

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 18.06.2015

Решение изготовлено в полном объеме 30.06.2015

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее – Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

в присутствии:

представителей заявителя ООО «Агро-Трейд»,

представителей Ответчика ОАО «Компания ЮНИМИЛК» Филиала «Молочный Комбинат» «ПЕТМОЛ»,

рассмотрев дело № К06-23/15 по признакам нарушения ОАО «Компания ЮНИМИЛК» Филиала «Молочный Комбинат» «ПЕТМОЛ» (ИНН 7714626332; 6-й Верхний переулок, д. 1А, Санкт-Петербург, 194292) пунктов 6, 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в части экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных закупочных цен на сырое молоко для разных его производителей-поставщиков и на создание дискриминационных (неравных) условий, при его закупке, в которых одни поставщики имеют преимущества перед другими, необоснованно получая более высокую цену за свою продукцию.

УСТАНОВИЛА:

Комиссией в рамках рассмотрения дела № К06-111/14, возбужденного по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закон о защите конкуренции, выразившегося в установлении и поддержании монопольно низких закупочных цен на сырое молоко ОАО «Компания ЮНИМИЛК», выделено в отдельное производство дело № К06-23/15 в отношении указанного выше общества по признакам нарушения пунктов 6, 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (Определение № 06/4089 от 26.02.2015).

Дело № К06-111/14 было возбуждено в связи с поступившим в Санкт-Петербургское УФАС России заявлением ООО «Агро-Трейд» (далее – Заявитель) (вх. № 12937 от 11 июня 2014 года) о признаках возможного нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции ОАО «Компания ЮНИМИЛК» Филиала «Молочный Комбинат» «ПЕТМОЛ» (далее - ОАО «Компания ЮНИМИЛК», Ответчик).

В результате рассмотрения дела № К06-111/14 Комиссия установила, что в действиях ОАО «Компания ЮНИМИЛК» отсутствуют признаки нарушения, предусмотренного пунктом 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, вместе с тем установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктами 6, 8 части 1 статьи 10 Закона о

защите конкуренции, указывающие на экономически, технологически и иным образом установление Ответчиком различных закупочных цен на сырое молоко для разных его производителей-поставщиков и на злоупотребление ОАО «Компания ЮНИМИЛК» Филиала «Молочный Комбинат» «ПЕТМОЛ» доминирующим положением на товарном рынке путем создания дискриминационных условий для отдельных поставщиков сырого молока, которым устанавливаются различные базовые цены на сырое молоко.

Документы, поступившие при рассмотрении дела К06-111/14 от лиц, участвующих в деле, приобщены к материалам дела № К06-23/15.

Также в рамках рассмотрения дела К06-111/14 Санкт-Петербургским УФАС России был проведен анализ рынка закупки молочного сырья с целью последующей переработки в границах Санкт-Петербурга и Ленинградской области с целью определения положения на данном рынке ОАО «Компания ЮниМилк». В результате проведенного анализа положение ОАО «Компания ЮниМилк» на указанном выше рынке и в указанных границах признано доминирующим в рамках коллективного доминирования.

В соответствии с части 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение каждого хозяйствующего субъекта из нескольких хозяйствующих субъектов, если совокупная доля не более чем пяти хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает семьдесят процентов.

Рынок закупки сырого молока для последующей переработки относится к монополистическому типу рынка, указанный тип рынка характеризуется ситуацией, когда на рынке действует один покупатель и множество продавцов. На территории Санкт-Петербурга и Ленинградской области на указанном рынке ОАО «Компания «Юнимилк» не единственный покупатель, но в рамках коллективного доминирования может существенным образом в одностороннем порядке влиять на условия обращения товара. Аналитический отчет по результатам анализа состояния конкуренции на рынке закупок сырого молока в Санкт-Петербурге и Ленинградской области приобщен к материалам настоящего дела.

В ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что ООО «Агро-Трейд», расположенное на территории Ленинградской области, осуществляло поставки сырого молока для производства молочных продуктов в период с января по июнь 2014 года следующим потребителям данного сырья: ОАО «Компания ЮниМилк» (Санкт-Петербург) и ООО «Галактика» (Ленинградская область), что соответственно составляет 89,92% и 10,08% от общего объема реализации сырого молока.

