

Руководителю ООО «Сибирский Союз»

<...>

Руководителю ООО «КузбассОпт»

<...>

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 042/01/11-327/2022

«15» декабря 2022 г. г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5

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

Председатель
Комиссии: <...> – руководитель управления;

Члены Комиссии: <...> – начальник отдела ЖКХ, транспорта и связи;
<...> – главный специалист-эксперт отдела ЖКХ,
транспорта и связи,

рассмотрев дело № 042/01/11-327/2022, возбужденное по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Сибирский Союз» (650051, г. Кемерово, пр. Кузнецкий, д.129А, оф.103, ОГРН 1184205015500, ИНН 4205371638) и обществом с ограниченной ответственностью «КузбассОпт» (630132, г. Новосибирск, ул. Железнодорожная, д.14, кв.1, ОГРН 1104205007488, ИНН 4205199183) (далее совместно – Ответчики) пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ № 135-ФЗ), в присутствии на заседании посредством системы видеоконференцсвязи (ВКС):

<...> – представителя ООО «Сибирский Союз» (доверенность от 24.03.2022 б/н);

<...> – представителя ООО «КузбассОпт» (доверенность от 20.12.2021 № 19/21),

руководствуясь статьей 48.1 ФЗ № 135-ФЗ,

УСТАНОВИЛА:

в силу частей 5, 6 статьи 8 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской

Федерации» в целях стабилизации розничных цен на отдельные виды социально значимых продовольственных товаров первой необходимости на территории субъекта РФ или территориях субъектов РФ Правительство РФ вправе устанавливать на данные виды товаров предельно допустимые розничные цены на срок не более девяноста календарных дней. Перечень отдельных видов социально значимых продовольственных товаров первой необходимости и порядок установления предельно допустимых розничных цен на них устанавливаются Правительством РФ.

Согласно перечню, утвержденному Постановлением Правительства РФ от 15.07.2010 № 530, сахар-песок является социально значимым продовольственным товаром первой необходимости, в отношении которого могут устанавливаться предельно допустимые розничные цены, что свидетельствует о высокой социальной значимости данного товара, ценообразование на который подлежит особому вниманию со стороны контролирующих органов.

С конца февраля и в течении марта 2022 года в Кемеровское УФАС России поступило большое количество обращений граждан и хозяйствующих субъектов о повышении цен на сахар-песок и отсутствии данного товара в продаже (более 200 устных и письменных обращений, после начала их регистрации (с 07.03.2022 в связи с введением «горячей телефонной линии» для обращений о повышении цен) по 17.03.2022 (включительно)). Также в марте 2022 года в Кемеровское УФАС России начали обращаться товаропроизводители хлеба и хлебобулочных изделий о значительном повышении поставщиками цен на сахар.

Учитывая вышеизложенное в короткий промежуток времени - в период с конца февраля 2022 по как минимум середину марта 2022 года на территории Кемеровской области – Кузбасса произошел резкий скачок цен на сахар-песок в торговых точках и у поставщиков, получивший общественный резонанс среди населения и товаропроизводителей продуктов питания, в связи с чем на рынке реализации сахара-песка сложилась ажиотажная ситуация.

С целью контроля ценовой ситуации на потребительском рынке и недопущения дефицита отдельных видов социально значимых товаров на территории Кемеровской области – Кузбасса Министерством промышленности и торговли Кузбасса был создан штаб по оперативному реагированию на развитие ситуации на продовольственном рынке. При проведении обсуждений сложившейся ситуации на продовольственном рынке в рамках указанного штаба неоднократно поднимался вопрос о повышении цен на сахар.

В результате рассмотрения поручения ФАС России № ГМ/20390-ПР/22 от 14.03.2022 о проведении проверки дистрибьюторов сахара, направленного в территориальные органы ФАС России во исполнение Поручения Первого заместителя Председателя Правительства РФ А.Р. Белоусова от 10.03.2022 года № АБ-П13-3634кс, о проведении проверки дистрибьюторов сахара белого в целях недопущения необоснованной задержки отгрузки сахара белого в объекты розничной торговли, в действиях Ответчиков установлены признаки нарушения требований пункта 1 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ, выразившегося в заключении антиконкурентного соглашения путем установления с 01.03.2022 торговой наценки, которое привело к повышению отпускных цен на сахар, в связи с чем приказом Кемеровского УФАС России № 41 от 22.03.2022 возбуждено дело № 042/01/11-327/2022 о нарушении антимонопольного законодательства.

В результате проведения анализа ситуации ценообразования поставщиков сахарного песка в Кемеровской области – Кузбассе установлено:

по сведениям Министерства промышленности и торговли Кузбасса, представленным в письме № МПТ-5/1383 от 16.03.2022 на территории Кемеровской области – Кузбасса деятельность по поставке сахара в объекты розничной торговли осуществляют следующие оптовые компании:

- ИП <...>;

- ИП <...>;

- Продовольственная оптовая база ИП <...>;

- ООО «Мирпрод»;

- ООО «Сибирский Союз»;

- ИП <...>;

- ООО «ПродснабАлтай» официальный дистрибьютор Черемновского сахарного завода (группа компаний «Доминант»);

- ООО «КузбассОпт»;

- ООО «Раздолье».

