

РЕШЕНИЕ

по делу № 14/А-11-2018

г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена «17» октября 2018 г.
полном объеме решение изготовлено «24» октября 2018 г.

В

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

Члены комиссии: <...>;

<...>;

<...>;

<...>;

При видении аудиозаписи заседания комиссии,

при участии:

- <...> – представителя департамента сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Кемеровской области (доверенность от 15.10.2018 г. б/н);

- <...> - представителя АО «Данон Россия» (доверенность от 29.05.2018 № 54 АА 2903395);

- <...> – представителя АО «Данон Россия» (доверенность от 23.03.2018 № 50 АБ 1079772);

- <...> – представителя ООО №МПО «Скоморошка» (доверенность от 09.11.2017 г. № 3),

Рассмотрев дело № 14/А-11-2018, возбужденное по признакам нарушения АО «Данон Россия» (127015, г. Москва, ул. Вятская, д. 27, стр. 13-14; ИНН 7714626332) в лице филиала молочного комбината «Кемеровский» АО «Данон Россия» (650070, г. Кемерово, ул. Тухачевского, 54), ООО «МПО «Скоморошка» (650055, г. Кемерово, пр. Кузнецкий, 99; ИНН 4213003797), ООО «Трансмилк» (650070, г. Кемерово, 142-й проезд, 1; ИНН 4205310160) пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

28.02.2018 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило заявление департамента сельского хозяйства и перерабатывающей промышленности Кемеровской области (далее – Департамент) о наличии в действиях хозяйствующих субъектов, осуществляющих переработку молока сырого (филиал молочного комбината «Кемеровский» АО «Данон Россия» и ООО «МПО «МПО

«Скоморошка») признаков нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в снижении закупочных цен на сырое молоко с 01.03.2018 г.

25.04.2018 г. приказом Кемеровского УФАС России № 65 возбуждено дело № 14/А-11-2018 по признакам нарушения АО «Данон Россия» в лице филиала молочного комбината «Кемеровский» АО «Данон Россия» (далее – АО «Данон»), ООО «МПО «Скоморошка» и ООО «Трансмилк» пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении соглашения, которое привело к снижению закупочных цен на сырое молоко.

Определением от 04.05.2018 г. рассмотрение дела № 14/А-11-2018 о нарушении антимонопольного законодательства было назначено на 30.05.2018 г. на 14 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, 5. К участию в рассмотрении дела в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах привлечены: ИП <...>, ООО «Весна», ООО «Тарасовское», ИП <...>. Копии определения были направлены в адрес лиц участвующих в деле заказными письмами.

30.05.2018 г. на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представитель АО «Данон» заявил ходатайство о рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства в закрытом режиме, в связи с тем, что при рассмотрении дела будет оглашена информация, являющаяся коммерческой тайной.

Комиссией Кемеровского УФАС России ходатайство удовлетворено.

30.05.2018 г. на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представитель ООО «Трансмилк» пояснил, что занимается разведением крупного рогатого скота и производством сырого молока, также посреднической деятельностью по закупкам и реализацией сырого молока между производителями и заводами. В рамках договора поставки молока, заключенного между АО «Данон» и ООО «Трансмилк» все сырое молоко ООО «Трансмилк» реализует АО «Данон». В феврале 2018 г. АО «Данон» аправило в адрес ООО «Трансмилк» протокол согласования цены на поставляемое молоко, в соответствии с которым с 01.03.2018 г. базовая цена составляет 15,00 руб./кг. Подробные пояснения предоставлены в материалы дела (вх. от 17.05.2018 № 3301).

30.05.2018 г. представители АО «Данон» пояснили, что соглашение о снижении закупочных цен на сырое молоко между АО «Данон» и ООО «МПО «Скоморошка» отсутствует. АО «Данон» считает снижение средних закупочных цен на молоко сырое, закупаемое в Кемеровской области обоснованным ввиду сложившейся ситуации на рынке закупки сырого молока в Российской Федерации. В 2017 г. усилилось снижение потребления молочной продукции на 4 % (2017 г. к 2016 г.), при этом объем производства сырого молока сельхозпредприятиями вырос на 3,9 %. Одновременно, при росте производства сырого молока, среднегодовая цена на него росла высокими темпами (за период 2013 по 2017 г.г. цена повысилась на 55 %). Соответственно, зимой 2017-2018 г. снижение можно рассматривать как естественную коррекцию цены, в условиях сокращения спроса и роста предложения сырого молока на рынке. Рост производства сырого молока в течение определенного времени не отражался на его цене благодаря увеличению стоков стратегического сырья: излишки молока, не востребованные переработкой, для производства свежей продукции, перерабатывались в сухое молоко, масло и