Из материалов настоящего дела следует, что ОАО «Компания ЮНИМИЛК» Филиала «Молочный Комбинат» «ПЕТМОЛ» закупала сырое молоко с января по июнь 2014 года у следующих производителей-поставщиков: ООО «Агро Союз Регионы» (Санкт-Петербург), ЗАО «Агро-Балт Племязавод» (Лен. обл., Кингисеппский р-н), ООО «Агро-Трейд» (Лен. обл., Гатчинский р-н), ООО «Агрофирма» (Лен. обл., Волосовский р-н), ООО «Березовское» (Санкт-Петербург), ЗАО Племязавод «Большевик» (Лен. обл., Гатчинский р-н), ООО «СП «Восход» (Лен. обл., Тосненский р-н), ЗАО ПЗ «Гражданский» (Лен. обл., Приозерский р-н), ООО «Данон Индустрия» (Московская обл., Чеховский р-н), ООО «Добручи-2» (Псковская обл., Гдовский р-

н), СПК «Левоческий» (Новгородская обл., Хвойнинский р-н), ЗАО «Любань» (Лен. обл., Тосненский р-н), ООО «Максимум» (Санкт-Петербург), ОАО ПЗ «Новоладожский» (Лен. обл., Волховский р-н), ООО ПЗ «Новоладожский» (Лен. обл., Волховский р-н), ООО «Аграрные технологии» (Санкт-Петербург), ОАО ПЗ «Пламя» (Лен. обл., Гатчинский р-н), СПК ПЗ «Детскосельский» (Санкт-Петербург), ЗАО «Победа» (Лен. обл., Ломоносовский р-н), ООО «Прайм» (Санкт-Петербург), СПК «Пригородный плюс» (Вологодская обл., Устюженский р-н), СПК «Пригородный» (Санкт-Петербург), ЗАО ПЗ «Рабитцы» (Лен. обл., Волосовский р-н), ЗАО ПЗ «Расцвет» (Лен. обл., Приозерский р-н), ООО «СПБ РУСМОЛ» (Санкт-Петербург), ООО «Славынево» (Вологодская обл., Устюженский р-н), ООО «СПБ-Трейд» (Санкт-Петербург), ЗАО «ПЗ Тельмана» (Лен. обл., Тосненский р-н), ЗАО «Черново» (Лен. обл., Гатчинский р-н).

Из анализа материалов и документов, полученных Санкт-Петербургским УФАС России, установлено, что в период с января по июнь 2014 года ОАО «Компания ЮНИМИЛК» Филиала «Молочный Комбинат» «ПЕТМОЛ» осуществляло закупку сырого молока у ОАО «Компания ЮниМилк» на основании договора поставки молока №КО-SPB-14521/13 от 25.12.2013.

В соответствии с условиями указанного выше договора поставки молока покупатель оплачивает фактически принятое молоко исходя из согласованной базовой цены, которая с января по апрель 2014 года, которая составляла 19,0 руб./ кг, в мае, июне 2014 года - 18,50 руб. и 17,5 руб. за 1 кг соответственно.

Из пояснений Ответчика следует, что договор поставки сырого молока является типовым, таким образом, с остальными, перечисленными выше, своими поставщиками ОАО «Компания ЮниМилк» осуществляет закупку сырого молока на основании типовых договоров. В соответствии с разделом 5 «Цена и порядок расчетов» типового договора поставки ОАО «Компания «Юнимилк» оплачивает фактически принятое молоко с учетом согласованной базовой цены и надбавками, установленными в Протоколе согласования цены (приложение № 4 к соответствующим договорам поставки), кроме того учитываются коэффициенты качества молока. Закупочная цена молока рассчитывается по формуле:

$$Ц=(БЦ+Пб+Пж)*Кк+Н,$$

где Ц - закупочная цена сырого молока,

БЦ – базовая цена (руб/кг),

Пб – поправка на белок, т.е. надбавка или скидка за каждые 0,01% массовой доли белка (МДБ) выше или ниже базового уровня (0,028 руб. – за каждые 0,01% МДБ выше или ниже базового уровня),

Пж – поправка на жир, т.е. надбавка или скидка за каждые 0,01% массовой доли жира (МДЖ) выше или ниже базового уровня (0,017 руб. – за каждые 0,01% МДЖ выше или ниже базового уровня),

Кк – коэффициент качества (молоко ценовой категории А – 1,10; категории В – 1,05; категории С – 1; категории D – 0,90),

Н – надбавка (руб/кг).

Надбавка «Н» устанавливается для тех поставщиков сырого молока, которые самостоятельно осуществляют доставку данного сырья.

