

РЕШЕНИЕ
по делу № 03-6/1-33-2010

Резолютивная часть решения оглашена 05 сентября 2011 г.
Решение изготовлено в полном объеме 19 сентября 2011 г.

г.Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской об-ласти по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в следующем составе:

-Посохова Л.В. –заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

- Иванов С.Е. - начальник отдела антимонопольного контроля;

- Жаркова Т.Ю. – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля;

- Вавилова Е.Е. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

в присутствии Павковой Т.В. - юристконсульта ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат» по доверенности ...; Володенко Е.А. - представителя ООО «Вышневолоцкий рынок» по доверенности...; в отсутствие представителей администрации г. Вышний Волочек, направившей ходатайство от 05.09.2011 № 1609/01-20 о рассмотрении дела в отсутствие представителя администрации г.Вышний Волочек,

рассмотрев дело № 03-6/1-33-2010 по признакам нарушения ООО «Вышневолоцкий рынок» (место нахождения:.....) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в ущемлении интересов ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат», в том числе в результате установления монопольно высокой цены товара,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено Управлением Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее - Тверское УФАС России) по заявлению ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат».

Между ООО «Вышневолоцкий рынок» и ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат» был заключен договор о предоставлении торговой площади на розничном рынке от 01.08.2009 №3 (далее – Договор), согласно пункту 1.1 которого ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат» получил во временное пользование торговую площадь 57,2 кв. м на розничном рынке г. Вышнего Волочка.

Пунктом 2.1 указанного договора была установлена ежемесячная стоимость (плата) за пользование торговой площадью в размере 4 500 рублей без НДС со сроком действия до 01.08.2009, если ни одна из сторон в срок за один месяц до истечения срока действия настоящего договора не заявит о его расторжении (пункт 7.1 Договора).

ООО «Вышневолоцкий рынок» письмом от 28.11.2009 № 39 уведомило ООО «Вышневолоцкий хлебокомбинат» о том, что с 01.01.2010 арендная плата за пользование указанным земельным участком составит 28600 рублей. Впоследствии

ООО «Вышневолоцкий рынок» письмом от 21.05.2010 №62 сообщило ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат», что с 01.08.2010 Договор прекращает свое действие, на прежних условиях пролонгирован не будет и предложило заключить Договор о предоставлении торговой площади на новых условиях (со стоимостью арендной платы в размере 28600 рублей).

ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат», не согласившись с указанным предложением ООО «Вышневолоцкий рынок», обратился в Тверское УФАС России на предмет установления ООО «Вышневолоцкий рынок» монопольно высокой цены за пользование торговой площадью.

Согласно статье 6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование (далее - сопоставимый товарный рынок), при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами, в том числе установленная:

1) путем повышения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, остались неизменными или их изменение не соответствует изменению цены товара;

б) состав продавцов или покупателей товара остался неизменным либо изменение состава продавцов или покупателей товара является незначительным;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, остались неизменными или их изменение несоразмерно изменению цены товара;

2) путем поддержания или неснижения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, существенно снизились;

б) состав продавцов или покупателей товара обуславливает возможность изменения цены товара в сторону уменьшения;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, обеспечивают возможность изменения цены товара в сторону уменьшения.

В соответствии со статьей 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот

товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается по-ложение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процен-тов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законода-тельства или при осуществлении государственного контроля за экономической кон-центрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьде-сят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурен-там, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок».

В рамках рассмотрения дела № 03-6/1-33-2010 Комиссией, в соответствии с Административным регламентом по исполнению государственной функции по воз-буждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, утв. приказом ФАС России от 25.12.2007г. №447, Административным регламентом по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмот-рении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утв. приказом ФАС России от 17.01.2007 №5, был проведен анализ состояния конкуренции рынка услуг по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке г.Вышний Волочек Тверской области в целях установления положения ООО «Вышневолоцкий рынок» на товарном рынке за период 2009г. – 2010г., результаты которого отражены в аналитическом отчете и приобщены к материалам дела.

В ходе проведенного анализа были определены основные параметры исследуе-мого рынка, временной интервал исследования, продуктовые и географические гра-ницы товарного рынка, состав хозяйствующих субъектов, действующих на рынке, объем товарного рынка и доли хозяйствующих субъектов на нем.

Определение указанных параметров осуществлено в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарных рынках, утв. приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 «Об утверждении порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке» (далее -Порядок). Для анализа состояния конкуренции использованы сведения субъектов товарного рынка за 2009-2010 годы, а также информация, представленная администрацией г.Вышний Волочек.

