

## РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/15-11-11

15 сентября 2011 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 1 сентября 2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 15 сентября 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя Комиссии:

Долгих О.М. - руководителя Тывинского УФАС России,

Членов Комиссии:

Хаджиева Ф.А., заместителя руководителя – начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Хитаришвили А.Т. - ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Оюн А.М. - специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в присутствии:

представителя ООО «Юпитер» ... по доверенности б/н от 10.06.2011г.,

представителя ИП ... по доверенности б/н от 21.06.2011г.,

представителя ИП ... по доверенности б/н от 21.06.2011г.,

в отсутствие:

надлежаще извещенной ИП ... (уведомление о получении 19.08.2011г.),

надлежаще извещенного ОАО «Грузовое автомобильное акционерное общество № 2» (уведомление о получении 19.08.2011г.),

надлежаще извещенной ИП ... (уведомление о получении 25.08.2011г.),

надлежаще извещенного ИП ... (уведомление о получении 19.08.2011г.),

надлежаще извещенной ИП ... (уведомление о получении 19.08.2011г.),

надлежаще извещенного ООО «Тыва-Ойл» (уведомление о получении 19.08.2011г.),

надлежаще извещенного ИП ... (уведомление о не проживании по адресу регистрации),

надлежаще извещенного ИП ... (уведомление о не проживании по адресу регистрации),

надлежаще извещенного ИП ... (уведомление об истечении срока хранения),

надлежаще извещенной ИП ... (уведомление об истечении срока хранения),

надлежаще извещенной ИП ... (уведомление об истечении срока хранения),

рассмотрев дело № 04-06-08/15-11-11 по признакам нарушения ОАО «Грузовое автомобильное акционерное общество № 2», ООО «Юпитер», ИП ..., ООО «Тыва-ойл, ИП ..., ИП ..., ИП ..., ИП .... требований пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

#### УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по результатам еженедельного мониторинга цен на автомобильное и дизельное топливо во исполнение Приказа ФАС России от 26.10.2009 N 712 "О переходе на новую систему мониторинга розничных и оптовых цен на нефтепродукты", ежедневного мониторинга цен на автомобильное и дизельное топливо во исполнение поручения ФАС России от 17.02.2011г. №АГ/900-ПР и в результате поступивших ответов на запросы Тывинского УФАС России о причинах повышения цен на бензин марки АИ-92 было установлено, что у десяти хозяйствующих субъектов на территории г. Кызыла ОАО «ГААО-2», ООО «Юпитер», ..... и ООО «Тыва-Ойл» стоимость автомобильного топлива марки АИ-92 в период с 20.04.2011г. за 1 литр начала синхронно увеличиваться.

Приказом Тывинского УФАС России № 109 от 10.05.2011г. было возбуждено дело № 04-06-08/15-11-11 в отношении ОАО «ГААО-2», ООО «Юпитер», 7 индивидуальных предпринимателей и ООО «Тыва-Ойл» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела были установлены признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемый период в отношении ИП ..., ИП ..., ИП ..., ИП ..., которые были привлечены в качестве ответчиков по делу № 04-06-08/15-11-11 определениями от 21.06.2011г.

В ходе рассмотрения дела ответчики пояснили, что увеличение розничной цены вызвано ростом оптовых цен, прекращением отпуска бензина поставщиками, общей ситуацией на рынке автомобильного топлива.

По результатам мониторинга и проведенного анализа документов, представленных ответчиками Комиссией Тывинского УФАС России установлено следующее:

20.04.2011 г. ИП ... увеличивает розничную цену на бензин марки АИ-92 с 22,5 руб. до 23 руб. за 1 литр, при этом новая поставка бензина последовала только 21.04.2011 г. и в структуре расходов ничего не изменилось.

21.04.2011 г. ИП ... увеличивает розничную цену на бензин марки АИ-92 с 23 руб. до 23,5 руб. за 1 литр, ИП ... - с 23 руб. до 26 руб. за 1 литр, ИП ... - с 23 руб. до 23,5 руб. за 1 литр, ИП ..., ИП ... - с 23 руб. до 24 руб. за 1 литр, при этом новая поставка бензина последовала только после 21.04.2011 г., в структуре расходов изменений не происходило.

