Р Е Ш Е Н И Е по делу № 314-18/02АЗ

г. Орёл

Резолютивная часть решения оглашена 22.01.2019

В полном объеме решение изготовлено 24.01.2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<…> (далее – Комиссия)

рассмотрев дело № 314-18/02АЗ по признакам нарушения ООО «Газэнергосеть Брянск» (ИНН 3255502891; ОГРН 1083254005284; 241035, Брянская область, г. Брянск, ул. Сталелитейная, д. 22А; далее - Общество) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в создании дискриминационных условий при реализации сжиженного углеводородного газа потребителям Орловской области, т.е. действий, противоречащих антимонопольному законодательству,

в присутствии на заседании представителя по доверенности ООО «Газэнергосеть Брянск» <…>,

УСТАНОВИЛА:

В 2018 году в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Орловской области (далее - Управление) поступил ряд обращений индивидуальных предпринимателей и граждан на неправомерные, по их мнению, действия организаций, осуществляющих розничную реализацию сжиженного углеводородного газа для заправки автомобилей (далее – СУГ). Как следовало из поступивших обращений на АГЗС г. Орла и Орловской области, в том числе на АГЗС «Газпром», установлены высокие цены по сравнению с ценами, действующими на АГЗС других регионов, находящихся в непосредственной близости с Орловской областью.

С целью всестороннего рассмотрения поступивших обращений Управлением были направлены запросы отдельным территориальным органам ФАС России: Брянское УФАС, Курское УФАС, Липецкое УФАС, Тамбовское УФАС, Тульское УФАС.

В результате анализа сведений представляемых хозяйствующими субъектами, включенными в проводимый Управлением мониторинг оптовых и розничных цен на СУГ, а также информации, поступившей от территориальных органов ФАС России, факты, изложенные в обращениях граждан, нашли свое подтверждение.
В отношении Общества в соответствии с приказом Орловского УФАС России от 07.09.2018 № 111 было возбуждено дело № 314-18/02АЗ по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившегося в злоупотреблении доминирующим положением, которое привело или могло привести к ущемлению интересов неопределенного круга потребителей Орловской области (установление и поддержание монопольно высокой цены на сжиженный углеводородный газ, реализуемый через АГЗС для заправки автотранспортных средств).
Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на осуществление действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.
Пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции к злоупотреблению доминирующим положением отнесено установление, поддержание монопольно высокой цены товара.
Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершал действия (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц.
В соответствии со статьей 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту 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, в частности доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.
Для целей рассмотрения настоящего дела антимонопольным

органом проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке торговли сжиженным углеводородным газом через АГЗС на территории Орловской области. Результаты исследования изложены в Аналитическом отчете, приобщенном к материалам дела.
В соответствии с Аналитическим отчетом в Орловской области ООО «Газэнергосеть Брянск» на товарном рынке реализации СУГ через АГЗС для заправки автотранспортных средств в соответствующих границах на территории Орловской области занимает долю более 50%, а именно в географических границах Орловского района (включая г. Орел) Орловской области Общество занимает долю более <…>%, в географических границах Болховского района – <…>%.
Таким образом, ООО «Газэнергосеть Брянск» занимает доминирующее положение на рынке реализации СУГ через АГЗС для заправки автотранспортных средств, соответственно на деятельность Общества распространяются ограничения установленные частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.
Согласно части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование, при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами, в том числе установленная путем повышения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:
а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, остались неизменными или их изменение не соответствует изменению цены товара;
б) состав продавцов и покупателей товара остался неизменным либо изменение состава продавцов или покупателей товара является незначительным;
в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, остались неизменными или их изменение несоразмерно изменению цены товара.
Исходя из указанных положений, в антимонопольном законодательстве используются два метода определения

монопольно высокой цены товара: затратный метод и метод сопоставимых рынков.

Как разъяснено в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.05.2010 № 16678/09, для установления монопольно высокой цены достаточно применения одного из названных методов.

В целях установления сопоставимых товарных рынков реализации СУГ через АГЗС для заправки автотранспортных средств во временном интервале 9 месяцев 2018 года Управление письмом от 08.10.2018 № 3686/02 просило территориальные управления ФАС России представить аналитические отчеты о состоянии конкурентной среды и розничные цены на СУГ в указанный период времени. Ряд ответов и отсутствие в основной массе ответов свидетельствуют о том, что сопоставимые товарные рынки отсутствуют, в связи с чем, следует вывод о неприменимости метода определения монопольно высокой цены, а именно, критерия сопоставимых рынков для рассматриваемого товарного рынка.

Проверка обоснованности установления Обществом цен при розничной реализации СУГ на соответствие положениям части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции проведена Комиссией с учетом применения затратного метода.

При использовании затратного метода установления монопольно высокой цены анализу подлежат: расходы, необходимые для производства и реализации товара; прибыль хозяйствующего субъекта от реализации товара; цена товара.

В ходе рассмотрения дела у Общества была запрошена информация, касающаяся закупки сжиженного газа и реализации его на газозаправочных станциях, принадлежащих Обществу.

Анализ всех представленных Обществом документов и материалов (сведения о количестве реализованного СУГ на АГЗС; экономическое обоснование изменения розничных цен на СУГ; себестоимость продаж СУГ (по статьям затрат), отчеты о прибыли и убытках за 2017 год; 1, 2, 3 кварталы 2018 года), а также то обстоятельство, что рост розничной цены в период май – сентябрь 2018 года (период повышения цены реализации) не превышал темпов роста цены закупки, не позволили антимонопольному органу сделать вывод о том, что розничная цена на СУГ в указанный период превышала сумму расходов и прибыли, необходимых для реализации сжиженного газа, следовательно, и не обладала признаками монопольно высокой цены.

