

Вследствие того, что текст решения по данному делу содержит сведения, которые относятся к коммерческой тайне, Башкортостанское УФАС России размещает на официальном сайте только выдержки из решения по делу.

РЕШЕНИЕ
22.11.2010г. г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Резолютивная часть решения оглашена 10 ноября 2010г.
В полном объеме решение изготовлено 22 ноября 2010г.

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...>, <...>, <...>, <...> в присутствии представителей от ЗАО «Аллат» <...>, от ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» <...>, рассмотрев дело № А-381/11-10 по признакам нарушения ЗАО «Аллат» (450001, г. Уфа, ул. Комсомольская, 3) и ОАО «Вимм-Билль-Данн» (г. Москва, Дмитровское шоссе, 108) в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» (450038, г. Уфа, ул. Интернациональная, 129/3) п. 1 ч. 1 ст. 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

По результатам анализа данных еженедельного мониторинга оптовых и розничных цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, проводимого с 01.07.2010 в связи со сложившейся обстановкой, связанной с засухой как в Республике Башкортостан, так и в других регионах России, в соответствии с поручением Правительства Российской Федерации (пункт 3 протокола селекторного совещания у Первого заместителя Председателя Правительства Российской Федерации <...> от 23.07.2010 № ВЗ-П11-61пр) и заданием ФАС России от 30.07.2010 № АЦ/24579, Башкортостанским УФАС России установлено, что при осуществлении оптовой реализации молока питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней в географических границах городского округа город Уфа Республики Башкортостан ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» одновременно устанавливали и поддерживали одинаковый уровень цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней.

Исходя из данных мониторинга цен в действиях ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» были выявлены признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в осуществлении согласованных действий по установлению и поддержанию цен на рынке оптовой реализации молока питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней муниципального образования г.Уфа.

Приказом Башкортостанского УФАС России от 01.09.2010 № 714 в отношении ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» было возбуждено дело № А-381/11-10 по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В целях объективного и всестороннего рассмотрения дела № А-381/11-10 о нарушении антимонопольного законодательства, Башкортостанским УФАС России на основании стст. 23, 42 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», п. 3.24. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.12.2007 № 447, зарегистрированного в Минюсте РФ 31.01.2008 № 11067, определением о назначении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства к рассмотрению у ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» было запрошено обоснование поднятия цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней.

Представителями ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» было заявлено об отсутствии в их действиях по изменению оптовых цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней согласованности...

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Для целей установления факта нарушения антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами на определенном товарном рынке необходимо определить основные параметры рынка: продуктовые и географические границы. Определение указанных параметров осуществлено в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее - Порядок), зарегистрированного в Минюсте РФ 02.08.2010 № 18026.

Определение продуктовых границ товарного рынка в соответствии с Порядком от 28.04.2010 № 220 представляет собой процедуру выявления товара, не имеющего заменителя (его потребительских свойств) или взаимозаменяемых товаров, обращающихся на одном и том же товарном рынке.

Функциональное назначение продуктов, в том числе, цель потребления товара и его потребительские свойства. Пастеризованное молоко содержит в себе определённую долю живых микроорганизмов, соответственно, по сути, является «живым» продуктом. Стерилизованное молоко из-за технологических особенностей производства практически не содержит микроорганизмов. Соответственно, полезные свойства стерилизованного молока несколько ниже, чем пастеризованного. В то же время у стерилизованного молока значительно выше срок годности, ниже требования к условиям хранения доставки. Так, пастеризованное молоко имеет срок годности от 3 до 10 суток, срок годности стерилизованного молока составляет от 1 до 6 месяцев. Условия хранения указанных продуктов также различаются - к хранению пастеризованного молока установлены следующие требования: температурный режим должен составлять от 2°С до 6°С, стерилизованное молоко может храниться без дополнительного охлаждения и не требует соблюдения какого-либо специального температурного режима. Соответственно, стерилизованное молоко на полках магазинов может размещаться в торговом зале, пастеризованное молоко должно размещаться обязательно в охлаждаемых секциях.