Базовая цена устанавливается за 1 килограмм поставляемого молока базовой МДБ 3,0%, базовой МДЖ 3,4% соответствующего по качеству показателям ценовой категории С. Такая цена устанавливается для молока определенного качества, имеющего определенные органолептические, физико-химические и микробиологические показатели. В связи с тем, что сырое молоко не может иметь стандартизированные показатели, базовая цена является «точкой отсчета» для определения размера окончательной (фактической) закупочной цены сырого молока в зависимости от его качества, которое может быть ниже, или выше уровня базовых показателей.

Из изложенного выше следует, что фактическая цена закупки сырого молока рассчитывается с учетом фактического качества поставляемого молока на основании показателей, указанных в разделе 5 договора поставки и базовой цены, согласованной Приложением 4 к договору поставки.

Необходимость применения базовой цены в расчете окончательной цены закупки сырого молока обусловлена тем, что качественные показатели заготавливаемого молока различных хозяйств могут сильно отличаться, для этого необходим показатель, который является определенным эталоном, с которым сравнивается молоко, фактически сдаваемое сельхозпроизводителями ОАО «Компания «Юнимилк».

Несмотря на то, что договором поставки молока определено, что размер базовой цены на сырое молоко является результатом договоренности сторон, в ходе рассмотрения дела, установлены иные обстоятельства порядка определения базовой цены на сырое молоко.

Как следует из пояснений ОАО «Компания «Юнимилк», представленных согласно Определению об отложении дела № К06/111/14 и поддержанных представителями Ответчика в ходе заседания Комиссии по настоящему делу, базовая цена состоит из базовой цены в регионе и комплексной оценки каждого из поставщиков – «кластеризации».

Основным фактором, влияющим на базовую цену в регионе является баланс спроса и предложений на рынке, который в свою очередь можно разделить на следующие факторы:

- объем производства молока, в том числе его сезонное изменение (максимальный объем производства приходится на весенне-летний период с максимумом в июне, минимальный – в осенне-зимний с минимумом в ноябре);
- уровень цен и объем производства молока в соседних регионах;
- потребительский спрос на готовую продукцию, который характеризуется в том числе «обратной» сезонностью к производству сырого молока и снижается в летний период;
- рентабельность производства продукции;
- объем поставок участниками рынка готовой продукции из других регионов, из

стран Таможенного союза и из дальнего зарубежья;

- спрос на продукцию конкурентов.

Также из материалов дела установлено, что при определении базовой цены для конкретного поставщика учитываются такие факторы как:

- объем поставляемого сырья, так как поставка большего объема молока поставщиком снижает затраты потребителя данного сырья на транспортировку, санитарную обработку цистерн, проведения лабораторного исследования качества молока;

- вид и график доставки молока, так как относительно небольшая удаленность, удовлетворительное состояние подъездных путей, высокий коэффициент загрузки снижает затраты на транспортные расходы, а ежедневная поставка молока в требуемых объемах обеспечивает стабильность поступления производителя молочной продукции необходимым сырьем;

- категория поставщика (производитель молока или продавец);

- долгосрочность взаимоотношений и стабильность поставок в течение длительного периода.

«Кластеризация» - комплексная оценка для каждого поставщика сырого молока. Методика расчета «кластеризации» поставщиков ОАО «Компания «Юнимилк» представлена ответчиком, как конфиденциальная информация.

Таким образом, закупочная цена на молоко для каждого из поставщиков формируется исходя из комплексной оценки поставщиков и зависит от «кластера» к которому относится данный поставщик.

В условиях не «прозрачной» и непонятной ценовой политики, проводимой ОАО «Компания «Юнимилк» в отношении поставщиков, у Заявителя также как и у остальных сельхозпроизводителей отсутствует возможность определить эффективность своей деятельности в долгосрочной перспективе, потому что поставщику неизвестны условия, на которых ОАО «Компания «Юнимилк» предложит ему сотрудничество по закупке молока, если он улучшит результаты своей деятельности, в том числе, если увеличит объемы производства молочного сырья, качество молока и т.д. Также поставщику не известно изменится ли для него базовая цена, если им будет принято решение осуществлять доставку молока самостоятельно до места его переработки.

Действия ОАО «Компания «Юнимилк» по необоснованному установлению различных базовых цен неблагоприятно влияют на конкуренцию между поставщиками сырого молока, которые поставлены в зависимость от условий приобретения молока, которые установила ОАО «Компания «Юнимилк» без доведения указанных условий до контрагентов. Такое положение ведет к тому, что одни поставщики (независимо от количества и качества произведенного молока, иных факторов), имеют большие финансовые ресурсы для собственного развития и соответственно возможность быть более конкурентоспособными на рынке, а другие намного меньшие, так как изначально получают меньшую стоимость за свою продукцию.

