

Решение по делу №927-11-А

г. Пермь

Резолютивная часть решения объявлена 20 сентября 2012 года

В полном объеме Решение изготовлено 04 октября 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее Комиссия Пермского УФАС России) в составе:

Председатель
комиссии: <...>, заместитель руководителя управления;
<...>, начальник отдела контроля на товарных рынках
и экономической концентрации;

Члены комиссии:
<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля
на товарных рынках и экономической концентрации,

рассмотрела дело №927-11-А в отношении Открытого акционерного общества «Молкомбинат Кунгурский» (<...>) по признакам нарушения п.6 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части установления разной базовой цены закупа сырого молока для различных поставщиков сельскохозяйственной продукции

в присутствии:

<...> – представителя ОАО «Молкомбинат Кунгурский» (доверенность имеется в материалах дела).

Дело возбуждено 22.12.2011г. Заседания комиссии состоялись: 31.01.2012г., рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и информации; 02.03.2012г. рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и информации; 13.04.2012г., рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на рынке сырого молока для последующей переработки в границах Пермского края за 2011 год; 21.06.2012г., рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на рынке сырого молока для последующей переработки в границах Пермского края за 2011 год; 23.07.2012г., рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и информации, и в связи с необходимостью проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на рынке сырого молока для последующей переработки в границах Пермского края за 2011 год; 20.09.2012г.

УСТАНОВИЛА:

Специалистами Пермского УФАС России проанализированы договоры поставки продукции ОАО «Молкомбинат Кунгурский» (Покупатель, Общество) с производителями сырого молока (Поставщики) со всеми приложениями и дополнительными соглашениями. В результате анализа указанных договоров выявлены признаки нарушения пункта 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Документы и информация были получены в ходе проведения плановой выездной проверки ОАО «Молкомбинат Кунгурский», проведенной в период с 09.06.2011 г. по 30.06.2011 г. в соответствии с приказом руководителя Пермского УФАС России №249-п от 19.05.2011 г. Предметом данной проверки являлось соблюдение Обществом требований антимонопольного законодательства, в том числе соблюдение требований части 1 статьи 10 и статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и ст.ст. 9,13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (в рамках оценки договорных практик между поставщиками продовольственных товаров и торговыми сетями).

Проверкой выявлены в действиях ОАО «Молкомбинат Кунгурский» по установлению базовой цены закупа сырого молока для ООО УК «Ашатли» выше, чем для остальных поставщиков сырого молока, признаки нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части ущемления интересов других лиц, так как указанные лица поставлены в неравное положение по сравнению с ООО УК «Ашатли».

На основании вышеизложенного Приказом №767-п от 22.12.2011 возбуждено дело №927-11-А в отношении Открытого акционерного общества «Молкомбинат Кунгурский» (<...>) по признакам нарушения пункта 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части экономически, технологически и иным образом не обоснованного установления различных базовых цен закупа сырого молока для различных поставщиков.

Кроме того, были проанализированы договоры поставки продукции с производителями сырого молока, представленные ОАО «Молкомбинат Кунгурский» ранее (<...>).

В ходе рассмотрения дела представитель ОАО «Молкомбинат Кунгурский» пояснила, что методика расчета базовой цены для отдельных поставщиков в ОАО «Молкомбинат Кунгурский» отсутствует, а также указала, что цена определяется сторонами и является согласующим моментом, как и остальные существенные условия договора, поэтому она устанавливается по соглашению сторон и прописывается в протоколе согласования цены. Кроме того, установление различных базовых цен на закупаемое молоко у различных поставщиков обусловлено следующими факторами:

- 1) объемы закупа сырого молока у производителей;

- 2) различный коэффициент сезонности поставок молока;
- 3) качество закупаемого молока;
- 4) расстояние между производителями и ОАО «Молкомбинат Кунгурский».

Рассмотрев представленные документы и информацию, письменные пояснения ОАО «Молкомбинат Кунгурский» и заслушав устные объяснения представителя Общества Комиссия установила следующее.