При этом Комиссией было установлено, что розничную реализацию сжиженного углеводородного газа для заправки автотранспорта

ООО «Газэнергосеть Брянск» осуществляет через автомобильные заправочные станции на территории трёх субъектов Российской Федерации: Брянская, Калужская и Орловская области. По состоянию на 2018 год сеть автомобильных газозаправочных станций Общества включает в себя 12 АГЗС в Брянске и Брянской области, 10 АГЗС в Орле и Орловской области и 1 АГЗС в Калужской области.

Как следует из материалов, представленных ООО «Газэнергосеть Брянск» (письма от 21.09.2018 № 11-01-498/1-18, от 26.10.2018 № 11-01-563-18) поставка СУГ для реализации на автозаправочных станциях Общества в 2018 году осуществлялась ООО «ГЭС СПб» (юридический адрес: 197022, г. Санкт-Петербург, ул. Профессора Попова, д. 37, совместно с Обществом входит в группу лиц ПАО «Газпром») на основании прямого договора № Д-14-232/КРБР-16 от 19 сентября 2016 года. СУГ, реализуемый в розницу на АГЗС ООО «Газэнергосеть Брянск» поступает с ООО «Газпром переработка» (Сургутский ЗСК) железнодорожным транспортом.

Приобретенный СУГ поступает на газонаполнительные станции (далее – ГНС): в Орловской области ГНС расположена по адресу: Орловский р-н, с/п Платоновское, ул. Монтажная, 14а; в Брянской области местонахождения ГНС: г. Брянск, ул. Сталелитейная, д. 22 а, г. Клинцы, ул. Заводская, 8а.

Доставка СУГ с ГНС до АГЗС Общества осуществляется автомобильным транспортом по договору об организации транспортных перевозок № 118/1 от 02 октября 2017, заключенным с И П <…>. В соответствии с Дополнительным соглашением № 3 к договору об организации транспортных перевозок № 118/1 от 02 октября 2017 стоимость рейса по перевозке СУГ с 01.03.2018 составляет < … > за 1 тонну, а в случае выполнения транспортных перевозок в выходные и праздничные дни дополнительная стоимость 1 рейса перевозчика составит < … > руб. Указанный перевозчик осуществляет доставку СУГ на территории всех регионов, на которых расположены АГЗС, принадлежащие Обществу, и стоимость перевозки является единой.

Стоимость хранения СУГ на ГНС ООО «Газэнергосеть Брянск», расположенных в Орловской и Брянской областях, также является равнозначной. В период 01.01.2018-30.06.2018 стоимость хранения составляла <…> руб./т, в период 01.07.2018-31.12.2018 – <…> руб./т.

В таблице 1 приведена информация о ценах закупки и ценах реализации сжиженного углеводородного газа, по данным мониторинга, проводимого антимонопольным органом, по поручению Правительства Российской Федерации и заданию ФАС России, на основании сведений еженедельно представляемых ООО

«Газэнергосеть Брянск».

Таблица 1. Динамика цен на сжиженный углеводородный газ в период с мая по сентябрь 2018 года

<…>

Анализ представленной Обществом информации показывает, что при практически равных условиях (цены закупки, стоимости хранения, стоимости доставки СУГ), а также при фактически меньших постоянных коммерческих расходах, расходах на оплату труда на 1 литр реализованного СУГ на территории Орловской области, цена реализации для потребителей Орловской области, начиная с июля текущего года, была установлена Обществом, в отдельные периоды, в большем размере, по сравнению с розничной ценой, действовавшей в Брянской области.

В связи с изложенным, Комиссия Орловского УФАС России в ходе рассмотрения дела усмотрела в действиях Общества признаки нарушения пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и рассматривала действия Общества как создание дискриминационных условий при реализации сжиженного углеводородного газа потребителям Орловской области.

Согласно пункту 8 части 1 статьи 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе создание дискриминационных условий.

В случае, если при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства установлены признаки нарушения, в том числе пункта 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, Комиссия Орловского УФАС России в соответствии с частью 3 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции выдает предупреждение о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения.

На основании частей 1 и 3 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Орловского УФАС России 18.12.2018 выдала ООО

«Газэнергосеть Брянск» предупреждение о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (исх. № 5016/02, далее – Предупреждение).

На заседании Комиссии Орловского УФАС России от 22.01.2019 установлено, что в антимонопольный орган поступили документы об исполнении Предупреждения ООО «Газэнергосеть Брянск» (вх. № 7134/эп от 25.12.2018), подтверждающие факт устранения Обществом признаков нарушения антимонопольного законодательства путем издания соответствующих приказов об установлении отпускных цен на сжиженный углеводородный газ, реализуемый ООО «Газэнергосеть Брянск» на АГЗС, расположенных на территории Орловской и Брянской областей. Как следовало из представленных приказов розничные цены на СУГ, реализуемого Обществом на территории Орловской области составили на момент рассмотрения дела 24,90 руб./л и снизилась по сравнению с 07.09.2018 (момент возбуждения дела) на 7,4%.

Таким образом, на дату рассмотрения дела указанные в абзаце 1 Предупреждения действия Общества, содержавшие признаки нарушения антимонопольного законодательства, прекращены.

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Поскольку предупреждение было выдано в период рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании части 3 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции и иных признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Общества, кроме тех, которые послужили основанием для выдачи предупреждения, комиссией не установлено, то учитывая положения части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства подлежит прекращению, а хозяйствующий субъект, выполнивший предупреждение, не подлежит привлечению к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 7 статьи 39.1, частями 1-3 статьи 41, статьёй 49 Закона о защите конкуренции Комиссия

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 314-18/02АЗ о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Газэнергосеть Брянск» прекратить в связи с выполнением предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.