

РЕШЕНИЕ

по делу № 062 -12/02 АЗ

Резолютивная часть решения оглашена «24» апреля 2012 года

В полном объеме решение изготовлено «10» мая 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее – Орловское УФАС, Управление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе: <...>. - председателя Комиссии заместителя руководителя управления, членов Комиссии: <...> (далее – Комиссия),

рассмотрев дело № 062-12/02 АЗ, возбужденное по признакам нарушения ОАО «Хотынецкое хлебоприемное предприятие» (303930, Орловская область, п. Хотынец, ул. Промышленная, дом 63) пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), в отсутствие представителя ОАО «Хотынецкое хлебоприемное предприятие» уведомленного надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 062-12/02 АЗ возбуждено в соответствии с приказом Орловского УФАС России (далее – Управление) от 29.02.2012 г. № 128. Основанием к возбуждению дела послужили результаты плановой выездной проверки, проводимой Управлением в IV квартале 2011 года. В рамках проведенной проверки установлено, что Открытое акционерное общество «Хотынецкое хлебоприемное предприятие» (далее - ОАО «Хотынецкое ХПП», Общество, Ответчик) при оказании услуг по хранению зерна и оказанию сопутствующих услуг, для потребителей (хозяйствующих субъектов) этих услуг, устанавливало различные расценки на одни и те же предоставляемые услуги.

Так, для ЗАО «Орелсельпром» и ООО «Нива-Хотынец» приказами Общества были установлены расценки на предоставляемые услуги по приемке зерна, хранению, сушке, очистке (сушилка), очистке – КЗС, отпуску зерна в автомобильный транспорт, отпуску зерна в железнодорожный транспорт, в меньшем размере, чем для других хозяйствующих субъектов - потребителей данных услуг. Разница в цене для указанных потребителей, в зависимости от наименования предоставляемой услуги составляла: в 2010 году от 33% до 87%; в 2011 году от 10 % до 22 %. В результате чего, одни хозяйствующие субъекты были поставлены в неравное положение по сравнению с ЗАО «Орелсельпром» и ООО «Нива-Хотынец». Динамика изменения цен на оказываемые услуги по приемке зерна, хранению, сушке, очистке (сушилка), очистке – КЗС, отпуску зерна в автомобильный транспорт, отпуску зерна в железнодорожный транспорт ОАО «Хотынецкое ХПП», а также расценки для различных потребителей указанных услуг приведены в таблице 1.

Таблица 1

(руб.)

Наименование услуги	Размер установленных расценок						
	размер	размер	размер	размер	размер	размер	размер
	цены	цены	цены	цены	цены	цены	цены
	Для поклаже-дателей: ЗАО «Орел-сель-пром» и ООО «Нива-Хотынец»	Для хозяйст-вующих субъектов различных видов собствен-ности	Для поклаже-дателей: ЗАО «Орел-сель-пром» и ООО «Нива-Хотынец»	Для хозяйст-вующих субъектов различных видов собствен-ности	Для поклаже-дателей: ЗАО «Орел-сель-пром» и ООО «Нива-Хотынец»	Для хозяйст-вующих субъектов различных видов собствен-ности	Для покла-же-дате-лей ЗАО «Орел-сель-пром» и ООО «Нива-Хоты-нец»
	дата установления цены		дата установления цены		дата установления цены		дата установления цены
	31.07. 2009г. (приказ 73А от 31.07.2009г.)		16.07. 2010г. (приказ №86А от 16.07.2010г.)		15.07. 2011г. (приказ № 39 Е от 15.07.2011г.)		30.09. 2011г. (при-каз № 51
Приемка	50	100	70	110	150	165	-
Хранение	60	110	90	120	140	154	-
Сушка	40	60	50	75	75	82,5	65
Очистка-сушилка	20	30	25	35	35	38,5	30
Очистка - КЗС	35	60	50	70	70	77	60
Отпуск зерна в автомо-бильный транспорт	60	120	80	150	135	148,5	-
Отпуск зерна в железно-дор/ транспорт	70	130	100	170	135	148,5	-

ОАО «Хотынецкое ХПП» включено в региональный раздел «Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов», в части оказания услуг по хранению и складированию зерна с долей более 50 процентов в географических границах Хотынецкого района Орловской области.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) хозяйствующего субъекта занимающего доминирующее положение, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе создание дискриминационных условий (пункт 8 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции»), а также экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар (пункт 6 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции»).

29.02.2012г. было возбуждено дело № 062-12/02АЗ в отношении ОАО «Хотынецкое ХПП» по признакам нарушения пункта 8 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции». Определением о назначении дела № 062-12/02 АЗ о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению (далее – Определение) и назначено на 20.03.2012г. (в 14 час. 30 мин.).