В силу специфики товарного рынка сырого молока для последующей переработки на географические границы данного рынка влияет ряд факторов (условий) обращения товара, ограничивающих экономические возможности приобретения товара покупателями, в том числе:

- 1). Требования условий транспортировки товара, обеспечивающие сохранение его потребительских свойств товара, поскольку сырое молоко является скоропортящимся продуктом.
- 2). Удаленность производителя молока от предприятий-переработчиков.

Ограниченный срок хранения сырого молока (статья 6 Технического регламента на молоко и молочную продукцию), соответственно, его закупка осуществляется на условиях, исключающих большие временные затраты на его хранение и доставку до перерабатывающих предприятий.

Кроме того, в силу указанных обстоятельств, исключается возможность заготовки сырого молока впрок, в связи, с чем существует объективная необходимость обеспечения ежедневных закупок сырого молока для загрузки производственных мощностей молокоперерабатывающих предприятий.

Отсутствие у сельхозпредприятий - производителей сырого молока холодильных установок и специального транспорта для перевозки молока обуславливают близость рынка сырого молока к переработчику. Как для сельскохозяйственных предприятий, так и для предприятий-переработчиков экономически целесообразно организовать доставку молока при минимальных транспортных расходах, которые ежегодно увеличиваются в связи с ростом цен на ГСМ, запчасти и т.д.

ОАО «Молкомбинат Кунгурский» заключает с сельхозпредприятиями Пермского края договоры поставки молока (далее по тексту Договоры поставки), предметом которого является поставка молока коровьего натурального цельного.

ОАО «Молкомбинат Кунгурский» в Приложении №2 от <...> к договору поставки продукции (протокол «Согласования цены на молоко») устанавливает базовую цену за один килограмм молока коровьего натурального сырого (далее молоко) 1 сорта, соответствующее требованиям ГОСТ Р 52054-2003.

Согласно указанного протокола, при приемке молока от производителя ОАО «Молкомбинат Кунгурский» применяются следующие коэффициенты к ценам:

- высший сорт – увеличение базовой цены на <...>%;
- второй сорт – снижение базовой цены на <...>%;
- несортное (при наличии дополнительного соглашения (п.1.1 договора) оплачивается в размере <...>% от базовой цены.

Одновременно в протоколе установлены отклонения на каждые <...>% от указанных в п.1 протокола «Согласования цены на молоко» базисных показателей в сторону повышения или понижения, что влечет увеличение или уменьшение базовой цены за один килограмм молока 1 сорта.

ОАО «Молкомбинат Кунгурский» устанавливает с 01 сентября 2010 года для различных поставщиков молока различную базовую цену поставки, в том числе:

- базовая цена в размере <...> руб. установлена для следующих поставщиков: ООО «Мокинское» (Нытвенский р-н), ООО Агрофирма «Победа» (Карагайский р-н), ООО «Техник» (Нытвенский р-н), ООО «Шерья» (Нытвенский р-н);
- базовая цена в размере <...> руб. установлена для: Колхоза «Совет» (Юсьвенский р-н), ОАО Совхоз «Сылвенский» (Кунгурский р-н), СПК «Насадский» (Кунгурский р-н), СПК «Кинделино» (Кунгурский р-н), СПК «КХ «Осташата» (Кунгурский р-н);
- базовая цена в размере <...> руб. установлена для следующих поставщиков: ООО «Русь» (Пермский р-н, с.Култаево), ОАО Агрокомплекс «Кунгурский» (Кунгурский р-н), ООО «УК «Ашатли» (г.Пермь);
- базовая цена в размере <...> руб. установлена для ООО «Суксунское» (Суксунский р-н);
- базовая цена в размере <...> руб. установлена для ООО «СПК им Никольского А.П.» (Ильинский р-н).

ОАО «Молкомбинат Кунгурский» **устанавливает разную базовую цену закупа сырого молока для различных поставщиков** (производителей сельскохозяйственной продукции).

