

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### о продлении срока проведения административного расследования по делу об административном правонарушении № 4-14.32-1429/00-22-13

«24» января 2014 г.

г. Москва

Я, заместитель Руководителя Федеральной антимонопольной службы Кинёв Александр Юрьевич, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 4-14.32-1429/00-22-13, возбужденного на основании решения по делу № 1 11/109-12 о нарушении антимонопольного законодательства (исх. от 15.07.2013 № КА/27262/13) (далее — Решение по делу № 1 11/109-12 о нарушении антимонопольного законодательства), в отношении ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» (место нахождения: 125445, г. Москва, шоссе Ленинградское, д. 69, ИНН 7743050283, ОГРН 1027739756406, КПП 774301001, дата регистрации в качестве юридического лица 11.12.2002) (далее — ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ»),

#### УСТАНОВИЛ:

Приказом от 23.10.2012 № 655 возбуждено дело № 1 11/109-12 по результатам рассмотрения которого принято решение о признании ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» (ИНН 7743050283) нарушившим пункт 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем заключения соглашения между хозяйствующими субъектами - конкурентами (картеля), которое привело или могло привести к разделу товарного рынка оптовых поставок из Норвегии лосося (семги), форели и продукции из них (далее - Норвежской рыбы) по объему продажи, покупки товаров, составу продавцов, и участия в данном соглашении.

Решением по делу № 1 11/109-12 о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

С 1 января 2006 года Россельхознадзор под предлогом обнаружения в Норвежской рыбе повышенного содержания тяжелых металлов полностью запретил поставки данной продукции в Россию.

14.02.2006 образована Ассоциация производственных и торговых предприятий рыбного рынка (далее - Ассоциация). Ее учредителями выступили ЗАО «Русское море», ООО «РМ Терминал», ЗАО «Русская рыбная компания» и ООО «Роял Фиш».

Впоследствии в состав Ассоциации вошли в 2006 году — ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ», ОАО «Рыбообработывающий комбинат № 1», в 2007 году – ЗАО «Атлант - Пасифик», ООО «ДЭФА», в 2010 году – ООО «Технолат», в 2012 году - ООО «Северная Компания Калининград», ООО «СК Рыба» и ООО «ПрофиБизнес».

В 2006 – 2012 годах через хозяйствующих субъектов, входящих в НО «Ассоциация производственных и торговых предприятий рыбного рынка» проходил подавляющий объем – до 90% - импорта Норвежской рыбы.

В феврале 2007 года на заседании Совместной норвежско-российской рабочей группы Россельхознадзор выступил с инициативой по вопросам установления определенных принципов торговой политики.

Россельхознадзор выразил желание об установлении практики экспорта без использования посредников (трейдеров, экспортеров). Норвежские предприятия, желавшие продолжать экспорт рыбы в Россию, должны были обновить свои контракты таким образом, чтобы иметь только исключительную и прямую торговлю с одной или несколькими российскими компаниями.

В соответствии с письмом Министерства рыболовства Норвегии (исх. от 23.10.2010 № 201000339-/МНА) Россельхознадзор устно выразил желание, чтобы экспорт между Россией и Норвегией происходил без посредников (трейдеров и экспортеров) и Государственная служба Норвегии по надзору за растениями, рыбой, животными и пищевыми продуктами (далее - Mattilsynet) передала это пожелание норвежским предприятиям – экспортерам.

Для норвежских предприятий, одобренных для экспорта для оптовых поставок искусственно выращенных в Норвегии лосося (семги), форели и продукции из них (далее — Норвежской рыбы, Рыбы) с последующей их реализацией на российском рынке (далее — Рынок), Mattilsynet была составлена «Памятка о заявлении контрактных отношений с российскими клиентами» (от 10.03.2008 № 05/45504), в которой указывалось, что «экспорт выращенной рыбы в Россию разрешен только с норвежских предприятий, одобренных российскими ветеринарными службами. Эта практика введена по желанию российской ветеринарной службы. Российская ветеринарная служба требует, чтобы выращенная рыба продавалась напрямую от норвежского производителя клиенту в России».

Среди участников рынка подобная ограничивающая конкуренцию схема реализации продукции получила название «один экспортер - один импортер».

Такая схема ограничивала круг экспортеров и импортеров на рынке Норвежской рыбы и была выгодна только тем компаниям, которые уже присутствовали на данном рынке, то есть, компаниям – членам Ассоциации.

08.08.2011 Ассоциация направила в Россельхознадзор письмо (исх. от 08.08.2011 № 347-ИК) с просьбой ввести «систему усиленного мониторинга рыбопродукции» со всех норвежских заводов, поставляющих рыбу в Россию и с 1 по 15 сентября 2011 года провести «полную расширенную инспекцию норвежских предприятий».

26.09.2011 Ассоциация вновь направила в Россельхознадзор письмо (исх. от 26.09.2011 № 353-ИК) аналогичного содержания.

