

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном правонарушении № 4-14.32-144/00-22-14 и проведении административного расследования

« 28 » марта 2014 г. г. Москва

Я, заместитель начальника Управления по борьбе с картелями Федеральной антимонопольной службы Алешин Константин Николаевич, рассмотрев материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-11-116/00-22-12 и решения от 10.09.2013 по делу № 1-11-116/00-22-12 в отношении общества с ограниченной ответственностью «ТоргМаш» (ОГРН 1026300900097, ИНН 6314021115; место нахождения: 443002, г. Самара, ул. Галактионовская, д. 11) (далее — ООО «ТоргМаш»),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии ФАС России по делу № 1-11-116/00-22-12 ОАО «ВМЗ», ООО «Комплекс-Снаб», ЗАО «Коммунтехопторг», ООО «Рембыттехника», ООО «Торговый дом «ВязьмаБелмаш», ООО «Волгоградский центр промышленного оборудования «Фавор», ООО «Техлайн», ООО «Леком», ООО «Торговый дом Пищевые технологии», ООО «ТОР-сервис», ООО «Ремсервис», ООО «Вязьма-Сибирь», ООО ТОРГОВЫЙ ДОМ «ВЯЗЬМА-КОММАШ», ООО «Медресурсы», индивидуальный предприниматель Галиулин Р.К., ООО «АМЕГА», ООО «САНТАС», ООО «ТоргМаш», ООО «Петро-Комплект», ООО «ТД Прогресс-Р», ООО «Фирма «Прогресс-Р», ООО «БТ Машинери», ООО «Вектор», ООО «Вязьма-Север», ООО «ГРАН», ООО «Общепитоборудторг», ООО «Компания «Лавандера», ООО «Техлайн-Е», ОАО «Воронежторгтехника», ООО «ПромЭнергоСнабжение» признаны нарушившими пункт 1 части 2 и часть 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) путем заключения и участия в запрещенных «вертикальных» соглашениях, которые приводили или могли привести к установлению минимальной цены перепродажи технологического оборудования для промышленной стирки белья и иному ограничению конкуренции на товарном рынке технологического оборудования для промышленной стирки белья.

Решением Комиссии ФАС России по делу № 1-11-116/00-22-12 установлены следующие обстоятельства.

ОАО «ВМЗ» (ОГРН 1026700856412, ИНН 6722003019) включено в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара по наименованию товара «Оборудование технологическое для промышленной стирки белья» с долей более 65 процентов в географических границах Российской Федерации (приказ Государственного комитета Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур от 01.07.1996 № 81 (с учетом изменений, внесенных приказом ФАС России

от 30.07.2007 № 241).

Сведения о реестре хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, являются открытыми и доступными и размещены на официальном сайте Федеральной антимонопольной службы в сети Интернет.

Для целей реализации данного оборудования на территории Российской Федерации в период с 2010 по 2012 год ОАО «ВМЗ» были заключены и исполнялись дилерские договоры (далее - Дилерские договоры) с 30 хозяйствующими субъектами (далее — Дилеры). В том числе, ОАО «ВМЗ» заключил с ООО «ТоргМаш» (ОГРН 1026300900097, ИНН 6314021115) дилерский договор № 67/10Д от 01.01.2010.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке;

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся:

- сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке,
- отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке,
- определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке,
- иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

То есть, Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, отличные от содержащихся в Гражданском Кодексе Российской Федерации.

Данная позиция подтверждается постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 9966/10 от 21.12.2010, постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства».

В соответствии с пунктом 19 статьи 4 Закона о защите конкуренции «вертикальное» соглашение - соглашение между хозяйствующими субъектами, один из которых приобретает товар, а другой предоставляет (продает) товар.

Следовательно, заключенные ОАО «ВМЗ» Дилерские договоры являются «вертикальными» соглашениями в понимании пункта 19 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

Во всех вышеперечисленных Дилерских договорах в разделе «Обязанности Дилеров» содержались следующие условия:

пункт 4.2: «Отпускная цена на Товар у Дилера должна быть выше, чем в прайс-листе Продавца на сумму расходов по транспортировке Товара»;

пункт 4.3: «Снижение цены от прайс-листа завода допускается только при наличии конкуренции со стороны поставщиков импортного оборудования с обязательным предварительным согласованием с Продавцом».

