо |
| Апрель 2011 года | <.....> | <.....> | <.....> |
| Апрель 2010 года | <.....> | <.....> | <.....> |
| Рост, % | 84,12 | 63,96 | 25,41 |
| Май 2011 года | <.....> | <.....> | <.....> |

| | | | |
|---------------|---------------|---------------|------------------------|
| Май 2010 года | <.....> | <.....> | <.....> |
| Рост, % | -57,06 | -60,04 | Рост в 8,1 раза |

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) 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 дискриминационных условий.

В соответствии с пунктом 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационными условиями признаются 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, действия ОАО «БНП», выразившиеся в манипулировании оптовыми и розничными ценами на нефтепродукты в отсутствие прямой зависимости от закупочной цены, создании условий продажи нефтепродуктов, при которых ОАО «БНП» было поставлено в неравное положение по сравнению с другими участниками рынка, квалифицируются как злоупотребление доминирующим положением (часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции).

Кроме того, в адрес Бурятского УФАС России поступило ходатайство от 18.10.2011 от Ассоциации, в котором указывается на члена Ассоциации – ООО Торговая Компания «ЭнергоРесурс», заключившего с Ответчиком договор купли-продажи нефтепродуктов № 3030111/0351Д. ООО Торговая Компания «ЭнергоРесурс» направило в июле 2011 года в адрес Ответчика на рассмотрение и подписание письмом (исх. от 14.07.2011 № 14-07/11-01) дополнительные соглашения к договору купли-продажи нефтепродуктов № 3030111/0351Д, оставшиеся без ответа. Отметка о своевременном получении письма ОАО «БНП» (реквизиты) имеются.

В письме содержалась просьба о подписании направленных дополнительных соглашений (приложения №№ 1, 2), в которых предложено ОАО «БНП» урегулировать наименование и количество поставляемой продукции, а также период поставки. ООО Торговая Компания «ЭнергоРесурс» просила сообщить о результатах рассмотрения предложения в течение 30 дней.

Однако на момент рассмотрения дела ответа на свое обращение ООО Торговая Компания «ЭнергоРесурс» так и не получило. По мнению заинтересованного лица, условия, содержащиеся в договорах купли-продажи нефтепродуктов, заключенных по типовой форме, являются выгодными исключительно для Ответчика, а его контрагентов ставят в зависимое положение. Так, в соответствии с пунктом 2.2 договора согласованный для поставки объем продукции устанавливается в счетах продавца, выставляемых не позднее, чем за три календарных дня до начала периода поставки, указанного в заявке покупателя. Пунктом 1.2 договора установлено, что наименование, количество и цена поставляемой продукции указывается в счетах продавца на предоплату на основании письменной заявки покупателя согласно пунктам 2.1 и 2.2 договора, исходя из возможностей продавца. Таким образом, предмет договора – предмет поставки не является согласованным до момента выставления счета продавцом. Помимо этого, наименование, количество и цена поставляемой продукции указываются, исходя из возможностей продавца. Установленный договором порядок приводит к тому, что покупатель, заблаговременно планируя наименование и объем подлежащей поставке продукции, рассчитывает её приобрести у Ответчика, не направляя заявки другим поставщикам нефтепродуктов. При этом наименование и количество поставляемой продукции покупатель узнает непосредственно перед началом поставки – не менее чем за 3 дня. За это время невозможно приобрести

продукцию у других поставщиков, поскольку согласование наименования и количества нефтепродуктов со всеми поставщиками происходит заблаговременно.

Как следует из материалов настоящего дела и пояснений Ответчика, поставка нефтепродуктов осуществляется на основании заключенных договоров купли-продажи нефтепродуктов. Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 2.1 договоров купли-продажи нефтепродуктов, заключенных ОАО «БНП» с покупателями по типовой форме, Покупатель сообщает Продавцу **приблизительную потребность** в продукции не менее чем за 35 (тридцать пять) дней до начала очередного календарного месяца поставок, путем направления Продавцу письменной заявки с указанием даты начала периода поставки Продукции. Пунктом 1.2 договора установлено, что наименование, количество и цена поставляемой продукции указываются в счетах продавца на предоплату на основании письменной заявки покупателя согласно пунктам 2.1 и 2.2 договора, исходя из возможностей продавца.