В рамках рассматриваемой ситуации установление базовой цены нельзя рассматривать только как предмет согласования договорных условий поставки молочного сырья, в условиях, когда ОАО «Компания «Юнимилк» занимает доминирующее положение. К хозяйствующему субъекту в данном случае предъявляются требования о соблюдении запретов, установленных Федеральным законом «О защите конкуренции» в том числе запрета на создание дискриминационных условий.

В ходе заседания Комиссии, а также в своих письменных объяснениях, представители ООО «Агро-Трейд», указали, что им не известно каким образом рассчитывается базовая цена на сырое молоко, в какой пропорции в установленной величине базовой цены на сырое молоко учтены экономические факторы: удаленность поставщика, объем поставляемого молока, конкурентоспособность производителя молока.

Согласно устных пояснений в ходе заседаний Комиссии представители Ответчика указывают, что цена на молоко не регулируется государством и ОАО «Компания «Юнимилк» устанавливает обоснованную цену, исходя из ряда показателей: объем производства молока поставщиком, удаленность поставщика от места переработки молока, график поставок, затраты на транспорт, заготовительные расходы, издержки на приемку и переработку молока, а также под воздействием спроса и предложения на рынке в условиях свободной конкуренции и иных факторов.

Следует отметить, что согласно данным, представленным Ответчиком, ООО «Агро-Трейд» в период с января по июнь 2014 года включительно являлось одним из пяти крупнейших поставщиков по объему закупаемого у него сырого молока.

В результате на окончательную стоимость реализованного молока влияет не только его качество, но и иные показатели, степень влияния которых на цену определенную договором поставки поставщику неизвестна.

В ходе рассмотрения дела на заседании Комиссии представители Ответчика пояснили, что значение базовой цены на сырое молоко может быть разным для сопоставимых поставщиков, как по объемам поставки, так и по качеству товара, поскольку базовая цена формируется исходя из договоренностей сторон в ходе переговоров между покупателем и поставщиком.

При этом разница в базовой цене, по словам представителей Ответчика, могла составлять до 3 рублей за 1 кг молока, что по мнению представителей ООО «Агро-Трейд» является очень существенным для него показателем. Так, например, при поставке 1 300 000 кг сырого молока доход может составить 3 900 000 рублей.

По показаниям Заявителя, у него отсутствует понимание в справедливости установленной для него базовой цены, а также в ориентирах в его производственной и сбытовой политике, которые позволяют влиять на уровень базовой цены, так как занимающее доминирующее положение на рынке закупки сырого молока ОАО «Компания «Юнимилк» обладает большой рыночной силой по отношению к поставщикам, в связи с чем процесс согласования и изменения базовой цены фактически сводится к принятию или непринятию поставщиком условий Ответчика.

Следовательно, отсутствие открытого для поставщиков способа определения базовой цены и единых подходов к ее определению создают ситуацию, при которой поставщики не имеют возможности адекватно влиять на результаты собственной деятельности и дает возможность Ответчику манипулировать ценами на рынке в своих интересах. Также своими действиями Ответчик создает не равные условия конкуренции среди поставщиков, что может препятствовать доступу на товарный рынок.

Представленная Ответчиком информация о критериях, определяющих базовую и конечную цены для поставщиков сырого молока в зависимости от их соответствия установленным показателям, объявлена конфиденциальной информацией, и в связи с чем является недоступной контрагентам (поставщикам).

В данной ситуации невозможно объективно судить о том, на сколько представленный механизм определения базовой и конечной цены на сырое молоко позволит нивелировать создание дискриминационных условий для поставщиков.

Только «прозрачная» и открытая система критериев и показателей для поставщиков сырого молока, исходя из которой определяются базовая и конечная цены, позволит поставщикам данной продукции в равных условиях определять по каким направлениям нужно корректировать свою деятельность для получения максимально привлекательной для поставщика закупочной цены.

Таким образом, на основании собранных по делу доказательств Комиссией установлено, что конечная цена закупки молока определяется Ответчиком по формуле, указанной в договоре с поставщиками (раздел 5 Договора поставки), которая включает в себя базовую цену и ряд других факторов.

По утверждению Ответчика, конечная цена закупки вычисляется по единой для всех поставщиков формуле, представленной в разделе 5 Договора поставки. Указанная формула содержит такие показатели, как базовая цена и надбавка, которые, согласно собранным по делу доказательствам, предлагаются для согласования Ответчиком без доведения до поставщиков механизма их определения. В результате используется способ так называемой «кластеризации», который приводит к различным базовым ценам и наценкам в отношении различных поставщиков, и не может расцениваться экономически обоснованным и выгодным для контрагента.