Вместе с тем, по сведениям ООО «Мирпрод», по состоянию на 23.03.2022 данная организация хозяйственную деятельность не вела, доказательства иного в антимонопольном органе отсутствуют.

Согласно сведениям, представленным ООО «Раздолье», данный хозяйствующий субъект за период с 01.02.2022 по 15.03.2022 закупку и отгрузку сахара не производил, продажей сахара заниматься не планирует, остатков сахара на складе нет.

Установлено, что единственным поставщиком сахара для ИП <...>, ИП <...>, ИП <...> является ООО «Сибирский Союз». При этом указанными предпринимателями были осуществлены следующие объемы закупок: ИП <...> в период с 21.02.2022 по 15.03.2022 - 5 835 кг; ИП <...> в период с 17.03.2022 по 23.03.2022 - 1 050 кг; ИП <...> в период с 10.02.2022 по 15.03.2022 – 3 025 кг.

Единственным поставщиком сахара ИП <...>, является ООО «ПродснабАлтай». Вместе с тем, ИП <...> осуществляет деятельность исключительно на территории г. Ленинска-Кузнецкого Кемеровской области – Кузбасса имеет небольшой объем реализации (с 09.02 по 15.03.2022 ею закуплено 10 т сахара и реализовано в мелкооптовых и розничных объемах).

С учетом того, что объемы закупки сахара со стороны Ответчиков в период с 21.02.2022 по 15.03.2022 составляли: ООО «Сибирский Союз» – 484 500 кг; ООО «КузбассОпт» - 134 100 кг, сравнивать ценообразование у указанных ИП и Ответчиков некорректно.

Единственным поставщиком сахара для ООО «Сибирский Союз» является ООО

«Сахарный Альянс Сибири».

Поставщиками сахара для ООО «КузбассОпт» являются:

- ООО «СибСахар»;

- ООО «Норд»;

- ООО «ПродСнабАлтай».

В результате анализа информации, предоставленной ООО «Сибирский Союз» и ООО «КузбассОпт» установлено, что данные оптовые компании осуществляют отгрузку сахара в розничные торговые точки, оптовым продавцам и производственным предприятиям.

Согласно аналитическому отчету по результатам исследования состояния конкуренции на оптовом рынке реализации сахара-песка, проведенному в рамках рассмотрения настоящего дела, Ответчики в период с 01.01.2022 по 31.03.2022 являлись конкурентами на оптовом рынке реализации сахара-песка на территории Кемеровской области – Кузбасса.

В силу распоряжения Правительства Кемеровской области – Кузбасса № 256-р от 21.05.2021, в перечень организаций, имеющих действующие обязательства по поставке, в том числе сахара белого, приобретенного на условиях, указанных в абзаце первом пункта 3 Правил предоставления и распределения иных межбюджетных трансфертов, имеющих целевое назначение, в 2021 году из федерального бюджета бюджетам субъектов РФ в целях софинансирования расходных обязательств субъектов РФ по возмещению части затрат на производство и реализацию, в том числе, сахара белого в организации розничной торговли, утвержденных постановлением Правительства РФ от 06.04.2021 № 544, внесены: ООО «КузбассОпт» ИНН 4205199183; ООО «Сибирский союз» ИНН 4205371638; ИП <...> ИНН 420100262081.

В соответствии с представленными ООО «КузбассОпт» сведениями, несмотря на то, что данный хозяйствующий субъект зарегистрирован в г. Новосибирск, деятельность осуществляет на территории Кемеровской области – Кузбасса, поскольку имеет два склада в г. Кемерово и в г. Новокузнецке. Кроме того, в соответствии со сведениями из Единого государственного реестра юридических лиц, ООО «КузбассОпт» 04.05.2010 зарегистрировано в качестве юридического лица Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Кемерово и лишь 17.05.2018 внесены изменения в сведения о ООО «КузбассОпт» Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 16 по Новосибирской области.

Согласно официальному сайту в сети Интернет ООО «ПродСнабАлтай», по адресу: <https://prodsnabaltai.ru>, данный хозяйствующий субъект осуществляет свою деятельность в г. Барнаул, по месту нахождения. В г. Кемерово, согласно сведениям электронного справочника 2ГИС, имеет склад с местом погрузки товара. Установлено также, что ООО «ПродСнабАлтай» является официальным дистрибьютором Черемновского сахарного завода (группа компаний «Доминант»). Учитывая вышеизложенное, несмотря на то, что ООО «ПродСнабАлтай» имеет склад на территории г. Кемерово, основную деятельность ведет по месту нахождения – в г. Барнаул; органами власти Кемеровской области -

Кузбасса не рассматривается в качестве поставщика сахара-песка, которому может предоставляться из бюджета возмещение части затрат на производство и реализацию сахара в организации розничной торговли; является официальным дистрибьютором Черемновского сахарного завода (группа компаний «Доминант»), в то время как Ответчики не имеют подобного статуса, сравнивать ценообразование у ООО «ПродСнабАлтай» и Ответчиков некорректно.