По состоянию на середину 2011 года ввоз Норвежской рыбы в Россию был разрешен с 33 норвежских заводов.

Введение Россельхознадзором в отношении большинства из них в 2010 – 2011 годах режима усиленного лабораторного контроля и «закрытие на Россию» осенью 2011 года 8 крупных заводов подготовило почву для перехода к этапу монополизации рынка поставок Норвежской рыбы в Россию – созданию картеля по разделу рынка между его участниками.

Инициатором создания картеля по разделу рынка выступила Ассоциация.

Раздел рынка предполагалось осуществить по объему продажи, покупки товаров, составу продавцов. Для этого участники картеля должны были разделить между собой норвежские Заводы и договориться об объемах продукции, поставляемой каждым участником картеля в Россию. Закрепление заводов за российской компанией - участником картеля должно было быть произведено путем подписания «эксклюзивных» договоров поставки («Соглашений о стратегическом партнерстве»). Объемы должны были быть разделены путем фиксации долей участников картеля на рынке.

Географическими границами данного Рынка являлись административные границы Российской Федерации. Продуктовые границы Рынка определялись, как оптовые поставки из Норвегии лосося (семги), форели и продукции из них (Норвежской рыбы) с последующей их реализацией на российском рынке.

Контроль реализации договоренностей и координацию деятельности картеля должна была осуществлять Ассоциация.

Инициаторы создания картеля ставили целью устранение конкуренции между его участниками, появление дополнительных барьеров для входа на Рынок новых участников и усиление позиций участников картеля по отношению к другим участникам Рынка.

В августе - октябре 2011 года группа лиц в составе ОАО «Группа компаний «Русское море», ЗАО «Русская рыбная компания» и ООО «Русское море — Калининград»; группа лиц в составе ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ», ООО «СК Рыба» и ЗАО СК «РИТЕЙЛ»; ООО «ПрофиБизнес»; ООО «Северная Компания Калининград»; ЗАО «Атлант - Пасифик», будучи конкурентами на рынке поставок Норвежской рыбы в Россию, путем переговоров и встреч, в том числе, на собраниях Ассоциации, заключили устное соглашение (картель) по разделу этого товарного Рынка по объему продажи, покупки товаров, составу продавцов.

С целью реализации антиконкурентного соглашения вышеперечисленные компании, разделив между собой норвежские заводы, заключили с ними «Соглашения о стратегическом партнерстве» по форме, предложенной Ассоциацией.

ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» 25.10.2011 заключило «Соглашения о стратегическом партнерстве» со следующими норвежскими поставщиками Рыбы: «Salmar Sales AS», «Nordlaks Oppdrett AS».

Заключение таких соглашений закрепляло за подписавшими их российскими компаниями определенных продавцов и фиксировало их доли на Рынке по состоянию на осень 2011 года, разделяя его по объему продажи, покупки товаров, составу продавцов.

В результате картель на рынке поставок норвежской Рыбы в Россию сложился следующих образом (см. схемы №№ 1-2).

Схема № 1

## Схема № 2

Участники картеля закрепили за собой на рынке поставок Норвежской рыбы в Россию долю более 50%.

Группа лиц в составе ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ», ООО СК «РИТЕЙЛ», а также ООО «ПрофиБизнес», ООО «Северная Компания Калининград», ООО «СК Рыба» (далее - «Северная компания»), являясь участниками картеля, заключили с норвежскими продавцами и производителями рыбы «Соглашения о стратегическом партнерстве», начиная с четвертого квартала 2011 года (момент образования картеля) и сконцентрировали у себя до 100% поставок с их заводов (см. таблицу 1).

<...>

Приведенные в таблице данные свидетельствуют о том, что «Северная компания», а именно ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» в четвертом квартале 2011 года и в 2012 году исполняло условия картельного соглашения, экономическим результатом которого стало усиление на Рынке позиций «Северной компании», а именно ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» за счет ослабления других участников Рынка.

Решением по делу № 1 11/109-12 о нарушении антимонопольного законодательства также установлено, что по состоянию на 1 июня 2013 года:

- ввоз Норвежской рыбы в Россию мог осуществляться только с 19 заводов (всего в Норвегии выдано более 800 лицензий на выращивание рыбы), при этом за время существования картеля (4 квартал 2011 года – 2013 год), количество таких заводов только уменьшалось;
- 10 заводов, ввоз Норвежской рыбы в Россию с которых разрешен, осуществляли поставки в рамках «Соглашений о стратегическом партнерстве» участникам картеля. А именно, 2 завода поставляли Норвежскую рыбу «Северной компании»;
- в отношении заводов, работающих с участниками картеля, Россельхознадзором специальные режимы и запреты в период существования картеля (4 квартал 2011 года – 2013 год) не применялись.

Решением по делу № 1 11/109-12 о нарушении антимонопольного законодательства установлено наличие:

- Антиконтурентного соглашения Ассоциации с Россельхознадзором об ограничении доступа на рынок хозяйствующих субъектов, устранении их с рынка.
- Антиконтурентного соглашения (картеля) о разделе рынка между его участниками.
- Незаконной координации экономической деятельности, осуществлявшейся

Ассоциацией в отношении участников рынка.