29.02.2012г. в адрес ОАО «Хотынецкое ХПП» было направлено письмо исх. № 566/02 от 29.02.2012г. с приложениями к нему копий приказа от 29.02.2012г. № 128 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» и Определения о назначении дела № 062-12/02 АЗ о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению дела. Указанным Определением у ОАО «Хотынецкое ХПП» были запрошены необходимые для рассмотрения дела сведения и информация (в том числе с приложением таблиц для заполнения), со сроком ее представления до 15.03.2012г.

19.03.2012г. в Управление (вх. № 1614) без исходящего номера и даты от ОАО «Хотынецкое хлебоприемное предприятие», во исполнение пункта 3.2 Определения, были представлены сведения об оказанных услугах ОАО «Хотынецкое ХПП» с 01.07.2010г. по 01.07.2011г. и с 01.07.2011г. по 01.10.2011г., и копии платежных поручений (всего на 158 листах).

20.03.2012г. представители Ответчика на рассмотрение дела № 062-12/02АЗ назначенное на 14 час.30 мин. не прибыли. О дате и времени рассмотрения дела № 062-12/02АЗ ОАО «Хотынецкое ХПП» было уведомлено в установленном порядке (карточка уведомления о вручении № 30200048511129).

Комиссия, в ходе рассмотрения дела № 062-12/02АЗ. выявила, что Ответчиком не была представлена запрошенная пунктами 3.1 и 4 Определения о назначении дела к рассмотрению информация и документы, а именно не представлена информация о действующих на 01 июля 2010 года тарифах (расценках) действовавших на оказываемые ОАО «Хотынецкое ХПП» услуги по приемке, хранению зерна, сушке, очистке, отпуску зерна автомобильным и железнодорожным транспортом, с приложениями организационно распорядительных документов подтверждающих

их установление, а также иная информация, в том числе пояснения, относящиеся к существу рассматриваемого дела. В процессе рассмотрения дела, при анализе, представленных ОАО «Хотынецкое ХПП» сведений, а также пакета материалов, имеющихся в деле, Комиссия в действиях Общества при установлении расценок (цен) на оказываемые услуги, усмотрела кроме признаков нарушения пункта 8 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции», признаки нарушения пункта 6 части 1 статьи 10 указанного Закона.

Согласно пункту 6 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе, экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, если иное не установлено федеральным законом.

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств Определением от 22.03.2012г. № 793/02 дело № 062-12/02 АЗ было отложено и назначено к рассмотрению на 12.04.2012г. в 14 час. 30 мин. Пунктом 3 Определения об отложении у ОАО «Хотынецкое ХПП» были запрошены необходимые для рассмотрения дела по существу сведения и информация с указанием срока ее представления до 09 апреля 2012 года (пунктом 3.1. плановые калькуляции по каждому виду оказанных ОАО «Хотынецкое ХПП» услуг (приемке зерна, хранению, сушке, очистке (сушилка), очистке – КЗС, отпуску зерна в автомобильный транспорт, отпуску зерна в железнодорожный транспорт) в 2010 году, в 2011 году (на каждую дату их изменения); пунктом 3.2. Формы № 2 «Отчет о прибылях и убытках» за 2010 год и 2011 год, с приложением расшифровки показателей доходов и расходов по форме № 2 графе 2 строке 010 и строке 020 формы № 2; пунктом 3.3. информацию (повторно), запрошенную пунктами 3.1 и 4 Определения от 29.02.2012г. о назначении дела № 062-12/02 АЗ о нарушении антимонопольного законодательства.)

Запрошенная информация не была представлена Ответчиком в указанный срок - до 09 апреля 2012 года.

12.04.2012г. перед рассмотрением дела № 062-12/02 АЗ в Управление (вх. № 2273) без исходящего номера и даты от ОАО «Хотынецкое ХПП» (нарочным) была представлена информация и сведения.

На рассмотрение дела № 062-12/02АЗ назначенного 12.04.2012г. в 14 час. 30 мин. представители Ответчика не прибыли. О дате и времени рассмотрения дела № 062-12/02АЗ ОАО «Хотынецкое ХПП» было уведомлено в установленном порядке (карточка уведомления о вручении № 30200048511129). Заявлений и ходатайств о переносе срока рассмотрения дела № 062-12/02АЗ от ОАО «Хотынецкое ХПП» в Управление не поступало.

12.04.2012г. в ходе рассмотрения дела Комиссией объявлялся перерыв с целью ознакомления с поступившими от Ответчика документами и информацией.

