

## РЕШЕНИЕ

по делу № 04-06-08/31-10-11

02 августа 2011 года

г. Кызыл

*Резолютивная часть решения объявлена 22 августа 2011 года.*

*В полном объеме решение изготовлено 02 августа 2011 года.*

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

Председатель комиссии:

Хаджиев Ф.А. – заместитель руководителя управления – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы.

Члены комиссии:

Хитаришвили А.Т. – ведущий специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Оюн А.М. - специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

Ванькова Е.С. – старший специалист 2 разряда отдела антимонопольного контроля и рекламы Тывинского УФАС России,

в присутствии:

заявителя – представителей ООО «Время» «...» по доверенности без номера от 11.01.2011г. и «...» по доверенности без номера от 01.06.2011г.,

ответчика – представителя ООО «Тувапечать» «...» по ордеру № 107229 от 22.08.2011г.,

рассмотрев дело № 04-06-08/31-10-11 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Тувапечать» (далее – ООО «Тувапечать») (... , адрес: 667000, Республика Тыва, г. Кызыл, ул. Ленина, д.20) требований части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

19 мая 2011 года в адрес Тывинского УФАС России поступило заявление от ООО «Время» (далее – заявитель) на действия ООО «Тувапечать» выразившиеся в отказе в заключении договора поставки газеты «Риск Информ» на 2011 год, что по мнению заявителя является нарушением статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), поскольку ООО «Тувапечать» является монополистом в сфере распространения печатных средств массовой информации в Республике Тыва и злоупотребляет своим доминирующим положением.

На основании изложенного заявитель просил признать незаконным отказ ООО «Тувапечать» на заключение договора, принять меры по пресечению нарушения антимонопольного законодательства и привлечь ООО «Тувапечать» к установленной законом ответственности.

10.06.2011г. за вх. № 3132 от ООО «Тувапечать» в адрес Тывинского УФАС России поступило возражение на вышеуказанное заявление, согласно которому ООО «Тувапечать» считает, что доводы, изложенные в заявлении являются необоснованными по следующим основаниям.

19.05.2011г. в адрес ООО «Тувапечать» поступила копия заявления ООО «Время» о нарушении ООО «Тувапечать» антимонопольного законодательства, выразившееся в отказе в заключении договора на поставку печатной продукции.

В своем заявлении ООО «Время» ссылается на ст. 10 Закона о защите конкуренции и указывает на то, что ООО «Тувапечать» занимает доминирующее положение на рынке по распространению печатной продукции.

При этом ООО «Время» не учитывает положения ст. 5 Закона о защите конкуренции регламентирующие условия признания хозяйствующего субъекта занимающим доминирующее положение.

Деятельность ООО «Тувапечать» по реализации (продажи) печатной продукции не подпадает под условия, предусмотренные указанной статьей, и не признана соответствующим органом государственного контроля за экономической концентрацией занимающей доминирующее положение.

Вид деятельности как реализация печатной продукции не является лицензируемой, т.е. не регулируется Федеральным законом от 08.08.2001г. № 128- «О лицензировании отдельных видов деятельности».

На основании изложенного ООО «Тувапечать» считает, что продажу печатной продукции может осуществлять любой хозяйствующий субъект, в том числе отделения почтовой связи, абсолютно любые магазины, торговые киоски и т.п.

Кроме того, ООО «Тувапечать» ссылается на ч.1 ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена Гражданским Кодексом РФ, законом или добровольно принятым обязательствам.

Комиссия Тывинского УФАС России, изучив материалы дела, а также письменные и устные пояснения сторон приходит к следующим выводам.

В соответствии с п. ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта правонарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции необходимо установить его доминирующее положение на соответствующем товарном рынке и установление факта доминирующим хозяйствующим субъектом ограничения, устранения конкуренции и (или) ущемления интересов других лиц.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 27.12.1991г. № 2124-1 «О средствах массовой информации» под распространением продукции средства массовой информации понимается **продажа** (подписка, доставка, раздача) периодических печатных изданий, аудио- или видеозаписей программ, трансляция радио-, телепрограмм (вещание), демонстрация кинохроникальных программ.