Таблица 1

Базовая цена закупа сырого молока в 2010г. (в соответствии с договорами поставки)

Наименование поставщика	с 01.01.2010 руб.	с 25- 27.01.2010 руб.	с 01.09.2010 руб.	с 05.10.2010 руб.
ОАО Агрокомплекс «Кунгурский» Кунгурский район, Пермский край, с.Шадейка	<...>	<...>	<...>	<...>
ООО «Мокинское»				

Нытвенский район, Пермский край, с.Мокино	<...>	<...>	<...>	<...>
СПК «Коллективное хозяйство «Осташата»	<...>	<...>	<...>	<...>
Кунгурский район, Пермский край, д.Осташата	<...>	<...>	<...>	<...>
ООО «Техник»	<...>	<...>	<...>	<...>
Нытвенский район, Пермский край	<...>	<...>	<...>	<...>
ООО «Торгсервис»	<...>	<...>	<...>	<...>
г.Екатеринбург	<...>	<...>	<...>	<...>
ИП Жуков С.А.	<...>	<...>	<...>	<...>
Кукморский район, с.Ошторма Юмья	<...>	<...>	<...>	<...>
СПК «Насадский»	<...>	<...>	<...>	<...>
Кунгурский район, Пермский край, с.Насадка	<...>	<...>	<...>	<...>
СПК «Кинделино»	<...>	<...>	<...>	<...>
Кунгурский район, Пермский край, с.Кинделино	<...>	<...>	<...>	<...>
ОАО Совхоз «Сылвенский»	<...>	<...>	<...>	<...>
Кунгурский район, Пермский край, с.Филиповка	<...>	<...>	<...>	<...>
ООО «Шерья»	<...>	<...>	<...>	<...>
Нытвенский район, Пермский край, с.Шерья	<...>	<...>	<...>	<...>
ООО «Русь»	<...>	<...>	<...>	<...>
Пермский район, с.Култаево	<...>	<...>	<...>	<...>
ООО Агрофирма «Победа»	<...>	<...>	<...>	<...>
Карагайский район, Пермский край, с.Нердва	<...>	<...>	<...>	<...>
ООО «Суксунское»	<...>	<...>	<...>	<...>
Суксунский район, Пермский край, с.Сабарка	<...>	<...>	<...>	<...>

ОАО «Молкомбинат Кунгурский» на заседаниях комиссии и в письменных отзывах не отрицало установление разной базовой цены для различных поставщиков сырого молока.

Действия ОАО «Молкомбинат Кунгурский» по установлению разной базовой цены

закупа сырого молока для различных поставщиков (производителей сельскохозяйственной продукции) содержат признаки нарушения пункта 6 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

I. В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2010 № 135-ФЗ «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.

Из смысла данной нормы необходимо установить следующие квалифицирующие признаки:

- наличие доминирующего положения хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара;
- злоупотребление доминирующим положением на данном рынке.

Установление доминирующего положения ОАО «Молкомбинат Кунгурский» на территории Пермского края.

Анализ и оценка конкурентной среды на рынке сырого молока для последующей переработки (аналитический отчет от 20.09.2012г.) (далее по тексту Анализ от 20.09.2012г.) показал, что на данном рынке возможность устранять, ограничивать или не допускать конкуренцию имеют возможность покупатели товара, в связи с чем, при определении состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, расчете объема товарного рынка и долей хозяйствующих субъектов на рынке, определении уровня концентрации товарного рынка были выявлены приобретатели товара, для которых рассчитаны соответствующие показатели.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на указанном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, приобретающие сырое молоко для последующей переработки, то есть предприятия-переработчики молока (молочные заводы, комбинаты, иные хозяйствующие субъекты и индивидуальные предприниматели, имеющие цеха и оборудование по переработке молока), занимающиеся производством молочной продукции: молока различной жирности, сливок, цельномолочной и кисломолочной продукции, творога, сыра, масла животного, мороженого.

