

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном правонарушении № 4-14.32-1435/00-22-13 и проведении административного расследования

« 31 » октября 2013 г.

г. Москва

Я, начальник Управления по борьбе с картелями Федеральной антимонопольной службы Тенишев А.П., рассмотрев материалы дела № 1 11/111-12 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Дроздова А.Д., занимавшего в период с 30.11.2010 по 30.04.2011 должность директора ООО «Каштан Спб» (ОГРН 5067847102098, ИНН 7810065922, КПП 781001001; юридический адрес: 196084, г. Санкт-Петербург, ул. Парковая, д. 4, литера А, офис 321; Решение единственного участника от 20.05.2013 № 12 о назначении на должность директора ООО «Каштан Спб»)

УСТАНОВИЛ:

Приказом Федеральной антимонопольной службы (далее – ФАС России) от 26.10.2012 № 664 о возбуждении дела и создании комиссии по его рассмотрению возбуждено дело № 1 11/111-12 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Единая торговая компания»

(далее также – ОАО «ЕТК») (юридический адрес: 453124, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Карла Маркса, д. 101), ООО «Каштан М» (юридический адрес: 115477, г. Москва, ул. Кантемировская, д. 58), ООО «Каштан СПб» (юридический адрес: 196084 г. Санкт-Петербург, ул. Парковая 4, литера А, офис 321), ООО «Селтинг» (юридический адрес: 241020, г. Брянск, ул. Тухачевского, д. 3А), ООО «Салина Трейд» (юридический адрес: 111024, г. Москва, ул. Душинская, д. 3, корп. 13), ООО «Аргос 2003» (юридический адрес: 309182, Белгородская область, г. Губкин, мкр. Южные коробки, промзона), ООО «Поток» (юридический адрес: 410018, г. Саратов,

п. Юбилейный, ул. Усть-Курдюмская, д. 1), ООО Торговый Дом «СибСоль» (644024, г. Омск, ул. Лермонтова, 43, офис 1), ООО «Челябхимпродукт» (юридический адрес: 454014, г. Челябинск, проспект Победы, д. 328, кв. 35), ООО «Став Трис» (юридический адрес: 355035, г. Ставрополь, шоссе Михайловское, д. 1А), ООО «Агроресурс» (юридический адрес: 160000, г. Вологда, ул. Клубова, д. 44-А) по признакам нарушения пункта 1 части 2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции)

и созданию комиссии по его рассмотрению (далее - Комиссия).

Основанием для возбуждения дела № 1 11/111-12 послужили документы и информация, полученные ФАС России в ходе внеплановых проверок и анализа ответов на запросы, направленные хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность на товарном рынке пищевой соды в географических границах Российской Федерации.

Определением о назначении дела к рассмотрению от 09.11.2012

(исх. № АЦ/36710/12) Комиссией привлечены в качестве ответчиков по делу

№ 1 11/111-12: ОАО «Единая торговая компания» (далее также – ОАО «ЕТК») (453124, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Карла Маркса, д. 101), ООО «Каштан М» (115477, г. Москва, ул. Кантемировская, д. 58), ООО «Каштан СПб» (196084 г. Санкт-Петербург, ул. Парковая, 4, литера А, офис 321), ООО «Селтинг» (241020, г. Брянск, ул. Тухачевского, д. 3А),

ООО «Салина Трейд» (111024, г. Москва, ул. Душинская, д. 3, корп. 13),

ООО «Аргос 2003» (309182, Белгородская область, г. Губкин, мкр. Южные коробки, промзона), ООО «Поток» (410018, г. Саратов, п. Юбилейный, ул. Усть-Курдюмская, д. 1), ООО Торговый Дом «Сиб Соль» (644024, г. Омск, ул. Лермонтова, 43, офис 1), ООО «Челябхимпродукт» (454014, г. Челябинск, проспект Победы, д. 328, кв. 35), ООО «Став Трис» (355035, г. Ставрополь, шоссе Михайловское, д. 1А), ООО «Агроресурс» (160000, г. Вологда, ул. Клубова, д. 44-А).

В соответствии с определением от 10.12.2012 (исх. № 22/41826/12) о привлечении в качестве ответчика по делу № 1 11/111-12, привлечено

ООО «Пензенская бакалейная компания» (440034, г. Пенза, проезд Metallистов, д. 1).

Определением от 10.12.2012 по привлечению в качестве лица, располагающего сведениями, к рассмотрению дела № 1 11/111-12 (исх. № АЦ/36712/12) привлечено ОАО «Сода» (453122, Республика Башкортостан, г. Стерлитамак, ул. Бабушкина, 7).

Комиссия ФАС России установила следующее.

Единственным производителем пищевой соды в границах Российской Федерации в период 2010-2011 являлось ОАО «Сода».