23.04.2011 г. ООО «Тыва-Ойл» увеличивает розничную цену на бензин марки АИ-92 с 23 руб. до 24,5 руб. за 1 литр, ИП ... - с 24 руб. до 25 руб. за 1 литр, ИП ... - с 24 руб. до 25 руб. за 1 литр, ИП ... - с 23,5 руб. до 25,5 руб. за 1 литр, ИП ..., ИП ... - с 25 руб. до 26 руб. за 1 литр, ИП ... - с 24 руб. до 25 руб. за 1 литр, ИП ... - с 23,5 руб. до 26,5 руб. за 1 литр при этом, новая поставка бензина последовала только после 23.04.2011 г., а у ИП ... в рассматриваемый период вообще новых поставок не было, а реализовывался бензин, закупленный до 10.04.2011 г., в структуре расходов изменений не происходило.

25.04.2011 г. ИП ... увеличивает розничную цену на бензин марки АИ-92 с 23 руб. до 25 руб. за 1 литр, ИП ... - с 22,5 руб. до 24 руб. за 1 литр, при этом новая поставка бензина последовала только после 25.04.2011 г., в структуре расходов изменений не происходило.

26.04.2011 г. ИП ... увеличивает розничную цену на бензин марки АИ-92 с 25 руб. до 26 руб. за 1 литр, при этом новых поставок не было, в структуре расходов изменений не происходило.

27.04.2011 г. ИП ... увеличивает розничную цену на бензин марки АИ-92 с 26 руб. до 26,5 руб. за 1 литр, ООО «Тыва-Ойл» - с 24,5 руб. до 25 руб. за 1 литр, ИП ... - с 25 руб. до 25,5 руб. за 1 литр, ИП ... - с 25 руб. до 27,5 руб. за 1 литр, ИП ... - с 24 руб. до 25 руб. за 1 литр, при этом новых поставок не было, в структуре расходов изменений не происходило.

28.04.2011 г. ИП ... увеличивает розничную цену на бензин марки АИ-92 с 26,5 руб. до 27,5 руб. за 1 литр, ИП ... - с 26 руб. до 27,5 руб. за 1 литр, ООО «Юпитер» - с 26,5 руб. до 27 руб. за 1 литр, при этом новых поставок не было, в структуре расходов изменений не происходило.

ООО «Юпитер» представило в материалы дела приказ об увеличении розничной цены с 28.04.2011 г. до 27 руб. за 1 литр в связи с увеличением оптовой цены, при этом подтверждающие документы не представлены.

29.04.2011 г. ИП ... увеличивает розничную цену на бензин марки АИ-92 с 25 руб. до 29 руб. за 1 литр, ИП ... - с 26 руб. до 28,6 руб. за 1 литр, при этом новых поставок не было, в структуре расходов изменений не происходило.

30.04.2011 г. ИП ... увеличивает розничную цену на бензин марки АИ-92 с 27,5 руб. до 28,5 руб. за 1 литр, ИП ... - с 25,5 руб. до 26,5 руб. за 1 литр, при этом новых поставок

не было, в структуре расходов изменений не происходило.

03.05.2011 г. ИП ... увеличивает розничную цену на бензин марки АИ-92 с 26,5 руб. до 29,5 руб. за 1 литр, при этом новых поставок не было, в структуре расходов изменений не происходило.

На 06.05.2011 г. у 5 хозяйствующих субъектов - ИП ..., ООО «Тыва-Ойл», ИП ..., ОАО «ГАО-2», ООО «Юпитер» прекращается реализация автомобильного топлива марки АИ-92

06.05.2011 г. ИП ... увеличивает розничную цену на бензин марки АИ-92 с 29 руб. до 32 руб. за 1 литр, при этом новых поставок не было, в структуре расходов изменений не происходило.

07.05.2011 г. ИП ..., ИП ... увеличивают розничную цену на бензин марки АИ-92 с 28 руб. до 30 руб. за 1 литр, ИП ... - с 32 руб. до 50 руб. за 1 литр, при этом новых поставок не было, в структуре расходов изменений не происходило.