В результате анализа имеющихся материалов, установлено, следующее:

25.02.2022 ООО «Сибирский Союз» осуществлен закуп сахара-песка в размере 66 300 кг по цене 53,85 руб. за кг, при этом остатки на складе сахара-песка по состоянию на 25.02.2022 составляли 130 407,90 кг. Установлено, что усредненная цена предыдущих закупок сахара у ООО «Сибирский Союз» составила 54,75 руб. за кг. Торговая надбавка реализации сахара-песка у ООО «Сибирский Союз» в период с 21.02.2022 по 27.02.2022 включительно составляла не более 4,1 % (объем тары 50 кг). ООО «Сибирский Союз» 25.02.2022, 28.02.2022 и 02.03.2022 осуществлен закуп сахара-песка в размерах 66 300, 50 000 и 40 000 кг по средней цене в размерах 53,85, 58 и 64,5 руб. за кг соответственно. При этом 25.02.2022, 28.02.2022, 01.03.2022, 02.03.2022, 03.03.2022 ООО «Сибирский Союз» был реализован сахар-песок в объемах 22 979,6, 35 891, 17 627,40, 33 078,20, 23 188 кг по цене 56,85, 62,5, 62,5, 66,75 и 68,5 руб. за кг (объем тары 50 кг). Остатки сахара на складе по состоянию на 25.02.2022 в размере 130 407,90 кг реализованы ООО «Сибирский Союз» ориентировочно 03.03.2022, следовательно, при расчете торговой надбавки до данной даты применялась усредненная цена предыдущих закупок (до 25.02.2022) в размере 54,75 руб. за кг, а после 03.03.2022 применялась средняя цена закупа в период с 25.02.2022 по 03.03.2022 включительно, составлявшая 58,78 руб. за кг (53,85 (цена закупки 25.02.2022) + 58 (цена закупки 28.02.2022) + 64,5 (цена закупки 02.03.2022) / 3).

Учитывая вышеизложенное торговая надбавка у ООО «Сибирский Союз» выросла с максимального размера 4,1 % в период с 21.02.2022 по 27.02.2022 до максимального размера 25,11 % в период с 28.02.2022 по 03.03.2022.

Остатки на складе сахара-песка у ООО «Сибирский Союз» по состоянию на 03.03.2022 составляли 177 131,7 кг. Средняя цена предыдущих закупок сахара у ООО «Сибирский Союз» составила 58,78 руб. за кг. ООО «Сибирский Союз» 04.03.2022, 05.03.2022, 10.03.2022 и 11.03.2022 осуществлен закуп сахара-песка в размерах 40 000, 67 300, 67 300 и 66 300 кг по усредненной цене в размере 68, 53,85, 66 и 70 руб. за кг соответственно. При этом 04.03.2022, 05.03.2022, 09.03.2022, 10.03.2022 и 11.03.2022 ООО «Сибирский Союз» был реализован сахар-песок в объемах 14 390,20, 1 275, 36 174, 47 282,60 и 39 178,60 кг по цене 67,5, 75, 70,75 и 79 руб. за кг (объем тары 50 кг) соответственно. Остатки сахара на складе ООО «Сибирский Союз» при закупке 03.03.2022 в размере 177 131,70 кг были реализованы примерно 11.03.2022, следовательно, при расчете торговой надбавки до 11.03.2022 применялась средняя цена закупки сахара в предыдущий период – с 25.02.2022 по 03.03.2022 в размере 58,78 руб. за кг.

Учитывая вышеизложенное в период с 04.03.2022 по 11.03.2022 включительно торговая надбавка у ООО «Сибирский Союз» продолжала оставаться высокой по сравнению с периодом февраля и даже выросла по сравнению с периодом с 25.02.2022 по 03.03.2022, и составила: 14,8, 27,6, 20,3, 34,4, 35,25 %.

Остатки на складе сахара-песка у ООО «Сибирский Союз» по состоянию на 11.03.2022 составляли 229 421,90 кг. Средняя цена предыдущих закупок сахара у ООО «Сибирский Союз» составила 64,46 руб. за кг. ООО «Сибирский Союз» 14.03.2022 и 15.03.2022 осуществлен закуп сахара-песка в размерах 67 300 и 20 000 кг по цене в размере 74 и 81 руб. за кг соответственно. При этом в эти же даты ООО «Сибирский Союз» был реализован сахар-песок в объемах 40 502,60 и 76 565,20 кг по цене 75,75 и 78 руб. за кг (объем тары 50 кг).

Учитывая вышеизложенное в период с 12.03.2022 по 15.03.2022 включительно торговая надбавка у ООО «Сибирский Союз» продолжала оставаться высокой по сравнению с периодом февраля и составила: 17,5 и 21 %.