Технология производства продуктов. Пастеризация - это процесс тепловой обработки молока при температурах ниже температуры кипения молока (около 95°С). При стерилизации молоко подвергается тепловой обработке при температуре выше 120°С (около 142°С). К производству стерилизованного молока установлены более жёсткие условия - необходимо обеспечить стерилизацию процесса розлива продукта, подать на линию розлива стерилизованную упаковку, исключить доступ внешней среды на всём протяжении производственного процесса. Другими словами, стерилизованное молоко - это молоко, прошедшее высокотемпературную термическую обработку, осуществляемую в герметично закупоренной потребительской упаковке при температуре выше 120°С с выдержкой, обеспечивающей соответствие продукции требованиям промышленной стерильности. К производству пастеризованного молока технологические требования ниже.

Кроме того, пастеризованное и стерилизованное молоко производится на различном оборудовании, упаковывается в различные виды упаковки. При этом на оборудовании, предназначенном для производства пастеризованного молока, невозможно производить стерилизованное молоко, и наоборот.

Также необходимо отметить, что указанные продукты различаются по микробиологическим показателям - в пастеризованном молоке один из основных микробиологических показателей - количество мезофильных аэробных, факультативно-анаэробных микроорганизмов (КМАФАМ) - не более 1*10³ КОЕ/см³ (колониеобразующие единицы в 1 квадратном сантиметре), допускается

наличие бактерий группы кишечной палочки (БГКП) не более, чем в 0,01 г продукта, в стерилизованном молоке КМАФАМ не более 10 КОЕ/см³, наличие БЕКП не допускается.

Качественные характеристики, в т.ч., ассортимент, дизайн, упаковка, реклама продуктов имеют существенные различия, связанные с различиями в функциональном назначении и потребительских свойствах.

Указанные продукты имеют особенности в условиях реализации, системе распространения и сбыта - пастеризованное молоко должно быть реализовано потребителем в очень ограниченные сроки - от 1 до 7 дней (при сроке годности до 10 дней), соответственно, пастеризованное молоко не может доставляться на значительные расстояния. Кроме того, для доставки пастеризованного молока обязательно использование охлаждаемого либо, как минимум, изотермического транспорта, стерилизованное молоко может доставляться на значительно большие расстояния, не обязательно в охлаждаемом или изотермическом транспорте, для доставки стерилизованного молока достаточно простого крытого (в т.ч., тентованного) транспорта. Цена продукта. В связи со значительно различающимися затратами на производство пастеризованного и стерилизованного молока, использование в производстве стерилизованного молока более дорогостоящих оборудования и упаковочных материалов, а также в связи с различиями в условиях хранения и доставки цена пастеризованного и стерилизованного молока значительно различается - разница в отпускных ценах пастеризованного молока от стерилизованного может составлять от 40 и выше процентов. Некоторые виды стерилизованного молока дороже пастеризованного в 2 раза и более.

В связи со значительными различиями в цене молока пастеризованного и стерилизованного указанные продукты различаются и по группам потребителей - стерилизованное молоко приобретают, как правило, более обеспеченные категории потребителей. Кроме того, стерилизованное молоко в связи с длительными сроками годности можно закупать на длительное время. В этой связи стерилизованное молоко часто закупается организациями, не имеющими возможности постоянно обеспечивать доставку и обновление партий пастеризованного молока, например, организациями, расположенными в районах Крайнего Севера и т.д.

В соответствии с Общероссийским классификатором продукции по видам экономической деятельности ОК 034-2007 (КПЕС 2002) молоко питьевое с массовой долей жира от 1,2% до 4,5% пастеризованное и молоко питьевое с массовой долей жира от 1,2% до 4,5% стерилизованное относятся к разным подкатегориям продукции (15.51.11.121. и 15.51.11.122 соответственно).

В соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности, продукции и услуг ОК 004-93 молоко пастеризованное и стерилизованное относятся к разным кодам продукции.

С учётом имеющейся разницы в цене, потребительских свойствах, технологических особенностях производства, качественных характеристиках пастеризованного и стерилизованного молока и прочих различиях указанные продукты необоснованно включать в одну продуктовую группу. Кроме того, с учётом указанной выше разницы между продуктами фактически указанные товары даже не являются взаимозаменяемыми. Взаимозаменяемыми товарами для молока пастеризованного 2,5 % жирности может быть признано молоко пастеризованное жирностью 3,4%, 3,6% и т.д., но не стерилизованное молоко аналогичной жирности.

Предварительное определение товарной группы «питьевое молоко» согласно п.3.4 Порядка было проведено на основе общероссийских классификаторов продукции, работ, услуг, видов экономической деятельности, ГОСТов.