В соответствии с пунктами 3.1 и 3.2 Порядка, предварительное определение то-вара проведено исходя из условий договоров, заключаемых ООО «Вышневолоцкий рынок», в частности на основании «Договора о предоставлении торговой площади на розничном рынке» ООО «Вышневолоцкий рынок» предоставляет покупателям следующую услугу - передает во временное пользование торговую площадь на открытом розничном рынке г.Вышний Волочек.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 30.12.2006 №271-ФЗ «О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федера-ции»:

- розничный рынок - имущественный комплекс, предназначенный для осуществления деятельности по продаже товаров (выполнению работ, оказанию услуг) на основе свободно определяемых непосредственно при заключении договоров розничной куп-ли-продажи и договоров бытового подряда цен и имеющий в своем составе торговые места (пункт 2);

- управляющая рынком компания - юридическое лицо, которому принадлежит рынок, которое состоит на учете в налоговом органе по месту нахождения рынка и имеет разрешение на право организации рынка, полученное в порядке, установленном Пра-вительством Российской Федерации (пункт 7).

Учитывая мнение потребителей, информацию, предоставленную администраци-ей г.Вышний Волочек, условия взаимозаменяемости, Комиссия пришла к выводу, что услуга по предоставлению торговой площади на открытом розничном рынке не имеет товаров заменителей и ее можно рассматривать, как отдельный товар (услугу), реализуемый управляющей рынком компанией - ООО «Вышневолоцкий рынок».

Таким образом, продуктовые границы рассматриваемого рынка определены как «услуга по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке».

Определение географических границ товарного рынка осуществлено в соответ-ствии с пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которым географические границы рынка определяются границами территории, на которой по-купатель (покупатели) приобретают или имеют возможность приобрести товар, исхо-дя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности, и такая возможность либо целесообразность отсутствуют за ее пределами, а продавец реализовать рассматриваемый товар.

Применительно к рассматриваемому товарному рынку его географическими границами является территория, на которой приобретатель (приобретатели) получает или имеет экономическую, или иную возможность получить услугу и не имеет такой возможности за ее пределами данной территории.

В ходе проведения в соответствии с Порядком выборочного опроса хозяйству-ющих субъектов, получающих в пользование торговую площадь на открытом роз-ничном рынке, выявлено наличие факторов (в том числе значительных транспортных расходов), ограничивающих экономические и технические возможности получить услугу у организаций, управляющих рынками в иных муниципальных образованиях, в связи с чем географические границы рассматриваемого товарного рынка определены административно-территориальными границами г.Вышний Волочек Тверской облас-ти.

Согласно письму администрации г.Вышний Волочек от 21.09.2010 №648-04/3 иных действующих рынков, расположенных на территории г.Вышний Волочек, по-мимо рынка, управляемого ООО «Вышневолоцкий рынок», не зарегистрировано.

Таким образом, доля ООО «Вышневолоцкий рынок» на рынке услуг по предо-ставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке в границах г.Вышний Волочек Тверской области в 2009-2010 гг. составляла ...%; по-ложение ООО «Вышневолоцкий рынок» считается неизменным или стабильным, по-скольку в течение длительного периода (2009-2010 гг.) его доля на рынке не изменя-лась.

Расчетные показатели уровня концентрации рынка услуг по предоставлению в пользование торговой площади на открытом розничном рынке г.Вышний Волочек Тверской области свидетельствуют о том, что за анализируемый период рынок отно-сился к рынку с высоким уровнем концентрации ($70% < CR3 < 100%$; $2000 < HHI < 10000$).

Обладая рыночной властью, ООО «Вышневолоцкий рынок» имеет возможность определять общие условия обращения товара на данном рынке (в том числе устанавливая цену товара и т.д.) и влиять в целом на ситуацию на рынке услуг по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке в г. Вышний Волочек

Тверской области.

Исходя из вышеизложенного следует, что ООО «Вышневолоцкий рынок» в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции занимает доминирующее положение на рынке услуг по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке в границах г.Вышний Волочек Тверской области.

Представитель ООО «Вышневолоцкий рынок», ознакомившись с анализом состояния конкурентной среды на рынке по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке в границах г.Вышний Волочек Тверской области за 2009 – 9 месяцев 2010г., 05.09.2011 представил возражения относительно проведенного анализа, посчитав его недостоверным и не подтвержденным документально, указав при этом на следующие обстоятельства:

- 1) в связи с представленными 05.09.2011 документами, доля ООО «Вышневолоцкий рынок» на рынке услуг по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на стационарном рынке в границах г.Вышний Волочек Тверской области в анализируемый период не составляет ...%;
- 2) вывод об отсутствии на территории г.Вышний Волочек свободных земельных участков для предоставления в пользование торговой площади недостоверен;
- 3) не исследована конкурентная среда в 2011г., отсутствуют доказательства об установлении ООО «Вышневолоцкий рынок» монополю высокой цены услуги за предоставление в пользование торговой площади на розничном рынке в границах г.Вышний Волочек Тверской области.

Рассмотрев указанные возражения представителя ООО «Вышневолоцкий рынок» Комиссия отклоняет их, руководствуясь следующим:

1. Исходя из пункта 10 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.03.1998 N 32 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства» следует, что при несогласии организации с признанием ее положения доминирующим на товарном рынке суд оценивает соблюдение антимонопольным органом правил установления данного факта.