ОАО «ГАО-2» в течение рассматриваемого периода увеличивало розничную цену на бензин марки АИ-92 на каждую дату на основании роста оптовой цены согласно счет-фактурам поставщиков, при этом в отдельные периоды происходило то увеличение, то снижение розничной цены.

Рассмотрев материалы дела, заслушав устные пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

В соответствии с [п. 1 ч. 1 ст. 11](#) Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами или согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок.

[Статьей 8](#) Федерального закона от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" установлено, что согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, удовлетворяющие совокупности следующих условий:

1) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов только при условии, что их действия заранее известны каждому из них;

2) действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке. Такими обстоятельствами, в частности, могут быть изменение регулируемых тарифов, изменение цен на сырье, используемое для производства товара, изменение цен на товар на мировых товарных рынках, существенное изменение спроса на товар в течение не менее чем одного года или в течение срока существования соответствующего товарного рынка, если такой срок составляет менее чем один год.

Из приведенных норм следует, что для признания действий хозяйствующих субъектов согласованными необходимо, чтобы эти действия были совершены указанными лицами на одном товарном рынке; не являлись следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на всех хозяйствующих субъектов, действующих на данном товарном рынке; были заранее известны каждому из хозяйствующих субъектов и их результат соответствовал интересам каждого из названных лиц.

В соответствии с [п. 2](#) Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30 июня 2008 г. N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" при анализе вопроса о том, являются ли действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке согласованными, следует учитывать, что согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении. Вывод о наличии одного из условий, подлежащих установлению для признания действий согласованными, а именно: о совершении таких действий было заранее известно каждому из хозяйствующих субъектов, может быть сделан исходя из фактических обстоятельств их совершения. Например, о согласованности действий в числе прочих обстоятельств может свидетельствовать тот факт, что они совершены различными участниками рынка относительно единообразно и синхронно при отсутствии на то объективных причин.

При выявлении нарушений [части 1 статьи 11](#) Закона о защите конкуренции проведение анализа в соответствии с требованиями [Порядка](#) проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарных рынках, утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 N 220, не требуется, так как запрет на соглашения, поименованные в [части 1 статьи 11](#) Закона о защите конкуренции, распространяется на любые организации, независимо от доли, занимаемой организацией на товарном рынке. Проведение анализа необходимо в случае применения антимонопольным органом условий допустимости договора согласно [части 2 статьи 12](#) Закона.

Данная позиция обусловлена тем, что при возбуждении и рассмотрении дел по признакам нарушения [ч. 1 ст. 11](#) Закона о защите конкуренции не требуется устанавливать признаки ограничения конкуренции на соответствующем товарном рынке, поскольку [ч. 1 ст. 11](#) указанного Закона установлен безусловный запрет на согласованные действия, вне зависимости от наступления последствий в виде наступления ограничений конкуренции.

Тывинским УФАС России был проведен анализ розничного рынка бензина автомобильного и дизельного топлива в Республике Тыва за 2009 год, в том числе и в г. Кызыле, в соответствии с Приказом ФАС России от 06.02.2008г. №28 «О плане работы ФАС России по анализу состояния конкуренции на товарных рынках на 2009-2010 годы» и [Порядком](#) проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденном Приказом ФАС России от 25.04.2006 N 108.

Целью проведения анализа являлась оценка состояния конкурентной среды в сфере розничной реализации нефтепродуктов, выявление локальных розничных рынков нефтепродуктов, на которых хозяйствующие субъекты занимают доминирующее положение, а также использование результатов исследования для

включения отдельных участников рынка в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов.

Для квалификации нарушения, предусмотренного [частью 1 статьи 11](#) Федерального закона "О защите конкуренции", достаточно определить продуктовые и географические границы товарного рынка.

## **Продуктовые границы товарного рынка.**

### **1. Товарные группы.**

Автомобильные бензины и дизельное топливо сходны по функциональному назначению и предназначены для использования в качестве моторного топлива для двигателей внутреннего сгорания (далее ДВС).

Несмотря на существование многочисленных документов, устанавливающих технические требования к автомобильным бензинам и широкий спектр нормируемых характеристик (ГОСТ 2084-77, ГОСТ Р 51105-97, ГОСТ Р 51866-2002; Технический регламент «О требованиях к автомобильному и авиационному бензину, дизельному и судовому топливу, топливу для реактивных двигателей и топочному мазуту», утвержденный постановлением Правительства РФ от 27 февраля 2008 г. № 118) на практике единственным существенным показателем, классифицирующим автомобильные бензины с точки зрения конечного потребителя, является октановое число топлива.

