

## РЕШЕНИЕ

01.04.2008

Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии Шевченко В.И. – руководителя управления,

членов Комиссии: Бутенко И.В. - заместителя руководителя управления, начальника отдела контроля за соблюдением антимонопольного и рекламного законодательства; Бердниковой Т.Н. - главного специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного и рекламного законодательства, Павлюка А.М. - специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного и рекламного законодательства; Рыжковой Л.М. – специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением антимонопольного и рекламного законодательства; Бегининой М.А. – специалиста – эксперта отдела экономического анализа,

при участии К представителя ответчика ЗАО «ТОМ-МАС» по доверенности от 17.01.2007г. и ответчика ООО «ЮниМилк» по доверенности №121/07 от 02 ноября 2007г., рассмотрев дело №02-10/74-07 по признакам нарушения ООО «ЮниМилк» (123317 г.Москва, ул.Антонова-Овсеенко, дом 15) и ЗАО «ТОМ-МАС» (634021, г.Томск, пр.Комсомольский, 48) части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В соответствии с поручениями Федеральной антимонопольной службы России о проведении контрольных мероприятий, направленных на выявление и пресечение фактов нарушения антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами на соответствующих рынках продуктов питания, в связи с ситуацией роста цен на основные продовольственные товары Управлением проведены проверки деятельности хозяйствующих субъектов, осуществляющих производство, переработку и реализацию молочной продукции.

В ходе рассмотрения представленной информации хозяйствующим субъектом ЗАО «ТОМ-МАС» по запросу Томского УФАС России выявлено Дополнительное соглашение от «03» сентября 2007г. к Договору поставки №2-196 от 09.09.2006г., в котором ООО «ЮниМилк» и ЗАО «ТОМ-МАС» установили особенности регулирования и порядка согласования цен в период сентябрь-декабрь 2007г. Согласно текста Договора и Дополнительного соглашения, ЗАО «ТОМ-МАС» выступает в качестве поставщика Продукции (молока и молочных продуктов) для ООО «ЮниМилк» (покупателя Продукции). В соответствии с п.1.1 указанного соглашения запланированное повышение цен на продукцию ЗАО «ТОМ-МАС» составит: в конце сентября - начале октября 2007г. не более 2% в среднем, в третьей недели октября 2007г. не более 20% в среднем. Пунктом 3 Соглашения

установлено, что цены на Продукцию, поставляемую по Договору, в соответствии с п.2.2 Договора будут считаться измененными с момента подписания Сторонами нового Протокола согласования цены или с даты, специально указанной в Протоколе согласования цены как даты вступления в силу новых цен на Продукцию.

Как видно из изложенного, исследуемое Дополнительное соглашение от 03.09.2007г. определяет конкретные сроки и размер запланированного повышения цен на молочную продукцию ЗАО «ТОМ-МАС».

На заседании Комиссии представитель ответчиков (ООО «ЮниМилк» и ЗАО «ТОМ-МАС») К. не отрицала факт заключения Дополнительного соглашения от 03 сентября 2007г. Вместе с тем, по её мнению, производство по делу №02-10/74-07 следует прекратить, за отсутствием в действиях ООО «ЮниМилк» и ЗАО «ТОМ-МАС» нарушений антимонопольного законодательства, поскольку антимонопольным органом не доказано: каким образом положения Дополнительного соглашения ограничивают конкуренцию на рынке молочной продукции; на каком товарном рынке совершены названные действия; негативное влияние Соглашения на рынок молочной продукции, повлекшее ограничение, ущемление и устранение конкуренции; преимуществ ООО «ЮниМилк» и ЗАО «ТОМ-МАС» по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, осуществляемыми производство и реализацию молочной продукции; направленность действий ООО «ЮниМилк» или ЗАО «ТОМ-МАС» на устранение с рынка конкурентов; создание препятствий для доступа на рынок молочной продукции для других хозяйствующих субъектов. Представитель ООО «ЮниМилк» и ЗАО «ТОМ-МАС» считает, что указанное Соглашение является допустимым в рамках Федерального закона «О защите конкуренции».

Заслушав доводы представителя ответчиков, исследовав материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Под соглашением с позиций указанного закона понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме. Соглашения бывают «горизонтальные» и «вертикальные».

«Вертикальное» соглашение – это соглашение между хозяйствующими субъектами, которые не конкурируют между собой, один из которых приобретает товар или является его потенциальным приобретателем, а другой предоставляет товар или является его потенциальным продавцом (пункты 18, 19 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

«Горизонтальные» по своей экономико-правовой сущности представляют собой договоренность между конкурирующими на каком-либо товарном рынке хозяйствующими субъектами (имеют место только между продавцами, либо только между покупателями). Характерной чертой «горизонтальных» соглашений является то, что они возникают в результате достижения между хозяйствующими субъектами, конкурирующими на каком-либо рынке, договоренности о том, чтобы «не мешать» друг другу, об обмене информации, установлении цены на продукцию

и иное, вследствие чего состязательность (соперничество, конкуренция) между ними либо существенным образом ограничивается, либо устраняется полностью.