сыр. В результате стоки стратегического сырья переполнены: запасы сухого молока в январе 2018 г. превысили запасы по сравнению с таким же периодом в 2017 г. в 2,5 раза, масла – более чем в 1,5 раза, сыра – в 1,4 раза. Это снижает спрос на сырое молоко в сегменте переработки в биржевые продукты и оказывает влияние на потребность предприятий в сыром молоке для производства готовой продукции. Таким образом, высокие запасы дополнительно «давят» на рынок и цену молока – сырья. В перерасчете на сырое молоко, стратегические запасы в настоящее время составляют около 1 млн. тонн, что близко к месячному объему производства молока сельхозпредприятиями, около 7 % годового производства. По данным Росстата, средняя цена на сырое молоко в Российской Федерации росла до января 2018 г., в январе начала снижаться (24,84 руб./кг на 0,6 % к декабрю 2017 г.), что нетипично для данного сезона. В январе 2018 г. уровень цен снизился по отношению к январю 2017 г. на 2,4 %.

30.05.2018 г. представители ООО «МПО «Скоморошка» на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России пояснили, что в текущем году увеличение надоев, а соответственно и объем поставляемого сырого молока началось с конца января. Предприятие вынуждено было изыскивать дополнительный объем оборотных денежных средств, для оплаты увеличившегося объема поставок сырого молока. Избыток готовой продукции складировался, не возвращая денежные средства предприятию, необходимые для оплаты затрат предприятия. Кроме того, изменение цен на закупку сырого молока в феврале-марте 2018 г., также было вызвано обращениями торговых сетей о предоставлении скидок на поставляемую продукцию, производимую предприятием. Торговые сети обосновывали свое требование о снижении цен на молочную продукцию тем, что на рынке молочной продукции в Российской Федерации переизбыток молока, и в случае невозможности предоставления скидок, торговые сети будут вынуждены закупать молочную продукцию у производителей из других регионов по более выгодной цене.

30.05.2018 г. на заседании Комиссии Кемеровского УФАС России представитель ИП <...> пояснил, что 20.02.2018 г. по электронной почте было получено письмо от АО «Данон» с протоколом согласования цены на поставляемое молоко. Согласно данному протоколу с 01.03.2018 г. базовая цена на молоко сырое составит 15 руб./кг. Снижение закупочных цен для ИП <...> объяснено со стороны АО «Данон» логистикой – большое расстояние для вывоза при незначительных объемах. Для ряда предприятий АО «Данон» оставило цены прежними.

30.05.2018 г. Комиссией Кемеровского УФАС России по результатам рассмотрения дела № 14/А-11-2018 было установлено, что ООО «Трансмилк» не являясь переработчиком сырого молока, зависит от закупочных цен, устанавливаемых молочными перерабатывающими заводами.

Определением от 30.05.2018 г. о прекращении участия ответчика по делу в рассмотрении дела № 14/А-11-2018 участие в деле ООО «Трансмилк» в качестве ответчика было прекращено. Копии определения направлены в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела заказными письмами.

30.05.2018 г. Комиссией Кемеровского УФАС России по результатам рассмотрения дела № 14/А-11-2018 было установлено, что имеющихся доказательств недостаточно для полного и всестороннего рассмотрения дела.

Определением от 30.05.2018 г. рассмотрение дела № 14/А-11-2018 было отложено. Копии определения направлены в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела заказными письмами.

Определением от 03.08.2018 г. срок рассмотрения дела № 14/А-11-2018 был продлен до 04.02.2019 г.

Уведомлением о назначении даты и времени рассмотрения дела от 04.10.2018 № 05/9441 рассмотрение дела № 14/А-11-2018 назначено на 17.10.2018 г. на 14 часов 00 мин. Копии уведомления были направлены в адрес лиц участвующих в деле заказными письмами.