Вступившим в законную силу решением Башкортостанского УФАС России от 03.08.2011 по делу № А-80/11-11 ОАО «Сода» и ОАО «ЕТК» признаны нарушившими пункты 3, 8 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем заключения и реализации соглашения, которое привело к разделу товарного рынка реализации пищевой соды (бикарбоната натрия) по составу продавцов или покупателей и созданию препятствий доступу на товарный рынок пищевой соды другим хозяйствующим субъектам.

Также установлено, что в период 2009 – 2010 гг., ОАО «Сода» производило и

реализовывало 97,7 % бикарбоната натрия (пищевая сода) в географических границах Российской Федерации. Данный вывод подтверждается анализом состояния конкурентной среды, проведенным Башкортостанским УФАС России в рамках указанного дела.

С декабря 2010 года ОАО «Сода» изменило порядок реализации бикарбоната натрия в соответствии с дополнительным соглашением от 25.11.2010 № 23 к договору поставки от 13.03.2007 № 7079-07-00-351 с компанией ОАО «ЕТК» и отгрузило ОАО «ЕТК» в декабре 2010 года пищевую соду в объеме 4 697 тонн.

Включение в схему сбыта бикарбоната натрия дополнительного посредника в лице ОАО «ЕТК» способствовало удорожанию данного товара для конечного потребителя.

С января 2011 года по апрель 2011 года ОАО «Сода» поставило ОАО «ЕТК» 21 733 тонны бикарбоната натрия, что также составило более 90 % от всего объема данного продукта, произведенного ОАО «Сода».

Вследствие реализации новой схемы продаж, в период с декабря 2010 года ОАО «ЕТК» начало контролировать более 90 % оптовых продаж бикарбоната натрия на территории Российской Федерации.

ОАО «ЕТК» было заключено 108 договоров поставки пищевой соды, в том числе, 84 договора с юридическими лицами, 24 договора с индивидуальными предпринимателями. Территориально поставки по данным договорам осуществлялись по всей территории Российской Федерации.

В связи с проверкой схемы реализации пищевой соды на предмет соответствия антимонопольному законодательству, начатой ФАС России, с 01.05.2011 ОАО «ЕТК» вновь изменило схему поставок пищевой соды, прекратив выступать покупателем пищевой соды, а став агентом ОАО «Сода» по реализации пищевой соды в соответствии с агентским договором от 22.04.2011 № ЕТК/280/3345-11.

Помимо договоров поставки пищевой соды, ОАО «ЕТК» инициировало заключение с рядом покупателей дистрибьюторских соглашений, которыми обязывало их при реализации пищевой соды соблюдать ценовую политику

ОАО «ЕТК» по реализации пищевой соды (далее – Ценовая политика), которая предусматривает:

- разделение дистрибьюторов на три основные группы «по территориальному принципу»: Центральный, Приволжский и Уральский федеральные округа;
- разделение товара на две группы: товар в пачках (500 гр.) и мешках (40 кг).
- установление для каждой группы минимальной цены товара;
- установление для каждой группы цены перепродажи товара.

Комиссия ФАС России установила, что с декабря 2010 года по апрель 2011 года включительно, ОАО «ЕТК», имея долю на товарном рынке бикарбоната натрия более 90 %, выступало инициатором заключения со своими покупателями дистрибьюторских соглашений, реализация которых приводила или могла

привести к установлению цены перепродажи товаров, так как их предметом являлось установление минимальной цены перепродажи пищевой соды, расфасованной в пачках по 500 гр. и в мешках по 40 кг. (далее — Соглашение).

Такие Соглашения являются запрещенными антимонопольным законодательством «вертикальными» соглашениями.

Подобное Соглашение было заключено ООО «Каштан Спб» с ОАО «ЕТК» (Соглашение действовало с 30.11.2010 по 30.04.2011);

Заключение ответчиками по делу № 1 11/111-12 запрещенных антимонопольным законодательством «вертикальных» соглашений, которые привели или могли привести к установлению цены перепродажи товара на товарном рынке пищевой соды, расфасованной в пачках по 500 гр. и в мешках по 40 кг., и дальнейшее участие в этих Соглашениях, подтверждается материалами дела № 1 11/111-12 о нарушении антимонопольного законодательства.

Ниже перечислены документы и информация, доказывающие заключение Соглашения ОАО «ЕТК» с ООО «Каштан - СПб» (г. Санкт-Петербург).

В марте 2012 года при осмотре помещений и предметов

ООО «Каштан-СПб» ФАС России обнаружено дистрибьюторское Соглашение

№ 7 от 30.11.2010 между ООО «Каштан-СПб» и ОАО «ЕТК», сроком действия до 31.12.2010. Также аналогичные по содержанию субдистрибьюторские Соглашения между ООО «Каштан-СПб» и ООО «Аквахим» от 03.12.2010 (срок действия не указан), ООО «Каштан-СПб» и ООО «Вилена» от 09.12.2010 (срок действия до 31.12.2011).

