

РЕШЕНИЕ

г.Магадан

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

Председатель Комиссии:

Отменная Л.А. - заместитель руководителя Управления - начальник отдела регулирования деятельности монополий и контроля за экономической концентрацией;

Члены Комиссии:

Долгачева Л.В. - начальник отдела контроля антимонопольного, рекламного законодательства и органов власти;

Форостовская А.А. - ведущий специалист-эксперт отдела контроля антимонопольного, рекламного законодательства и органов власти.

при участии представителей ООО «Магаданнефто» Баско Татьяны Алексеевны по доверенности № 3 от 06.02.2012 г. и Юхненко Александры Анатольевны по доверенности № 4 от 06.02.2012 г.; ИП Беляевой Ирины Викторовны (на заседании Комиссии 01 сентября 2011 г.), представителя Беляевой Ирины Викторовны Ветрова Александра Евгеньевича по доверенности б/н. от 08.06.2011 (на заседании Комиссии 01 сентября 2011 г.), рассмотрев дело № 02-9/9-2011 по признакам нарушения пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Магаданнефто» (г.Магадан, Портовое шоссе, 201) в части создания дискриминационных условий ИП Беляевой И.В., результатом которого являются недопущение, ограничение, устранение конкуренции на рынке перевозок,

УСТАНОВИЛА:

1. Управлением Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области рассмотрено обращение Беляевой И.В. о нарушении ООО «Магаданнефто» антимонопольного законодательства в части создания дискриминационных условий (п. 8, часть 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции») по отношению к индивидуальному предпринимателю Беляевой Ирине Викторовне.

Магаданским УФАС России в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России № 220 от 28.04.2010 г. (далее - Порядок) и Административным регламентом 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, утвержденным приказом ФАС России от 17.01.2007 № 5, был проведен анализ и оценка состояния конкуренции на рынке услуг оптовой

торговли нефтепродуктами на территории Магаданской области в 2010 г. и первом полугодии 2011 г.

В рамках проведения анализа продуктовые границы рынка определены в двух уровнях: оптовая торговля автобензином и дизельным топливом (1 уровень) и оптовая торговля (перепродажа) автобензином и дизельным топливом (2 уровень).

Географические границы исследуемого рынка определены в пределах Магаданской области.

По результатам проведенного анализа количественных характеристик товарных ресурсов рынка, количественного состава продавцов и покупателей, условий доступа на рынок основным оптовым перепродавцом на рынке оптовой торговли (перепродаже) дизельным топливом являлось ООО «Магаданнефто», доли которого составили по итогам 2010- 1п/г 2011 – 60,4%, 58,1% соответственно.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов.

Таким образом, Комиссия устанавливает, что по итогам 2010 года и 6 месяцев 2011 г. ООО «Магаданнефто» занимает доминирующее положение на рынке оптовой торговли (перепродаже) дизельным топливом (на рынке второго уровня) в границах Магаданской области с долей более 50%.

В ходе заседания Комиссии лица, участвовавшие в деле, ознакомлены с аналитическим отчетом по результатам анализа конкурентной среды на рынке услуг по оптовой торговле нефтепродуктами на территории Магаданской области в 2010 г. и первом полугодии 2011 г. Возражений относительно данного анализа не заявлено.

Комиссией установлено, что между СП ЗАО «Омсукчанская горно-геологическая компания» (далее – Покупатель) и ООО «Магаданнефто» (далее – Поставщик) заключен Договор № 01/09 от 14.01.2009 г. поставки нефтепродуктов, согласно которому Поставщик обязуется предоставлять за плату покупателю нефтепродукты различных видов, а покупатель обязуется принять и оплатить нефтепродукты согласно Приложениям, являющимися неотъемлемыми частями договора.

Условиями вышеназванного договора установлено, что выборка нефтепродуктов производится Покупателем самовывозом со склада Поставщика определенными партиями. Объем каждой партии выбираемых нефтепродуктов устанавливается в соответствии с Приложением к Договору.

Для вывоза нефтепродуктов со склада Поставщика между СП ЗАО «Омсукчанская горно-геологическая компания» (Отправитель) и предпринимателем Беляевой И.В. (Перевозчик) заключен договор от 10.02.2011 № 04/11.

В соответствии с условиями договора Перевозчик обязуется по заявкам Отправителя оказывать услуги по перевозке грузов автотранспортом Перевозчика, а Отправитель обязуется оплачивать оказанные услуги в соответствии с условиями договора.