На территории Пермского края осуществляют деятельность около 250 сельхозорганизаций - производителей и поставщиков молочного сырья (продавцы сырого молока) и 25 предприятий-переработчиков молока, из них наиболее крупные: ОАО «Молкомбинат «Кунгурский»; ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский»; ЗАО «Вемол»; ООО «Маслозавод «Нытвенский»; ООО «Юговской Комбинат Молочных Продуктов», совокупная доля этих пяти хозяйствующих субъектов составляет 73,61% в 2011 году и 75,12% в 1 полугодии 2012 года, причем доля каждого выше 8%, на остальные 20 предприятий – переработчиков сырого молока приходится менее 30% объема закупа сырого молока для последующей переработки.

В соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение каждого хозяйствующего субъекта из нескольких хозяйствующих субъектов (за исключением финансовой организации), применительно к которому выполняются в совокупности следующие условия:

1) совокупная доля не более чем трех хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает пятьдесят процентов, или совокупная доля не более чем пяти хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает семьдесят процентов (настоящее положение не применяется, если доля хотя бы одного из указанных хозяйствующих субъектов менее чем восемь процентов);

2) в течение длительного периода (в течение не менее чем одного года или, если такой срок составляет менее чем один год, в течение срока существования соответствующего товарного рынка) относительные размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подвержены малозначительным изменениям, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен;

3) реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), рост цены товара не обуславливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар, информация о цене, об условиях реализации или приобретения этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

В соответствии с пунктом 6.6 Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (зарегистрирован в Минюсте РФ 02.08.2010 г. № 18026) (далее по тексту – Порядок) при определении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (группы лиц) доля, занимаемая хозяйствующим субъектом (группой лиц) на товарном рынке, считается неизменной или стабильной, если выполняется хотя бы одно из следующих условий:

- в течение длительного периода (как правило, одного года, а в случае, если срок существования товарного рынка составляет менее одного года, то в течение срока существования товарного рынка) доля, занимаемая хозяйствующим субъектом на рынке определенного товара, не изменяется более чем на десять процентов;

- в течение временного интервала исследования сохраняется порядок ранжирования крупнейших хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке. Ранжирование хозяйствующих субъектов производится по доле, которую каждый из них занимает на товарном рынке.

Коллективное доминирование являлось характерной чертой рынка сырого молока для последующей переработки в границах Пермского каря в течение 2011 года и 1 полугодия 2012 года.

В исследуемый период (2011 год – 1 полугодие 2012 года) доля, занимаемая хозяйствующими субъектами на данном рынке, не изменяется более чем на десять

процентов. Порядок ранжирования крупнейших хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке в исследуемый период, не изменился. Реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар (сырое молоко) не имеет взаимозаменителей.

С учетом специфичности такого продукта как сырое молоко, требований, которые предъявляются к сырому молоку, условий транспортировки и хранения сырого молока, производители молока и молочных продуктов, занимающие значительную долю на рынке переработки молока имеют возможность оказывать влияние на условия обращения товара (сырого молока) на рынке сырого молока для последующей переработки.

В исследуемый период (2011 год – 1 полугодие 2012 года) ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский», ОАО «Молкомбинат «Кунгурский», ООО «Маслозавод «Нытвенский», ООО «Юговской Комбинат Молочных Продуктов» и ЗАО «Вемол» в соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции занимают доминирующее положение на данном рынке.

В целях актуализации выводов Анализа от 12.09.2011г. и уточнения долей хозяйствующих субъектов, действующих на рынке Председателем комиссии Пермского УФАС России по рассмотрению дела было дано поручение о проведении анализа и оценки состояния конкурентной среды на рынке сырого молока для последующей переработки в границах Пермского края в период: 2011 год и первое полугодие 2012 года.

В Анализе от 20.09.2012г. географические границы определены территорией Пермского края. Общий объем товарного рынка определен как сумма объемов закупа сырого молока для последующей переработки (в тоннах) в географических границах Пермского края (без учета вывезенного молока за пределы географических границ Пермского края и без учета закупленного для переработки молока в других регионах ввиду небольших и сопоставимых долей ввоза и вывоза сырья) отдельно за 2011 и 1 полугодие 2012 года.