21.02.2022 ООО «КузбассОпт» осуществлен закуп сахара-песка в размере 66 300 кг по цене 55,35 руб. за кг, при этом остатки на складе данного товара по состоянию на 21.02.2022 составляли 83 600 кг. Установлено, что усредненная цена предыдущих закупок сахара у ООО «КузбассОпт» составила 54 руб. за кг. Торговая надбавка реализации сахара-песка у ООО «КузбассОпт» в период с 21.02.2022 по 28.02.2022 включительно составляла не более 9,17 %. ООО «КузбассОпт» 21.02.2022 и 24.02.2022 осуществлен закуп сахара-песка в размерах 66 300 и 67 800 кг по ценам 55,35 и 53,90 руб. за кг соответственно. Остатки сахара на складе по состоянию на 21.02.2022 в размере 83 600 кг реализованы ООО «КузбассОпт» примерно 02.03.2022. ООО «КузбассОпт» 21.02.2022, 22.02.2022, 24.02.2022, 25.02.2022, 28.02.2022, 01.03.2022 и 02.03.2022 был реализован сахар-песок в объемах 12 650, 6 050, 18 950, 1 450, 7 800, 20 800 и 8 700 кг по средним ценам (объем тары 50 кг) 58,94, 56,75, 58,05, 58,28, 58,95, 64,22 и 72,04 руб. за кг соответственно. При расчете торговой надбавки до 02.03.2022 применялась усредненная цена предыдущих закупок (до 21.02.2022) в размере 54 руб. за кг, а после 02.03.2022 применялась усредненная цена закупа товара в период с 21.02.2022 по 02.03.2022, составлявшая $54,625$ руб. за кг ($55,35$ (цена закупки 21.02.2022) + $53,9$ (цена закупки 26.02.2022) / 2).

Учитывая вышеизложенное торговая надбавка у ООО «КузбассОпт» выросла с максимального значения 9,17 % в период с 21.02.2022 по 28.02.2022 до 18,9 и 33,4 % 01.03.2022 и 02.03.2022.

Согласно имеющимся материалам до 15.03.2022, помимо указанных выше, ООО «КузбассОпт» закупок сахара не осуществляло, при этом 03.03.2022, 04.03.2022, 05.03.2022, 09.03.2022, 10.03.2022, 11.03.2022 14.03.2022 и 15.03.2022 ООО «КузбассОпт» реализован сахар-песок в объемах 10 701, 26 749, 7 450, 5 150, 3 201, 3 200, 551 и 5 300 кг по средним ценам (объем тары 50 кг) 71,78, 78,45, 75,81, 71,69, 72,30, 66 и 86,77 руб. за кг соответственно. При расчете торговой надбавки после 02.03.2022 применялась средняя цена закупок 21.02.2022 и 24.02.2022 в размере $54,625$ руб. за кг, следовательно, при реализации сахара после 02.03.2022 торговая надбавка у ООО «КузбассОпт» составила максимум 58,85 %, соответственно значительно выросла по сравнению с двумя предыдущими периодами.

Описанные выше показатели и данные приведены в табличной форме в приложении № 1 и № 2 к настоящему заключению.

Таким образом, торговая надбавка у ООО «Сибирский Союз» и ООО «КузбассОпт» в одно и тоже время – с 28.02.2022 по 15.03.2022 у ООО «Сибирский Союз» и с 01.03.2022 по 15.03.2022 у ООО «КузбассОпт», значительно выросла, по сравнению с предыдущим периодом.

В качестве экономического обоснования резкого увеличения товарных надбавок Ответчиками указаны следующие обстоятельства:

ООО «Сибирский Союз»:

увеличение закупочной стоимости;

значительное увеличение ставки по кредитным договорам;

увеличение выплат по договору лизинга: в феврале платеж составлял 48 232,80 руб., с марта – 207 234 руб.;

ООО «КузбассОпт»:

увеличение закупочной стоимости;

значительное увеличение ставки по кредитным договорам с 8 % в феврале 2022 г. до 22 % в марте 2022 г.;

приобретение сахара на условиях 100 % предоплаты и реализация в отсрочку 7-14 дней для коммерческих предприятий и 30 дней для бюджетных предприятий;

фиксированная цена контрактов, заключенных в порядке Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – ФЗ № 44-ФЗ).

Вместе с тем, Комиссия считает, что увеличение закупочной стоимости не может влиять на размер торговой наценки на товар. Более того, в случае увеличения закупочной цены сохранение имеющихся размеров наценки на товар в процентном выражении приведет в конечном счете, к увеличению выручки в денежной форме для поставщика.

Согласно представленным ООО «Сибирский Союз» материалам ставка по кредитным договорам увеличилась с 13 % и 13,34 % в январе и феврале 2022 соответственно, до 19,57 % в мае 2022, т.е. в рассматриваемом периоде (с 27.02.2022 по 15.03.2022 ставка не менялась).

Процентная ставка по кредитному договору ООО «КузбассОпт» привязана к размеру ключевой ставки Банка России увеличенной на 3,3 %. Согласно открытым сведениям ключевая ставка, установленная Банком России изменялась следующим образом:

С 14.02.22	С 28.02.2022	С 11.04.2022	С 04.05.2022
9,5%	20%	17%	11%

При этом размер торговой наценки изменялся следующим образом:

наценка на 28.02.2022	наценка на 01.03.2022	наценка на 15.03.2022	наценка на 01.04.2022	наценка на 04.05.2022	наценка на 01.06.2022
9,17%	18,92%	58,85%	9%	12%	14,00%

Учитывая вышеизложенное независимо от изменения процентной ставки по кредитному договору, 01.04.2022 размер торговой надбавки со стороны ООО «КузбассОпт» был значительно снижен (более чем на 48 %), вместе с тем снижение ключевой ставки Банка России произошло только 11.04.2022 и всего на 3 %, в связи с чем Комиссия считает, что увеличение торговой наценки произошло непропорционально увеличению ставки по кредитному договору и не могло повлиять на увеличение торговой наценки на соответствующий размер.