17.10.2018 г. представитель Департамента пояснила, что у ООО «МПО «Скоморошка» средние закупочные цены на молоко сырое увеличились, с 17,27 руб./кг до 21,51 руб./кг, у АО «Данон» продолжается снижение закупочных цен. В материалы дела были переданы данные о средних закупочных ценах ООО «МПО «Скоморошка» и АО «Данон» за период с 05.10.2018 г. по 11.02.2018 г., за 11.06.2018 г. и за период с 08.10.2018 г. по 14.10.2018 г. Кроме того, представитель Департамента добавила, что закупочные цены на молоко сырое в начале 2018 г. снижались на территории всей Российской Федерации, при этом средние закупочные цены в Кемеровской области были выше, чем в целом по России.

Изучив материалы дела № 14/А-11-2018, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее:

АО «Данон» (Покупатель) заключены договоры поставки сырого молока с Поставщиками:

- Договор № DR-KMR-10949/17 от 01.01.2018 с СПК «Пичугинский»;
- Договор № DR-KMR-11175/17 от 01.01.2018 с ГК(Ф)Х Росликовым С.В.;
- Договор № DR-KMR-10946/17 от 01.01.2018 с ООО «СельхозАгроСервис»;
- Договор № DR-KMR-10950/17 от 01.01.2018 с ИП Тарасовой Т.А.;
- Договор № DR-KMR-11335/17 от 01.01.2018 с ООО «Трансмилк»;
- Договор № DR-KMR-12705/16 от 01.01.2017 с ЗАО «Ударник Полей»;
- Договор № DR-KMR-11738/17 от 01.01.2018 с ООО «Чебулинское».

Вышеуказанные Договоры имеют типовую форму.

Согласно пункту 5.5 Договора каждая из сторон вправе инициировать изменение цены поставляемого молока.

Сторона, выступившая с инициативой изменения ранее согласованной цены, указанной в протоколе согласования цены, направляет другой стороне уведомление по форме, приведенной в приложении № 4.2 к настоящему договору, и протокол согласования цены (приложение № 4.1 к Договору) с указанием измененной цены и предполагаемой даты начала ее действия (дата изменения цены) не позднее, чем за 7 рабочих дней до даты изменения цены, указанной в уведомлении и протоколе (пункт 5.5.1 Договора).

В случае получения стороной, выступившей с инициативой изменения цены, ответа о несогласии другой стороны с изменением цены, действие настоящего договора автоматически прекращается со дня предполагаемого изменения цены, указанного в уведомлении и протоколе, на основании полученного стороной письменного отказа от поставок молока по измененной цене (пункт 5.5.4 Договора).

АО «Данон» в адрес Кемеровского УФАС России предоставлены протоколы согласования цены на поставляемое молоко к вышеуказанным Договорам.

Даты изменения цены и цены приведены в Приложении № 1 к настоящему Решению. В Приложении № 1 так же приведены средневзвешенные цены закупки сырого молока.

Письмом (вх. от 21.05.2018 г. № 3340), направленным в адрес Кемеровского УФАС России АО «Данон» сообщило, что в адрес Поставщиков уведомления, составленные по форме № 4.2, являющейся приложением к договорам поставки, не направлялись.

По информации, предоставленной АО «Данон» в адрес Кемеровского УФАС России (вх. от 25.06.2018 № 4131) в 2016 г. производство сухого обезжиренного молока осуществляло АО «Маслодельный комбинат Чановский» (далее – АО «МКЧ»), входящее в группу лиц с АО «Данон Россия». По причине образования профицита молока в летний период 2016 г., АО «Данон» излишки молока сырого перемещались в АО «МЧК», которое, в свою очередь производило из данных объемов сухое молоко. В 2017 г. производство сухого молока осуществляло ООО «Молочный комбинат Купинский». Производство молока в указанные периоды было обусловлено намерениями предотвратить остановку поставок молока сельхозпроизводителями с связи с возникшим профицитом на рынке, и, в том числе, не допустить нарушения договорных обязательств перед поставщиками молока в части объемов закупок.

ООО «Трансмилк» в адрес Кемеровского УФАС России, предоставлены Договоры на поставку сырого молока, заключенные с Поставщиками:

- Договор № 01/04 от с 01.04.2017 г. с ИП Главой КФХ <...>;

- Договор № 223 от 22.08.2017 с ООО «СХО «Заречье».