Заключение запрещенных антимонопольным законодательством «вертикальных» Соглашений, которые привели или могли привести к установлению цены перепродажи товара на товарном рынке пищевой соды, расфасованной в пачках по 500 гр. и в мешках по 40 кг., и дальнейшее участие в Соглашениях подтверждается также выводами, сделанными по результатам анализа соблюдения дистрибьюторами Ценовой политики по реализации пищевой соды, определенной ОАО «ЕТК» в соответствии с пунктом 1.10 дистрибьюторских Соглашений.

Комиссией ФАС России установлено, что дистрибьюторы, в основном, осуществляли оптовые продажи. От них товар поступал к «субдистрибьюторам» (торговые сети, иные торговые организации).

Исходя из этого, при проведении анализа соблюдения Ценовой политики сравнивались оптовые цены дистрибьюторов с ценами, определенными

ОАО «ЕТК» для категории «оптовик».

Сравнительный анализ цен дистрибьюторов с ценами, определенными в Ценовой политике, показал следующее.

ООО «Каштан СПб» реализовывало пищевую соду в пачках по 500 гр. и в мешках по 40 кг.

Пачки по 500 гр.: общее количество продаж — 24, из них в 21 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 87,5 % от общего количества таких продаж.

Мешки по 40 кг: общее количество продаж – 22, из них в 19 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 86,4 % от общего количества таких продаж.

В соответствии со статьей 12 Закона о защите конкуренции допускаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами, доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает двадцать процентов.

Комиссией ФАС России установлено, что «вертикальные» Соглашения на рынке пищевой соды, в которых участвовало ОАО «ЕТК» в 2011 году, не могут быть признаны допустимыми в соответствии со статьей 12 Закона о защите конкуренции, так как доля ОАО «ЕТК» на данном рынке в 2011 году превышала 20 %.

Комиссия ФАС России установила, что с декабря 2010 года по апрель 2011 года включительно, ОАО «ЕТК», имея долю на товарном рынке продажи бикарбоната натрия (Соды) более 90 %, выступало инициатором заключения со своими покупателями дистрибьюторских Соглашений, реализация которых приводила или могла привести к установлению цены перепродажи товаров, так как их предметом являлось установление минимальной цены перепродажи пищевой соды, расфасованной в пачках по 500 гр. и в мешках по 40 кг.

Заключение запрещенных «вертикальных» Соглашений и участие в них квалифицируется, как нарушение пункта 1 части 2 статьи 11 Закона о защите конкуренции. 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. 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.

По результатам рассмотрения дела от 26.10.2012 № 1 11/111-12 Комиссия ФАС России признала ООО «Каштан Спб» и ОАО «ЕТК» нарушившими пункт 1 части 2 статьи 11 Закона о защите конкуренции выразившегося в заключении запрещенного антимонопольным законодательством «вертикального» Соглашения, которое привело к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, расфасованной в пачках по 500 гр. и в мешках по 40 кг., и участия в этом Соглашении.

В период с 30.11.2010 по 30.04.2011 единоличным исполнительным органом в соответствии с Решением единственного участника ООО «Каштан Спб» от 20.05.2010 № 12 является директор ООО «Каштан Спб» Дроздов А.Д.

На основании статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных

правонарушениях (далее – КоАП), административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

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 должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП,

ОПРЕДЕЛИЛ:

- - - Возбудить в отношении Дроздова А.Д., занимавшего в период с 30.12. 2010 до 30.04.2011 должность директора ООО «Каштан Спб» дело об административном правонарушении по признакам нарушения пункта 1 части 2 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении запрещенного антимонопольным законодательством «вертикального» Соглашения, которое привело или могло привести к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, и участия в этом Соглашении, ответственность за указанное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП.
 - Провести административное расследование.
 - Дроздову А.Д. надлежит в трехдневных срок со дня получения настоящего определения представить с ФАС России следующие сведения (документы и материалы), заверенные надлежащим образом:
 - 3.1 - паспортные данные Дроздова А.Д. (серия <...> номер <...> кем и когда выдан; место регистрации по паспорту);
 - 3.2 - копию трудовой книжки Дроздова А.Д.
 - 3.3 - копию приказа о назначении на должность Дроздова А.Д. в соответствии с которым Дроздов А.Д. исполнял обязанности директора ООО «Каштан Спб» в период с 30.11.2010 по 30.04.2011;
 - 3.4 - копию трудового договора (служебного контракта)

действовавшего в период с 30.11.2010 по 30.04.2011;

3.5 - иные документы устанавливающие права и обязанности директора ООО «Каштн СПб» в период с 30.11.2010 по 30.04.2011;

- Дроздову А.Д. явиться в 15 часов 00 минут «28» ноября 2013 года по адресу: 123995, 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 № 4-14.32-1435/00-22-13, 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.