Сырое молоко предприятия – сельхозпроизводители реализуют не только для целей последующей переработки предприятиям-переработчикам, но и на рынках, в объекты социальной сферы, работникам сельхозпредприятий, в связи с чем, учитывая статистическую и производственную специфику рынка закупа сырого молока для последующей переработки в географических границах Пермского края, общий объем товарной массы в обороте принят равным сумме объемов покупок товара действующими на рассматриваемом товарном рынке приобретателями (предприятиями-переработчиками сырого молока), так как именно этот показатель является наиболее точным и репрезентативным.

В соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции одним из условий признания положения хозяйствующих субъектов, действующих на рынке, доминирующим является условие о неизменности (малозначительном изменении) их долей на рынке. При этом обозначен период: в течение не менее чем одного года.

При проведении Анализа от 20.09.2012г. взят период 2011 год и 1 полугодие 2012 года, то есть исследован временной интервал 1,5 года.

Доля, занимаемая ОАО «Молкомбинат «Кунгурский» как и доли ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский»; ЗАО «Вемол»; ООО «Маслозавод «Нытвенский»; ООО «Юговской Комбинат Молочных Продуктов» на товарном рынке в исследуемый период, согласно пункта 6.6 Порядка считаются неизменными или стабильными, так как указанные доли не изменяются более чем на десять процентов.

II. В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2010 № 135-ФЗ «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 следующие действия (бездействие): экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, если иное не установлено федеральным законом.

Доказательство злоупотребления доминирующим положением.

Установление ОАО «Молкомбинат «Кунгурский» экономически, технологически и иным образом не обоснованных различных Базовых цен закупа сырого молока для различных сельхозпроизводителей – поставщиков сырого молока.

Определением об отложении дела № 927-11-А о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 12.03.2012г. в ОАО «Молкомбинат «Кунгурский» запрошен расчет базовой цены закупа сырого молока с указанием затрат ОАО «Молкомбинат «Кунгурский», включенных в цену закупа для различных поставщиков сельскохозяйственной продукции, а также запрошено письменное обоснование установления разной базовой цены закупа сырого молока для различных поставщиков, с указанием причин, влияющих на установление различной базовой цены закупа сырого молока для различных поставщиков сельскохозяйственной продукции;

В ответе (вх.№4690-12 от 09.04.2012) ОАО «Молкомбинат «Кунгурский» указывает, что в гражданском законодательстве закреплен принцип свободы договора. Между ОАО «Молкомбинат «Кунгурский» и поставщиками сельскохозяйственной продукции заключены договоры поставки сырого молока, в которых стороны установили базовую цену на сырое молоко, а также определили особые условия, в зависимости которых при изменении базисных показателей по белку и жиру, базисная цена может быть увеличена или уменьшена.

ОАО «Молкомбинат «Кунгурский» не владеет информацией относительно расчета базовой цены закупа сырого молока, поскольку считает, что непосредственно поставщики сельскохозяйственной продукции определяют цену продажи с учетом только им известных факторов, так именно они выступают продавцами данного товара на рынке сырого молока.

По словам представителя ОАО «Молкомбинат Кунгурский», методика расчета базовой цены для отдельных поставщиков в ОАО «Молкомбинат Кунгурский» отсутствует, а также представитель указал, что цена определяется сторонами и является согласующим моментом как и остальные существенные условия договора, поэтому она устанавливается по соглашению сторон и прописывается в протоколе согласования цены. Кроме того, установление различных базовых цен на закупаемое молоко у различных поставщиков обусловлено следующими факторами:

- 1) объемы закупа сырого молока у производителей;
- 2) различный коэффициент сезонности поставок молока;
- 3) качество закупаемого молока;
- 4) расстояние между производителями и ОАО «Молкомбинат Кунгурский».

Указанные обоснования ОАО «Молкомбинат Кунгурский» не принимаются комиссией во внимание на основании следующего: все технолого-экономические обоснования установления различных базовых цен на закупаемое сырое молоко создают дискриминационные условия <*> и не являются допустимым обоснованием установления различных базовых цен, в том числе:

<> В соответствии с пунктом 8 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» дискриминационные условия – 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.*

1. Различие в объемах закупа сырого молока у производителей.