При реализации автомобильных бензинов в розницу, по экспертным оценкам, выделяются четыре марочные группы автомобильных бензинов: «нормальный» (ОЧ=80), «регулярный» (ОЧ=91/92/93), «премиальный» (ОЧ=95) и «супер» (ОЧ=98). Иные физико-химические и эксплуатационные показатели внутри групп бензинов различаются незначительно, а также характеризуют экологические требования к топливу (содержание свинца, серы, бензола), существенно не влияющие на функционирование двигателя.

Автомобильные бензины и дизельное топливо сходны по функциональному назначению и предназначены для использования в качестве моторного топлива для ДВС.

Вместе с тем бензиновые и дизельные двигатели имеют принципиальные и конструктивные различия, которые исключают использование дизельного топлива в качестве моторного топлива для бензинового двигателя, а также использование автомобильного бензина для дизельного двигателя. Замена бензинового двигателя дизельным и наоборот технически сложна и дорога.

Таким образом, исходя из особенностей функционального назначения, а также различий в технических характеристиках, установлены две товарные группы невзаимозаменяемых нефтепродуктов, используемых в качестве моторных топлив:

- дизельное топливо;

- автомобильный бензин марок А-76 (80), АИ-92, АИ-95.

В соответствии со [ст. 4](#) Федерального закона "О защите конкуренции" взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их

функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях).

Если для замены товара другими товарами в процессе потребления требуется более года или в связи с заменой покупатель товара несет значительные издержки (превышающие 10% от цены товара), то такие товары не должны относиться к взаимозаменяемым.

По ценовой характеристике бензин автомобильный марки А-80 не является взаимозаменяемым с бензинами автомобильных марок АИ-92 и АИ-95, т.к. при замене указанных марок бензинов один другим покупатель несет значительные издержки, превышающие 10% от их цены.

Ввиду того, что существуют автотранспортные средства, у которых техническими характеристиками предусмотрено применение бензина с октановым числом не менее 95 (по исследовательскому методу), бензин автомобильный марки АИ-92 также не является взаимозаменяемым с бензином марки АИ-95.

Таким образом, исходя из особенностей функционального назначения, а также различий в технических характеристиках, продуктовыми границами товарного рынка определена розничная реализация товарной группы, используемой в качестве моторного топлива - бензин автомобильный марки АИ-92.

### **Географические границы товарного рынка.**

В состав Республики Тыва входит 19 муниципальных образований. Достаточно развитая инфраструктура Республики Тыва, в том числе и ряда муниципальных образований, а также имеющаяся производственная база хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную реализацию бензина автомобильного и дизельного топлива через сеть АЗС, позволяет в полной мере удовлетворить спрос потребителей на указанные нефтепродукты на локальных рынках республики.

Географические границы локального рынка муниципального образования г.Кызыл определены исходя из расположенных на территории г. Кызыла АЗС, с учетом протяженности маршрута следования до АЗС, а также минимальных временных затрат и низких транспортных расходов, связанных с приобретением потребителем нефтепродуктов (бензин автомобильный, дизельное топливо) на АЗС, расположенных на сопредельных территориях муниципальных образований.

Ежедневный мониторинг нефтепродуктов Тывинского УФАС России осуществляется на территории муниципального образования республики - г. Кызыла.

С учетом вышеизложенного географические границы товарного рынка определены как локальный рынок г. Кызыла.

ОАО «Грузовое автомобильное акционерное общество № 2», ООО «Юпитер», ИП ..., ООО «Тыва-Ойл», ИП ..., ИП ..., ИП ..., ИП ... реализующие автомобильное топливо на локальном рынке г.Кызыла преследуют основную цель - извлечение прибыли, что соответствует экономическим интересам каждого из них.