Основанием для получения груза, согласно пункту 3.1 договора, является путевой лист, заверенный штампом Перевозчика, удостоверение водителя и доверенность, выданная Перевозчику Отправителем.

В Приложении № 1 к договору от 10.02.2011 стороны согласовали наименование и количество груза подлежащего перевозке.

В соответствии с указанным Приложением период перевозки составил апрель-июль 2011 года.

04.07.2011, 05.07.2011 г., 06.07.2011 г., 07.07.2011 г., 08.07.2011 г, 11.07.2011 г., 12.07.2011 г., 13.07.2011 г., 14.07.2011 г., 15.07.2011 перевозчику ИП Беяевой, действующей на основании доверенности, выданной ЗАО «ОмГГК», ООО «Магаданнефто» без объяснения причин отказалось произвести загрузку нефтепродуктов представленных ИП Беяевой И.В. автотранспортных средств в количестве 5 машин. По данным фактам были составлены акты с участием сотрудников СП ЗАО «Омсукчанская горно-геологическая компания» и представителя ИП Беяевой И.В. Сотрудники ООО «Магаданнефто» от подписания актов отказались.

Согласно актам от 15 июля 2011 г., автомашины ИП Беяевой И.В. были допущены ООО «Магаданнефто» для залива нефтепродуктов только 15 июля 2011 года в 15.00 часов.

В соответствии со статьей 10 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 01.07.2011) "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 создание дискриминационных условий.

На заседании Комиссии ООО «Магаданнефто» с указанным нарушением не согласилось и привело следующие доводы.

Согласно договору № 01/09 от 14.01.2009 г. поставки нефтепродуктов, заключенного между ООО «Магаданнефто» и СП ЗАО «Горно-геологическая компания» Поставщик обязуется поставить и передать в собственность Покупателя нефтепродукты различных видов, а Покупатель обязуется принять и оплатить нефтепродукты, согласно приложениям, являющимся неотъемлемыми частями договора. Дополнительное соглашение к данному договору с указанием сроков, количества и вида нефтепродуктов на июль месяц не заключалось. В соответствии с приложением № 23 от 11 апреля 2011 года к Договору №01/09 от 14.01.2009 г. количество нефтепродуктов, запланированных к поставке на июнь 2011 года, составило 1000 тонн. Заявленное количество нефтепродуктов СП ЗАО «Омсукчанская ГГК» в июне 2011 года выбрано не было.

На заседании Комиссии ООО «Магаданнефто» предоставлен Акт сверки взаимных расчетов за период с 01.04.2011г. – 30.06.2011 г. между ООО «Магаданнефто» и СП

ЗАО «Омсукчанская Горно-геологическая компания» по договору № 01/09 от 01.01.2009г. Согласно указанному акту, невыбранный СП ЗАО «Омсукчанская Горно-геологическая компания» остаток ТСМ по состоянию на 01 июля 2011 года составлял 42,791 тонны. Данный остаток был выбран СП ЗАО «Омсукчанская Горно-геологическая компания» 01.07.2011 г.

24 августа 2011 года в адрес Магаданского УФАС России поступило ходатайство ООО «Магаданнефто» о приостановлении рассмотрения дела № 02-9/9-2011 в связи с нахождением в производстве Арбитражного суда Магаданской области дел №А37-1431/11, № А37-1335/11, № 1347/11, № А37-1358/11, №А37-1431/11, № А37-1456/11, №А37-1485/11 по искам ИП Беляевой И.В. к ООО «Магаданнефто» о взыскании сумм убытков, возникших, по мнению ИП Беляевой, в результате отказа ООО «Магаданнефто» от загрузки топлива в подвижной состав.

Комиссия, удовлетворив ходатайство, 01.09.2011 г. вынесла определение № 144 о приостановлении дела № 02-9/9-2011 до вступления в законную силу Решений Арбитражного суда Магаданской области по делам №А37-1431/11, № А37-1335/11, № 1347/11, № А37-1358/11, №А37-1421/11, № А37-1456/11, №А37-1485/11.

Арбитражный суд Магаданской области вынес Решения от 28.11.2011 по делу №А37-1456/2011, от 08.11.2011 г. по делу №А37-1431/2011, от 25.10.2011 г. по делу №А37-1485/2011, от 25.10.2011 г. по делу №37-1358/2011, от 25.10.2011 г. по делу №А37-1347/2011, от 19.10.2011 г. по делу № А37-1321/2011; от 21.10.2011 г. по делу № А37-1335/2011, которыми отказал в исках ИП Беляевой И.В.

