

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело №119 по признакам нарушения ОАО «Компания ЮНИМИЛК» (127015, г. Москва, ул. Вятская, д. 27, кор. 13-14) п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» и нарушение п. 6 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», установила:

Основанием для возбуждения дела №119 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Компания ЮНИМИЛК» в соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - Закон о защите конкуренции) явилось обнаружение Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее по тексту — Курганское УФАС России) признаков нарушения антимонопольного законодательства.

В рамках реализации Плана проведения проверок Курганского УФАС России на 2011 год в период с 14.03.2011 года по 13.05.2011 года Курганским УФАС России проведена плановая выездная проверка в отношении ОАО «Компания ЮНИМИЛК» в лице филиала «Молочный комбинат «Шадринский» ОАО «Компания ЮНИМИЛК», место нахождения: 641800, Курганская обл., г. Шадринск, ул. Калинина, 56.

По результатам проверки Инспекцией Курганского УФАС России установлено следующее:

1) пункт 6.1. договоров поставки молока, согласно которым филиал «Молочный комбинат «Шадринский» ОАО «Компания ЮНИМИЛК» является покупателем молока, гласит, что в случае одностороннего расторжения настоящего договора, отказа от поставок молока со стороны Поставщика, недопоставки молока Поставщик возмещает Покупателю неустойку в размере 50% от стоимости объема молока, недопоставленного по спецификации количества и графику поставок.

Приложением №1 и приложением №2 к договорам поставки молока утверждены Спецификация количества поставляемого молока, которая утверждается сторонами договора на год и график поставки, который также утверждается на год.

2) В соответствии с условиями договоров поставки молока расчеты за поставленное молоко производятся по ценам за физический вес молока плюс надбавка, либо рассчитывается по формуле: базовая цена (цена согласованная сторонами протоколом согласования цены на поставляемое молоко)*(0,6 массовая доля белка/3,0+0,4*массовая доля жира/3,4)*коэффициент качества + надбавка, бонус.

При этом коэффициент качества, учитываемый при формировании цены поставленного молока, устанавливается в зависимости от качества молока в соответствии с отнесением молока к определенному сорту, а также к стандарту ОАО «Компания ЮНИМИЛК».

Согласно ГОСТ Р 52054-2003 молоко натуральное коровье сырое и Федерального закона от 12.06.2008 №88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» в Российской Федерации установлено три сорта молока: высший, первый и второй. В соответствии с требованиями Федерального закона №88-ФЗ и ГОСТа 52054-2033 для отнесения молока ко второму сорту установлены требования кислотности - от 16 до 21 градусов Тернера; КМАФАНМ КОЕ/см³ г. не более - 4x10⁶, содержание соматических клеток 1 см³ (г) не более - 1x10⁶; к первому сорту установлены требования кислотности - от 16 до 18 градусов Тернера; КМАФАНМ КОЕ/см³ г не более - 5x10⁵, содержание соматических клеток на см³ (г) не более - 1x10⁶; к высшему сорту: установлены требования кислотности от 16 до 18 градусов

Тернера; КМАФАНМ КОЕ/см³ – 1х10⁵, содержание соматических клеток на см³ (г) не более– 4х10⁵.

Договорами поставки молока, установлены отличные от ГОСТа и Федерального закона №88-ФЗ требования в отношении вышеперечисленных показателей к высшему сорту.

Так, согласно таблице сортности в договорах поставки: молоко с показателем КМАФАНМ тыс. КОЕ/см³ от 0 до 30 относится не к высшему сорту, а к стандарту ЮНИМИЛК; показатель содержания соматических клеток тыс. на см³ от 0 до 150 тыс. также относится к стандарту ЮНИМИЛК, а не к высшему сорту. В то время, как вышеназванные нормы права определяют молоко с показателем КМАФАНМ КОЕ/см³ г от 0 до 100 тыс. и показатель содержания соматических клеток тыс. на см³ г от 0 до 400 тыс., как молоко высшего сорта.

Пункт 5.3. договоров поставки молока устанавливает коэффициент качества: 1,2 – за молоко стандарта ЮНИМИЛК; 1,1 – за молоко высшего сорта; 1,0 – за молоко первого сорта; 0,9 – за молоко второго сорта.

От применения того или иного коэффициента в последствии зависит конечная стоимость поставленного молока.