Согласно графику лизинговых платежей по договору лизинга ООО «Сибирский Союз» от 31.08.2021 выплаты составляют: аванс 669 899,6 руб., 03.10.2021 – 32 155,20 руб.; каждое 3 число с ноября 2021 г. по февраль 2022 г. – 48 232,80 руб.; с 03.03.2022 по 03.01.2025 г. – 207 234 руб.; 03.02.2025 – 207 238,80 руб. Таким образом, увеличение лизинговых платежей не может служить основанием резкого увеличения торговой надбавки, поскольку об увеличении размера данных платежей ООО «Сибирский Союз» было известно задолго до увеличения размера данной надбавки. Кроме того, приобретенное по договору лизинга упаковочное оборудование, согласно техническому заданию, подлежит для упаковывания следующих продуктов:

горох, масса фасовки 700-1500 г;

гречка, масса фасовки 700-1500 г;

кукурузная крупа, масса фасовки 700-800 г;

манная крупа, масса фасовки 700-800 г;

овсянная крупа, масса фасовки 700-800 г;

перловая крупа, масса фасовки 700-1500 г;

пшеничная крупа, масса фасовки 500-1000 г;

ячневая крупа, масса фасовки 500-1000 г;

пшено, масса фасовки 700-1500 г;

рис, масса фасовки 700-1000 г;

фасоль, масса фасовки 700-1500 г;

сахар, масса фасовки 700-1000 г;

геркулес, масса фасовки 400-800 г.

Следовательно, стоимость указанного упаковочного оборудования возмещается не только с продаж сахара.

Приобретение сахара на условиях 100 % предоплаты и реализация в отсрочку 7-14 дней для коммерческих предприятий и 30 дней для бюджетных предприятий не может служить основанием резкого повышения ООО «КузбассОпт» торговой надбавки на установленную выше величину, поскольку на данных условиях поставки ООО «КузбассОпт» работает постоянно, т.е. начало действия указанных условий нельзя соотнести с соответствующим периодом выявленного резкого и

значительного повышения торговой надбавки (с 27.02.2022 по 15.03.2022).
Доказательств иного ООО «КузбассОпт» не представлено.

Согласно представленным ООО «КузбассОпт» материалам, данным ответчиком в январе 2022 заключено три контракта в соответствии с требованиями ФЗ № 44-ФЗ, объемы поставки и цены по которым составляют: 1 000 кг по 62,84 руб. за кг, 11 600 кг по 62,33 руб. за кг и 350 кг по 58,86 руб. за кг. Следовательно, обоснование ООО «КузбассОпт» о резком и значительном повышении торговой надбавки в связи с фиксированной ценой контрактов, заключенных в порядке ФЗ № 44-ФЗ, несостоятельно, в связи с малыми объемами данных контрактов. Кроме того, цена в размере 58,86 руб. за кг предусмотрена в контракте с минимальным объемом поставки – 350 кг.

Учитывая вышеизложенное, установление Ответчиками нехарактерно высокой торговой надбавки на сахар-песок является не результатом экономически обоснованного расчета с учетом конъюнктуры рынка, способствующего реальному установлению рыночной (конкурентной) цены товара, а лишь способом получения экономической выгоды в период сложившейся ситуации на рынке реализации сахара-песка, вызванного покупательским ажиотажным спросом на данный товар, в связи с резким и значительным увеличением цены реализации сахара-песка, являющегося социально-значимым товаром.

Прибыль от реализации сахара-песка, согласно представленным Ответчиками данным, в 2022 году составила:

ООО «Сибирский Союз»:

январь: 2 129 760 руб.;

февраль: 2 282 259 руб.;

март: 5 829 394 руб.;

апрель: 4 081 928 руб.;

май: 3 004 651 руб.;

июнь: 3 130 846 руб.;

июль: 3 116 757 руб.;

ООО «КузбассОпт»:

январь: 1 342 585 руб.;

февраль: - 1 344 501 руб. (убыток);

март: 986 245 руб.;

апрель: - 1 055 138 руб. (убыток);

май: - 1 140 759 руб. (убыток);

июнь: - 1 128 608 руб. (убыток);

июль: - 396 509 руб. (убыток).

Данные факты свидетельствуют о том, что совместные недобросовестные действия Ответчиков на рынке соответствуют интересам каждого из них.

Установлено, что цены реализации устанавливались Ответчиками, в том числе, исходя из цен конкурентов, что подтверждается наличием платной подписки у ООО «Сибирский Союз» к сервису «Институт конъюнктуры аграрного рынка» (ИКАР): <http://www.isco-i.ru>, мониторинга цены на рынке реализации сахара, которым ежедневно публикуется и рассылается подписчикам соответствующая статистика и аналитика, а также пояснениями ООО «КузбассОпт» о том, что цены на рынке реализации сахара ежедневно отслеживаются сотрудниками ООО «КузбассОпт» из открытых источников.

Согласно пункту 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ признаки ограничения конкуренции - 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, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством РФ.