В соответствии со статьей 454 ГК РФ по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Частью 3 статьи 455 ГК РФ установлено, что условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

В соответствии со статьей 457 ГК РФ срок исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю определяется договором купли-продажи, а если договор не позволяет определить этот срок, в соответствии с правилами, предусмотренными [статьей 314](#) настоящего Кодекса. Договор купли-продажи признается заключенным с условием его исполнения к строго определенному сроку, если из договора ясно вытекает, что при нарушении срока его исполнения покупатель утрачивает интерес к договору.

Продавец вправе исполнять такой договор до наступления или после истечения определенного в нем срока только с согласия покупателя.

Как следует из анализа договоров, заключаемые Ответчиком договоры купли-продажи не позволяют определить ни количество товара, ни срок поставки. В пунктах 1.2 и 2.1 договоров говорится о неопределенном количестве нефтепродуктов и согласование объемов поставляемой продукции по факту отсутствует, поскольку Ответчик в одностороннем порядке устанавливает в счетах на предоплату то количество нефтепродуктов, которое посчитает необходимым. ОАО «БНП», заключая со своими контрагентами такие договоры, имеет возможность, ссылаясь на пункт 1.2 договора, поставлять такое количество нефтепродуктов, которое сочтет необходимым, лишая своих контрагентов права планировать их финансовую и хозяйственную деятельность (независимые хозяйствующие субъекты вынуждены торговать тем количеством нефтепродуктов, которое поставит им Ответчик). Так, заключаемые договоры не соответствуют требованиям ГК РФ в части отсутствия существенного условия о количестве товара и периода поставки.

Отсутствие возможности определения количества поставляемой продукции дает возможность Ответчику влиять на условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Статья 421 ГК РФ предусматривает свободу договора. Но частью 1 статьи 422 ГК РФ уточняется, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными нормативными актами.

Как следует из устных пояснений представителя заинтересованного лица, ООО «ОйлТрэйдМаркет» (член Ассоциации) обращалось с письменными заявками на апрель и май 2011 года к Ответчику на предмет поставки нефтепродуктов. Однако ОАО «БНП» вместо

указанного в заявках объема нефтепродуктов (на апрель 2011 года бензин Регуляр-92 в количестве от 800 до 1000 т; на май 2011 года бензин Регуляр-92 в количестве от 800 до 1000 т) поставило нефтепродукты в меньшем объеме (в апреле 2011 года – 281,321 т, в мае 2011 года – 280,788 т).

По мнению Ответчика, такие заявки противоречат пункту 2.1 заключенного договора, так как заявка должна содержать ссылку на конкретный объем нефтепродуктов, поэтому подобные заявки нельзя расценивать как заявки, предусмотренные пунктом 2.1 договора. Неопределенность содержания заявок ООО «ОйлТрейдМаркет» не позволила Ответчику удовлетворить потребность покупателя.

При этом Ответчик игнорирует пункт 2.1 договора купли-продажи нефтепродуктов, в соответствии с которым Покупатель сообщает Продавцу **приблизительную потребность** в продукции не менее чем за 35 (тридцать пять) дней до начала очередного календарного месяца поставок, путем направления Продавцу письменной заявки с указанием даты начала периода поставки Продукции.

Из рассматриваемого случая однозначно следует, что практика заключения подобных договоров, не позволяющих определить подлежащий поставке товар, его количество, срок поставки, дает возможность Ответчику самостоятельно определять количество поставляемого товара, срок поставки и, тем самым, ставить своих контрагентов в экономически зависимое положение и, соответственно, влиять на условия обращения нефтепродуктов на рынке их реализации. Более того, игнорируя предложение ООО Торговая Компания «ЭнергоРесурс» об изменении условий типового договора купли-продажи нефтепродуктов, Ответчик навязывает невыгодные для контрагента условия договора.

О нелигитимности договоров купли-продажи нефтепродуктов, отсутствии возможности подписать с ОАО «БНП» договоры на иных условиях, говорилось независимыми владельцами АЗС и на рабочем совещании у Заместителя Председателя Правительства Республики Бурятия, проведенном по их обращениям 25 мая 2011 года.