Как «горизонтальные», так и «вертикальные» соглашения возникают в результате достижения договоренности между хозяйствующими субъектами. Только в случае, где имеют место «вертикальные» соглашения – договоренность достигается не между конкурентами, а между продавцом (продавцами) и покупателем (покупателями). Как и в случае с «горизонтальными» соглашениями, соперничество (состязательность) между продавцами либо покупателями существенным образом ограничивается, либо устраняется полностью. Одним из видов «вертикальных» соглашений являются соглашения об установлении цен при поставке товаров, в соответствии с которыми цены либо фиксируются, либо утверждаются посредством установления их верхних и/или нижних пределов. В Дополнительном соглашении от «03» сентября 2007г. ООО «ЮниМилк» и ЗАО «ТОМ-МАС» установили (зафиксировали) в какие сроки и в каком размере (в процентах) будет произведено повышение цен на молочную продукцию.

Часть 1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» содержит запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок надбавок (доплат) наценок и т.д., при осуществлении хозяйствующими субъектами действий, представляющих собой монополистическую деятельность.

Как видно из приведенной правовой нормы, ее действие распространяется как на «горизонтальные», так и на «вертикальные» соглашения, причем вне зависимости от того, приводит ли их заключение к такому последствию как ограничение (устранение, недопущение) конкуренции. Антимонопольному органу для пресечения нарушений, указанных в части 1 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» не требуется в обязательном порядке устанавливать и доказывать факты ограничения или устранения конкуренции в исследуемых отношениях (последствия таких соглашений и/или согласованных действий).

Как установлено Управлением, Дополнительное соглашение от 03.09.2007г. к Договору поставки №2-196 от 09.09.2006г., заключенное между ООО «ЮниМилк» и ЗАО «ТОМ-МАС» является «вертикальным» соглашением о сроках и размере запланированного повышения цен на молоко и молочные продукты ЗАО «ТОМ-МАС» на рынке молочных продуктов.

К доводам ответчиков о том, что их действия являются правомерными в связи с тем, что Дополнительное соглашение от 03.09.2007г. является допустимым в рамках Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия Управления относится критически, поскольку законодательством о конкуренции запрещается сам факт заключения соглашений, то есть достижение между его участниками письменной договоренности относительно установления цен. Указанный запрет распространяется на соглашения между хозяйствующими субъектами независимо от того, занимают такие хозяйствующие субъекты доминирующее

положение на рынке определенного товара или нет. Статьей 12 Федерального закона «О защите конкуренции» допускаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами, доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает двадцать процентов. Исследования товарных рынков Томской области, проведенные Томским Управлением ФАС России показали, что доля ООО «ЮниМилк» на рынке реализации сметаны составляет 68,1%, а доля ЗАО «ТОМ-МАС» на рынке поставки и переработки молока коровьего сырого составляет 71,0%. Доля каждого из указанных хозяйствующих субъектов значительно превышает допустимый предел на определенном товарном рынке. Из изложенного следует вывод что, Дополнительное соглашение от «03» сентября 2007г. к Договору поставки №2-196 от 09.09.2006г. не может быть признано допустимым.

Заслушав представителя лиц участвующих в деле, изучив материалы дела, Комиссия находит установленным следующее:

Заключив Дополнительное соглашение от «03» сентября 2007г. к Договору поставки №2-196 от 09.09.2006г., в котором установлены конкретные сроки и размер запланированного повышения цен на молочную продукцию ЗАО «ТОМ-МАС», ООО «ЮниМилк» и ЗАО «ТОМ-МАС» совершили действия, в которых усматриваются признаки нарушения п. 1 ч. 1 ст. 11 Федерального закона «О защите конкуренции», согласно которой 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 цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок.

Оснований для прекращения рассмотрения дела не установлено.

Комиссия, изучив материалы дела, выслушав мнения сторон, руководствуясь статьёй 39, частями 1-4 статьи 41, статьёй 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ООО «ЮниМилк» (123317 г.Москва, ул.Антонова-Овсеенко, дом 15) и ЗАО «ТОМ-МАС» (634021, г.Томск, пр.Комсомольский, 48) нарушившим пункт 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в результате заключения Дополнительного соглашения от «03» сентября 2007г. к Договору поставки №2-196 от 09.09.2006г., в котором ООО «ЮниМилк» и ЗАО «ТОМ-МАС» установили конкретные сроки и размер запланированного повышения цен на молочную продукцию ЗАО «ТОМ-МАС» в период сентябрь-декабрь 2007г.
2. Не выдавать ООО «ЮниМилк» и ЗАО «ТОМ-МАС» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, в связи с истечением срока действия Дополнительного соглашения от «03»

сентября 2007г.

3. Передать материалы дела уполномоченному лицу Томского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «ЮниМилк» и ЗАО «ТОМ-МАС».

Решение изготовлено в полном объеме 10 апреля 2008г.

*В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение Комиссии может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.*

Председатель Комиссии

В.И. Шевченко

Члены Комиссии

И.В. Бутенко

Т.Н. Бердникова

А.М. Павлюк

Л.М. Рыжкова

М.А.Бегинина