

РЕШЕНИЕ

по жалобе на действия (бездействие)

Чувашского УФАС России

28 июля 2015 года г. Москва

Временно исполняющим обязанности руководителя Федеральной антимонопольной службы А.Ю. Цариковским рассмотрена в порядке раздела V Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339 (далее – Регламент), жалоба ЗАО «Тандер» (далее также – Заявитель) от 03.07.2015 № 1904 (рег. № 67067/15 от 06.07.2015; рег. № 66773-ЭП/15 от 03.07.2015) на действия (бездействие) Чувашского УФАС России (далее – Жалоба) и

УСТАНОВЛЕНО:

Заявитель в Жалобе указывает на нарушение Чувашским УФАС России положений Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и Регламента при рассмотрении дела № 19/04-АМЗ-2015 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Заявителя, а именно на привлечение лица в качестве заявителя по делу о нарушении антимонопольного законодательства; на отсутствие аналитического отчета в материалах, представленных для ознакомления лицам, участвующим в деле; на неудовлетворение ходатайства об истребовании в территориальном органе государственной статистики сведений о долях трех хозяйствующих субъектов; на непривлечение двух хозяйствующих субъектов в качестве ответчиков по делу о нарушении антимонопольного законодательства.

На основании Жалобы ФАС России был сделан соответствующий запрос информации в Чувашское УФАС России.

Из представленных Заявителем и Чувашским УФАС России материалов (сведений) следует.

1. 11.03.2015 (вх. № 04-06/77) в Чувашское УФАС России поступило заявление Красновой С.А. об установлении различных розничных цен на бананы в магазинах торговой сети «Магнит», расположенных в географических границах города Чебоксары (далее – Заявление).

По результатам рассмотрения Заявления Чувашским УФАС России было возбуждено дело № 19/04-АМЗ-2015 о нарушении антимонопольного

законодательства по признакам нарушения ЗАО «Тандер» пункта 6 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (приказ от 03.04.2015 № 78) (далее – дело № 19/04-AM3-2015).

21.02.2015 в Чувашское УФАС России поступило заявление Романова А.О. об установлении различных розничных цен на вафли сливочные «Сласть народу» в магазинах торговой сети «Магнит», расположенных в географических границах города Чебоксары (далее – Заявление № 2).

Определением от 13.04.2015 № 04-05/3245 о привлечении лица в качестве заявителя по делу № 19/04-AM3-2015 в качестве заявителя был привлечен Романов А.О. и комиссией антимонопольного органа по рассмотрению указанного дела (далее – Комиссия) было определено рассматривать дело по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 3.99 Регламента в качестве заинтересованного лица к участию в рассмотрении дела может быть привлечен заявитель, если по признакам, послужившим основанием для его обращения в антимонопольный орган уже возбуждено дело.

Согласно пунктам 3.100 – 3.101 Регламента о привлечении такого лица к рассмотрению дела в качестве заинтересованного лица комиссия выносит определение, копия которого в срок, не превышающий трех дней со дня его вынесения, направляется лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении, а в случаях, не терпящих отлагательств, путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи, либо вручается лицам, участвующим в деле, под расписку непосредственно в антимонопольном органе либо по месту нахождения лиц, участвующих в деле. Заявление, материалы привлеченного заинтересованного лица приобщаются к материалам возбужденного дела.

Так, Регламентом не предусмотрено привлечение каких-либо лиц в качестве заявителей по делу о нарушении антимонопольного законодательства.

Таким образом, действия Комиссии не соответствуют Регламенту в части привлечения Романова А.О. в качестве заявителя по делу № 19/04-AM3-2015.

2. В соответствии с частью 7 статьи 44 Закона о защите конкуренции и пунктом 3.35 Регламента при рассмотрении заявления, материалов, указывающих на наличие признаков нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган устанавливает наличие доминирующего положения хозяйствующего субъекта, в отношении которого поданы эти заявление, материалы, за исключением случая.

При этом сроки и последовательность действий антимонопольных органов при осуществлении полномочий по установлению доминирующего положения хозяйствующих субъектов определены Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за

экономической концентрацией, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 345 (далее – Регламент № 345).

В соответствии с пунктом 3.36 Регламента проведение анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке осуществляется в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220.

При проведении анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта антимонопольный орган дает оценку обстоятельствам, влияющим на состояние конкуренции, в том числе условиям доступа на товарный рынок, долям хозяйствующих субъектов на рынках определенного товара, соотношению долей покупателей и продавцов товара, периоду существования возможности оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на товарном рынке. По результатам проведения анализа состояния конкуренции составляется аналитический отчет.

Так, согласно пункту 3.15 Регламента № 345 доминирующее положение хозяйствующего субъекта считается установленным в случае принятия руководителем антимонопольного органа решения о возбуждении по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции дела о нарушении антимонопольного законодательства и о создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Таким образом, Чувашским УФАС России было возбуждено дело № 19/04-АМЗ-2015, в том числе по результатам установления факта наличия доминирующего положения ЗАО «Тандер».