В соответствии с разделом III Порядка определение продуктовых границ товарного рынка предусматривает проведение процедуры выявления товара, не имеющего заменителя, или взаимозаменяемых товаров, обращающихся на одном и том же товарном рынке. Данная процедура включает предварительное определение товара, выявление свойств товара, определяющих выбор приобретателя, и товаров, потенциально являющихся взаимозаменяемыми для данного товара, определение взаимозаменяемых товаров.

Согласно пункту 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Услуга предоставления в пользование торговой площади на открытом розничном рынке является продуктом деятельности управляющей рынком компании в соответствии с заключенными возмездными договорами.

Доля хозяйствующего субъекта на товарном рынке, согласно пункту 6.3. Порядка рассчитывается как выраженное в процентах отношение показателя, характеризующего объем товарной массы, поставляемый данным хозяйствующим субъектом на рассматриваемый товарный рынок, к показателю, характеризующему объем рассматриваемого товарного рынка. Доля хозяйствующего субъекта на рынке определяется применительно к временному интервалу, продуктовым и географическим границам товарного рынка.

На заседании Комиссии 05.09.2011 представитель ООО «Вышневолоцкий рынок» приобщил к материалам дела копии документов, в том числе подтверждающих право собственности на торговые павильоны общей площадью 114,3 кв. м и 109,6 кв. м (копии свидетельств о государственной регистрации права от) и на 36/100 долей в общей долевой собственности на кафе, общей площадью 120,5 кв. м (копия свидетельства о государственной регистрации права от.....), находящихся на территории рынка торговых объектов.

Согласно статье 346.27 Налогового кодекса Российской Федерации павильон - строение, имеющее торговый зал и рассчитанное на одно или несколько рабочих мест.

В ходе рассмотрения перечисленных документов, Комиссией установлено, что и не являются управляющими рынком компаниями и могут предоставлять в пользование только рабочее место в торговом павильоне, кафе.

Руководствуясь тем, что единственным методом определения продуктовых границ товарного рынка в соответствии с Порядком является метод, основанный на мнении покупателей (как физических, так и юридических лиц) о взаимозаменяемости товаров, составляющих одну товарную группу, принимая во внимание, что не является управляющей рынком компанией, Комиссия считает, что сдача в аренду торговых мест в павильонах, находящихся в собственности не является товаром заменителем услуг по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке.

2. Согласно информации, представленной администрацией г. Вышний Волочек письмом от 16.09.2010 №221, свободные земельные участки для организации открытого розничного рынка аналогичного рынку, управляемому ООО «Вышневолоцкий рынок», в г.Вышний Волочек отсутствуют, кроме этого на ул. Сиверцева и ул. К.Маркса нет свободного земельного участка для установки ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат» павильона для реализации продукции, в том числе собственного производства, в связи с чем, ему рекомендовано обратиться к руководителю ООО «Вышневолоцкий рынок» для предоставления торговой площади (земли) на розничном рынке.

Комиссией также установлено, что даже при наличии свободных торговых мест (земли) получение такой услуги в ином месте для ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат» нецелесообразно, поскольку на территории рассматриваемого открытого розничного рынка представлен широкий ассортимент предлагаемых к реализации продовольственных товаров, что является для потенциальных покупателей предпочтительным, кроме этого рынок занимает удобное местоположение относительно транспортного сообщения.

3. Согласно пункту 11.1 Порядка по результатам анализа состояния конкуренции на товарном рынке составляется аналитический отчет, в котором приводятся результаты проведенного анализа. Выводы об установлении ООО «Вышневолоцкий рынок» монополю высокой цены услуги за предоставление в пользование торговой площади на открытом розничном рынке в границах г.Вышний Волочек Тверской области в соответствии с Порядком в материалах анализа состояния конкуренции на товарном рынке не отражаются, в соответствии со статьей 49 Закона о защите конкуренции содержаться в решении, принятом по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктами 2.1, 2.2. Порядка временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка и доступности информации, при этом в случае,

если исследование ограничивается изучением характеристик рассматриваемого товарного рынка, которые сложились до момента проведения исследования, то проводится ретроспективный анализ состояния конкуренции на товарном рынке.

Таким образом, характеристики рассматриваемого товарного рынка определены в соответствии с разделом 2 Порядка в пределах 2009г.- 2010 г., поскольку основанием возбуждения дела №03-6/1-33-2010 и предметом его рассмотрения являлись действия ООО «Вышневолоцкий рынок» по установлению стоимости услуги по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке именно в указанный период. Кроме этого, Комиссия отмечает, что согласно материалам дела, пояснениям представителей администрации г.Вышний Волочек, существенных изменений в состоянии конкуренции на товарном рынке в истекший период 2011г. не произошло: ООО «Вышневолоцкий рынок» является единственной управляющей рынком компанией в г.Вышний Волочек. С учетом изложенного Комиссия полагает, что анализ рынка проведен в соответствии с Порядком, ООО «Вышневолоцкий рынок» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке услуг по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке в установленных временных, продуктовых и географических границах рынка.