В процессе рассмотрения дела № 062-12/02АЗ Комиссия установила, что запрошенная информация пунктом 3.2 Определения об отложении рассмотрения дела № 062-12/02 АЗ от 20.03.2012г., была представлена ОАО «Хотынецкое ХПП» в неполном объеме, а для рассмотрения дела необходимо было получить достоверные дополнительные доказательства.

Определением об отложении рассмотрения дела № 062-12/02 АЗ (исходящий от 13.04.2012г. № 1029/02) дело было отложено и назначено к рассмотрению на 24.04.2012г. в 14 час. 30 мин. у ОАО «Хотынецкое ХПП» были запрошены необходимые для рассмотрения дела сведения и информация с указанием срока ее представления до 20 апреля 2012 года.

23.04.2012г. запрошенная информация Обществом была представлена.

24.04.2012г. представители ОАО «Хотынецкое ХПП» на рассмотрение дела не явились ответчик был уведомлен надлежащим образом (карточка уведомления о вручении № 30200048511129) заявлений и ходатайств, с просьбой о переносе срока рассмотрения дела, от ОАО «Хотынецкое ХПП» в Управление не поступало. Учитывая изложенное, Комиссия 24.04.2012г. рассматривала дело № 062-12/АЗ в отсутствие Ответчика. По имеющимся в материалах дела документам и сведениям Комиссией было установлено следующее.

Хранение и складирование зерна является основным видом экономической деятельности ОАО «Хотынецкое ХПП». В общем объеме выручки за 2011 год доля основного вида деятельности (услуги по хранению и складированию зерна) составляла около 94,0 процентов. Услуги по хранению и складированию зерна осуществляются Обществом на основании договоров хранения заключаемых с хозяйствующими субъектами (далее – Поклажедателями). Так, в 2010 году ОАО «Хотынецкое ХПП» было заключено 9 договоров хранения зерна, со следующими Поклажедателями: ЗАО «Орелсельпром» № 1 от 15.07.2010г.; ООО «Нива-Хотынец» № 2 от 15.07.2010г.; ООО «СБ-Групп» № 3 от 19.07.2010г.; ООО «Осер» № 4 от 28.07.2010г., ИП <...> № 5 от 20.10.2010г., ЗАО «ПанАгро» № 15 от 12.11.2010г., ООО «Агро-Плюс» от 08.11.2010г., ООО «Клири-Хол» № 13 от 25.10.2010г., ООО «Орелрастмасло» № 12 от 20.10.2010г.

В период (с 16.07.2010г и по 15.07.2011г.) заключения указанных договоров действовали расценки на услуги, утвержденные приказами генерального директора Общества от 16.07.2010г. № 86А, которые были предложены указанным Поклажедателям пунктом 5.1. Договора «Вознаграждения и расчеты по договору». В указанных договорах, для отдельных Поклажедателей - ЗАО «Орелсельпром» и ООО «Нива-Хотынец», были установлены Хранителем одни расценки, а для других Поклажедателей - ООО «СБ-Групп»; ООО «Осер», ИП <...>, ЗАО «ПанАгро», ООО «Агро-Плюс», ООО «Клири-Хол», ООО «Орелрастмасло» на те же услуги (приемка зерна, хранение, сушка, очистка (сушилка), очистка – КЗС, отпуск зерна в автомобильный транспорт, отпуск зерна в железнодорожный транспорт) Обществом были установлены расценки в большем размере (Таблица 1).

Например, для ЗАО «Орелсельпром» расценка по хранению зерна была на 33% ниже, чем для других Поклажедателей (Приказ № 86 А от 16.07.2010г.). На отпуск зерна в автомобильный транспорт для ЗАО «Орелсельпром» ниже в 1,9 раза, чем для других Поклажедателей.

Аналогичная ситуация сложилась и при заключении договоров в 2011 году (Приказ № 39 Е от 15.07.2011г.; Приказ № 51 от 30.09.2011г.).

В 2011 году ОАО «Хотынецкое ХПП» было заключено 10 договоров хранения, со следующими хозяйствующими субъектами: ЗАО «Орелсельпром» № 5 от 16.07.2011г.; ООО «Нива-Хотынец» № 6 от 16.07.2011г.; ООО «Поиск» № 9 от 16.08.2011г.; ИП «Крыжук» № 8 от 13.08.2011г., СПК «Победа Октября» № 7 от

13.08.2011г., филиалом № 4 Агрофирма «Хотынецкая» № 10 от 25.08.2011г., физ. Лицом <...> № 4 от 29.07.2011г., ООО «ЕвроСтайл» № 1 от 17.03.2011г., ОАО «Орелрастмасло» № 2 от 16.05.2011г., ООО «ТехАгроГарант» № 4 от 06.07.2011г.