Так, в феврале 2015 года Чувашским УФАС России был завершен анализ состояния конкурентной среды на рынке розничной реализации продовольственных товаров торговыми сетями на территории города Чебоксары Чувашской Республики и составлен аналитический отчет по результатам проведения анализа состояния конкуренции на соответствующем товарном рынке. По результатам проведения указанного анализа было установлено коллективное доминирование ЗАО «Тандер», ООО «Сладкая жизнь Н.Н.», ООО «Смак Гурмэ» с общей долей свыше 50 %.

Согласно пунктам 3.82 – 3.87 Регламента в дело о нарушении антимонопольного законодательства подшиваются документы и материалы, которые имеют непосредственное отношение к данному делу (за исключением докладной записки и заключения) и располагаются в хронологической последовательности их поступления. Оформление дела предусматривает подшивку или переплет дела; сквозную нумерацию листов дела; составление внутренней описи дела.

При рассмотрении дел о нарушениях антимонопольного законодательства, в частности по признакам нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, аналитический отчет является одним из доказательств, свидетельствующим о наличии доминирующего положения хозяйствующего субъекта как необходимого элемента квалификации правонарушения. Следовательно, такой аналитический отчет является частью материалов соответствующего дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 43 Закона о защите конкуренции и пунктом 1.10 Регламента с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

С учетом приведенных норм Закона о защите конкуренции Чувашское УФАС России должно было предоставить лицам, участвующим в деле, право знакомиться с аналитическим отчетом, представленным в материалы дела, за исключением ознакомления с содержащимися в нем сведениями, составляющими коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну, кроме тех сведений, которые были представлены самим лицом, участвующим в деле и намеревающимся ознакомиться с аналитическим отчетом.

3. Относительно неудовлетворения ходатайства об истребовании в территориальном органе государственной статистики (далее – Росстат) сведений о долях трех хозяйствующих субъектов Чувашское УФАС России сообщило следующее.

В соответствии с пунктом 6 части 3 статьи 45 Закона о защите конкуренции председатель Комиссии руководит заседанием комиссии, обеспечивает условия для всестороннего и полного исследования доказательств и обстоятельств дела, обеспечивает рассмотрение заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле.

Согласно пункту 7 части 4 статьи 45 Закона о защите конкуренции на заседании Комиссии заслушиваются и обсуждаются ходатайства, принимаются по ним решения, которые должны быть отражены в протоколе заседания.

В соответствии с частью 5 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства комиссия вправе запрашивать у лиц, участвующих в деле, документы, сведения и пояснения в письменной или устной форме по вопросам, возникающим в ходе рассмотрения дела, привлекать к участию в деле иных лиц.

21.05.2015 на заседании Комиссии ЗАО «Тандер» было заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела и о переносе на более поздний срок в связи с необходимостью направления Чувашским УФАС России запроса в Росстат в целях получения достоверных сведений о совокупных долях ЗАО «Тандер», ООО «Сладкая жизнь Н.Н.» и ООО «Смак-Гурмэ». Указанное ходатайство было удовлетворено (определение от 22.05.2015 № 04-05/4658 об отложении рассмотрения дела № 19/04-АМЗ-2015).

Вместе с тем, удовлетворив ходатайство, Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела № 19/04-АМЗ-2015 не направила какой-либо запрос в адрес Росстата.

Таким образом, Комиссией при рассмотрении дела № 19/04-АМЗ-2015 была нарушена последовательность действий, учитывая, что 21.05.2015 на заседании

Комиссия приняла решение об удовлетворении ходатайства ЗАО «Тандер» о необходимости запроса в Росстат.

4. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 42 Закона о защите конкуренции и пунктом 3.72 Регламента ответчиками по делу являются лица, в отношении которых подано заявление, материалы или в действиях (бездействии) которых антимонопольным органом обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства. Указанные лица признаются ответчиками по делу с момента возбуждения дела.

Согласно пункту 3.103 Регламента если в ходе рассмотрения дела комиссией будет установлено, что в действиях (бездействии) лица, не являющегося ответчиком по делу, содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, такое лицо признается ответчиком по делу.

Так, решение о привлечении к рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства того или иного лица в качестве ответчика по указанному делу принимает Комиссия.

Таким образом, исходя из сведений, представленных Чувашским УФАС России, Комиссией по рассмотрению дела № 19/04-АМЗ-2015 не установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Сладкая жизнь Н.Н.» и ООО «Смак-Гурмэ».

Дополнительно следует отметить, что законодательством Российской Федерации не установлены полномочия ФАС России по отмене (пересмотру) решений, принятых его территориальными органами.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 5.25 Регламента,

РЕШЕНО:

1. Признать действия (бездействие) Чувашского УФАС России не соответствующими Регламенту, в части нарушения пунктов 1.10, 3.82, 3.99 Регламента.

2. Указать Чувашскому УФАС России на необходимость строгого соблюдения Регламента, а также принять меры по устранению причин и условий, способствующих нарушению Регламента, и по недопущению подобных нарушений впредь.

Настоящее Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд города Москвы (115191, г. Москва, ул. Б. Тульская, д.17).

Копия настоящего Решения направляется по адресу:

1. Чувашское УФАС России, 428018, г. Чебоксары, Московский проспект, д. 2;

2. ЗАО «Тандер», 350002, г. Краснодар, ул. Леваневского, д. 185.