При этом, согласно пункта 5.1 Дилерских договоров, в случае нарушения их условий в части пунктов 4.2 - 4.3 ОАО «ВМЗ» вправе в одностороннем порядке «пересмотреть условия договора и размер скидки в сторону уменьшения со следующей поставки»; при повторном нарушении Дилером указанных пунктов ОАО «ВМЗ» «имеет право расторгнуть Дилерский договор в одностороннем порядке».

Исполнение условий Дилерских договоров, изложенных в пунктах 4.2 - 4.3 могло привести к установлению минимальной цены перепродажи товара.

В период с 01.01.2010 по 05.01.2012 указанные действия рассматриваемых Дилерских договоров запрещались в соответствии с пунктом 1 части 1.1 статьи 11 Закона о защите конкуренции (в редакции Федерального [закон](#) от 17.07.2009 № 164-ФЗ); с 06.01.2012 - в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 11 Закона о защите конкуренции (в редакции Федерального [закон](#) от 06.12.2011 № 401-ФЗ) - запрещаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со [статьей 12](#) Закона о защите конкуренции), если такие соглашения приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара.

Во всех вышеперечисленных Дилерских договорах в разделе «Обязанности Дилеров» также содержались следующие условия:

пункт 4.10: «Информировать заинтересованных дилеров о поступлении заявок из закрепленных за ними регионов (Приложение № 1 к дилерским договорам)»;

пункт 4.14: «Обеспечивать благоприятный климат внутри дилерской сети, уважать интересы партнера»;

пункт 4.15: «Не допускать конкуренции внутри дилерской сети».

ОАО «ВМЗ» с каждым из Дилеров были заключены Приложения №1 к Дилерским договорам, в которых было оформлено в письменной форме закрепление за конкретными Дилерами конкретных территорий (субъектов Российской Федерации). Дилеры и ОАО «ВМЗ» участвовали в соглашениях относительно закрепления регионов, указанных в Приложениях №1 к Дилерским договорам, в

течение всего срока действия данных Дилерских договоров.

При этом, согласно пункта 5.1 Дилерских договоров в случае нарушения условий пункта 4.10 ОАО «ВМЗ» вправе в одностороннем порядке «пересмотреть условия договора и размер скидки в сторону уменьшения со следующей поставки»; при повторном нарушении дилером указанных пунктов ОАО «ВМЗ» «имеет право расторгнуть Дилерский договор в одностороннем порядке».

Исполнение условий Дилерских договоров, изложенных в пунктах 4.10, 4.14, 4.15 и Приложении №1 к Дилерским договорам могло привести к следующим негативным для конкуренции последствиям:

- 1) территориальному разделу товарного рынка между Дилерами,
- 2) ограничению и (или) устранению конкуренции (соперничества) хозяйствующих субъектов при их участии в торгах и иных видах закупок,
- 3) отказу Дилеров от самостоятельных действий на товарном рынке,
- 4) созданию препятствий другим хозяйствующим субъектам для входа на товарный рынок.

В период с 01.01.2010 по 05.01.2012 указанные действия рассматриваемых Дилерских договоров в соответствии с частью 2 статьи 11 Закона о защите конкуренции (в редакции федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ) запрещались; с 06.01.2012 - в соответствии с частью 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции (в ред. федерального [закона](#) от 06.12.2011 № 401-ФЗ) - запрещаются любые иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со [статьей 12](#) Закона о защите конкуренции), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Таким образом, Дилерские договоры, содержащие вышеперечисленные пункты, являются запрещенными «вертикальными» соглашениями, направленными на поддержание минимальной цены перепродажи товара и иные ограничения конкуренции (далее – Соглашения).

Заключив данные Соглашения, а также участвуя в них, ОАО «ВМЗ» и его Дилеры нарушили пункт 1 части 2, часть 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Доказательствами заключения ответчиками по делу № 1-11-116/00-22-12 недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации «вертикальных» соглашений, которые приводили или могли привести к установлению минимальных цен перепродажи технологического оборудования для промышленной стирки белья и к иным ограничениям конкуренции (территориальному разделу товарного рынка между Дилерами, ограничению и (или) устранению конкуренции при их участии Дилеров в торгах, отказу Дилеров от самостоятельных действий на товарном рынке, созданию препятствий другим хозяйствующим субъектам для входа на товарный рынок), а также участия ответчиков по делу № 1-11-116/00-22-12 в данных недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации «вертикальных» соглашениях, являются материалы внеплановой выездной проверки ОАО «ВМЗ», проведенной на основании приказа ФАС России от 31.08.2012 № 557, переписка

между ОАО «ВМЗ» и Дилерами и объяснения ответчиков по делу № 1-11-116/00-22-12, направленные ими в ФАС России в ходе рассмотрения указанного дела.