Анализ 10 перечисленных выше договоров хранения показал, что пунктом 5.1. Договора «Вознаграждения и расчеты по договору» на оказываемые Обществом услуги по приемке зерна, хранению, сушке, очистке (сушилка), очистке – КЗС, отпуску зерна в автомобильный транспорт, отпуску зерна в железнодорожный транспорт Хранителем были установлены для 8-ми хозяйствующих субъектов расценки выше, чем для ЗАО «Орелсельпром» и ООО «Нива-Хотынец». Например, по оказываемой услуге сушка зерна для ЗАО «Орелсельпром» и ООО «Нива Хотынец» в сентябре 2011 года действовали расценки в размере 65 руб. за 1 тонну в месяц. (установленная приказом № 51 от 30.09.2011г.), а для других Поклажедателей в действовала расценка в размере 75 руб. за 1 тонну в месяц (установленная приказом № 39 Е от 15.07.2011г.).

Изложенное показывает, что ОАО «Хотынецкое ХПП» при установлении расценок на одни и те же оказываемые услуги поставило одних Поклажедателей в неравное положение по сравнению с другими Поклажедателями, что запрещается пунктом 8 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

ЗАО «Орелсельпром» на момент проводимой проверки владело 51,68 % голосующих акций в уставном капитале ОАО «Хотынецкое ХПП». В соответствии с антимонопольным законодательством ОАО «Хотынецкое ХПП» и ЗАО «Орелсельпром» признаются группой лиц (статья 9 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, ОАО «Хотынецкое ХПП» устанавливало и устанавливает различные расценки на одни и те же оказываемые услуги хозяйствующим субъектам, входящим с Обществом в одну группу лиц, и хозяйствующим субъектам не входящим в эту группу лиц, т.е. для ЗАО «Орелсельпром» (одна группа лиц) расценки установлены ниже, чем для других хозяйствующих субъектов. От общего объема оказанных хранителем ОАО «Хотынецкое ХПП» услуг по хранению и складированию зерна более 40% было оказано ЗАО «Орелсельпром».

Приказом Управления от 28.02.2006г. № 35, ОАО «Хотынецкое ХПП», включено в региональный раздел «Реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка, другими федеральными законами в целях их применения установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов», в части оказания услуг по хранению и складированию зерна с долей более 50 процентов в географических границах Хотынецкого района Орловской области.

Выявление признаков нарушения ОАО «Хотынецкое хлебоприемное предприятие» статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и возбуждение дела в отношении ОАО «Хотынецкое хлебоприемное предприятие» о нарушении антимонопольного законодательства послужило основанием для проведения Управлением дополнительного анализа и оценки состояния конкурентной среды на локальном товарном рынке услуг по хранению и складированию зерна.

Проводимый анализ основывался на действующих нормативных правовых актах и

осуществлялся в соответствии с требованиями Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 г. № 220. Целью данного исследования являлось установление доминирующего положения (его отсутствия) хозяйствующего субъекта ОАО «Хотынецкое ХПП».

С учетом сложившихся особенностей исследуемого товарного рынка был проведен ретроспективный анализ.

Временной интервал исследования - с 01.07.2010 года по 01.07.2011 года и с 01.07.2011 года по 01.10.2011 года).

Продуктовыми границами исследуемого товарного рынка, является хранение и складирование зерна (ОКВЭД 63.12.3).

Хранение зерна является важным технологическим процессом, от которого зависит сохранность потребительских свойств товара на достаточно длительном промежутке времени.

Сложность организации хранения больших масс зерна связана с созданием необходимых условий для обеспечения сохранности физиологических и физико-химических свойств зерна. Необходимыми условиями потребления услуги по хранению зерна является наличие места хранения (хранилищ) и создание условий для сохранности количества и качества размещенного в них зерна (обеспеченность услугами обработки). В качестве таких хранилищ для зерна в сельском хозяйстве используются как элеваторы, так и хлебоприемные предприятия (ХПП).

В соответствии с общероссийским классификатором видов экономической деятельности ОК 029-2007 (КДЕС Ред. 1.1) утвержденным Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 22.11.2007 N 329-ст, введенным в действие 01.01.2008 на период до 01.01.2011 без отмены ОК 029-2001 (КДЕС Ред. 1) (далее ОКВЭД) группировка 63.12 «хранение и складирование», включает в себя подгруппу 63.12.3 «хранение и складирование зерна».