При рассмотрении настоящего дела на заседаниях Комиссии и в письменных объяснениях ООО «Вышневолоцкий рынок» нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции не признало, изложив свою позицию по существу рассматриваемого дела (письма №126 от 25.09.2010 и №142 от 26.10.2010) следующим образом.

В силу части 4 статьи 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации, условия договора определяются по усмотрению сторон.

Согласно части 6 статьи 15 Федерального закона от 30.12.2006 №271-ФЗ «О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации» цена договора о предоставлении торгового места определяется управляющей рынком компанией самостоятельно.

В силу части 1 статьи 521 Гражданского Кодекса Российской Федерации граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Обязанность ООО «Вышневолоцкий рынок» заключить в обязательном порядке договор на предоставление торгового места с ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат» действующим законодательством не предусмотрена.

В результате повышения кадастровой стоимости земельного участка значительно выросла сумма земельного налога ООО «Вышневолоцкий рынок» с 548 788 руб. до 1534 100 руб.

Таким образом, не соблюдаются в совокупности условия, предусмотренные статьей 6 Закона о защите конкуренции, следовательно, ООО «Вышневолоцкий рынок» не устанавливало монополю высокую цену на услуги по предоставлению в пользование торговой площади для ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат».

Рассмотрев материалы дела 03-6/1-33-2010, заслушав пояснения представителя ООО «Вышневолоцкий рынок», Комиссия отклоняет доводы ответчика об отсутствии в его действиях нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в ущемлении интересов ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат», в том числе в результате установления монополю высокой цены товара, по следующим основаниям.

Комиссией установлено, что Договор прекратил свое действие 01.08.2010, но-вый договор о предоставлении торгового места (площади) на розничном рынке от 01.08.2010 не заключен в связи с разногласиями ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат» и ООО «Вышневолоцкий рынок» по условиям ежемесячной оплаты за пользование торговой площадью, которая по условиям договора от 01.08.2010 составила 28 600 рублей.

Согласно объяснениям ООО «Вышневолоцкий рынок» от 25.09.2010 (исх. №126), ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат» было предложено заключить договор на предоставление торгового места (площади) на розничном рынке по цене, которая установлена для всех лиц, осуществляющих торговлю на территории открытого рынка - 500 руб. за 1 кв.м торговой площади.

В ходе рассмотрения материалов дела установлено, что распоряжением мэра города Вышнего Волочка от 28.04.1999 №439- I-р «О закреплении земельного участка по ул. К. Маркса» ООО «Вышневолоцкий рынок» (правопреемник ТОО «Вышневолоцкий рынок») предоставлен на праве бессрочного пользования земельный участок общей площадью 22054 м², расположенный по адресу: г. Вышний Волочек, ул. К.Маркса, для обслуживания городского рынка. Данные обстоятельства подтверждаются свидетельством о государственной регистрации права от 10.12.1999 серии ТО №693943.

Распоряжением мэра города Вышний Волочек от 17.05.2004 №410-3-р «Об утверждении материалов межевания земельных участков» для обслуживания городского рынка за ООО «Вышневолоцкий рынок» закреплена земельный участок общей площадью 20 621 кв. м, расположенный по адресу: г. Вышний Волочек, ул. К.Маркса.

Постановлением мэра города Вышнего Волочка от 19.06.2007 №72 ООО «Вышневолоцкий рынок» выдано разрешение на право организации розничного универсального рынка на территории г. Вышний Волочек по ул. К.Маркса сроком на пять лет и соответствующее разрешение от 20.06.2007 №1.

ООО «Вышневолоцкий рынок», как управляющая рынком компания, в соответствии с частью 2 статьи 15 Федерального закона от 30.12.2006 №271-ФЗ «О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации» (далее - Закон о розничных рынках) осуществляет деятельность посредством предоставления хозяйствующим субъектам во временное пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке.

Статьей 15 Закона о розничных рынках определено, что торговые места размещаются на основе схемы, которая разрабатывается и утверждается управляющей рынком компанией по согласованию с органами, уполномоченными на осуществление контроля за обеспечением пожарной безопасности, за охраной общественного порядка, а также органами по контролю и надзору в сфере обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения, органами по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека.

Согласно разъяснениям Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, приведенным в письме от 08.05.2007 N 0100/4714-07-32 «О работе органов Роспотребнадзора в связи с принятием Федерального закона «О розничных рынках и о внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации», в соответствии со статьей 4 Закона о розничных рынках, рынок организуется согласно плану, утвержденному органом государственной власти субъекта Российской Федерации в соответствии с архитектурными, градостроительными и строительными нормами и правилами, с проектами планировки и

благоустройства территории субъекта Российской Федерации и территории муниципального образования, а также с учетом потребностей в рынках того или иного типа.