3) В соответствии с проведенным Курганским УФАС России анализом стоимости поставленного молока, установлено, что филиалом «Молочный комбинат «Шадринский» ОАО «Компания ЮНИМИЛК» в сходные периоды времени необоснованно устанавливались различные цены на поставляемое различными хозяйствующими субъектами молоко, в том числе по физическому весу и по базовой цене.

Инспекция Курганского УФАС России пришла к выводам, что включение в договоры поставки молока условий п. 6.1., а также применение повышающего коэффициента при определении стоимости партии поставленного молока по стандарту ЮНИМИЛК, а не в соответствии с требованиями предъявляемыми к молоку высшего сорта, может привести к нарушению п. 3 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

Установление различных базовых цен и цен за физический вес за поставку молока для различных поставщиков может привести к нарушению п. 6 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела №119 о нарушении антимонопольного законодательства представитель ОАО «Компания ЮНИМИЛК» заявил ходатайство о привлечении к участию в деле №119 в качестве заинтересованных лиц поставщиков молока, заключивших с ОАО «Компания ЮНИМИЛК» договор поставки молока по типовой форме ОАО «Компания ЮНИМИЛК».

Ходатайство ОАО «Компания ЮНИМИЛК» удовлетворено, к рассмотрению дела №119 в качестве заинтересованных лиц привлечены: ООО «Агропромхимия», ООО «Птицесовхоз «БАКСАРСКИЙ», СПК СА к.з. «Березовый Мыс», ЗАО «Восток», ООО «Запад», ООО «Западное», ООО «Зауралье», ПМ ИП Глава КФХ Турубоева Роза Саиновна, СПК «Искра», СПК «Калина», СПК «Красное знамя», ООО «Луч», ЗАО «Матвеевское», СПК «Маяк», ООО «Крестьянское хозяйство Параткульское», ОАО «Путь к коммунизму», СПК к.з. «Русь», СПК к.з. им. «Свердлова» Шатров, ООО «Северное», ЗАО «Стар», ООО «Агрокомбинат Тагил», ЗАО «Тагильское», ООО «Чаши», ООО «Юбилейное», ФГУП «Южное» Российской академии сельскохозяйственных наук, ЧП Булычев Сергей Витальевич, ЧП Иванова Ольга Петровна, ЧП Исаева Ирина Аркадьевна, ЧП Медведева Лариса Ивановна, ЧП Стрельцов Виктор Дмитриевич, ЧП Тельминов Николай Петрович, ЧП Чередник Евгения Викторовна, ООО «Уралмол», ООО «Уралмолпром», ООО «Ясные поляны», ООО «ТК «Фортек», ООО «Технолайф», ООО «Первая молочная компания».

.... также пояснил, что ОАО «Компания ЮНИМИЛК» не считает условия договоров поставки молока нарушающими антимонопольное законодательство.

Все договоры поставки молока были заключены поставщиками молока на добровольной основе, без принуждения со стороны покупателя, возражений по каким-либо пунктам договоров, либо протоколов разногласий к договорам, в процессе их заключения, от поставщиков не поступало.

Типовые формы договоров ОАО «Компания ЮНИМИЛК» разрабатываются с целью упрощения процедуры их заключения, при этом данные типовые формы не являются договором присоединения в смысле статьи 428 ГК РФ. Порядок заключения договоров определен локальным нормативным актом Компании ЮНИМИЛК - Положением о заключении и исполнении договоров (утв. Приказом генерального директора от 25.12.2007 г. № 36) и предусматривает, в том числе, такие процедуры, как согласование договора в редакции контрагента, согласование протокола разногласий к договору, подготовленного контрагентом, либо самостоятельная подготовка протокола разногласий к договору контрагента. Пунктом 6.1 типового договора поставки молока установлено: «в случае одностороннего расторжения настоящего договора, отказа от поставок молока со стороны Поставщика, недопоставки Молока Поставщик возмещает Покупателю неустойку в размере 50% от стоимости объема Молока, недопоставленного по Спецификации количества и Графику поставок».

