

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном
правонарушении № 4-14.32-1482/00-22-13
и проведении административного расследования

«10» декабря 2013 г.

г. Москва

Я, начальник Управления по борьбе с картелями Федеральной антимонопольной службы Тенишев Андрей Петрович, рассмотрев материалы дела № 1 11/109-12 о нарушении антимонопольного законодательства, в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Русское Море - Калининград» (место нахождения: 238340, Калининградская область, г. Светлый, ул. Калининградская, д. 2; ИНН 3904068343;

КПП 391301001; ОГРН 1053900101034; дата регистрации в качестве юридического лица 08.08.2005) (далее - ООО «Русское Море - Калининград»).

УСТАНОВИЛ:

В Федеральную антимонопольную службу (далее — ФАС России) поступило заявление Некоммерческой организации «Рыбный союз» (далее – Рыбный союз) от 23.04.2012 исх. № 38-Г (вх. от 25.04.2012 № 24128) содержащее сведения о том, что российские импортёры сталкиваются с трудностями в доступе к поставкам охлажденной семги и форели из Норвегии. Эти трудности связаны с тем, что Федеральная служба по ветеринарному и фитосанитарному надзору (далее – Россельхознадзор) осуществляет действия, направленные на ограничение количества участников рынка поставок охлажденной семги и форели из Норвегии на территорию Российской Федерации. При этом, немалое влияние на деятельность Россельхознадзора оказывает некоммерческая организация «Ассоциация производственных и торговых предприятий рыбного рынка» (ИНН 7709662399) (далее - Ассоциация), осуществляющая деятельность направленную на концентрацию поставки охлажденной семги и форели в руках отдельных хозяйствующих субъектов, являющихся ее членами.

Приказом от 23.10.2012 № 655 о возбуждении дела и создании Комиссии по его рассмотрению возбуждено дело № 1 11/109-12 о нарушении антимонопольного законодательства, по результатам которого принято решение (далее — Решение по делу № 1 11/109-12) о признании группы лиц в составе ОАО «Группа компаний «Русское море» (ИНН 7816430057), ЗАО «Русская рыбная компания» (ИНН 7701174512) и ООО «Русское Море - Калининград» (ИНН 3904068343); группы лиц в составе ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» (ИНН 7743050283), ООО «СК Рыба» (ИНН 7743632267) и ЗАО «СК Ритейл» (ИНН 7743703239); ООО «ПрофиБизнес» (ИНН

7813336200); ООО «Северная Компания Калининград» (ИНН 3907043562); ЗАО «Атлант - Пасифик» (ИНН 7727510215) нарушившими пункт 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 (исх. от 15.07.2013 № КА/27262/13) 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. Ее учредителями выступили ЗАО «Русское море», ООО «РМ Терминал», ЗАО «Русская рыбная компания» и ООО «Роял Фиш».

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

В соответствии с пунктом 2 Устава Ассоциации, основной целью ее деятельности является «координация предпринимательской деятельности членов Ассоциации».

В апреле 2006 года Россельхознадзор дал разрешение на ввоз Норвежской рыбы с восьми норвежских заводов (до 2006 года с Россией работали более 100 производителей лососевых), поставки с которых стали осуществляться исключительно в адрес ЗАО «Русская рыбная компания».

Таким образом, в этот период ЗАО «Русская рыбная компания» оказалось монопольным поставщиком Норвежской рыбы на территорию Российской Федерации.

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. Одним из крупнейших участников рынка поставок Норвежской рыбы в Россию в числе прочих является - «Русское море». Здесь и далее таким образом именуются следующие хозяйствующие субъекты, действующие в общих интересах:

ОАО «Группа компаний «Русское море», ЗАО «Русская рыбная компания» и ООО «Русское Море – Калининград».

Последние две компании являются 100 % дочерними компаниями ОАО «Группа компаний «Русское море» и непосредственными импортерами Норвежской рыбы. Для ООО «Русское Море – Калининград» ОАО «Группа компаний «Русское море» также является управляющей компанией.

В феврале 2007 года на заседании Совместной норвежско-российской рабочей группы Россельхознадзор выступил с инициативой по вопросам установления определенных принципов торговой политики, то есть, по вопросам, не относящимся к компетенции ведомства.

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.

Также для норвежских предприятий, одобренных для экспорта искусственно выращенной рыбы в Россию 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.