Определением о назначении дела № 03-6/1-33-2010 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 07.09.2010 № 03-6/1-33-2423ЛП на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции от ООО «Вышневолоцкий рынок» была запрошена схема размещения торговых мест по торговым зонам.

ООО «Вышневолоцкий рынок» письмом (исх. от 25.09.2010 №126) представило схему размещения торговых мест. Однако, на рассмотрении дела 06.06.2011 представитель ООО «Вышневолоцкий рынок» пояснил, что представленная информация характеризует только расположение торговых точек, реализующих хлебобулочные и пищевые продукты.

Определением от 28.03.2011 №03-6/1-33-858 ЛП на основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции была запрошена информация о торговых местах по состоянию на 01.08.2008, на 01.08.2009 и по состоянию на 01.08.2010 согласно приложенной таблице.

ООО «Вышневолоцкий рынок» письмом от 14.04.2011 № 36 представил информацию об общем количестве торговых мест на рынке на 01.08.2010 в количестве 700 шт. общей площадью 3500 кв.м и общей площадью рынка равной 20621 кв.м.

Однако, представитель ООО «Вышневолоцкий рынок» не смог пояснить, какие торговые точки расположены на остальных 17121 кв.м.

В связи с вышеуказанными обстоятельствами, Комиссия была лишена возможности оценить правомерность действий ООО «Вышневолоцкий рынок», выразившихся в ущемлении интересов ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат», в том числе в результате установления монополично высокой цены товара и на основании части 3 статьи 47 Закона о защите конкуренции внесла определение о приостановлении рассмотрения дела №03-6/1-33-2010 до принятия решения по делу №03-6/1-30-2011, возбужденному по признакам нарушения ООО «Вышневолоцкий рынок» части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции, выразившегося в непредоставлении в установленный срок информации, необходимой антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями.

Схемы размещения торговых мест на рынке ООО «Вышневолоцкий рынок» представило в полном объеме только 19.08.2011 (исх. от 19.08.2011 № 97).

Отсутствие вышеуказанной информации в установленный срок препятствовало антимонопольному органу в осуществлении законной деятельности и препятствовало рассмотрению дела № 03-6/1-33-2010 в течение более шести месяцев.

В результате анализа хозяйственной деятельности ООО «Вышневолоцкий рынок» за период с 2008г. по 2010г. Комиссией установлено следующее:

1. Доход ООО «Вышневолоцкий рынок» согласно отчету о прибылях и убытках за 2009г. (исх. от 24.12.2010 № 171) по сравнению с 2008г. увеличился на 18,9% и составил руб.

Вместе с тем, согласно статистической форме № 1-предприятие, представленной ООО «Вышневолоцкий рынок» на запрос Комиссии от 07.12.2010 №03-6/1-33-3598ИД (исх. от 24.12.2010 № 171), доход ООО «Вышневолоцкий рынок» составил, что на меньше показателя, указанного в отчете о прибылях и убытках за 2009г..

Доход ООО «Вышневолоцкий рынок» в 2010г. по сравнению с 2009г. согласно статистическим формам № 1-предприятие за 2009г. и 2010г. увеличился на (15,5%) и на 35% по сравнению с 2008г.

2. Согласно штатному расписанию численность сотрудников в 2009г. по сравнению с 2008г. увеличилась на 2 человека и составила 42 человека.

Согласно штатному расписанию на период с 01.01.2010 по 31.12.2011, утв. приказом директором ООО «Вышневолоцкий рынок» Е.Г. Менделеевой от 01.01.2010 №2-ш, численность сотрудников по сравнению с 2009г. сократилась на 6 единиц (на 14%, с 42 до 36 штатных единиц) и на 4 единицы (на 10% по сравнению с 2008г.

Вместе с тем, согласно статистической форме № 1-предприятие за 2010г. средняя численность работников ООО «Вышневолоцкий рынок» по сравнению с 2008г. и 2009г. увеличилась до 52 человек на 30% (на 12 человек), а согласно штатного расписания на 2010г. фактическая численность увеличилась на 44% (16 человек).

3. На основании статистических форм № 1-предприятие за период 2008г. – 2010г. расходы на производство и продажу продукции (товаров, работ и услуг) ООО «Вышневолоцкий рынок» изменились следующим образом:

- расходы на приобретение сырья увеличились на 1 148 300 руб. или на 400%;
- расходы на приобретение топлива увеличились в 17,5 раз за счет увеличения расходов на приобретение продуктов нефтепереработки;
- расходы на энергию увеличились на 44%;
- расходы на воду увеличились на 19,7%;
- расходы на плату труда увеличились на 1 589 000 руб. или на 32,3%;
- страховые взносы в ПФ, ФСС, ФФОМС, ТФОМС увеличились на 19,7%;
- амортизация основных средств увеличились на 789 000 руб. или на 308%;
- арендная плата увеличились на 1 217 700 руб. или в 7,8 раза;
- добровольные страховые платежи в 2010г. составили, в 2008г. и 2009г. таких расходов общество не несло;
- представительские расходы сократились на 91 600 руб. или в 4,7 раза;
- налоги и сборы, включенные в себестоимость, увеличились на 874 400 руб. или в 2,3 раза;
- расходы по оплате услуг сторонних организаций увеличились на 2 235 500 руб. или на 46%.