При определении географических границ товарного рынка услуг по хранению и складированию зерна учитывалась экономическая возможность покупателя приобрести данный товар (услугу по хранению и складированию зерна) и отсутствие такой возможности за ее пределами, проводилось сравнение условий обращения на рынке данного товара, учитывались территориальные особенности спроса на данный вид услуг (хранения и складированию зерна), расходы, связанные с приобретением данных услуг, а также транспортные расходы.

В рамках проводимого анализа Управлением были запрошены производители зерновых культур расположенные в Хотынецком районе Орловской области ООО «Текино», ТНВ «Липский и К», СПК «Богородицкое, ИП <...>. Указанные производители зерновых культур в своих ответах сообщали, что услугами ОАО «Хотынецкое ХПП» они не пользуются услугами специализированных предприятий, а выращенное зерно и зернобобовые культуры они хранят в собственных зерноскладах.

Так же запрашивалась информация у потребителей услуг ОАО «Хотынецкое ХПП» расположенных в Хотынецком районе: физ. лицо <...>, ООО «Орловский лидер» филиал № 4 Агрофирма «Хотынецкая» и СПК «Победа Октября», а так же ЗАО «Орелсельпром» и ООО «Нива-Хотынец». Из полученной информации от отдельных

потребителей расположенных в Хотынецком районе следует, что на протяжении нескольких лет они пользуются услугами ОАО «Хотынецкое ХПП» так, как это им экономически выгодно, в связи с незначительным расстоянием транспортировки зерна от пунктов его отгрузки до ОАО «Хотынецкое ХПП» (расстояние транспортировки зерна от пунктов его отгрузки до ОАО «Хотынецкое ХПП» составляет от 6-13 км). Информация была запрошена и у ОАО «Агрофирма Мценская» (имеющее производственные мощности по хранению и складированию зерна) в связи с тем, что пользователем услуг ОАО «Хотынецкое ХПП» - ЗАО «Орелсельпром» зерновые культуры, выращиваются на землях сельского поселения Тельченский Мценского района Орловской области.

Кроме того, с целью определения экономической целесообразности приобретения услуг по хранению и складированию зерна приобретателями этих услуг (сельхозтоворопроизводителями) информация также запрашивалась у близлежащего предприятия граничащего с Хотынецким районом оказывающего аналогичные виды услуг - ООО «Нарышкинское хлебоприемное предприятие».

В соответствии с пунктом 4.4. Порядка «Определение географических границ товарного рынка осуществляется методом установления фактических районов продаж (местоположения приобретателей), хозяйствующих субъектов (продавцов), осуществляющих продажи на рассматриваемом товарном рынке (в предварительно определенных географических границах)». Если цена товара, поставляемого с каких-либо территорий (от продавцов, расположенных на каких-либо территориях), оказывается более чем на 10 процентов выше средневзвешенной цены товара, доступного приобретателю (приобретателям) в пределах предварительно определенных географических границ рассматриваемого товарного рынка, то такие территории (продавцы) должны относиться к другим товарным рынкам.

Проведенный расчет экономической целесообразности приобретения услуги по хранению и складированию зерна ее потребителям показал, что при транспортировке зерна на расстояние более 35 км с учетом транспортных расходов, стоимость услуг по хранению и складированию зерна возрастет более, чем на 10 процентов цены услуги, что экономически нецелесообразно приобретать эти услуги.

Проводимый Управлением в ходе Анализа опрос руководителей предприятий-потребителей услуг по хранению и складированию зерна свидетельствует о том, что большинство Поклажедателей считает, что в случае если цена услуг повысится более чем на 10%, они вынуждены будут сменить хранителя зерна

С учетом вышеизложенного за географические границы услуг по хранению и складированию зерна в ходе анализа были приняты географические границы Хотынецкого района Орловской области.

На территории Хотынецкого района Орловской области услуги по хранению и складированию зерна, хозяйствующим субъектам потребителям этих услуг оказываются только одним специализированным предприятием - ОАО «Хотынецкое ХПП». Доля ОАО «Хотынецкое ХПП» на рынке услуг по хранению и складированию зерна в географических границах Хотынецкого района Орловской области за период с 01.07.2010 года по 01.07.2011 года и с 01.07.2011 года по 01.10.2011 года составляет 100 процентов. Таким образом, ОАО «Хотынецкое ХПП» имеет

возможность в географических границах Хотынецкого района Орловской области оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара (услуги).