В письме в ФАС России (исх. от 29.05.2013 № 2013/115941) Mattilsynet, разъясняя вопрос об имевших место антиконкурентных практиках при экспорте Норвежской рыбы, еще раз обратила внимание, что в норвежские интересы не входит установление процедур чисто торгового характера и норвежская сторона не ставит целью и не имеет полномочий, чтобы посредством своей деятельности влиять на число участников или структур предприятий, задействованных в двусторонней торговле.

Новая, более жесткая антиконкурентная практика, направленная на сокращение количества участников рынка, начала реализовываться совместными усилиями Россельхознадзора и Ассоциации с 2010 года: по обращениям Ассоциации Россельхознадзор вводил в отношении определенных хозяйствующих субъектов и выпускаемой ими продукции специальные режимы и запреты.

1. Письмом от 19.10.2010 № 296-ИК Ассоциация предложила Россельхознадзору ввести режим усиленного лабораторного контроля в отношении 15 норвежских рыбоперерабатывающих предприятий, в связи с претензиями к качеству норвежского сырья, упаковочной таре, а также маркировке.

Письмом от 27.10.2010 № ФС-ГК-4/13395 Россельхознадзор обязал руководителей своих территориальных управлений усилить лабораторный контроль в отношении продукции, поступающей с данных предприятий.

При этом, инспекции предприятий, отбор и анализ проб продукции не проводились.

27.10.2010 Россельхознадзор письмом № ФС-ГК-4/13393 уведомил Mattilsynet, что в связи с обращением Ассоциации в отношении заводов, указанных в данном обращении, вводится усиленный лабораторный контроль и, в случае повторных нарушений, будет рассмотрен вопрос о введении временных ограничений на поставку рыбы с этих предприятий.

2. Письмом от 10.12.2010 № 309-ИК Ассоциация обратилась в Россельхознадзор с просьбой ввести «систему усиленного мониторинга рыбопродукции» на перечисленных в этом письме предприятиях, а также запретить ввоз рыбы, экспортируемой данными предприятиями.

- Письмом Россельхознадзора от 17 января 2011 года № ФС-ГК-4/265 руководителям территориальных управлений Россельхознадзора были даны указания усилить лабораторный контроль за частью перечисленных в письме предприятий, в отношении другой части предприятий ввести временные ограничения на экспорт лосося, форели и продукции из них.

При этом, инспекции предприятий, отбор и анализ проб продукции не проводились.

3. Письмом от 21.06.2011 исх. № 343-ИК Ассоциация попросила Россельхознадзор ввести «систему усиленного мониторинга рыбопродукции» в отношении 13 норвежских предприятий «в связи с претензиями к качеству норвежского сырья, упаковочной таре, а также маркировке».

Письмом Россельхознадзора от 05.07.2011 № ФС-АС-4/8561 в отношении указанных предприятий был введен режим усиленного лабораторного контроля.

При этом отсутствуют копии актов отбора проб и протоколов лабораторных исследований, подтверждающих несоответствие продукции указанных предприятий требованиям Российской Федерации.

Письмом от 05.07.2011 № ФС-АС-4/8562 Россельхознадзор сообщил Mattilsynet, что в связи с обращением Ассоциации вводится усиленный лабораторный контроль в отношении предприятий, указанных в обращении Ассоциации, и попросил провести в отношении них расследование и принять меры.

Таким образом, Россельхознадзор неоднократно по обращению Ассоциации вводил режим усиленного лабораторного контроля в отношении норвежских предприятий, осуществляющих деятельность на рынке поставок Норвежской рыбы, или вводил временные ограничения на экспорт их продукции в отсутствие даже первичных выявлений несоответствия продукции российским ветеринарно-санитарным требованиям.

С августа 2011 года Ассоциация и Россельхознадзор активизировали свои совместные действия, направленные на ограничение количества участников рынка

поставок Норвежской рыбы в Россию.

08.08.2011 (исх. от 08.08.2011 № 347-ИК) Ассоциация направила в Россельхознадзор письмо 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 (исх. от 26.09.2011 № 353-ИК) Ассоциация вновь направила в Россельхознадзор письмо 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 следующему 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 «открытые на Россию» 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.

Здесь и далее по тексту понятие «Рынок» употребляется в том значении, как его понимали участники картеля. 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. За исполнение этих функций участники картеля должны были осуществлять «пожертвования» в адрес Ассоциации (регулярно выплачивать крупные суммы денежных средств).