По мнению Комиссии использование цен конкурентов для формирования цены реализации, неправомерно и не обоснованно, поскольку приведет (либо может привести) к формированию на соответствующем рынке экономически необоснованных цен, не основанных на фактических затратах, нормах прибыли, показателях себестоимости и иных показателях участников соответствующего рынка, что в силу пункта 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ является признаком ограничения конкуренции.

На складах Ответчиков имелись в достаточном количестве остатки сахара-песка, при этом по закупочным ценам гораздо ниже цен реализации. При этом торговая надбавка необоснованно повышалась, что привело к росту цены реализации, что в свою очередь провоцировало рост цены реализации сахара-песка при розничной продаже соответствующими продавцами. Данные обстоятельства, способствовали в том числе ажиотажному спросу на сахар-песок.

Цена предыдущих закупок (при условии наличия остатков товара на складе) должна учитываться при формировать текущей отпускной цены товара, т.е. если купил дешевле ранее, то нельзя обосновывать увеличение торговой надбавки текущей ценой закупки при наличии на складе ранее закупленного товара по

более низкой цене.

Из представленных данных о закупочных и отпускных ценах установлено, что отсутствует прямая зависимость изменения закупочных цен к розничным (отпускным) ценам на сахар – песок к соответствующим периодам и количеству остатков на складах. Повышение Ответчиками отпускных цен на сахар-песок не связано с соответствующим ростом закупочных цен, более того, со стороны ООО «КузбассОпт» оно происходило фактически при неизменности закупочных цен. Последующий рост закупочной цены не сопоставим с установленными Ответчиками отпускными ценами, в результате чего возникла огромная торговая наценка. Увеличение цен реализации происходило непропорционально увеличению закупочных цен, за счет увеличения маржи.

Комиссией учтено, что у Ответчиков различные поставщики сахара-песка, соответственно, разные закупочные цены и прочие условия, поэтому торговые наценки, а соответственно и цены реализации, не могут одновременно и в один момент времени увеличиться, если они установлены на основании закупочных цен. Синхронному росту торговых наценок при реализации сахара-песка со стороны Ответчиков не предшествовало увеличение соответствующих закупочных цен. Следовательно, повышение торговой надбавки со стороны Ответчиков связано с их синхронными и совместными недобросовестными действиями на рынке.

Согласно пояснениям представителей Ответчиков, данные о деятельности и контактах Ответчиков являются открытой информацией и несмотря на отсутствие собственных сайтов в сети Интернет, сведения о видах их деятельности и их контактных данных находятся в открытом доступе, в том числе в распространяемом бесплатно электронном справочнике 2ГИС. Актуальные сведения о цене реализации сахарного песка заинтересованные лица могут получить от менеджеров Ответчиков, в том числе, по телефонам, номера которых находятся в открытом доступе.

Установлено, что между Ответчиками заключен договор поставки № КО/Р-030918 от 03.09.2018, действующий по настоящее время, согласно которому ООО «КузбассОпт» является поставщиком для ООО «Сибирский Союз» продовольственных товаров. Так например: по указанному договору 14.01.2022 ООО «КузбассОпт» была осуществлена в адрес ООО «Сибирский Союз» поставка шоколада «Аленка» 90 гр*15 в количестве 30 шт на сумму 1 517,10 руб., майонеза «Золотой Лука» (ведро) 850мл*12 в количестве 60 шт на сумму 10 187,10 руб.; 26.01.2022 ООО «КузбассОпт» была осуществлена в адрес ООО «Сибирский Союз» поставка нектара Яблоко красное «Иваныч» 0,95л*12 в количестве 72 шт на сумму 3 675,60 руб. и т.д. Следовательно, между Ответчиками имеют место тесные и устойчивые связи.

Учитывая установление Ответчиками цен реализации на сахар-песок, в том числе, с учетом сведений о ценах конкурентов, открытости деятельности на рынке, получение в марте 2022 г. наибольшей прибыли по сравнению с иными месяцами, наличие тесных и устойчивых связей между Ответчиками Комиссия приходит к выводу, что недобросовестные действия данных хозяйствующих субъектов на рынке были заранее известны друг другу и соответствовали интересам каждого из них. Согласованное изменение (повышение) и поддержание хозяйствующими субъектами цен, вне зависимости от их последствий для товарного рынка), само по себе, в силу пункта 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ означает ограничение конкуренции и

действия Ответчиков по необоснованному повышению торговой надбавки, а, следовательно, и цены реализации, на сахар-песок с их стороны, свидетельствуют об отказе от самостоятельных действий на товарном рынке в части ведения независимой ценовой политики.

Оценив имеющиеся материалы и доказательства Комиссия полагает, что в рассматриваемой ситуации совершение самостоятельными субъектами гражданского оборота одних и тех же действий, выразившихся в единовременном необоснованном значительном увеличении торговых надбавок, а, следовательно, отпускных цен на сахар-песок, возможно только в случае кооперации и консолидации, при этом такие действия осуществляются для достижения единой для всех хозяйствующих субъектов цели. Однако, хозяйствующие субъекты – конкуренты, действуя добросовестно в условиях конкурентных правоотношений не действуют в интересах друг друга. Одновременное, синхронное необоснованное повышение хозяйствующими субъектами цен на сахар-песок не явилось следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на каждого из Ответчиков, поддержало ажиотаж среди покупателей, и способствовало увеличению цен реализации сахара-песка на соответствующем рынке на территории Кемеровской области - Кузбасса.