В своих обоснованиях причин установления различных расценок при заключении договоров хранения ОАО «Хотынецкое ХПП» привело следующие аргументы (письмо б/н и даты, вход. № 2273 от 12.04.2012г.). «Договорные условия, которые в силу закона являются для договоров хранения существенными, во всех заключенных Обществом договорах были идентичны.

В соответствии со ст.886 Гражданского кодекса РФ, по договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить указанную вещь в сохранности.

В соответствии со статьей 420 ГК РФ, договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

По общему основанию, к договорам применяются правила предусмотренные главой 9 ГК РФ.

Исходя из содержания ст.421 ГК РФ, граждане и юридические лица свободны в заключении договора. В соответствии с п.4 указанной статьи, условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующих условий предписано законом или иным правовым актом.

В соответствии с п.1 ст.424 ГК РФ, исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон.

Условия оплаты оказываемых Обществом услуг по хранению зерна во всех исследованных при проведении проверки договорах, были согласованы сторонами и отражены п.5.1. «Вознаграждение и расчеты по договору». Ни один из контрагентов- поклажедателей, интересы которых по мнению инспекции были нарушены, с требованием о пересмотре согласованных сторонами цен в адрес ОАО «Хотынецкое ХПП» не обращался.

Расхождение в расценках на оказываемые услуги было обусловлено приказами руководства предприятия № 73 А от 31.07.2009, № 86 А от 16.07.2010, № 39 Е 15.07.2011.

Исходя из содержания указанных локальных нормативно-правовых актов, контрагентам, пользовавшимся услугами предприятия по хранению зерна более двух лет подряд, предлагались более выгодные коммерческие расценки при условии дальнейшего сотрудничества.

Рассмотрение вопроса о снижении расценок осуществлялось на основании заявления соответствующего контрагента, при этом во внимание принимались - срок сотрудничества и объемы оказанных услуг за прошедшее время.

Таким образом, снижение расценок было направлено не на создание дискриминационных условий по отношению к отдельным хозяйствующим субъектам, а на повышение конкурентоспособности оказываемых Обществом».

Комиссия рассмотрела доводы, представленные ОАО «Хотынецкое ХПП», и

установила следующее.

ОАО «Хотынецкое ХПП» являясь хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке услуг по хранению и складированию зерна в географических границах Хотынецкого района Орловской области, при заключении договоров хранения зерна с хозяйствующими субъектами различных форм собственности, устанавливало для них различные расценки (цены) на одни и те же оказываемые услуги, ставя одних хозяйствующих субъектов в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

Статьей 1 ГК РФ установлен запрет на ограничение гражданских прав и свобод перемещения товара, кроме случаев, когда такое ограничение вводится федеральным законом (при этом к числу законов, вводящих соответствующие ограничения относится Закон «О защите конкуренции»). Согласно пункту 6 и пункту 8 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) хозяйствующего субъекта занимающего доминирующее положение, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе создание дискриминационных условий (пункт 8 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции»), а также экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, если иное не установлено федеральным законом (пункт 6 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции»).

ОАО «Хотынецкое ХПП» является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке услуг по хранению и складированию зерна в географических границах Хотынецкого района Орловской области, и на него распространяется требование статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

Анализ заключенных договоров хранения ОАО «Хотынецкое ХПП» с Поклажедателями показал, что два года подряд (в 2010 и 2011 годах) Обществом были заключены договора не только с ЗАО «Орелсельпром» и ООО «Нива-Хотынец», но и с ИП <...>, ООО «Орелрастмасло». Однако, установленные расценки на предоставление одних и тех же услуг были различными для указанных хозяйствующих субъектов – Поклажедателей. Указание Обществом на то, что расхождение в расценках на оказываемые услуги было обусловлено приказами руководства предприятия № 73 А от 31.07.2009г., № 86А от 16.07.2010г., № 39Е от 15.07.2011г. не подтверждено экономическими обоснованиями.

Как следует из отчета Общества «Отчет о прибылях и убытках» за 9-ть месяцев 2011 года выручка Общества в данном периоде возросла на 8,4% по сравнению с аналогичным периодом прошлого года (с 22 868 тыс. руб. до 24 799 тыс. руб.), при этом себестоимость продаж сократилась по отношению к 9-ти месяцам 2010 года на 4,6% (с 22 981 тыс. руб. до 21 918 тыс. руб.). Валовая прибыль за указанный период составила 2881 тыс. руб. (за 9-ть месяцев 2010 года Обществом был получен убыток в размере 113 тыс.руб.).

В результате уплаченных процентов по кредитам в размере 2 863 тыс. руб. Обществом за 9-ть месяцев 2011 года получен убыток в размере 332 тыс. руб. (за 9-ть месяцев 2010 года чистая прибыль Общества составила 563 тыс. руб.).