Беляевой И.В. на решения Арбитражного суда Магаданской области от 21.10.2011 по делу № А37-1335/2011, от 19.10.2011 по делу № А37-1321/2011, от 25.10.2011 по делу № А37-1485/2011 были поданы апелляционные жалобы в Шестой арбитражный апелляционный суд.

Постановлением Шестого арбитражного апелляционного суда № 06АП-5872/2011 от 13.01.2012 года решение от 21.10.2011 года по делу № А37-1335/2011 Арбитражного суда Магаданской области оставлено без изменения, апелляционная жалоба – без удовлетворения.

Постановлением Шестого арбитражного апелляционного суда № 06АП-5746/2011 от 16.01.2012 года решение от 19.10.2011 года по делу № А37-1321/2011 Арбитражного суда Магаданской области оставлено без изменения, апелляционная жалоба – без удовлетворения.

12.01.2012 г. Шестым арбитражным апелляционным судом вынесено определение № 06АП-5904/2011 о принятии отказа от апелляционной жалобы на решение Арбитражного суда Магаданской области от 25.10.2011 по делу № 37-1485/2011, производство по апелляционной жалобе прекращено.

24.01.2012 г. Комиссией было вынесено определение № 4 о возобновлении рассмотрения дела № 02-9/9-2011 в связи со вступлением в законную силу решений Арбитражного суда Магаданской области от 21.10.2011 по делу № А37-1335/2011, от 19.10.2011 по делу № А37-1321/2011, от 25.10.2011 по делу № А37-1485/2011.

Указанными выше решениями установлены следующие факты, имеющие

преюдициальное значение для рассматриваемого Комиссией дела.

Согласно статье 506 Гражданского кодекса 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 со статьей 2.2 договора поставки № 01/09 от 14.01.2009 г., объем каждой партии выбираемых нефтепродуктов устанавливается в соответствии с Приложениями к договору.

Приложение к договору на поставку нефтепродуктов в июле сторонами подписано не было, что не позволило ООО «Магаданнефто» с 04.07.2011 г. по 15.07.2011 г. определить объем каждой партии выбираемых нефтепродуктов. Только 19.07.2011 г. сторонами было подписано Приложение к договору, которым было определено количество и срок поставки нефтепродуктов на август, сентябрь 2011 г.

Вместе с тем, согласно договору перевозки от 10.02.2011, у СП ЗАО «Омсукчанская горно-геологическая компания» отсутствовало право на выдачу доверенностей при неподписанном Приложении к договору поставки.

Доказательства того, что в период подачи Беляевой И.В. автотранспортных средств под погрузку с 04.07.2011 по 15.07.2011 г. имелось подписанное Приложение к договору поставки, определяющее объем каждой партии выбираемых нефтепродуктов на июль 2011 года, отсутствуют.

Таким образом, у ООО «Магаданнефто» с 04.07.2011 по 15.07.2011 г отсутствовали основания для отпуска нефтепродуктов.

Таким образом, ООО «Магаданнефто» действовало в рамках договора поставки, следовательно, в его действиях противоправное поведение отсутствует.

Пленум ВАС РФ в Постановлении от 30.06.2008 N 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" указал, что, оценивая действия (бездействие) хозяйствующих субъектов как злоупотребление доминирующим положением, следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав.

Учитывая выводы судов о том, что действия ООО «Магаданнефто» по отказу Беляевой И.В. в загрузке топлива в период с 04.07.2011 по 15.07.2011 были совершены в рамках договора поставки № 01/09 от 14.01.2009 г., т.е. в допустимых пределах осуществления гражданских прав, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемых действиях ООО «Магаданнефто» нарушения пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» является основанием

прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 02-9/9-2011.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Магаданского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Установить, что в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», пунктом 3.8 Административного регламента ФАС России 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, утвержденного Приказом ФАС России № 5 от 17.01.2007 г., положение ООО «Магаданнефто» в 2010 году и 1 п/г 2011 г. является доминирующим на рынке оптовой торговли (перепродажи) дизельным топливом (на рынке второго уровня) в границах Магаданской области с долей более 50 %.

2. Рассмотрение дела № 02-9/9-2011, возбужденного в отношении ООО «Магаданнефто» по признакам нарушения пункта 8 статьи 10 ФЗ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях ООО «Магаданнефто».

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