ОАО «Молкомбинат Кунгурский» устанавливая дифференцированные базовые цены закупа сырого молока для мелких и крупных поставщиков, создает дискриминационные условия, так как ставит крупных и более привлекательных для Общества поставщиков в лучшие условия по сравнению с мелкими и непривлекательными.

Так как отношения с поставщиками являются договорными и основываются на долгосрочных контрактах, следовательно, это не лишает ОАО «Молкомбинат Кунгурский» возможности планировать степень загруженности мощностей и объем выпускаемой молочной продукции. Поэтому закладывать в базовую закупочную цену возможные риски недопоставки молока экономически необоснованно.

2. Различный коэффициент сезонности поставок молока.

Фактор сезонности влияет на всех поставщиков без исключения, и, следовательно, установление для разных поставщиков в один период времени разных базовых цен закупа сырого молока, также экономически необоснованно.

3. Качество закупаемого молока.

Базовая цена – это цена, установленная для всех производителей сырого молока

на молоко 1 сорта за один килограмм.

Договорами поставки продукции ОАО «Молкомбинат Кунгурский» применяются следующие коэффициенты к ценам:

- высший сорт – увеличение базовой цены на <...>%;
- второй сорт – снижение базовой цены на <...>%;
- несортное (при наличии дополнительного соглашения (п.1.1 договора) оплачивается в размере <...>% от базовой цены.

Одновременно в протоколах установлены отклонения на каждые <...>% от указанных в пункте 1 протокола «Согласования цены на молоко» базисных показателей в сторону повышения или понижения, что влечет увеличение или уменьшение базовой цены за один килограмм молока 1 сорта.

Поскольку базовая цена устанавливается для всех производителей сырого молока на молоко 1 сорта за один килограмм, а за качественные показатели сырого молока в соответствии с договорами поставки продукции применяются коэффициенты увеличивающие (уменьшающие) цену закупа, следовательно, ОАО «Молкомбинат Кунгурский» экономически необоснованно изначально устанавливает разные базовые цены закупа сырого молока для различных поставщиков.

4. Расстояние между производителями и ОАО «Молкомбинат Кунгурский».

ОАО «Молкомбинат Кунгурский» осуществляет доставку сырого молока от производителей на основании договоров на перевозку Грузов автомобильным транспортом как со сторонними организациями, так и с поставщиками сырого молока - сельхозпроизводителями.

ОАО «Молкомбинат Кунгурский» заключены договоры на перевозку Грузов автомобильным транспортом, в том числе со следующими производителями молока:

а). Согласно договору между ОАО «Молкомбинат Кунгурский» и СПК «КХ «Осташата» на перевозку Грузов автомобильным транспортом №<...>. расценки на транспортные средства за 1 кг. доставленного молока составляет <...> руб.

В соответствии с Договором поставки продукции между ОАО «Молкомбинат Кунгурский» и СПК «КХ «Осташата» (базовая цена установлена в размере <...> руб., повышение либо понижение базовой цены за один килограмм молока в размере <...> копеек по белку, <...> копеек по жирности);

б). Согласно договору между ОАО «Молкомбинат Кунгурский» и ОАО «Агрокомплекс «Кунгурский» на перевозку Грузов автомобильным транспортом №<...>. расценки на транспортные средства за 1 кг. доставленного молока составляет <...> руб.

В соответствии с Договором поставки продукции между ОАО «Молкомбинат Кунгурский» и ОАО «Агрокомплекс «Кунгурский» (базовая цена установлена в размере <...> руб., повышение либо понижение базовой цены за один килограмм

молока в размере <...> копеек по белку, <...> копеек по жирности);

с). Согласно договору между ОАО «Молкомбинат Кунгурский» и ООО «Шерья» на перевозку Грузов автомобильным транспортом №<...>. расценки на транспортные средства за 1 кг. доставленного молока составляет <...> руб.