Итого затраты на производство и продажу товаров за период с 2008 по 2010г. увеличились на 7 948 500 руб. или на 55%.

Пунктом 1 части 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 установление, поддержание монополично высокой или монополично низкой цены товара.

На основании вышеперечисленных сведений Комиссия считает, что затраты ООО «Вышневолоцкий рынок» по отдельным статьям не соответствуют расходам, необходимым для производства и реализации товара, поскольку, доказательство обоснованности понесенных расходов ООО «Вышневолоцкий рынок» документально не подтвердило, а именно:

1. Расходы по приобретению сырья и материалов учитывают в составе затрат по мере списания их в производство (п. 2.1 ст. 346.17 Налогового кодекса Российской Федерации). Таким образом, сырье и материалы должны быть переданы

в производ-ство, но не обязательно могут быть использованы в нем. Расходы на приобретение инструментов, приспособлений, инвентаря, приборов, лабораторного оборудования, спецодежды и другого имущества, не являющегося амортизируемым, учитывают в составе затрат по мере ввода этого имущества в эксплуатацию.

Документов, подтверждающих факт приобретения инструментов, приспособлений, инвентаря, приборов, лабораторного оборудования, спецодежды и другого имущества, не являющегося амортизируемым, иных производственных и хозяйственных расходов (проведение испытаний, контроля, содержание, эксплуатацию основных средств и иные подобные цели) и т.п., обосновывающих понесенные расходы в период 2008г. -2010г., ООО «Вышневолоцкий рынок» не представлено.

2. Согласно информации, представленной ООО «Вышневолоцкий рынок», на балансе общества находится машина коммунально-уборочная МУП – 351Г (заводской номер машины (рамы 80000049 (80864163)), государственный регистрационный № 69 11 ТВ 69) в количестве 1 единицы. Кроме того, общество привлекает сторонние организации для вывоза мусора, уборки снега и т.д. Вместе с тем затраты ООО «Вышневолоцкий рынок» на приобретение топлива (продуктов нефтепереработки) в 2010г. по сравнению с 2009г. выросли на 67% (с до руб.), в то время как в 2008г. продукты нефтепереработки не закупались.

В соответствии с главой 25 Налогового кодекса Российской Федерации расходы на топливо не относятся к нормируемым затратам. Нормы расхода топлива, установлены Методическими рекомендациями, введенными в действие распоряжением Министерства транспорта Российской Федерации от 14.03.2008 №АМ-23-р «О введении в действие Методических рекомендаций «Нормы расхода топлива и смазочных материалов на автомобильном транспорте».

В соответствии со статьей 252 Налогового кодекса Российской Федерации расходами признаются обоснованные и документально подтвержденные затраты; под обоснованными расходами понимаются экономически оправданные затраты, оценка которых выражена в денежной форме; под документально подтвержденными расходами понимаются затраты, подтвержденные документами, оформленными в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно письму Управления ФНС по г. Москве от 12.10.2006 №18-12/3/89558 транспортное средство может быть как собственное, так и арендованное, в том числе у физического лица. Документом, подтверждающим расход топлива для списания является путевой лист, форма которого, кроме автотранспортных компаний, может быть самостоятельно разработана.

Договоров аренды транспортных средств, путевых листов либо иных документов, подтверждающих фактическое увеличение расходов на продукты нефтепереработки за период с 2008г. по 2010г. в 16 раз ООО «Вышневолоцкий рынок» не представлено.

Кроме того, согласно еженедельного мониторинга оптовых и розничных цен на автомобильное топливо (бензин и дизельное топливо), проводимого Тверским УФАС России, рост цен на автомобильное топливо за 2010 год составил от 6,9% до 9,9% в зависимости от марок бензина и до 32% - на дизельное топливо.

Таким образом, Комиссия считает, что рост затрат ООО «Вышневолоцкий рынок» на приобретение нефтепродуктов в 16 раз не являлся экономически обоснованным.

3. Договоров аренды имущества, ООО «Вышневолоцкий рынок» в рамках рассмотрения дела не представило, хотя из материалов дела следует, что такая возможность обществу была предоставлена.

Вместе с тем, согласно пояснениям представителя ООО «Вышневолоцкий рынок», в рамках дела №03-6/1-33-2010 обществом представлен весь исчерпывающий перечень документов, обосновывающих понесенные расходы.

На основании изложенного, Комиссия считает, что расходы ООО «Вышневолоцкий рынок» в 2009г. – 2010г. на аренду являются экономически обоснованными.