По сведениям, предоставленным Департаментом в адрес Кемеровского УФАС России, ООО «Трансмилк» еще заключены договоры:

- Договор № 02/01 от 01.01.2016 г. с ИП ГКФХ <...>;

- Договор № 24/10 от 24.10.2016 г. с главой КФХ <...>.

ООО «Трансмилк» направило в адрес ИП <...> уведомление об изменении цены на молоко (исх. от 20.02.2018 № 47) к договору поставки молока №24/10 от 24.10.2016 г.

В данном уведомлении сказано, что данное изменение связано с тем, что перерабатывающие заводы Кемеровской области с 01.03.2018 г. решили понизить закупочные цены на молоко сырое, либо полностью отказаться от закупок. В связи с вышеизложенным с 01.03.2018 г. базовая цена составит 15,00 руб./кг.

ООО «МПО «Скоморошка» (Покупатель) заключены договоры поставки сырого молока с Поставщиками:

- Договор № 10-09/14 от 10.09.2014 с ООО «Горскинское»;
- Договор № 12-03/15 от 12.03.2015 с ОАО «Славино»;
- Договор № 01/12/14 от 01.12.2014 с ООО «Вперед»;
- Договор № 0101/15 от 01.01.2015 с ООО «Тарасовское»;
- Договора № 5-11/13 от 05.11.2013 с ООО «Лебеди»;
- Договор б/н от 01.01.2013 с ООО «Юргинский Аграрий»;
- Договор № 02-02/16 от 02.02.2016 с ООО «Весна»;
- Договор № 02-04/17 от 02.04.2017 с ООО «Сосновское»;
- Договор № 20-01/16 от 20.01.2016 с ООО «Агрохолдинг «Кузбасский»;
- Договор № 12-01/17 от 12.01.2017 с ООО «Междугорное»;
- Договор № 26-12/10 от 01.01.2010 с ООО «Литвиновское».

Данные Договоры имеют типовую форму.

В соответствии с пунктом 5 Договоров Покупатель вправе инициировать изменение цены поставляемого молока путем направления Поставщику Дополнительного соглашения с указанием измененной цены и даты ее действия. В случае согласия с изменением цены, Поставщик в течение 5 дней с момента получения Дополнительного соглашения подписывает его и направляет Покупателю. В случае несогласия с изменением цены Поставщик направляет Покупателю отказ от поставок молока по измененной цене. Поставка молока приостанавливается до момента согласования цены поставляемого молока и подписания Дополнительного соглашения в новой редакции.

По сведениям, предоставленным Департаментом в адрес Кемеровского УФАС России, ООО «МПО «Скоморошка» заключены дополнительные соглашения к Договорам.

ООО «Скоморошка» дополнительными соглашениями от 21.02.2018 г. снижены закупочные цены на молоко сырое с 01.03.2018 г.

Даты изменения цены и цены приведены в Приложении № 2 к настоящему Решению. В данном приложении приведены средневзвешенные цены закупа сырого молока.

ООО «МПО «Скоморошка» в адрес Кемеровского УФАС России предоставлены электронные письма торговых сетей (АО «Тандер» (магазины «Магнит») от 15.01.2018 г., ООО «Фокус-Ритейл» (магазины «Монетка») от 29.03.2018 г., X5 Retail Group (магазины «Пятерочка») от 29.03.2018 г.) о возможности рассмотреть снижение цен на молоко и кисломолочные продукты.

Таким образом, из данных, приведенных в Приложениях № 1 и № 2 Решения видно,

что АО «Данон» и ООО «МПО «Скоморошка» были приняты решения от 20.02.2018 г. и 21.02.2018 г. о снижении закупочных цен на молоко сырое с 01.03.2018 г. и с 05.03.2018 г.

Данные действия по принятию решений АО «Данон» и ООО «Скоморошка» о снижении закупочных цен на молоко сырое могут свидетельствовать о заключении соглашения.

Для доказательства наличия соглашения между хозяйствующими субъектами могут использоваться результаты сравнительного анализа цен на закупку сырого молока на всей территории Российской Федерации.