Неустойка, в соответствии с параграфом 2 главы 23 ГК РФ является одним из предусмотренных законом способов обеспечения исполнения обязательств. Согласно ст. 330 ГК РФ неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. Расторжение договора в одностороннем порядке в соответствии с п. 7.3, 7.4. договора поставки, не является основанием для начисления санкций, поскольку в этом случае не происходит предусмотренного ГК РФ неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, и стороны действуют в соответствии с установленным договором и законодательством (пп. 2 п. 2 ст. 450 ГК РФ) порядком его расторжения. Включая в текст договора поставки молока условие о неустойке, стороны определили санкции за неисполнение тех обязательств, которые они посчитали для себя наиболее существенными. При этом, в соответствии с пунктом 6.2 типового договора поставки молока, за необоснованный отказ от приемки Молока, соответствующего по качеству условиям настоящего Договора, и в объеме, предусмотренном Спецификацией количества, Покупатель уплачивает Поставщику неустойку в размере 50% от стоимости не принятого Молока. Следовательно, в договоре предусмотрена взаимная и аналогичная по размеру санкций ответственность сторон за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств по договору, как Поставщика, так и Покупателя.

Применение ОАО «Компания ЮНИМИЛК» повышающих коэффициентов при определении стоимости партии поставленного молока по стандарту ЮНИМИЛК осуществляется в соответствии с абз. 2. п. 4. ст. 469 ГК РФ.

Повышенные требования к качеству товара заложены в Стандарте ЮНИМИЛК, разработанном специалистами ОАО «Компания ЮНИМИЛК» и согласованы с поставщиками молока путем подписания договора поставки.

Молоко, соответствующее повышенным требованиям к качеству, оплачивается Компанией по повышенной цене и должно мотивировать поставщиков на выработку как можно большего количества молока лучшего качества.

В то же время, в соответствии с заключенными договорами поставки, Покупатель (ОАО «Компания ЮНИМИЛК») принимает также молоко с иными показателями, за

исключением молока, запрещенного к обороту Техническим регламентом на молоко и молочную продукцию.

ОАО «Компания ЮНИМИЛК», в том числе в лице филиала «Молочный комбинат Шадринский» никогда не уклонялась от заключения договора с поставщиками молока, в связи с их возражениями по размеру неустойки, предусмотренной пунктом 6.1. договора. Также со стороны ОАО «Компания ЮНИМИЛК» не направлялось заявлений в адрес поставщиков молока о не заключении договоров, прекращении действующих договоров, или прекращении обязательств по договору в связи с несогласием поставщиков с отдельными положениями вновь предлагаемых к заключению договоров поставки молока.

По мнению, цена на молоко сырое не регулируется государством и устанавливается Филиалом с применением ряда показателей, таких как: месячный и годовой объем производства молока сырого поставщиком в тоннах, график поставок, затраты на транспорт, заготовительные расходы, издержки на приёмку и переработку молока, а также под воздействием спроса и предложения на рынке сырого молока в условиях свободной конкуренции.

Так как фактическая цена закупки молока в соответствии с договором состоит из базовой цены и надбавки, то арифметически не имеет значения за счет увеличения какой составляющей (базовой цены или надбавки) Обществом будут учтены соответствующие экономические и технологические факторы взаимоотношений с каждым поставщиком.

Закупаемое молоко оплачивается Филиалом по фактической цене, которая определяется исходя из базовой цены с применением коэффициентов, установленных в зависимости от сортности молока, содержания белка и жирности. Сырое молоко должно соответствовать ГОСТу Р 52054-2003 «Молоко натуральное коровье — сырьё». При установлении цен на молоко сырое принимаются в расчет следующие факторы: объемы производства молока сырого сельхозпроизводителями, сезонность поставок молока сырого коровьего, затраты Общества на транспортировку, приемку и первичную обработку молока сырого коровьего.

По вопросу критериев отнесения поставщиков ОАО «Компания ЮНИМИЛК» к различным группам сообщил, что Общество подразделяет поставщиков молока на три условные группы А, В, и С, в зависимости от объемов поставляемого молока:

- I. Группа А-8 (восемь) тонн за сутки и выше;
- II. Группа В - от 4 (четырёх) тонн до 8 (восьми) тонн за сутки;
- III. Группа С - до 4 (четырёх) тонн за сутки.

Разделение на группы является условным, поскольку связано с различными причинами производственного, технологического и логистического характера.