Таким образом, для выявления в действиях ООО «Тувапечать» признаков нарушения ч.1 ст. 10 Закона о защите конкуренции необходимо установить его доминирующее положение на рынке услуг розничной торговли газетами, поскольку заявление ООО «Время» содержит отказ ООО «Тувапечать» в подписании договора на поставку в розницу газеты «Риск Информ» через свои киоски и факт того, что имело ли место необоснованное уклонение ООО «Тувапечать» как занимающего доминирующее положение на соответствующем товарном рынке от заключения договора при наличии возможности оказания этих услуг.

Определение наличия доминирующего положения хозяйствующих субъектов на товарных рынках отнесено к числу полномочий территориального антимонопольного органа ([подп. 8](#) и [10 пункта 1 статьи 23](#) Закона о защите конкуренции, [п. 4.3](#) Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 15.12.2006 N 324).

Условия признания лица занимающим доминирующее положение на рынке определенного товара определяются [статьей 5](#) Закона о защите конкуренции.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или)

устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

**Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов**, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении [государственного контроля за экономической концентрацией](#) не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

С учетом изложенного, Тывинским УФАС России на основании поступившего от ООО «Время» заявления и в целях определения доли ООО «Тувапечать» на рынке розничной торговли газетами в 2010 году проведен анализ рынка состояния конкурентной среды на рынке розничной торговли газетами. По результатам которого был подготовлен аналитический отчет об установлении в соответствии со статьей 5 Закона о защите конкуренции доминирующего положения ООО «Тувапечать» на рынке розничной торговли газетами в 2010 году в географических границах: г. Кызыла с долей 57,73%, г. Ак-Довурак, Кызыл-Мажалык Барун-Хемчикского района с долей 69,2%, г. Чадан с долей 53,4%, г. Шагонар с долей 56 %, с. Самгалтай Тес-Хемского района с долей 53,07%, с. Сарыг-Сеп Каа-Хемского района с долей 56,5%.

До рассмотрения дела от ООО «Время» поступило письменное пояснение к заявлению о нарушении антимонопольного законодательства. Из содержания пояснения следует, что ООО «Время» направило в ООО «Тувапечать» проект договора на распространение газеты «Риск» по следующим основаниям.

1. ООО «Тувапечать» имеет длительные договорные отношения на распространение печатной продукции, читатели «Риск» за многие годы сотрудничества ООО «Тувапечать» привыкли к возможности приобретения газеты в киосках «Тувапечать».
2. В настоящее время ООО «Время» находится с ООО «Тувапечать» в договорных отношениях по распространению газеты «Риск» через киоски общества, но только по подписке.
3. За все время распространения газеты «Риск» никаких претензий или разногласий к издателю газеты у ООО «Тувапечать» не имелось.
4. ООО «Тувапечать» является единственным в Республике Тыва распространителем СМИ с большим набором изданий, в том числе региональных, федеральных и интернациональных СМИ и занимает доминирующее положение в сфере распространения печатных средств массовой информации в Республике Тыва, и имеет сеть киосков для распространения в розницу печатной продукции, что является удобным для приобретения газеты «Риск» ее постоянными читателями.

В процессе рассмотрения настоящего дела представитель ООО «Тувапечать» заявила устное ходатайство об отложении рассмотрения дела, в связи с предоставлением доказательств, того, что ООО «Тувапечать» не занимает доминирующее положение, поскольку распространением газет кроме общества занимается УФПС по РТ – филиал ФГУП «Почта России».

Указанное ходатайство Комиссии отклонила, в связи с тем, что аналитический отчет подготовлен Тывинским УФАС России с учетом долей других хозяйствующих субъектов на товарном рынке розничной торговли газетами в определенных географических границах, в том числе УФПС по РТ – филиал ФГУП «Почта России».

В заседании Комиссии в соответствии с ч. 1 ст. 46 Закона о защите конкуренции объявлялся перерыв на 20 минут, в связи с ознакомлением сторонами с аналитическим отчетом.

После перерыва, представитель ООО «Тувапечать» не согласилась с аналитическим отчетом в связи с тем, что по ее мнению в состав хозяйствующих субъектов не включены хозяйствующие субъекты, осуществляющие розничную торговлю газетами, расположенные за пределами территории Республики Тыва и некоторые индивидуальные предприниматели.