Вышеперечисленные нарушения антимонопольного законодательства также подтверждаются следующими доказательствами.

Наличие соглашений о стратегическом партнерстве ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» подтверждается Соглашением, подписанным «Salmar Sales AS» 25.10.2011, и письмом от 25.10.2011 генерального директора ЗАО «ИТА Северная компания» о заключении указанного Соглашения, в котором генеральный директор ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» В. Корнев направил генеральному директору ЗАО «Русская рыбная компания» Д. Дангауэру копию соглашения о стратегическом партнерстве с «Salmar Sales AS».

Наличие соглашения о стратегическом партнерстве ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» и «Nordlakt Oppdrett AS» подтверждается письмом норвежской компании в ФАС России.

По указанным соглашениям Норвежскую рыбу импортировали ООО «ПрофиБизнес», ООО «СК Рыба» и ООО «Северная Компания Калининград».

Относительно вышеперечисленных «Соглашений о стратегическом партнерстве» необходимо отметить, что несмотря на то, что и с российской, и с норвежской стороны их подписантами являются совершенно разные юридические лица:

- предмет этих соглашений один и тот же: участник картеля «назначается Эксклюзивным Уполномоченным Партнером» того или иного норвежского производителя, при этом он теряет право поставлять Продукцию «любым третьим лицам для реализации на территории Российской Федерации»;
- данные соглашения абсолютно идентичны по форме, фактически идентичны по содержанию (в отдельных соглашениях присутствуют некоторые дополнительные пункты, уточняющие частные вопросы), содержат одни и те же ошибки: «активностей» (п. 2.3), «10 кратного» (п 2.4), «в свидетельство» (последний абзац);
- соглашения заключены на один и тот же срок - 5 лет;
- соглашения заключены на протяжении короткого периода: с 9.9.2011 по 25.11.2011 года;
- соглашения «не пересекаются»: ни у производителей по импортерам, ни у импортеров по производителям; к определенному норвежскому производителю «прикреплен» определенный российский импортер.

Решением по делу № 111/109-12 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что «Соглашения о стратегическом партнерстве» не могли быть заключены в отсутствие у инициаторов их подписания — участников картеля соответствующих договоренностей, которые, в свою очередь, были частью более общего, уже упоминавшегося выше антиконкурентного Соглашения.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие

соглашения приводят или могут привести к разделу товарного рынка по объему продаж, покупке товаров, составу продавцов.

Признаки ограничения конкуренции установлены пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции. Это, в частности, сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, 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.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском Кодексе Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 в силу части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести в том числе к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продаж или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков). Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в части 1 статьи 11 последствиям, запрещаются. Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции последствиям. В соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

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

Решением по делу № 11/109-12 о нарушении антимонопольного законодательства ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» признано нарушившим пункт 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем заключения устного соглашения (картеля) о разделе товарного рынка по объему продаж, покупке товаров, составу продавцов, и участия в нем.

В соответствии с частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП), заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством российской федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

01.11.2013 было вынесено определение о возбуждении дела об административном правонарушении № 4-14.32-1429/00-22-13 и проведении административного расследования (исх. от 01.11.2013 № 22/43360/13) в отношении ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» по факту нарушения пункта 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем заключения соглашения между хозяйствующими субъектами — конкурентами (картеля), которое привело или могло привести к разделу товарного рынка Норвежской рыбы по объему продажи, покупки товаров, составу продавцов и участия в нем.

Определением о продлении срока проведения административного расследования по делу об административном правонарушении № 4-14.32-1429/00-22-13 от 29.11.2013 (исх. от 06.12.2013 № КА/49246/13) срок проведения административного расследования в отношении ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» продлен до 24.12.2013.

Определением о продлении срока проведения административного расследования по делу об административном правонарушении № 4-14.32-1429/00-22-13 от 24.12.2013 (исх. от 22.01.2014 № КА/1595/14) срок проведения административного расследования в отношении ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» продлен до 24.01.2014.

На 24.01.2014 у ФАС России отсутствуют документы, подтверждающие надлежащее уведомление ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении по делу № 4-14.32-1429/00-22-13.

Руководствуясь частью 2 статьи 25.1, частями 5, 5.1 статьи 28.7 КоАП

**ОПРЕДЕЛИЛ:**

1. Продлить срок проведения административного расследования по делу об административном правонарушении № 4-14.32-1429/00-22-13 в отношении ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» до «24» февраля 2014 г.

2. Законному представителю ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» явиться в 11 часов 15 минут «24» февраля 2014 г. по адресу: г. Москва, ул. Садовая - Кудринская, д. 11, (Управление по борьбе с картелями ФАС России, каб. № 8) для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении, либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 4-14.32-1429/00-22-13, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.