Так, например, самая высокая цена за молоко у поставщиков из группы А. Это связано с тем, что затраты, которые несет ОАО «Компания ЮНИМИЛК» при доставке молока от данных поставщиков, ниже по сравнению с поставщиками группы В и С, поскольку для транспортировки используются молоковозы (цистерны) большей емкости и расходы на ГСМ, оплату труда водителей, амортизацию транспортных средств распределяются на большее количество литров. Кроме того, крупные хозяйства - поставщики молока традиционно имеют более современное оборудование по сбору и сохранению молока, поддержанию санитарного состояния производства на высоком уровне, что обеспечивает большую стабильность качества молока на протяжении всего периода поставок. Плюс к этому, поставки от хозяйств группы А закрывают большую часть потребности завода в сыром молоке, и соответственно, завод, в свою очередь гарантирует покупателям готовой продукции стабильность объемов готовой

продукции. При этом потеря данных поставщиков не позволит восполнить объем молока за счет иных поставщиков, в связи с их ограниченным количеством, а также необходимостью поиска и заключения договоров с гораздо большим числом поставщиков категории В и С. В описанной ситуации ОАО «Компания ЮНИМИЛК» вынуждена удерживать самых крупных поставщиков, мотивируя их в том числе и ценой на молоко.

В ходе рассмотрения дела №119 ..., представитель заинтересованных лиц: ЗАО «Тагильское», ООО «Юбилейное», СПК «Калина», ООО «Луч», ООО «Технолайф», ООО «Северное», СПК «Маяк», СПК «Колхоз Русь», ООО «Чаши», ЗАО «СПК «Первая молочная компания», СПК «Красное знамя», ЗАО «Восток», ИП Исаева И.А., ИП Чередник Е.В., ИП Медведева Л.И., ИП Стрельцов В.Д., ЗАО «Путь к коммунизму», ООО «Зауралье», ООО «Уралмолпром», СПК «Колхоз им. Свердлова», ООО «Запад», ООО «Агропромхимия», СПК «Искра», ООО «Западное», ЗАО «Матвеевское», СПК «с/х артель «Березовый Мыс», ООО «КХ «Параткульское», ООО «Агрокомбинат «Тагил», ООО «Уралмол», ИП Тельминова И.И, ООО «ТК Фортек», ФГУП «Южное», ООО «Ясные поляны», ИП Турубаяева Р.С., ИП Иванова О.П., ИП Булычев С.В., пояснила, что между поставщиками молока имелись договоры, предусматривающие санкцию для поставщиков за одностороннее расторжение договора поставки, отказ поставщика от поставок молока, недопоставки молока в размере 50 (20) процентов от стоимости объема молока, недопоставленного по спецификации количества и графику поставок, но данное условие не реализовывалось ОАО «Компания ЮНИМИЛК».

Вместе с тем ... выразила мнение поставщиков молока о том, что поставщики не считают условия применения штрафных санкций ущемлением их интересов. Условие включено поставщиками молока добровольно. Ответственность поставщиков молока соответствует ответственности покупателя. При несогласии с размером штрафных санкций этот вопрос будет решаться в суде.

..... сообщила также, что условие о применении повышающего коэффициента за молоко сорта ЮНИМИЛК является стимулом для поставщиков производить молоко с повышенным качеством и позволяет поставщикам получать дополнительные денежные средства за молоко лучшего качества.

Поставщики молока, представляемые....., выразили свое согласие с порядком определения стоимости молока расчетным способом с использованием базовой цены либо цены за физический вес. Порядок определения размера платы за поставляемое молоко установлен с учетом пожеланий поставщиков.

ЗАО «Стар» направило в адрес Курганского УФАС России письменные пояснения, согласно которым условие, предусматривающее санкцию за одностороннее расторжение договора поставки, отказ от поставки молока в размере 50% от стоимости объема молока, недопоставленного по спецификации количества и графику поставок, отсутствует. Порядок определения конечной цены за поставленное молоко с использованием базовой цены является наиболее приемлемым для Общества.