Одновременные синхронные, последовательные, скоординированные и активные действия Ответчиков, являющихся конкурентами на рынке реализации сахара-песка в Кемеровской области – Кузбассе, и выразившиеся в установлении и поддержании цен на товарном рынке, свидетельствуют о факте заключения между ними соглашения, направленного на установление необоснованно завышенных отпускных цен на сахар-песок на указанной территории. При этом данные действия не являются самостоятельными каждого из Ответчиков на указанном товарном рынке, а продиктованы условиями заключенного между ними соглашения

Из вышеуказанного следует, что между Ответчиками имеет место устное соглашение с целью достижения определенного результата, благоприятного для каждого из них. Достижение данной цели невозможно без синхронности произведенных действий. Для достижения положительного эффекта необходима единая стратегия, а направленность действий имеет единый результат. Принимая во внимание различные условия осуществления коммерческой деятельности на соответствующем рынке (различные поставщики и закупочные цены) поведение Ответчиков свидетельствует о скоординированности их действий. Также данное поведение свидетельствует о гарантии достижения результата, соответствующего интересам каждого из данных хозяйствующих субъектов, и возможно только при условии, что их действия заранее известны каждому из них.

Единообразное и синхронное поведение хозяйствующих субъектов – конкурентов на рынке свидетельствует об устранении ценовой конкуренции и состязательности между продавцами товара, о минимизации рисков потерять покупателей в связи с более выгодными ценовыми предложениями своих конкурентов, о возможности устанавливать цены на более высоком уровне, чем они могли бы сложиться в условиях справедливой конкуренции.

Установление повышенной цены реализации на рассматриваемом товарном рынке в отсутствие соответствующего экономического обоснования свидетельствует об отказе Ответчиков, являвшихся друг другу конкурентами, от

самостоятельных действий на товарном рынке, направлено на создание для каждого из них благоприятных условий осуществления деятельности путем отказа от конкурентной борьбы, что приводит в конечном итоге к необоснованному увеличению затрат потребителей, покупающих данный товар.

В рассматриваемом случае заключенное ответчиками соглашение о повышении цен на сахар-песок выразилось в предсказуемом индивидуальном поведении формально независимых хозяйствующих субъектов, определяющем цель их действий и причину выбора каждым из них модели поведения на рынке. Соглашение хозяйствующих субъектов является моделью группового поведения, которая выразилась в действиях, не обусловленных внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка, является антиконкурентной сознательной договоренностью, и наносит ущерб потребителям – покупателям товара.

Кроме того, установлено, что 25.05.2022 в отношении ООО «КузбассОпт» внесены сведения в реестр недобросовестных поставщиков (номера реестровых записей 22001721 и 22001723, что по мнению Комиссии также необходимо учитывать, в качестве доказательства недобросовестного поведения на рынке продовольственных товаров, частью которого является рынок сахара-песка.

Согласно материалам дела, Ответчики не являются группой лиц, в соответствии с требованиями статьи 9 ФЗ № 135-ФЗ.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ 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.

В силу пункта 7 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

При этом согласно пункту 17 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ под признаками ограничения конкуренции понимаются, в том числе, 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.

Из смысла указанных норм следует, что конкурирующие субъекты обязаны вести самостоятельную и независимую борьбу за потребителя поставляемых ими товаров, а попытки любого рода кооперации в этом вопросе нарушают запреты антимонопольного законодательства.

Согласно правовой позиции Верховного Суда РФ, приведенной в пункте 9 обзора судебной практики от 16.03.2016 факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключения в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством, включая требования к форме и содержанию сделок, и может быть доказан в том числе с использованием совокупности иных доказательств, в частности фактического поведения хозяйствующих субъектов.

В соответствии с пунктом 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 (далее – Пленум № 2) соглашением хозяйствующих субъектов могут быть признаны любые договоренности между ними в отношении поведения на рынке, в том числе как оформленные письменно (например, договоры, решения объединений хозяйствующих субъектов, протоколы) так и не получившие письменного оформления, но нашедшие отражение в определенном поведении. Наличие соглашения может быть установлено исходя из того, что несколько хозяйствующих субъектов намеренно следовали общему плану поведения (преследовали единую противоправную цель), позволяющему извлечь выгоду из недопущения (ограничения, устранения) конкуренции на товарном рынке.

Вместе с тем схожесть поведения нескольких хозяйствующих субъектов сама по себе не является основанием для вывода о наличии между ними ограничивающего конкуренцию соглашения. В этом случае необходимо учитывать, имелись ли иные причины для избранного хозяйствующими субъектами поведения, например, если оно соответствует сформировавшимся (изменившимся) на рынке условиям деятельности, обусловлено одинаковой оценкой ситуации на рынке со стороны хозяйствующих субъектов.