Инициаторы создания картеля предполагали, что это приведет к устранению конкуренции между его участниками, появлению дополнительных барьеров для входа на Рынок новых участников и усилению позиций участников картеля по отношению к другим игрокам Рынка, как с российской, так и с норвежской стороны.

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 «Русская рыбная компания» заключило «Соглашения о стратегическом партнерстве» со следующими норвежскими поставщиками рыбы: 09.09.2011 с «Norway Royal Salmon ASA» (N-234) и «Seaborn AS», 20.09.2011 с «Troika Seafood», 17.11.2011 с «Marine Harvest Norway», 23.11.2011 с «Hallvard Leroy» (H – 107) и с «Fjordlaks Aqua AS» (H -303) (экспортер «Orion Seafood AS»).

ЗАО «Атлант - Пасифик» заключило 10.10.2011 «Соглашения о стратегическом партнерстве» со следующими норвежскими поставщиками рыбы: «Firda Seafood AS» (SF-364), «Norway Royal Salmon» (H – 109), (T-436), (H-220), (H – 112).

ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» 25.10.2011 заключило «Соглашения о стратегическом партнерстве» со следующими норвежскими поставщиками рыбы: «Salmar AS», «Nordlaks Produkter 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%.

Участники картеля группа лиц в составе ОАО «Группа компаний «Русское море», ЗАО «Русская рыбная компания» и ООО «Русское Море - Калининград» в рамках «Соглашения о стратегическом партнерстве» с норвежскими продавцами и производителями рыбы, начиная с четвертого квартала 2011 года (момент образования картеля), сконцентрировали у себя до 100 % поставок с их заводов (см. таблицу 1).

Таблица №1.

№

Наименование завода

Доля поставок группе "Русское море" в 1-3 кв. 2011 г, %

Доля поставок группе "Русское море" в 4 кв. 2011 г, %

Доля поставок группе "Русское море" в 2012 г,

%

Доля поставок группе "Русское море" в январе-апреле 2013 г, %

1

N234

68,14

100,00

100,00

86,65

2

F55

0,00

0,00

100,00

97,22

3

N1115

100,00

100,00

99,20

100,00

4

ST400

100,00

100,00

100,00

100,00

5

M349

100,00

100,00

100,00

100,00

6

H107

0,00

100,00

51,82

13,26

7

SF222

34,08

94,17

96,45

41,18

8

M303

100,00

100,00

100,00

100,00

Всего доля по всем заводам

79,55

98,41

92,66

70

Приведенные в таблице данные свидетельствуют о том, что «Русское море», а именно ООО «Русское Море - Калининград» в четвертом квартале 2011 года и в 2012 году исполняло условия картельного соглашения.

25-26 апреля 2012 года в Брюсселе состоялись переговоры между Россельхознадзором и Mattilsynet, посвященные результатам аудита норвежской ветеринарной системы. Российскую делегацию на переговорах возглавлял заместитель руководителя Россельхознадзора Е. А. Непоклонов. Он подверг серьезной критике всю норвежскую систему ветеринарного контроля и предупредил Mattilsynet и представителей норвежского бизнеса, что если норвежская сторона не примет мер системного характера, то Россельхознадзор введет ограничение на поставки охлажденной рыбы со всех норвежских предприятий.

Однако, вместо введения полного «рыбного эмбарго», Россельхознадзор объявил о временном ограничении («закрытии») поставок охлажденной рыбы с 13 норвежских предприятий, не заключивших «эксклюзивных соглашений», с 5 мая 2012 года по причине несоответствия их продукции требованиям России и Таможенного союза.

Данное «закрытие» было одним из самым масштабных действий Россельхознадзора по регулированию Рынка поставок в Россию Норвежской рыбы.

Экономическим результатом действий Россельхознадзора по «закрытию на Россию» весной 2012 года определенных норвежских заводов стало усиление на Рынке позиций «Русское море», а именно ЗАО «Русская рыбная компания» за счет ослабления других участников Рынка.

В период с 19 по 24 апреля 2013 года средства массовой информации (www.fsvps.ru, www.gazeta.ru, www.rbc.ru, Интерфакс) распространили публичные заявления руководителя Россельхознадзора Данкверта С.А. и заместителя руководителя Россельхознадзора Непоклонова Е.А. о том, что Россельхознадзор готов полностью приостановить поставку охлажденной рыбы из Норвегии.