Товарной группе «молоко питьевое пастеризованное» соответствует в ОКПкод922211 5.

В ст. 4 Федерального закона «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» от 12.06.200 № 88-ФЗ даны основные понятия: молоко - продукт нормальной физиологической секреции молочных желез сельскохозяйственных животных, полученный от одного или нескольких животных в период лактации при одном и более доениях, без каких-либо добавлений к этому продукту или извлечений каких-либо веществ из него;

цельное молоко - молоко, составные части которого не подвергались воздействию посредством их регулирования;

питьевое молоко - молоко с массовой долей жира не более 9 процентов, произведенное из сырого молока и (или) молочных продуктов и подвергнутое термической обработке или другой обработке в целях регулирования его составных частей (без применения сухого цельного молока, сухого обезжиренного молока);

пастеризованное молоко, стерилизованное молоко, ультрапастеризованное (ультравысокотемпературнообработанное) молоко - молоко питьевое, подвергнутое термической обработке в целях соблюдения установленных требований к микробиологическим показателям безопасности.

Выявление свойств товара, определяющего выбор покупателя, анализировалось на основании п. 3.5 Порядка от 28.04.2010 № 220.

Молоко - один из самых ценных продуктов питания человека. Исключительно высокая биологическая ценность и степень усвоения основных компонентов молока делают его незаменимым продуктом питания для людей всех возрастов. Молоко содержит много полезных веществ, витаминов и минералов.

Применение молока питьевого: как дальнейшая перепродажа, так и профессиональное использование (в том числе для производства кисломолочных продуктов), личное потребление.

Все виды пастеризованного питьевого молока (в том числе жирностью 3,2%-ной, 2,5%-ной, 1%-ной и 1,5%-ной) вырабатываются на одной технологической линии и по единой технологической схеме в определенной последовательности, вследствие чего затраты на переналадку производственного оборудования с выпуска одного вида питьевого молока на другой не существенны. Такие виды молока, как пастеризованное и стерилизованное, не являются взаимозаменяемыми по производству, т.к. производятся на различном оборудовании (разные технологические линии (пастеризатор и стерилизатор) и разные фасовочные автоматы (асептический автомат и неасептический автомат)), по различной технологии (процесс стерилизации заключается в тепловой обработке 139 град.С, а пастеризации - 85-95 град.С). Кроме того, для производства питьевого молока используется различное оборудование и операции в зависимости от вида продукции; при переходе от производства питьевого молока на производство топленого молока необходима модернизация оборудования - добавляется узел топления молока, стоимость которого составляет около 200000 евро; при переходе, наоборот, от топленого молока к питьевому затрат не требуется; при переходе от производства молока пастеризованного к стерилизованному необходимо заменить пастеризатор на стерилизатор (стоимость последнего составляет около 500000 евро), неасептический автомат также необходимо заменить на асептический. При обратном переходе (от стерилизованного к пастеризованному) необходимо заменить только стерилизатор на пастеризатор (300000 евро).

Согласно постановлению Правительства Российской Федерации от 15.07.2010 № 530 «Об утверждении правил установления предельно допустимых розничных цен на отдельные виды социально значимых продовольственных товаров первой необходимости, перечня отдельных видов социально значимых продовольственных товаров первой необходимости, в отношении которых могут устанавливаться предельно допустимые розничные цены, и перечня отдельных видов социально значимых продовольственных товаров, за приобретение определенного количества которых хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, не допускается выплата вознаграждения» в перечень социально значимых продовольственных товаров первой необходимости включено молоко питьевое, в частности молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней.

Согласно общероссийскому классификатору продукции ОК 005 - 93 (ОКП), утвержденному постановлением Госстандарта РФ от 30.12.1993 г. № 301 (в редакции изменений №№ 1-31 ОКП), молоко питьевое (ОКП 92 2210) включает в себя, в том числе молоко питьевое пастеризованное и молоко стерилизованное.

Таким образом, продуктовые границы исследуемого рынка определены в соответствии с п.п.3.2, 3.4, 3.5 Порядка как «оптовая реализация молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней».

Согласно п. 4.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, зарегистрированного в Минюсте РФ 02.08.2010 № 18026, географические границы товарного рынка определяются в зависимости от возможности потребителя приобрести товар или имеет экономическую, техническую или иную возможность приобрести товар и не имеет такой возможности за ее пределами.