Информация о ценах на нефтепродукты общедоступна, поскольку публична и раскрывается на стелах при АЗС и на помещении АЗС. Поэтому ОАО «Грузовое автомобильное акционерное общество № 2», ООО «Юпитер», ИП ..., ООО «Тыва-Ойл», ИП ..., ИП ..., ИП ..., ИП ..., отслеживая ценовые действия друг друга, имеют возможность взаимно влиять друг на друга. При этом возможность повторяемости поведения обеспечивается и без какого-либо письменного соглашения и информационного обмена. Каждому из участников рынка заранее известно, что его действия по изменению цен повлекут за собой соответствующее изменение цен другими операторами, вследствие экономического желания получения выгоды в интересах каждого из них. Так один из указанных хозяйствующих субъектов, изменяя цену первым, не рискует возможной потерей потребителей, поскольку, согласно практики поведения в исследуемый период заведомо осознает, что следом за ним цены изменят другие участники рынка. Данное поведение является следствием систематических и относительно синхронных действий указанных участников рынка, которое связано с изменением цен на соответствующие товары. Таким образом, каждый из участников соответствующих рынков заранее знает, что действия по изменению его цен повлекут за собой соответствующее изменение цен другого, в результате экономически обоснованного преследования выгоды и интересов каждого из них.

В отношении ОАО "ГААО-2" производство подлежит прекращению по причине того, что действия данного общества носят самостоятельный характер и не отвечают признакам согласованности и синхронности, на что указывают данные проведенного анализа.

Проведенный анализ деятельности участников товарного рынка розничной реализации автомобильного топлива марки АИ-92 показал, что изменения хозяйствующими субъектами розничных цен на указанный вид топлива не были вызваны какими-либо объективными факторами, так как на каждую исследуемую дату изменения цены, не установлено увеличения закупочных цен или изменений в структуре издержек, что указывает на отсутствие независимой ценовой политики.

В действиях хозяйствующих субъектов, Комиссией не установлено обстоятельств, которые бы в равной мере вызвали необходимость увеличения розничных цен еще до момента увеличения оптовых цен.

В данных действиях хозяйствующих субъектов четко прослеживается единая модель поведения на рынке автомобильного топлива - воспользовавшись ситуацией дефицита бензина синхронно и практически одновременно увеличивали розничные цены на бензин марки АИ-92 без объективных на то причин, которые свидетельствуют о негласно скоординированной ценовой политике, направленной на удовлетворение интересов каждого из хозяйствующих субъектов.

Доказательств, опровергающих эти обстоятельства, в материалы дела хозяйствующими субъектами не представлено.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии согласованности действий ООО «Юпитер», ИП ..., ООО «Тыва-Ойл», ИП ..., ИП ..., ИП ..., ИП ..., которые в данном случае достигаются путем повторения действий одного хозяйствующего субъекта одновременно или следом за другим (другими) хозяйствующим субъектом.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о нарушении пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции ООО «Юпитер», ИП ..., ООО «Тыва-Ойл», ИП ..., ИП ..., ИП ..., ИП ..., в части совершения согласованных действий направленных на установление и поддержание цен на автомобильное топливо марки АИ-92 на территории г.Кызыла в период с 20 апреля 2011 года по 8 мая 2011 года.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 04-06-08/15-11-11 о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Юпитер», ИП В..., ИП ..., ИП ..., ИП ..., ИП ..., ИП ..., ИП ..., ООО «Тыва-Ойл», ИП ..., ИП ..., ИП ..., ИП ... нарушившими пункт 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части совершения согласованных действий направленных на установление и поддержание цен на автомобильное топливо марки АИ-92 на территории г.Кызыла в период с 20 апреля 2011 года по 8 мая 2011 года.
2. Производство по делу № 04-06-08/15-11-11 в отношении ОАО «ГААО-2» прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.
3. Выдать ООО «Юпитер», ИП ..., ООО «Тыва-Ойл», ИП ..., ИП ..., ИП ..., ИП ... предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
4. Передать материалы дела № 04-06-08/15-11-11 уполномоченному лицу Тывинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административных дел по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

\_\_\_\_\_

О.М. Долгих

Члены Комиссии

\_\_\_\_\_

Ф.А. Хаджиев

\_\_\_\_\_

А.Т. Хитаришвили

\_\_\_\_\_

А.М. Оюн

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О

защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд Республика Тыва.