Комиссия ФАС России по делу № 1-11-116/00-22-12, рассмотрев вопрос о допустимости заключенных между ОАО «ВМЗ» и его дилерами соглашений по условиям пунктов 4.2, 4.3, 4.10, 4.14 и 4.15 Дилерских договоров, Приложений №1 к Дилерским договорам (условия о единой ценовой политике, политике по разделу товарного рынка между Дилерами по территориальному принципу), а также о допустимости участия хозяйствующих субъектов в указанных соглашениях, пришла к выводу о том, что данные «вертикальные» соглашения не могут быть признаны допустимыми в соответствии со статьями 11, 12, 13 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, ФАС России в действиях ОАО «ВМЗ» и ООО «ТоргМаш» в части участия в дилерском договоре № 67/10Д от 01.01.2010 установлено нарушение в период с 01.01.2010 по 05.01.2012 пункта 1 части 1.2., части 2 статьи 11 Закона о защите конкуренции (в редакции федерального закона от 17.07.2009 № 164-ФЗ), а в период с 06.01.2012 по 31.12.2012 пункта 1 части 2, части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции (в ред. федерального [закона](#) от 06.12.2011 № 401-ФЗ).

Решение ФАС России по делу № 1-11-116/00-22-12 изготовлено в полном объеме 10 сентября 2013 года (исх. от 10.09.2013 № КА/35668/13).

В соответствии с частью 1 статьи 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП) заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо сумма расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, либо размера суммы расходов правонарушителя на приобретение товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении ООО «ТоргМаш» (ОГРН 1026300900097, ИНН 6314021115; место нахождения: 443002, г. Самара, ул. Галактионовская, д. 11) дело об административном правонарушении по признакам нарушения статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в заключении недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения и участия в нем, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.32 КоАП.

- Провести административное расследование.
- В соответствии со статьей 26.10 КоАП ООО «ТоргМаш» надлежит представить в ФАС России в течении трех дней с даты получения настоящего определения оформленные в виде справки, подписанные уполномоченным лицом, заверенные печатью организации:

3.1. сведения о выручке ООО «ТоргМаш» за период с 01.01.2011 по 31.12.2011 на территории Российской Федерации от реализации технологического оборудования для промышленной стирки белья, определяемой в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового Кодекса Российской Федерации (без НДС);

3.2. сведения о совокупном размере суммы выручки ООО «ТоргМаш» от реализации всех товаров (работ, услуг) на территории Российской Федерации за период с 01.01.2011 по 31.12.2011, определяемой в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового Кодекса Российской Федерации (без НДС);

3.3. сведения о сумме расходов ООО «ТоргМаш» на приобретение на территории Российской Федерации за период с 01.01.2011 по 31.12.2011 технологического оборудования для промышленной стирки белья (без НДС);

3.4. письменные пояснения о том, какое конкретно физическое лицо (физические лица) выполняло(-и) обязанности единоличного исполнительного органа ООО «ТоргМаш» в период с 01.01.2010 по дату получения настоящего определения, с приложением надлежащим образом заверенной копии документа, удостоверяющего личность указанного физического лица (указанных физических лиц), документов, подтверждающих назначение на должность единоличного исполнительного органа и полномочия указанного(ых) лица (лиц) (решения учредителей, приказ о назначении на должность, трудовой договор, служебный контракт, должностная инструкция, должностной регламент, положение и т.д.);

3.5. письменные пояснения о том, какое конкретно физическое лицо (физические лица) подписало (подписали) от имени ООО «ТоргМаш» дилерский договор № 67/10Д от 01.01.2010 и приложения к нему за 2010-2012 годы, с приложением надлежащим образом заверенной копии документа, удостоверяющего личность указанного физического лица (указанных физических лиц), документов, подтверждающих назначение на должность единоличного исполнительного органа и полномочия указанного(ых) лица (лиц) (решения учредителей, приказ о назначении на должность, трудовой договор, служебный контракт, должностная инструкция, должностной регламент, положение и т.д.).

4. Законному представителю ООО «ТоргМаш» явиться в «16» час. «30» мин. «23» апреля 2014 г. по адресу: г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11 (Управление по борьбе с картелями ФАС России, кабинет № 7) для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении, либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 4-14.32-144/00-22-14, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.