ОАО «БНП» входящее в структуру ВИНК ОАО «НК Роснефть» имеет возможность поддерживать высокий общий уровень рентабельности продаж (опт+розница) несмотря на снижение рентабельности оптовых продаж. Более того, доминирующее положение ОАО «БНП» на розничном и оптовом рынках реализации нефтепродуктов в Республике Бурятия позволяет ему управлять рентабельностью независимых операторов в свою пользу, т.е. снижать ее у конкурентов путем установления высоких оптовых (отпускных) цен и низких розничных цен на нефтепродукты.

ООО «ОйлТрейдМаркет», в результате недопоставок в апреле 2011 года ОАО «БНП» нефтепродуктов в нарушение условий заключенного договора при несоответствии заявленных объемов фактически отпущенным, понесло убытки (согласно представленным в УФАС расчетам) в размере 250 770 руб.

В свою очередь, ООО «ВСТК» в связи с недопоставками ООО «ОйлТрейдМаркет» заявленных объемов нефтепродуктов в соответствии с действующим договором вынуждено было приостановить реализацию нефтепродуктов через АЗС в период с 13.05.2011 по 29.05.2011, что привело к возникновению убытков в размере 1 991 500 руб. (согласно представленной в УФАС информации).

Таким образом, в рамках рассматриваемого дела, Комиссии известно, по крайней мере, о двух фактах ограничения конкуренции хозяйствующих субъектов в результате неправомερных действий ОАО «БНП».

При всех изложенных обстоятельствах Комиссия пришла к выводу, что действия ОАО «БНП», выразившиеся в манипулировании оптовыми и розничными ценами на нефтепродукты в отсутствие прямой зависимости от закупочной цены и навязывании контрагентам

невыгодных условий договоров купли-продажи нефтепродуктов, являются злоупотреблением доминирующим положением в части создания дискриминационных условий для хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на оптовом рынке (мелкий опт) реализации нефтепродуктов, в том числе приобретающих ГСМ для последующей реализации через АЗС/АЗК (пункт 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции).

Основания для прекращения рассмотрения дела отсутствуют.

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

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «БНП», выразившиеся в манипулировании оптовыми и розничными ценами на нефтепродукты в отсутствие прямой зависимости от закупочной цены и навязывании контрагентам невыгодных условий договоров купли-продажи нефтепродуктов, нарушением пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать ОАО «Бурятнефтепродукт» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением, в части создания дискриминационных условий для хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на оптовом рынке (мелкий опт) реализации нефтепродуктов, в том числе приобретающих ГСМ для последующей реализации через АЗС/АЗК, (пункт 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции), а именно:

2.1. формировать оптовые и розничные цены на нефтепродукты в прямой зависимости от закупочных цен с учетом затрат, связанных с реализацией и обеспечением прибыли;

2.2. внести изменения в действующие договоры купли-продажи нефтепродуктов путем внесения в них существенных условий о наименовании, количестве и периодах поставки нефтепродуктов.

3. Основания для принятия иных мер по пресечению или устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также по обеспечению конкуренции, отсутствуют.

4. Направить настоящее решение Комиссии должностному лицу, уполномоченному на составление протокола об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена статьёй 14.31. КоАП РФ.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 02-03/20-2011

03.11.2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии:

<...>,

членов Комиссии:

<...>,

руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 50 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 03.11.2011 по делу № 02-03/20-2011 о нарушении ОАО «Бурятнефтепродукт» (670024, г. Улан-Удэ,

ул. Заовражная, 1) пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Бурятнефтепродукт» **в срок не позднее 30 декабря 2011 года** прекратить нарушение пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в манипулировании оптовыми и розничными ценами на нефтепродукты в отсутствие прямой зависимости от закупочной цены и навязывании контрагентам невыгодных условий договоров купли-продажи нефтепродуктов, и совершить следующие действия, направленные на обеспечение конкуренции и устранение последствий нарушения антимонопольного законодательства, а именно:
 - а. формировать оптовые и розничные цены на нефтепродукты в прямой зависимости от закупочных цен с учетом затрат, связанных с реализацией и обеспечением прибыли;
 - б. внести изменения в действующие договоры купли-продажи нефтепродуктов путем внесения в них существенных условий о наименовании, количестве и периодах поставки нефтепродуктов;
2. О выполнении настоящего предписания сообщить в письменном виде в адрес Бурятского УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