От ЗАО «Тагильское» поступили дополнительные пояснения по делу №119, в которых указано, что договорами поставки молока, заключенными с ОАО «Компания ЮНИМИЛК», предусмотрена санкция за одностороннее расторжение договора поставки, отказ от поставки или уклонение от исполнения обязательств по поставке молока, приведшее в его недопоставке, а также в случае поставки некачественного молока, приведшее к его недопоставке, а также в случае поставки некачественного молока, которое возвращается поставщику и считается не поставленным в размере 20% от стоимости объемов молока, недопоставленного по спецификации количества и графику поставок. ЗАО «Тагильское» указывает, что

санкция ОАО «Компания ЮНИМИЛК» не применялась, поэтому интересы ЗАО «Тагильское» ущемлены не были, хотя такой факт мог иметь место. Применение повышающих коэффициентов при определении стоимости поставляемого молока по стандарту ЮНИМИЛК является допустимым, так как дает дополнительный доход за качественную продукцию. С расчетом по базовой цене ЗАО «Тагильское» согласно, вместе с тем, Общество считает снижение закупочной цены в летнее время необоснованным, так как отсутствие другого покупателя вынуждало соглашаться с условиями ОАО «Компания ЮНИМИЛК».

Комиссия Курганского УФАС России рассмотрела представленные сторонами по делу доказательства, заслушала доводы, пояснения и возражения лиц, участвующих в деле, и пришла к следующим выводам.

Пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещены 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 навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные 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 требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Комиссией Курганского УФАС России установлено, что договорами поставки молока предусмотрены расчеты за поставленное молоко по ценам за физический вес молока плюс надбавка, либо расчеты по формуле: базовая цена (цена согласованная сторонами протоколом согласования цены на поставляемое молоко) * (0,6 массовая доля белка/3,0 + 0,4 * массовая доля жира/3,4) * коэффициент качества + надбавка, бонус.

Согласно пункту 5.3. договоров поставки молока коэффициент качества: 1,2 – за молоко стандарта ЮНИМИЛК; 1,1 – за молоко высшего сорта; 1,0 – за молоко первого сорта; 0,9 – за молоко второго сорта.

Согласно статьи 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

В соответствии с пунктом 5 статьи 454 ГК РФ к отдельным видам договора купли-продажи (розничная купля-продажа, поставка товаров, поставка товаров для государственных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

Пунктом 1 статьи 424 ГК РФ установлено, что исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон.

Пунктом 1 статьи 485 ГК РФ покупатель обязан оплатить товар по цене, предусмотренной договором купли-продажи.

Цена на молоко коровье сырое не подлежит государственному регулированию и

устанавливается соглашением сторон.

Согласно пункту 1 статья 469 ГК РФ продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи.

Абз. 2 пункта 4 статьи 469 ГК РФ по соглашению между продавцом и покупателем может быть передан товар, соответствующий повышенным требованиям к качеству по сравнению с обязательными требованиями, предусмотренными законом или в установленном им порядке.

Курганское УФАС России принимает доводы ОАО «Компания ЮНИМИЛК», что применение ОАО «Компания ЮНИМИЛК» повышающих коэффициентов при определении стоимости партии поставленного молока по стандарту ЮНИМИЛК, осуществляется в соответствии с абз. 2. п. 4. ст. 469 ГК РФ.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что ОАО «Компания ЮНИМИЛК» определяет конечную стоимость поставленного молока с учетом качественных характеристик, и устанавливает более высокую стоимость за молоко более высокого качества. Названные действия ОАО «Компания ЮНИМИЛК» не нарушают нормы действующего законодательства, а также не ущемляют права и законные интересы поставщиков молока, так как данное условие не персонафицировано и применяется к каждому поставщику, поставляющему молоко более высокого качества. В связи с чем, каждый поставщик молока может реализовать ОАО «Компания ЮНИМИЛК» молоко по повышенной цене при условии повышения качества молока.

Пунктом 6 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, 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.

Из анализа порядка определения стоимости поставляемого молока, применяемого ОАО «Компания ЮНИМИЛК», Курганским УФАС России установлено, что применение различных цен на закупаемое у поставщиков молоко обусловлено различными факторами, такими как: различие в объемах поставки молока между производителями (поставка большего объема молока поставщиком снижает затраты ответчика на транспортировку, санитарную обработку цистерн, а также эффективнее покрывает потребности Общества в молоке); различный коэффициент сезонности поставок молока (поставки молока крупными поставщиками в течение всего года без значительных сезонных колебаний обеспечивают стабильность обеспечения Общества необходимым сырьем; а также превышение предложения над спросом на молоко в весенне — летний период времени, и наоборот в осенне — зимний период и как следствие рост закупочных цен); транспортные расходы (в соответствии с рядом заключенных договоров ОАО «Компания ЮНИМИЛК» осуществляет самостоятельный вывоз молока, в связи с чем в зависимости от удаленности такого поставщика и транспортных расходов ОАО «Компания ЮНИМИЛК» на вывоз молока устанавливается более низкая либо более высокая закупочная цена для поставщиков).