В процессе рассмотрения настоящего дела, представители ООО «Время» в дополнение к заявленным требованиям обратились с просьбой обязать ООО «Тувапечать» заключить договор поставки газеты «Риск Информ». Кроме того, сообщили о том, что проект договора для подписания неоднократно направлялся в адрес ООО «Тувапечать». Указанный факт представителем ООО «Тувапечать» не оспаривался.

Представитель ООО «Тувапечать» заявила о том, что проект договора ее доверителем получен в июле 2011 года. В связи с тем, что руководство ООО «Тувапечать» не знало о необходимости указания в письме причины отказа в заключении договора, то не указало об этом в письме. Кроме того, пояснила о том, что в связи с отсутствием в штате общества должности юриста, то протокол разногласия к проекту договора не составлялся. Причинами отказа явились экономические затраты исполнения п.п. 2.4. проекта договора, согласно которому ООО «Тувапечать» создает и утверждает комиссию, производит утилизацию нереализованной части тиража газеты, предоставив акт об утилизации ООО «Время» в соответствии с п.п.п. 3.2.4. проекта договора. Исполнение указанного пункта договора влечет дополнительные затраты, направленные на выплату заработной платы работникам в случае создания комиссии.

Комиссия отклоняет доводы представителя ООО «Тувапечать» по следующим основаниям.

Определением о возбуждении дела от 19.07.2011 г. ООО «Тувапечать» определено в срок до рассмотрения дела представить необходимые для рассмотрения дела документы, в том числе экономическое и технологическое обоснование отказа в заключении договора поставки печатной продукции газеты «Риск Информ», с приложением подтверждающих документов.

В установленный срок и при рассмотрении дела представителем ООО «Тувапечать» не представлены экономическое и технологическое обоснование отказа в заключении договора поставки печатной продукции газеты «Риск Информ», с приложением подтверждающих документов. Кроме того, ссылка на экономические затраты исполнения п.п. 2.4. проекта договора, которое влечет дополнительные затраты, направленные на выплату заработной платы работникам в случае создания комиссии является необоснованным, поскольку п.п. 4.1 проекта договора предусмотрено, что ООО «Тувапечать» (покупатель)

оплачивает ООО «Время» (поставщик) отгруженные тиражи изданий, по отпускным ценам, указанными в приложении к договору, а **также выставляет счет-фактуру на бракованные издания, указанные в акте об утилизации.**

Таким образом, согласно п.п. 4.1 проекта договора предусмотрено, что ООО «Тувапечать» в случае утилизации бракованных изданий не несет убытки либо дополнительные затраты. Кроме того ООО «Тувапечать» в случае не согласия с условиями проекта договора имело возможность направить протокол разногласий ООО «Время» для урегулирования разногласий.

Однако, ООО «Тувапечать» на предложение ООО «Время» (от 22.01.2011г. исх. № 1) заключить договор на поставку газеты «Риск Информ» на 2011 год, письмом от 23.03.2011г. отказало в заключении договора без указания причин отказа, и не направило протокол разногласий.

Комиссия также отклоняет довод представителя ООО «Тувапечать» о том, что в состав хозяйствующих субъектов не включены хозяйствующие субъекты, осуществляющие розничную торговлю газетами, расположенные за пределами территории Республики Тыва и некоторые индивидуальные предприниматели, поскольку ООО «Тувапечать» ни до рассмотрения и ни в процессе рассмотрения настоящего дела не представлены письменные доказательства, подтверждающие указанный довод. Кроме того, состав хозяйствующих субъектов в определенных географических границах установлен Тывинским УФАС России на основании данных, представленных Территориальным органом Федеральной службы государственной статистики по Республике Тыва и хозяйствующими субъектами осуществляющими деятельность на исследованном товарном рынке.

Согласно аналитическому отчету ООО «Тувапечать» в соответствии со статьей 5 Закона о защите конкуренции занимает доминирующее положение на рынке розничной торговли газетами в 2010 году в географических границах: г. Кызыла с долей 57,73%, г. Ак-Довурак, Кызыл-Мажалык Барун-Хемчикского района с долей 69,2%, г. Чадан с долей 53,4%, г. Шагонар с долей 56 %, с. Самгалтай Тес-Хемского района с долей 53,07%, с. Сарыг-Сеп Каа-Хемского района Республики Тыва с долей 56,5%.