Таким образом, руководством Россельхознадзора были сделаны публичные заявления о возможном совершении ими действий, которые могли оказать негативное влияние на Рынок поставок Норвежской рыбы в Россию, на принимаемые его участниками решения и привести к нанесению им ущерба.

Решением по делу № 1 11/109-12 установлено, что таким действиям Россельхознадзора предшествовали встречи с Ассоциацией и другими представителями бизнеса.

Действия Россельхознадзора были связаны с договоренностями руководства

Россельхознадзора с одной стороны и Ассоциации и участников картеля с другой стороны. Предметом этих договоренностей являлись совместные действия по созданию дополнительных барьеров для входа на Рынок новых участников и усилению позиций участников картеля по отношению к другим игрокам Рынка.

В результате анализа описанной выше деятельности Ассоциации и Россельхознадзора по регулированию Рынка поставок Норвежской рыбы в Россию можно сделать следующие выводы о ситуации, сложившейся на Рынке по состоянию на 1 июня 2013 года:

- ввоз Норвежской рыбы в Россию может 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, осуществляют поставки в рамках «Соглашений о стратегическом партнерстве» участникам картеля. А именно, 8 заводов поставляют Норвежскую рыбу «Русскому морю»;
- в отношении заводов, работающих с участниками картеля, Россельхознадзором специальные режимы и запреты в период существования картеля (4 квартал 2011 года – 2013 год) не применялись.

Отсутствие должного правового регулирования запрета ввоза продукции, подлежащей ветеринарному контролю до 18.11.2011, противоречия и пробелы в правовом регулировании после принятия Положения о едином порядке проведения совместных проверок объектов и отбора проб товаров (продукции), подлежащих ветеринарному контролю (надзору) (утв. Решением Комиссии таможенного союза от 18 июня 2010 г. № 317) (далее — Положение) и нарушение отдельных норм этого Положения позволило Россельхознадзору осуществлять антиконкурентные действия, в том числе, совместно с Ассоциацией.

Обстоятельство наличия соглашений о стратегическом партнерстве между ЗАО «Русская рыбная компания» с норвежскими предприятиями также подтверждается материалами антимонопольного дела.

В пункте 3 приложения № 1 к соглашению от 17.01.2011 о стратегическом партнерстве между крупнейшим членом Ассоциации - ЗАО «Русская рыбная компания» и крупнейшей норвежской фирмой «Marine Harvest Norway» определено: «Как стратегический партнер «Marine Harvest Norway» «Русская рыбная компания» будет оказывать содействие «Marine Harvest Norway» в получении разрешения на ввоз рыбы на территорию России для завода R 110, специализирующегося на вылове рыбы. Целью является то, чтобы разрешение было получено к концу 1 квартала 2012».

25.10.2011 ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» написала норвежской компании «Salmar ASA» письмо о том, что «Северная» подтверждает, что контракт между «Северной компанией» и «Salmar ASA», заключенный 25.11.2011 не будет продлен, если «Salmar ASA» не получит подтверждение от Россельхознадзора. Российскими ветеринарными службами будет открыт экспорт на территорию Российской

Федерации до 1 декабря 2011».

25.10.2011 в 16 часов 31 минуту по электронной почте генеральный директор ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» В. Корнев направил генеральному директору ЗАО «Русская рыбная компания» Д. Дангауэру копию соглашения о стратегическом партнерстве с «Salmar ASA».

Ввоз Норвежской рыбы для «Salmar ASA» был разрешен Россельхознадзором с 22.11.2011.

Ассоциация незаконно имела доступ к официальным документам федерального органа исполнительной власти.

6.03.2012 с электронного адреса rshnorg@mil.ru на электронный адрес dk@fish-alliance.ru, принадлежащий Ассоциации, поступило электронное письмо, содержащее во вложении письмо Россельхознадзора в адрес Mattilsinet о выявлении ветеринарно-санитарных нарушений и принятии мер к нарушителям с приложением перечня предприятий Норвегии, в продукции которых были выявлены нарушения. Далее это письмо было переадресовано генеральному директору ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» Корневу В.А. на электронный адрес vkornev@sevcom.ru.