Анализ представленных ОАО «Компания ЮНИМИЛК» доказательств позволяет согласиться с его доводом о том, что установление различных цен для поставщиков молока обусловлено имеющимися технологическими и экономическими причинами.

Пунктом 6.1. договоров поставки молока, действовавших в 2010 году, установлено,

что в случае одностороннего расторжения договора, отказа от поставок молока со стороны поставщика, недопоставки молока поставщик возмещает покупателю неустойку в размере 50% от стоимости объема молока, недопоставленного по спецификации количества и графику поставок.

Пунктом 6.1. договоров поставки молока, действовавших в 2011 году, закреплено, что в случае одностороннего расторжения (прекращения) договора, отказа от поставок молока или уклонения поставщика от исполнения обязательств по поставке молока, приведшего к недопоставке молока, а также в случае поставки некачественного молока, которое возвращается поставщику и считается недопоставленным, поставщик уплачивает покупателю неустойку в размере 20% от стоимости объема молока, недопоставленного по спецификации количества и графику поставок.

Статьей 450 Гражданского кодекса РФ установлено, что изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1) при существенном нарушении договора другой стороной;

в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Согласно статье 523 Гражданского кодекса РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

Нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях: неоднократного нарушения сроков оплаты товаров; неоднократной невыборки товаров.

Пункт 5.5.4. типового договора поставки молока, утвержденного ОАО «Компания ЮНИМИЛК», в случае получения стороной, выступившей с инициативой изменения цены, согласно п.5.5.2. «б» ответа о несогласии другой стороны с изменениями цены, действие настоящего договора автоматически прекращается с даты изменения цены, указанной в уведомлении и протоколе, на основании полученного Стороной письменного отказа от поставок молока по измененной цене. С указанной даты действие договора признается прекращенным, и стороны не вправе продолжать производить поставки во исполнение договора.

Пункт 7.4. договора устанавливает, что поставщик вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке в случае неоднократного (два и более) нарушения покупателем условий договора по своевременной оплате за поставленное молоко, когда каждый период просрочки оплаты составил более 10 (десяти) рабочих дней. В этом случае договор признается расторгнутым в силу и с момента получения покупателем уведомления поставщика об одностороннем полном или частичном отказе от исполнения договора.

Следовательно, право одностороннего расторжения договора поставки товара, право одностороннего отказа от поставок молока предусмотрено действующим законодательством (ст. ст. 450 и 523 ГК РФ) и соглашением сторон (п. 5.5.4, 7.4

договоров).

Из буквального прочтения пункта 6.1. договора поставки молока следует, что последствия в виде применения санкций, закрепленных пунктом 6.1., наступают во всех случаях одностороннего расторжения договора, отказа от поставок молока со стороны поставщика, недопоставки молока, в то время как, действующее законодательство и соглашение сторон предусматривают право одностороннего расторжения договора (одностороннего отказа от договора) поставщиком.

Пункт 6.1. не содержит изъятий в его применении, а также указания на применение названного пункта исключительно при ненадлежащем исполнении поставщиком своих обязательств по договору поставки молока. Пункты 5.5.4., п. 7.4. договора поставки молока, предусматривающие право на односторонний отказ от договора (одностороннее расторжение договора) не содержат указания на освобождение поставщика от ответственности по пункту 6.1. при условии реализации прав поставщика, закрепленных пунктами 5.5.4. и 7.4.

Доводы ОАО «Компания ЮНИМИЛК» относительно взаимной и аналогичной по размеру санкций ответственности ОАО «Компания ЮНИМИЛК» не могут быть приняты во внимание в силу следующего. Санкция для ОАО «Компания ЮНИМИЛК» установлена только за необоснованный отказ от приемки молока, а не за одностороннее расторжение договора (односторонний отказ от договора). Таким образом, основания наступления последствий по пункту 6.2. договора ограничены ненадлежащим исполнением обязательств и не распространяются на иные случаи.