4. Согласно штатному расписанию, утв. приказом директора ООО «Вышневолоцкий рынок» Е.Г. Менделеевой от 01.01.2010 №2-ш, в 2010г. по сравнению с 2009г. месячный фонд оплаты труда сократился на 9305 руб. (с руб. до руб., на 111660 руб. в год) за счет сокращения количества штатных единиц на 6 человек (с 42 до 36 штатных единиц или на 14%). Таким образом, в 2010г. годовой фонд оплаты труда должен был составить руб., вместе с тем фактически затраты на оплату труда составили рублей, что превышает плановые расходы на 97%.

Кроме того, согласно статистической форме № 1-предприятие за 2010г. фактическая численность работников ООО «Вышневолоцкий рынок» увеличилась с 36 до 52 человек (на 16 человек или на 44%), при том что общая площадь ООО «Вышневолоцкий рынок» сократилась на 343,9 кв.м в связи с продажей двух павильонов общей площадью 114,3 кв. м и 109,6 кв. м и здания кафе площадью 120 кв.м.

Таким образом, Комиссия считает, что увеличение фактических затрат на оплату труда при увеличении штатной численности общества (согласно статистической форме № 1-предприятие за 2010г.) при одновременном сокращении обслуживаемой площади, является экономически необоснованным.

5. Согласно материалам дела:

- количество фактически используемых торговых мест на рынке в 2009г. по сравнению с 2008г. увеличилось на 17 мест;
- количество фактически используемой площади под торговыми местами увеличилось на 410 кв.м;
- количество фактически используемых торговых мест на рынке в 2010г. по сравнению с 2009г увеличилось на 285 места;
- количество фактически используемой площади под торговыми местами увеличилось на 1340 кв.м (на 98,2 %).

Комиссией установлено, что увеличение количества фактически используемых торговых мест на рынке и количества фактически используемой площади под торговыми местами за период с 2008г. по 2010г. произошел за счет увеличения предоставления в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке, что обуславливает возможность изменения цены товара в сторону уменьшения.

Согласно статье 6 Закона о защите конкуренции монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производ-ства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами.

Принимая во внимание, население города, общее количество торговых мест на рынке, наличие единственного рынка в городе, в качестве рынков, сопоставимых рассматриваемому рынку, Комиссией определены соответствующие товарные рынки в границах г.Удомли и г. Бежецка Тверской области, сравнительные характеристики которых по состоянию на 01.08.2009 и на 01.08.2010 приведены в следующей таблице:

№ п/п	Наименование хозяйствующего субъекта	Информация о торговых местах				Стоимость предоставления в пользование 1 кв.м торговой площади согласно калькуляции			
		На 01.08.2009		На 01.08.2010		На 01.08.2009		На 01.08.2010	
		Всего ед/кв.м	Факт.используется ед/кв.м	Всего ед/кв.м	Факт.используется ед/кв.м	Для оборудованных торг.мест	Для не оборудованных торг.мест	Для оборудованных торг.мест	Для не оборудованных торг.мест
1	ОАО «Вышневолоцкий рынок» (г.Вышний Волочек)	673/3365	353/1765	700/3500	621/3105	2000	500	2000	500
2	ОАО «Бежецкий рынок» (г.Бежецк)	680/4080	560/3360	680/4080	532/3192	-	55	-	55
3	МУП «Городской рынок» (г.Удомля)	569/7331	78/354	569/7331	82/372	-	28,56	-	33,31

Таким образом, стоимость предоставления в пользование торговой площади (земли) 1 кв.м на открытом розничном рынке ООО «Вышневолоцкий рынок» за период 2009г.-2010г. в 9,1 раз превышала стоимость, установленную ОАО «Бежецкий рынок», и в 17,5 раз – стоимость, установленную МУП «Городской рынок»(г.Удомля).

Анализ калькуляций стоимости предоставления в пользование 1 кв. м торговой площади (земли) за период 7 месяцев 2009г. и 7 месяцев 2010г., представленных ООО «Вышневолоцкий рынок» (письмо исх. от 20.10.2010 №140), подтверждает вывод Комиссии об отсутствии экономического обоснования неснижения в 2010г. ранее установленной стоимости предоставления в пользование торговой площади (земли) на розничном рынке, в том числе для ООО «Вышневолоцкий хлебокомбинат», в раз-мере 500 руб. кв. м в частности:

- 1) фактическое использование торговых мест в 2010г. по сравнению с 2009г. увеличилось с 335 до 621 единиц (на 268 единиц, на 1 340 кв.м или 76%), что не нашло отражения в указанных калькуляциях;
- 2) затраты по статьям «договора с предприятиями, обслуживающими территорию» и «эксплуатационные расходы» за 7 месяцев 2010г. по сравнению аналогичным периодом 2009г. увеличились соответственно на 19,5% и на 218%, всего расходы по двум вышеуказанным статьям в калькуляции стоимости увеличились на 22,8%, в то время как расшифровки затрат по обслуживанию ООО «Вышневолоцкий рынок» за анализируемый период свидетельствуют, о том, что данные затраты сократились на 12,33%. Таким образом, увеличение расходов по указанным статьям не соответствует действительности, следовательно, экономически необоснованно включены в калькуляцию стоимости;
- 3) анализ «сторонних договоров» свидетельствует о том, что в феврале-марте 2010г. был заключен договор на оказание услуг по вывозу снега с территории рынка на сумму, что на 106626 руб. или в 4,3 раза выше стоимости этой же работы, выполненной в 2009г. Принимая во внимание, что количество сотрудников рынка увеличилось на 16 человек и общество имеет в собственности спецтехнику, рост этих затрат не имеет под собой экономического обоснования;
- 4) работы по «сторонним договорам» выполняют штатные сотрудники ООО «Вышневолоцкий рынок» за дополнительную плату параллельно с основной работой, при этом денежные выплаты по указанным договорам значительно превышают выплаты, производимые по аналогичным работам в соответствии со штатным расписанием. Согласно расчетам Комиссии, приобщенным к материалам дела, справедливая стоимость предоставления ООО «Вышневолоцкий рынок» в пользование 1 кв.м торговой площади (земли) на открытом розничном рынке в 2010г. в результате сокращения расходов по «сторонним договорам» с предприятиями, обслуживающими территорию рынка, и эксплуатационных расходов 2009г. на 12,33%, применительно к занимаемой площади открытого розничного рынка в размере 2705 кв.м, в 2010г. могла находиться в пределах 200 руб. – 300 руб. (без учета закладываемой прибыли).

Исходя из вышеизложенного, Комиссия считает, что стоимость предоставления ООО «Вышневолоцкий рынок» в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке в 2010г. (применяемая с 01 января 2009 года) в размере 500 руб. за 1 кв. м. и действующая на момент рассмотрения дела, существенно превышала сумму необходимых для производства и реализации товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась на сопоставимом товарном рынке, следовательно, отвечает признакам монопольно высокой цены, определенным в статье 6 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которого являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе установление, поддержание монопольно высокой цены товара.

В ходе рассмотрения дела Комиссией выявлен факт экономически необоснованного и документально неподтвержденного установления, поддержания ООО «Вышневолоцкий рынок», занимающим доминирующее положение на рынке услуг по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке в границах г.Вышний Волочек Тверской области, монопольно высокой цены товара (за 1 кв.м), что является нарушением пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 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»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Вышневолоцкий рынок» по установлению и поддержанию в 2010г. монопольно высокой цены на услугу по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке в границах г.Вышний Волочек Тверской области в размере 500 руб. за 1 кв.м нарушением пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального

закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», результатом которого явилось ущемление интересов, в том числе ОАО «Вышневолоцкий хлебокомбинат».

2. Выдать ООО «Вышневолоцкий рынок» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции путем установления стоимости услуги по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке в границах г.Вышний Волочек Тверской области на 2010 год на уровне фактических затрат.

3. Должностным лицам Тверского УФАС России рассмотреть вопрос о возбуждении в отношении ООО «Вышневолоцкий рынок» административного производства по статье 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Председатель Комиссии: Л.В. Посохова

Члены Комиссии: Т.Ю. Жаркова
Е.Е.Вавилова

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 по делу № 03-6/1-33-2010

05 сентября

г. Тверь

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

-Посохова Л.В. –заместитель руководителя управления;

Члены Комиссии:

- Жаркова Т.Ю. – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля;

- Вавилова Е.Е. – специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 05.09.2011 по делу № 03-6/1-33-2010 о нарушении ООО «Вышневолоцкий рынок» (место нахождения:...) пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Вышневолоцкий рынок» в срок до 28.10.2011 прекратить нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части установления в 2010г. монополично высокой цены на услугу по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке в границах г.Вышний Волочек Тверской области (за 1 кв.м):

- рассчитать на 2010г. стоимость услуги по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке в границах г.Вышний Волочек Тверской области (за 1 кв.м) на уровне фактических затрат и среднеотраслевой нормы прибыли;

2. ООО «Вышневолоцкий рынок» в целях совершения действий направленных на обеспечение конкуренции ежегодно до 01 июня года, следующего за отчетным годом, представлять в Тверское УФАС России:

2.1. Копии статистической отчетности формы № 1-предприятие «Основные сведения о деятельности организации» с отметкой Тверьстата за отчетный год;

2.1. Информацию о количестве торговых мест по состоянию на 01 января, со-гласно Таблице:

	Всего ед./ кв.м	Из них фактическое использование, единиц/кв.м
Количество торговых мест на рынке ед. / общая площадь под торговыми местами, кв.м		
В том числе:		
Не стационарном рынке (открытом)		
На стационарном рынке (закрытом)		

2.3. Расчет стоимости услуги по предоставлению в пользование торговой площади (земли) на открытом розничном рынке (за 1 кв.м) на уровне фактических затрат и среднеотраслевой нормы прибыли по состоянию на 01 января.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Тверское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии Л.В. Посохова

Члены Комиссии: Т.Ю. Жаркова
Е.Е.Вавилова

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выда-чи.

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.