13.04.2012 с электронного адреса dk70@bk.ru генеральному директору ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» Корневу В.А. было переадресовано сообщение Зверева Г.С. (примечание - Президент Ассоциации добытчиков минтая), в котором он сожалеет: «Очень плохо, что РСХН (примечание - Россельхознадзор) не предоставил информацию о запрете ввоза из Норвегии до обнародования этого сообщения», что дает основания предположить, что ранее такая информация от Россельхознадзора поступала к указанным лицам до ее официального опубликования.

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

- 1. антиконкурентного соглашения Ассоциации с Россельхознадзором об ограничении доступа на рынок хозяйствующих субъектов, устранении их с рынка;
- 2. антиконкурентного соглашения (картеля) о разделе рынка между его участниками;
- 3. незаконной координации экономической деятельности, осуществлявшейся Ассоциацией в отношении участников рынка.

Вышеперечисленные нарушения антимонопольного законодательства также подтверждаются следующими доказательствами.

Соглашения о стратегическом партнерстве были заключены ЗАО «Русская рыбная компания» 9.09.2011 с «Seaborn AS», 9.09.2011 с «Norway Royal Salmon ASA» и N-234, 20.09.2011 с «Troika Seafood», 17.11.2011 с «Marina Harvest Norway», 23.11.2011 с «Hallvard Leroy» и с Orion Seafood (завод M-303 «Fjordlaks Aqua AS»).

Заключение соглашений о стратегическом партнерстве, участником которых было

ЗАО «Русская рыбная компания» подтверждается подписанными соглашениями, письмами норвежских компаний (компания «Marine Harvest» подтвердила, что заключила «Соглашение о стратегическом партнерстве» с «Русской рыбной компанией»; компания «Seaborn AS» пояснила, что заключила «Соглашение о стратегическом партнерстве» с акционерным обществом «Русская рыбная компания»; компания «Troika Seafood» пояснила, что заключила «Соглашение о стратегическом партнерстве» с компанией «Русское море») и объяснениями генерального директора ЗАО «Русская рыбная компания» Дангауэра Д.С.

По указанным соглашениям Норвежскую рыбу импортировали ЗАО «Русская рыбная компания» и ООО «Русское море – Калининград» в пользу ОАО «Группа компаний «Русское море».

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 № 1 11/109-12 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.

Решением по делу № 1 11/109-12 также установлено, что не позднее августа – октября 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 на собраниях Ассоциации заключили устное соглашение (картель) о разделе этого товарного рынка по объему продажи, покупке товаров, составу продавцов, и участвуют в нем по настоящее время, что запрещено пунктом 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

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 продажи, 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 продажи 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.

Нарушение ООО «Русское Море - Калининград» пункта 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции влечет административную ответственность по части 1 статьи

14.32 КоАП.

В соответствии с частью 1 статьи 14.32 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 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.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении ООО «Русское Море - Калининград»

(место нахождения: 238340, Калининградская область, г. Светлый,

ул. Калининградская, д. 2; ИНН 3904068343; КПП 391301001;

ОГРН 1053900101034; дата регистрации в качестве юридического лица 08.08.2005) дело об административном правонарушении по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении соглашения между хозяйствующими субъектами - конкурентами (картеля), которое привело или могло привести к разделу товарного рынка Норвежской рыбы по объему продажи, покупке товаров, составу продавцов, и участия в данном соглашении.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП.

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со статьей 26.10 КоАП ООО «Русское Море - Калининград» надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения

представить в ФАС России следующие сведения (документы и материалы), заверенные надлежащим образом:

3.1. письменные пояснения о том, какое именно физическое лицо (физические лица) выполняло(-и) обязанности единоличного исполнительного органа в ООО «Русское Море - Калининград» в период с 01.01.2011 по дату получения настоящего определения, с приложением надлежащим образом заверенной копии документа удостоверяющего личность указанного физического лица, документов, подтверждающих назначение на должность единоличного исполнительного органа и полномочия указанного(ых) лица (лиц) (решения учредителей, приказа о назначении на должность и т. п.).

4. Законному представителю ООО «Русское Море - Калининград» явиться в 11 ч. 20 мин. 10 января 2014 г. по адресу: г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, (Управление по борьбе с картелями ФАС России, каб. № 12) 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 № 4-14.32-1482/00-22-13 со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

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

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.

Идентификатор