Кроме того, в 2010г. на территории г. Кызыла количество торговых точек (объектов) ООО «Тувапечать» превышает на 10 % число объектов УФПС по РТ – филиал ФГУП «Почта России» и на 52 % числа объектов «...»

Таким образом, доминирующее положение на указанном рынке в 2010г. в географических границах г. Кызыла, г. Ак-Довурак, Кызыл-Мажалык Барун-Хемчикского район, г. Чадан, г. Шагонар, с. Самгалтай Тес-Хемского района и с. Сарыг-Сеп Каа-Хемского района Республики Тыва занимает ООО «Тувапечать», при этом на территории г. Кызыла количество торговых точек (объектов) ООО «Тувапечать» превышает на 10 % числа объектов УФПС по РТ – филиал ФГУП «Почта России» и на 52 % числа объектов «...», следовательно, имеет возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара в определенных географических границах.

В связи с тем, что ООО «Тувапечать» не представило в материалы дела доказательств экономического или технологического обоснования отказа ООО «Время» в заключении договора поставки газеты «Риск Информ» на 2011 год, то

данный факт свидетельствует о наличии экономической и технологической возможности ООО «Тувапечать» на заключение договора с ООО «Время» на поставку газеты «РискИнформ», следовательно указанные действия ООО «Тувапечать» подлежат квалификации правонарушения по п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Правонарушение ООО «Тувапечать», которое занимает доминирующее положение на рынке розничной торговли газетами на территории Кызыла, г. Ак-Довурак, Кызыл-Мажалык Барун-Хемчикского район, г. Чадан, г. Шагонар, с. Самгалтай Тес-Хемского района и с. Сарыг-Сеп Каа-Хемского района Республики Тыва, выразившееся в экономическом и технологическом не обоснованном отказе от заключения договора поставки газеты ООО «Время» через свои торговые точки (киоски) препятствует продвижению на рынок печатного издания газеты ООО «Время», влечет неполучение организацией прибыли от реализации газеты на указанных территориях Республики Тыва, обуславливает падение конкурентоспособности газеты, создает издателю дополнительные организационные трудности, связанные с поиском новых путей распространения газеты на республиканском рынке, а также ущемляет права ООО «Время» гарантированные [пунктом 5 статьи 29](#) Конституции Российской Федерации, в части распространения газеты «Риск Информ».

[Пунктом 5 статьи 29](#) Конституции Российской Федерации гарантирована свобода массовой информации. В [статье 1](#) Федерального закона от 27.12.1991 N 2124-1 "О средствах массовой информации" указано, что в Российской Федерации поиск, получение, производство и распространение массовой информации, не подлежат ограничениям, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о средствах массовой информации.

Довод ООО «Тувапечать» со ссылкой на ч.1 ст. 421 ГК РФ, в соответствии с которым граждане и юридические лица свободны в заключении договора несостоятелен, так как в данном случае необходимо учитывать доминирующее положение ООО «Тувапечать» на рынке розничной торговли газетами на территории Кызыла, г. Ак-Довурак, Кызыл-Мажалык Барун-Хемчикского район, г. Чадан, г. Шагонар, с. Самгалтай Тес-Хемского района и с. Сарыг-Сеп Каа-Хемского района Республики Тыва.

Таким образом, вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют об ущемлении ООО «Тувапечать» интересов заявителя, что является нарушением требований п. 5 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

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,

РЕШИЛА:

- Признать Общество с ограниченной ответственностью «Тувапечать» (ОГРН/ИНН: 1021700509104/1701000882, адрес: 667000, Республика Тыва, г.

Кызыл, ул. Ленина, д.20) нарушившим пункт 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части экономическом и технологическом не обоснованном отказе от заключения договора поставки газеты ООО «Время» на 2011 год, чем ущемлены интересы ООО «Время».

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Тувапечать» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела № 04-06-08/31-10-11 уполномоченному лицу Тывинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного дела по статье 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ Ф.А. Хаджиев

Члены Комиссии \_\_\_\_\_ А.Т. Хитаришвили

\_\_\_\_\_ А.М. Оюн

\_\_\_\_\_ Е.С. Ванькова

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.