В соответствии с Договором поставки продукции между ОАО «Молкомбинат Кунгурский» и ООО «Шерья» (базовая цена установлена в размере <...> руб., повышение либо понижение базовой цены за один килограмм молока в размере 10 копеек по белку, <...> копеек по жирности).

Сельхозпроизводители сырого молока, с которыми ОАО «Молкомбинат Кунгурский» заключило Договоры поставки, осуществляют хозяйственную деятельность на различных территориях Пермского края и находятся в разной отдаленности от ОАО «Молкомбинат Кунгурский».

Как видно из договоров на перевозку молока-сырья, в соответствии с которыми доставка осуществляется силами Поставщика, цена на оказание услуг по доставке в соответствии с протоколом согласования цены (от <...> до <...> руб. за килограмм молока сырья) устанавливается ОАО «Молкомбинат Кунгурский» различной для различных контрагентов.

Однако, как видно из Таблицы 1 (стр.4), фактор приближенности (отдаленности) от ОАО «Молкомбинат Кунгурский» также не определяет размер базовой цены закупа молока. Так для производителей молока, расположенных, как и ОАО «Молкомбинат Кунгурский», в Кунгурском районе Пермского края (СПК «КХ «Осташата» и ОАО «Агрокомплекс «Кунгурский») и самостоятельно осуществляющих доставку сырого молока до Покупателя, базовая цена закупа молока также различна.

Кроме того, расход топлива транспортного средства, частота его ремонта увеличивается только с увеличением пройденного расстояния, а не наоборот. Затраты на санитарную обработку цистерн не могут увеличиваться при низком коэффициенте загрузки транспортного средства, т.к. обработке всегда подвергается вся цистерна независимо от ее загруженности.

На основании вышеизложенного, комиссия по рассмотрению дела № 927-11-А делает следующий вывод: факторы удаленности производителя от переработчика, качества закупаемой продукции, объемов закупа сырого молока, сезонности, в данном случае не являются экономическим, технологическим или иным обоснованием, влияющим на размер базовой цены закупа сырого молока и не принимаются Комиссией во внимание.

В соответствии с Большим толковым словарем русского языка под редакцией С.А.Кузнецова *базовый* – принятый за основу, типовой.

В соответствии с обычаем делового оборота *базовая цена* — это стандартная опубликованная цена на товар или услугу, не учитывающая каких либо скидок или наценок за дополнительную комплектацию, сервис и прочие дополнительные условия. (http://www.quans.ru/research/dict/Bazovaya_tsena_/).

Кроме того, какая либо методика расчета базовой цены для отдельных поставщиков у ОАО «Молкомбинат Кунгурский» отсутствует.

Установление разных базовых цен на один и тот же товар (сырое молоко) ОАО «Молкомбинат Кунгурский» экономически необоснованно, создает дискриминационные условия для отдельных поставщиков сырого молока, так как ставит крупных и более привлекательных для Общества поставщиков в лучшие условия по сравнению с мелкими и непривлекательными.

Как следует из протокола «Согласование цены на молоко» ОАО «Молкомбинат Кунгурский» оплачивает фактически принятое молоко по согласованной базовой цене и повышающих (понижающих) коэффициентов, а так как повышающие (понижающие) коэффициенты установлены на базовую цену, следовательно, установление базовой цены напрямую влияет на конечную цену закупа.

При увеличении базовой цены возрастает итоговая цена закупа, а при уменьшении базовой цены итоговая цена закупа уменьшается. Таким образом, установление разной базовой цены свидетельствует об избирательном подходе общества к поставщикам.

При этом комиссия считает, что коэффициенты, которыми учтены содержание белка и жира в поставляемом молоке, а также коэффициенты сортности поставляемого молока – это те показатели, которые могут являться обоснованием установления различных закупочных цен молока для разных поставщиков, но не обоснованием установления различных базовых цен на сырое молоко.

На основании вышеизложенного комиссия по рассмотрению дела №927-11-А делает следующие выводы:

ОАО «Молкомбинат Кунгурский» - хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на рынке сырого молока для последующей переработки в границах Пермского края.