Таким образом, соглашением может быть признана договоренность хозяйствующих субъектов в любой форме, о которой свидетельствуют скоординированные и целенаправленные действия (бездействие) данных субъектов, сознательно ставящих свое поведение в зависимость от поведения других участников рынка, совершенные ими на конкретном товарном рынке, подпадающие под критерии ограничения конкуренции и способные привести к результатам, определенным Законом о защите конкуренции.

Согласно пункту 22 Пленума № 2 на основании части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ запрещаются картели - ограничивающие конкуренцию соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке или приобретение товаров на одном товарном рынке. Исходя из содержания данной нормы при установлении наличия картельного соглашения подлежит доказыванию факт того, что участники картеля являются конкурентами на товарном рынке и достигнутые между ними договоренности имеют предмет, определенный в пунктах 1-5 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ. Наличие конкурентных отношений между участниками картеля подтверждается результатами проведенного анализа состояния конкуренции на товарном рынке. Ограничение конкуренции картелем в случаях, упомянутых в пунктах 1-5 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ, в силу закона предполагается.

Кроме того, согласно пункту 23 Пленума № 2 признаются ограничивающими конкуренцию и запрещаются соглашения (картели) между хозяйствующими субъектами, которые приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок (пункт 1 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ). В силу данного антимонопольного запрета исключаются возможность хозяйствующих субъектов-конкурентов определять уровень предлагаемых на рынке цен в результате достигнутых между ними договоренностей, направленных на поддержание необоснованно высоких потребительских цен, необоснованное занижение цен в целях устранения иных хозяйствующих субъектов-конкурентов с рынка и (или) создание барьеров в возникновении новых конкурентов, иное подобное извлечение выгоды из картеля. При этом положения пункта 1 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ в зависимости от субъектного состава участников картеля могут быть применены как к изготовителям, так и к лицам, участвующим в распространении товаров на оптовом и розничном рынках.

Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципа разумности и обоснованности.

Согласно правовой позиции, приведенной в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного суда РФ от 21.12.2010 года № 9966/10, у антимонопольного органа отсутствует необходимость доказывания фактического исполнения участниками условий соглашения, поскольку нарушение в виде заключения антиконкурентного соглашения состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ последствиям. Как следствие, доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципа разумности и обоснованности.

Учитывая вышеизложенное Комиссия приходит к выводу о наличии между Ответчиками антиконкурентного соглашения, в связи с наличием определенной модели группового поведения данных хозяйствующих субъектов, являющихся конкурентами, на соответствующем рынке, не обусловленного внешними условиями функционирования соответствующего товарного рынка, которая замещает конкурентные отношения между ними, сознательной координацией действий на рынке, наносящих ущерб гражданам и государству.

В соответствии с частью 18 статьи 4 ФЗ № 135-ФЗ соглашение – договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Сведениями о наличии письменного соглашения между Ответчиками Комиссия не располагает. Вместе с тем из совокупности документов и информации, имеющихся в материалах дела следует, что между Ответчиками имело место соглашение в устной форме. Соглашение, достигнутое в устной форме, не может и не должно быть документально подтверждено. О наличии устного соглашения свидетельствует, в том числе, установленная Комиссией определенная модель поведения хозяйствующих субъектов на рассматриваемом рынке

В отсутствие доказательств наличия письменного соглашения вывод о существовании между указанными хозяйствующими субъектами устного соглашения, сделан Комиссией с учетом совокупности всех имеющихся в деле доказательств.

В связи с вышеизложенным Комиссия приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия Ответчиков как имеющие признаки соглашения, реализация которого привела к установлению необоснованно высоких торговых надбавок (наценок) при реализации сахара-песка и поддержанию необоснованно высоких цен реализации данного товара, что противоречит требованиям пункта 1 части 1 статьи 11 ФЗ № 135-ФЗ.

В силу части 5 статьи 48.1 ФЗ № 135-ФЗ лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

В целях полного и всестороннего рассмотрения настоящего дела Ответчикам в срок до 28.12.2022 (включительно) представить в Кемеровское УФАС России сведения о выручке от реализации сахара-песка в период с 28.02.2022 по 15.03.2022 включительно.

Определением от 15.12.2022 рассмотрение настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства отложено на 28.12.2022 на 14 часов 00 минут по адресу: г. Кемерово, ул. Ноградская, д.5.

В заседании Комиссии лица, участвующие в рассмотрении дела, вправе принять участие дистанционно (гиперссылка для подключения к заседанию по рассмотрению дела посредством ВКС: <https://fas2.tconf.rt.ru/c/5400096691>) либо лично.

Для участия в рассмотрении дела дистанционно с использованием системы ВКС, необходимо заранее (не позднее чем за 1 рабочий день до заседания) направить в адрес Кемеровского УФАС России соответствующее уведомление с указанием контактных данных ответственного лица (номер телефона, адрес электронной почты). При этом полномочия представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, должны быть оформлены в соответствии с законодательством РФ, копии документов, подтверждающих полномочия, должны быть направлены с вышеуказанным уведомлением.

В случае невозможности участия в рассмотрении дела № 042/01/11-327/2022, лицам, участвующим в его рассмотрении, необходимо направить соответствующее ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие своих представителей электронной почтой по адресам: to42@fas.gov.ru, <...> либо факсом 8 (3842) 36-77-83.

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>