Кроме того, доказательной базой могут выступать, например, переписка между хозяйствующими субъектами в письменной и электронной форме, протоколы совместных совещаний, проводимых конкурентами, объяснения сотрудников хозяйствующих субъектов и другие.

По сведениям еженедельного мониторинга ситуации на агропродовольственном рынке, размещенном на официальном сайте Министерства сельского хозяйства Российской Федерации (далее – Минсельхоз), по состоянию на 15.03.2018 г. средневзвешенная цена сельхозпроизводителей по Российской Федерации на молоко сырое составила 23,35 руб./кг (-0,10 руб./кг за неделю, -1,38 руб./кг к концу декабря 2017 г.), по состоянию на 22.03.2018 г. – 23,04 руб./кг (-0,18 руб./кг за неделю, -1,69 руб./кг к концу декабря 2017 г.).

Согласно сведениям о ситуации на рынке молока в субъектах Российской Федерации, размещенным на сайте Минсельхоза по состоянию на 24.05.2018 г. средняя закупочная цена на молоко сырое составляет:

- Иркутская область – 22,70 руб./кг (25.05.2017 г. – 25,10 руб./кг (-9,8%);
- Кемеровская область – 22,40 руб./кг (25.05.2017 г. – 23,00 руб./кг (-2,7%);
- Красноярский край – 22,30 руб./кг (25.05.2017 г. – 24,07 руб./кг (-9,8%);
- Томская область – 21,70 руб./кг (25.05.2017 г. – 22,70 руб./кг (-4,3%);
- Омская область – 19,50 руб./кг (25.05.2017 г. – 25,30 руб./кг (-22,9%);
- Алтайский край – 19,20 руб./кг (25.05.2017 г. – 24,50 руб./кг (-21,6%);
- Новосибирская область – 18,10 руб./кг (25.05.2017 г. – 23,05 руб./кг (-22,6%).

В период с 04.09.2018 г. по 01.10.2018 г. Инспекцией Кемеровского УФАС России проведены внеплановые выездные проверки ООО «МПО «Скоморошка» и АО «Данон».

В ходе проверок проведены осмотры помещений, рабочих ноутбуков сотрудников, опросы сотрудников вышеуказанных Обществ, просмотрены реестры входящей и исходящей корреспонденции и т.д.

В результате проведения внеплановых проверок и анализа запрошенных документов Инспекцией Кемеровского УФАС России признаков нарушения пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции не выявлено.

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия по рассмотрению дела № 14/А-11-2018 приходит к следующим выводам:

Статьей 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлен запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, или между хозяйствующими субъектами, осуществляющими приобретение товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок.

Соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Соглашение о снижении закупочных цен может существовать в случае, когда участники такой договоренности полностью владеют информацией о ценовой политике других участников данного рынка, однако такая осведомленность Кемеровским УФАС России в настоящем случае не установлена.

Снижение цен закупа сырого молока обосновано объективными факторами, снижением с начала 2018 г. цен закупа сырого молока на территории всей Российской Федерации в связи с сокращением спроса на готовую продукцию и роста предложения сырого молока на рынке, высокими запасами сухого молока, снижением цен закупа готовой молочной продукции торговыми сетями.

Кроме того, у ООО «МПО «Скоморошка» снижение цены закупа на молоко сырое в марте 2018 г. было в пределах от 0,50 руб./кг до 2,00 руб./кг в зависимости от объемов закупаемого молока и сорта, у АО «Данон» в марте 2018 снижение цены закупа было в пределах от 1,00 руб./кг до 6,00 руб./кг в зависимости от объемов и сорта закупаемого сырого молока.

Таким образом, в действиях АО «Данон» и ООО «МПО «Скоморошка» отсутствуют нарушения пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в заключении соглашения, которое привело к снижению закупочных цен на сырое молоко.

Согласно статье 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании вышеизложенного руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 14/А-11-2018 в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях АО «Данон Россия» (127015, г. Москва, ул. Вятская, д. 27, стр. 13-14; ИНН 7714626332) в лице филиала молочного комбината «Кемеровский» АО «Данон Россия» (650070, г. Кемерово, ул. Тухачевского, 54), ООО «МПО «Скоморошка» (650055, г. Кемерово, пр. Кузнецкий, 99; ИНН 4213003797).

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>

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