ОАО «Молкомбинат Кунгурский», необоснованно установив в один и тот же временной период разные базовые цены закупа сырого молока для разных поставщиков сырого молока, поставило их в неравное положение по сравнению друг с другом.

Необходимость дифференциации базовой цены ОАО «Молкомбинат Кунгурский» не доказана.

ОАО «Молкомбинат Кунгурский» обязано знать, что злоупотребление доминирующим положением на рынке сырого молока для последующей переработки запрещены в соответствии с антимонопольным законодательством.

В соответствии с частью 4 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

Законом о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно статье 1 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Одной из основных задач государства является защита интересов хозяйствующих субъектов, что регулируется нормами антимонопольного законодательства.

В связи с вышеизложенным правомерно подлежат применению нормы Закона о защите конкуренции в части ограничения свободы Общества в заключении Договоров поставки сырого молока на рынке сырого молока для последующей переработки, на котором ОАО «Молкомбинат Кунгурский» занимает доминирующее положение.

Каждый субъект предпринимательской деятельности имеет право на осуществление предпринимательской деятельности в условиях соблюдения требований действующего законодательства третьими лицами. Действующим законодательством гражданско-правовой принцип свободы договора ограничен рамками норм антимонопольного законодательства.

Следовательно, ОАО «Молкомбинат Кунгурский», занимающее доминирующее положение на рынке сырого молока для последующей переработки, в нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции приняло решение об установлении разных базовых цен на рынке сырого молока для последующей переработки для отдельных поставщиков, и поставило контрагентов в неравное положение по сравнению друг с другом.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Действия ОАО «Молкомбинат Кунгурский» в части экономически, технологически и иным образом необоснованного установления различных базовых цен закупа сырого молока для различных поставщиков могут привести к ограничению конкуренции на рынке производства и реализации сырого молока; и поскольку

поставщики сырого молока являются конкурентами друг другу, то установление разных базовых цен ставит их в неравное положение и предоставляет преимущества тем, у кого базовая цена выше. Такое неравноправие поставщиков может привести к сокращению числа мелких поставщиков - производителей сырого молока, и к ограничению конкуренции.

Кроме того, ОАО «Молкомбинат Кунгурский» в одностороннем порядке устанавливает (увеличивает или снижает) цену сырого молока и такое увеличение или снижение (как установлено настоящим решением) не связаны с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, что является одним из признаков ограничения конкуренции, так как создает возможность для Общества в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Молкомбинат Кунгурский» занимающим доминирующее положение на рынке закупа сырого молока для последующей переработки в границах Пермского края;
2. Признать ОАО «Молкомбинат Кунгурский» нарушившим пункт 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части экономически, технологически и иным образом не обоснованного установления различных базовых цен закупа сырого молока для различных поставщиков.
3. Выдать ОАО «Молкомбинат Кунгурский» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем установления одинаковой базовой цены закупа сырого молока для всех поставщиков.

Решение будет изготовлено в полном объеме в течение десяти рабочих дней со дня оглашения резолютивной части решения. Дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 927-11-А о прекращении нарушений

антимонопольного законодательства

04 октября 2012 года

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель
комиссии:

<...>, заместитель руководителя управления;

<...>, начальник отдела контроля на товарных рынках
и экономической концентрации,

Члены комиссии:

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля
на товарных рынках и экономической концентрации,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, части 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 04.10.2012г. по делу № 927-11-А о нарушении ОАО «Молкомбинат Кунгурский» (<...>) п.6 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части экономически, технологически и иным образом не обоснованного установления различных базовых цен закупа сырого молока для различных поставщиков

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Молкомбинат Кунгурский» прекратить нарушение пункта 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части установления экономически, технологически и иным образом не обоснованных различных базовых цен закупа сырого молока для различных поставщиков, а именно:

- установить одинаковую базовую цену закупа сырого молока для всех поставщиков.

2. Об исполнении пункта 1 настоящего предписания сообщить в Пермское УФАС России **в срок до 05 ноября 2012 года.**

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 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.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>