В соответствии с п. 6 и 8 ч. 1 ст. 10 Закона о защите конкуренции запрещены действия хозяйствующего субъекта занимающего доминирующее положение на товарном рынке, если результатом таких действий являются или могут являться экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, а также недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе создание дискриминационных условий.

В соответствии с п.8 ст.4 Закона о защите конкуренции под дискриминационными условиями понимаются в числе прочих условия продажи, приобретения товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектам или другими хозяйствующими субъектами.

Ответчик указывает, что на установление базовой цены влияют экономические факторы, которые не могут быть рассчитаны с точностью «до копейки», поэтому размер базовой цены устанавливается на основании определённого в ходе мониторинга коридора рыночных цен.

ОАО «Компания «Юнимилк», устанавливая различные базовые цены для поставщиков сырого молока, создает неравные условия, в которых одни поставщики имеют преимущества перед другими, необоснованно получая более высокую цену за свою продукцию. При этом поставщикам неизвестны правила, по которым ОАО «Компания «Юнимилк» устанавливает базовую цену, исходя из которой будет осуществляться закупка молока. Также поставщикам не известно, до какой величины может увеличиться базовая цена, если он осуществит улучшение показателей деятельности своего хозяйства, достигнет более высоких показателей по качеству молока, и количеству производимого молока, изменение логистики и т.п.

Установление в рассматриваемый период различных базовых цен на сырое молоко ОАО «Компания «Юнимилк», занимающим доминирующее положение на рынке, и в силу своего положения имеющим возможность определять и влиять на условия обращения товара, приводит и может привести к созданию неравных, дискриминационных условий осуществления деятельности для сельхозпредприятий - производителей сырого молока.

Таким образом, ОАО «Компания «Юнимилк», занимая доминирующее положение на рынке закупки сырого молока для последующей переработки на территории Санкт-Петербурга, нарушило запрет, установленный п. 6 и 8 ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции, создав дискриминационные условия для отдельных поставщиков сырого молока, путем установления различных базовых цен на сырое молоко.

В ходе рассмотрения дела причинение ущерба и извлечение дохода в результате действий ОАО «Компания «Юнимилк» не установлено.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Признать в действиях ОАО «Компания «Юнимилк» нарушение п.6, 8 ч.1 ст.10 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в экономически, технологически и иным образом не обоснованном установлении различных базовых цен на сырое молоко для различных поставщиков и злоупотреблении доминирующим положением на рынке закупки сырого молока для последующей переработки на территории Санкт-Петербурга путем создания дискриминационных условий для отдельных поставщиков сырого молока.

2. Выдать ОАО «Компания «Юнимилк» обязательное для исполнения предписание о прекращении допущенных нарушений и выполнении требований об устранении дискриминационных условий и о предупреждении их создания.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № К06-23/15

«30» июня 2015 года

Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России), назначенная приказом от 26.02.2015 № 65,

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 30.06.2015 по делу №К06-23/15 о нарушении ОАО «Компания ЮНИМИЛК» Филиала «Молочный Комбинат» «ПЕТМОЛ» (ИНН 7714626332; 6-й Верхний переулок, д. 1А, Санкт-Петербург, 194292) пунктов 6, 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ОАО «Компания ЮНИМИЛК» Филиала «Молочный Комбинат» «ПЕТМОЛ» в месячный

срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение пунктов 6, 8 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции», результатом которого является или может являться создание для поставщиков сырого молока дискриминационных условий, путем необоснованного установления для поставщиков различных базовых цен на сырое молоко для различных его производителей-поставщиков и совершить действия направленные на выполнение требований об устранении дискриминационных условий и на предупреждение их создания:

1. Разработать и утвердить порядок формирования закупочных цен на недискриминационных условиях, в том числе с учетом следующего:

- базовая цена за 1 кг сырого молока должна быть единой для всех поставщиков,
- все поправочные коэффициенты, объективно влияющие на окончательную цену закупки молока, должны быть определены отдельно от базовой цены,
- порядок применения всех поправочных коэффициентов к цене на сырое молоко должен быть ясным и понятным для поставщиков.

2. Внести соответствующие изменения в типовой договор поставки молока, с учетом исполнения п. 1 настоящего предписания.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Санкт-Петербургское УФАС России в течение 15 дней с момента его исполнения

Предписание может быть обжаловано в судебном порядке 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.