Частью 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.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

ОАО «Компания ЮНИМИЛК» приказом руководителя Курганского УФАС России от 15.06.2009г. №83, включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов по виду деятельности - закуп на рынке поставок молока-сырья для последующей переработки с долей более 50% в географических границах Курганской области.

Согласно пункту 3.6.5. Приказа ФАС России от 17.01.2007г. №5 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией» определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов

и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

Комиссия Курганского УФАС России пришла к выводу о наличии в действиях ОАО «Компания ЮНИМИЛК» нарушения части 1 статьи 10 Закона защите конкуренции, выразившихся в необоснованном включении в договоры поставки молока условий наступления ответственности поставщиков молока в случае одностороннего расторжения (прекращения) договоров, отказа от поставок молока со стороны поставщика, недопоставок молока в силу того, что данное условие при его исполнении в случаях одностороннего отказа от договора предусмотренных законом и договором, может привести к ущемлению прав и законных интересов поставщиков молока ОАО «Компания ЮНИМИЛК».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 — 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 — ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Курганского УФАС России

Установила:

1. Признать положение ОАО «Компания ЮНИМИЛК» доминирующим на товарном рынке закупа молока — сырья для последующей переработки в географических границах Курганской области.

2. Признать в действиях ОАО «Компания ЮНИМИЛК» нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном установлении договорами поставки молока ответственности за одностороннее расторжение (прекращение) договора, отказа от поставок молока со стороны поставщиков, недопоставки молока, что при надлежащем исполнении договорных обязательств поставщиками молока ОАО «Компания ЮНИМИЛК» может привести к ущемлению интересов поставщиков молока ОАО «Компания ЮНИМИЛК».

3. Выдать ОАО «Компания ЮНИМИЛК» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, путем совершения следующих действий: внесение изменений в типовую форму договора поставки ОАО «Компания ЮНИМИЛК» путем уточнения условий наступления ответственности за одностороннее расторжение (прекращение) договора, отказ от поставок молока со стороны поставщиков молока, недопоставки молока случаями необоснованных отказов от исполнения договоров поставки молока поставщиками ОАО «Компания ЮНИМИЛК»;

не требовать исполнения поставщиками молока пункта 6.1. договоров поставки молока, заключенных по типовой форме ОАО «Компания ЮНИМИЛК», в случаях одностороннего расторжения (прекращения) договоров поставки молока, отказов от договоров поставки молока со стороны поставщиков молока ОАО «Компания ЮНИМИЛК», недопоставки молока ОАО «Компания ЮНИМИЛК», предусмотренных действующим законодательством и договором поставки молока;

впредь не включать в договоры поставки молока условия наступления ответственности за одностороннее расторжение (прекращение) договора, отказа от поставок молока со стороны поставщиков, недопоставки молока при надлежащем исполнении договорных обязательств поставщиками молока ОАО «Компания ЮНИМИЛК».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об

административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Комиссия руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 20.03.2012г. по делу №119 о нарушении ОАО «Компания ЮНИМИЛК» ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006г. №135 — ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту — Закон о защите конкуренции),

Предписывает:

1. В срок один месяц со дня получения настоящего предписания внести изменения в типовую форму договора поставки ОАО «Компания ЮНИМИЛК» путем уточнения условий наступления ответственности за одностороннее расторжение (прекращение) договора, отказ от поставок молока со стороны поставщиков молока, недопоставок молока случаями необоснованных отказов от исполнения договора поставки молока поставщиками ОАО «Компания ЮНИМИЛК»;

2. С момента получения настоящего предписания не требовать исполнения поставщиками молока пункта 6.1. договоров поставки молока, заключенных по типовой форме ОАО «Компания ЮНИМИЛК» в случаях одностороннего расторжения (прекращения) договоров поставки молока, отказов от договоров поставки молока со стороны поставщиков молока ОАО «Компания ЮНИМИЛК», недопоставки молока, предусмотренных действующим законодательством и договором поставки молока.

3. Впредь не включать в договоры поставки молока условий аналогичных пункту 6.1. типовой формы ОАО «Компания ЮНИМИЛК» образца 2009г. - 2010г.

4. О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения путем направления в Курганское УФАС России измененной типовой формы договора поставки молока ОАО «Компания ЮНИМИЛК».

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. 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.