Из информации представленной ОАО «Хотынецкое ХПП» в табличном варианте (б/н

и даты вх. № 1614 от 19.03.2012г. «Сведения об оказанных услугах ОАО «Хотынецкое хлебоприемное предприятие») следует, что из - за разницы установленных Хранителем тарифов на предоставляемые услуги (по приемке зерна, хранению, сушке, очистке (сушилка), очистке – КЗС, отпуску зерна в автомобильный транспорт, отпуску зерна в железнодорожный транспорт) с ЗАО «Орелсельпром» за сельскохозяйственный зерновой год (с 01.07.2011г. по 01.10.2011г.) было недополучено около 721 026 рублей (без НДС).

Помимо указанного, Комиссией было установлено, что при формировании расценок на оказываемые ОАО «Хотынецкое ХПП» услуги (по приемке зерна, хранению, сушке, очистке (сушилка), очистке – КЗС, отпуску зерна в автомобильный транспорт, отпуску зерна в железнодорожный транспорт) Обществом в издержки обращения закладываются различные объемы затрат, а именно, для ЗАО «Орелсельпром» ниже чем для других хозяйствующих субъектов (как указано Обществом в преискуранте цен – «сторонние организации», в издержках обращения при формировании цены «коммерческие организации»). Например, при установлении расценки (цены) на услугу - заготовка зерна 2011г. для «коммерческих организаций» в издержки обращения в статью затрат «Материалы» включено затрат на 68% больше, чем при формировании структуры цены на данную услугу для ЗАО «Орелсельпром». На оказываемые услуги – по очистке и сушке зерна в издержки обращения в статью затрат «Электрическая энергия» включено затрат на 53% больше, чем при формировании структуры цены на данные услуги для ЗАО «Орелсельпром». При этом фактические затраты по указанным статьям затрат в 2010 году были одинаковыми.

Кроме того, в 2011 году при установлении расценок (цен) на оказываемые Обществом одни и те же услуги в структуру расценки (цены) включена рентабельность для ЗАО «Орелсельпром» и ООО «Нива-Хотынец» в размере 15%, для других хозяйствующих субъектов – коммерческих организаций – 20%.

В результате таких действий Общества при формировании расценок (цен) на оказываемые услуги для ЗАО «Орелсельпром» устанавливались экономически необоснованные различные расценки на один и тот же товар (услугу), что запрещено частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Комиссия, учитывая изложенное, рассмотрев имеющиеся в материалах дела документы и сведения, представленные ОАО «Хотынецкое ХПП», а также проанализировав информацию, представленную хозяйствующими субъектами пользующимися услугами Ответчика, пришла к следующим выводам.

1. ОАО «Хотынецкое ХПП» занимает доминирующее положение на товарном рынке услуг по хранению и складированию зерна в географических границах Хотынецкого района Орловской области.
2. Комиссией установлено и Ответчиком не опровергнуто, что в 2010, 2011 годах ОАО «Хотынецкое ХПП» занимая доминирующее положение на соответствующем товарном рынке устанавливало различные расценки (цены) на предоставляемые (оказываемые) услуги, а именно для ЗАО «Орелсельпром» и ООО «Нива – Хотынец» ниже, чем для других хозяйствующих субъектов.

Законом о защите конкуренции устанавливаются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждение и пресечение

монополистической деятельности. Целями указанного закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (статья 1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) хозяйствующего субъекта занимающего доминирующее положение, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе создание дискриминационных условий (пункт 8 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции»), а также экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, если иное не установлено федеральным законом (пункт 6 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции»). Из материалов дела усматривается, что Общество совершало действия, направленные на ущемление интересов отдельных Поклажедателей зерна, устанавливая для них расценки на потребляемые услуги выше, чем для ЗАО «Орелсельпром» и ООО «Нива – Хотынец». Такие неправомерные действия ОАО «Хотынецкое ХПП» ухудшают финансовое положение хозяйствующих субъектов – коммерческих организаций, приобретающих услуги по более высоким расценкам (ценам) по сравнению с ЗАО «Орелсельпром» и ООО «Нива – Хотынец», и ущемляют их интересы.

Пунктом 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что под дискриминационными условиями следует понимать условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или с другими хозяйствующими субъектами.

При установлении расценок (цен) на оказываемые услуги для коммерческих организаций Общество необоснованно завышало в издержках обращения отдельные статьи затрат: «материалы», «электрическая энергия», а также устанавливала рентабельность оказываемых услуг в размере 20%, вместо 15% (как для ЗАО «Орелсельпром» и ООО «Нива-Хотынец»), что в итоге привело к экономически необоснованному установлению различных расценок на один и тот же товар (услугу).

Хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на соответствующем товарном рынке имеет возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара (услуги). К общим условиям обращения товара (услуги) относятся, в том числе, сложившиеся цены, а также механизм их формирования.

3. Довод Ответчика о том, что «контрагентам пользовавшимися услугами предприятия по хранению зерна регулярно 2 и более лет, предлагались более выгодные коммерческие расценки при условии дальнейшего сотрудничества» не нашли подтверждения в материалах рассматриваемого дела. Наряду с «Орелсельпром» и ООО «Нива-Хотынец» договоры заключались в течение 2 лет подряд и с другими хозяйствующими субъектами (ООО Орелрастмасло», ИП <...>). Однако, расценки (цены) Обществом устанавливались для данных хозяйствующих субъектов на оказываемые услуги различные.

Таким образом, Обществом не было представлено обоснованных доказательств того, что созданные им условия по предоставлению оказываемых одних и тех же услуг по различным расценкам (ценам) являются действиями, соответствующими Закону о защите конкуренции.

Согласно пункту 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно статье 128 Гражданского кодекса РФ к объектам гражданских прав относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Согласно пункту 1 статьи 10 ФЗ Гражданского кодекса РФ не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Материалами настоящего дела подтверждается отсутствие экономического, технологического и иного обоснования совершения ОАО «Хотынецкое ХПП» действий по установлению различных цен на один и тот же товар (услугу).

Пунктом 6, 8 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на осуществление действий (бездействия) 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, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар и создание дискриминационных условий.

4. По мнению Комиссии необоснованное снижение цен на услуги, оказываемые хозяйствующим субъектам ОАО «Орелсельпром» и ООО «Нива-Хотынец», негативно сказывается на финансово-экономическом ОАО «Хотынецкое ХПП».

Учитывая изложенное, Комиссия считает, что ОАО «Хотынецкое ХПП» путем создания преимуществ отдельным покупателям (ЗАО «Орелсельпром») и ущемления интересов одних покупателей перед другими на рынке услуг хранения и складирования зерна, создана угроза приводит к ограничению конкуренции среди неопределенного круга покупателей этих услуг.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Открытое акционерное общество ОАО «Хотынецкое ХПП» нарушившим пункт 6 и пункт 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать Открытому акционерному обществу ОАО «Хотынецкое ХПП»

предписание о прекращении нарушения пунктов 6 и 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных расценок (цен) на одни и те же оказываемые услуги и создание дискриминационных условий.

3. Вопрос о привлечении к административной ответственности рассмотреть в установленном порядке.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 062-12/02 АЗ о нарушении антимонопольного законодательства

10 мая 2012г.

г. Орел

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (Орловское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...> ,

Члены Комиссии: <...> ,

на основании своего решения от 10.10.2011 г. по делу № 062-12/02 АЗ о нарушении ОАО «Хотынецкое ХПП» пунктов 6 и 8 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.06 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», и, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41 и статьей 50 указанного закона,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Открытому акционерному обществу «Хотынецкое хлебоприемное предприятие» (далее - ОАО «Хотынецкое ХПП», Общество, 303930, Орловская область, п. Хотынец, ул. Промышленная, дом 63) в течение месяца с момента получения настоящего Предписания прекратить злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке Хотынецкого района Орловской области в части экономически, технологически и иным образом не обоснованного установления различных расценок (цен) на одни и те же оказываемые услуги, создания дискриминационных условий на товарном рынке хранения и складирования зерна отдельным хозяйствующим субъектам при установлении (формировании) расценок (цен) на оказываемые услуги, что приводит к нарушению пунктов 6 и 8 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»).

2. О выполнении пункта 1 настоящего Предписания сообщить и представить доказательства исполнения Предписания в Орловское УФАС России не позднее 20 июня 2012 года.

3. ОАО «Хотынецкое ХПП» в течение 2012-2013 г.г. с даты выдачи настоящего Предписания представлять в Орловское УФАС России организационно-распорядительные документы, иные документы, устанавливающие расценки (цены) на оказываемые Обществом услуги, по мере их изменения (увеличения, снижения) в течение 5 дней с даты их изменения.

Примечание: В соответствии с частью 2 статьи 51 Федерального Закона «О защите конкуренции» неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства органа, влечет за собой административную ответственность.

В соответствии со статьей 52 Федерального Закона «О защите конкуренции» предписание может быть обжаловано в суд в течение трех месяцев со дня выдачи предписания.

За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.