Для определения географических границ рынка оптовой реализации молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней необходимо руководствоваться принципом экономической целесообразности

доставки молочной продукции на определенной территории.

Согласно ГОСТ Р 52090-2003 молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности имеет срок годности менее 10 дней, в связи с этим данный продукт является скоропортящимся продуктом, то на географические границы исследуемого рынка влияет такой фактор, как удаленность предприятий переработчиков от покупателей.

Готовая молочная продукция доставляется дальнейшим потребителям транспортом хозяйствующих субъектов, так и молочных предприятий. Однако, экономически целесообразно организовать доставку готовой молочной продукции при минимизации транспортных расходов. Максимальное экономически целесообразное расстояние проезда от предприятий производителей до покупателей и обратно зависит от объема дополнительного расхода топлива на проезд (допускается не более 10% максимально возможного объема заправки).

Исходя из этого, с учетом среднего объема топливного бака автомобиля (40 литров), максимальная удаленность производителей от основных маршрутов движения автотранспорта составляет примерно 20 км.

Согласно подпункта а пункта 4.2 Порядка от 28.04.2010 № 220, определение географических границ товарного рынка проводится на основе информации о регионе, в котором действует хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля, и (или) о регионе, в котором выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

На основании ст. 4 Закона Республики Башкортостан от 17.12.2004 N 126-з "О границах, статусе и административных центрах муниципальных образований в Республике Башкортостан" и в соответствии с Федеральным законом от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" муниципальное образование город Уфа наделено статусом городского округа.

Сопоставляя положения подпункта а пункта 4.2 Порядка от 28.04.2010 № 220, ст.2 Устава Администрации городского округа город Уфа Республики Башкортостан и учитывая, что данные хозяйствующие субъекты, у которых Башкортостанское УФАС России выявило признаки нарушения антимонопольного законодательства при установлении оптовых цен молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней в период с 01.01.2010 по 01.09.2010, располагаются в границах городского округа город Уфа, Башкортостанским УФАС России сделан вывод, что вышеуказанные хозяйствующие субъекты действовали в географических границах одного товарного рынка в границах городского округа город Уфа.

Следовательно, географическими границами локального рынка оптовой реализации молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней являются административные границы муниципального образования городского округа город Уфа.

В ходе еженедельного мониторинга предоставляемой информации торговыми сетями Башкортостанским УФАС выявлено, что производством социально-значимой продукцией, а именно: молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней осуществляют ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат».

Следует также отметить, что в соответствии с п. 3.25. Регламента по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного Приказом ФАС России 25.12.2007 № 447, при рассмотрении заявления, материалов, указывающих на признаки нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган в соответствии с пунктом 10 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции устанавливает наличие (отсутствие) доминирующего положения хозяйствующего субъекта, в отношении которого подано такое заявление, материалы или в действиях (бездействии) которого антимонопольным органом обнаружены признаки нарушения антимонопольного законодательства. В соответствии с пунктом 3.26 Регламента по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного Приказом ФАС России 25.12.2007 № 447, при необходимости в ходе рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган проводит анализ и оценку состояния конкурентной среды на соответствующих товарных рынках.

Согласно п. 1.4 Приказа ФАС России 28.04.2010 № 220 «Об утверждении порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», зарегистрированного в Минюсте РФ 02.08.2010 № 18026, не требуется проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке при установлении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (хозяйствующих субъектов) в случае, если хозяйствующий субъект осуществляет производство (реализацию) товаров в условиях естественной монополии, а также при рассмотрении дел о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденных по признакам нарушения частей 1, 1.2 и 3 статьи 11, статей 14, 15, 16, 17, 17.1, 18 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Поскольку частью 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции установлен прямой запрет на согласованные действия хозяйствующих субъектов, которые приводят или могут привести к поименованным в данной части последствиям, проведение анализа и оценки конкурентной среды не является обязательным.

Также, в п.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 г. № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» (далее – постановление Пленума ВАС РФ от 30.06.2010 № 30) указано, что для лиц вне зависимости от того, занимают они доминирующее положение или нет, установлены запреты на ограничивающие конкуренцию соглашения или согласованные действия (статья 11 Закона о защите конкуренции).

Таким образом, ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» привлечены Башкортостанским УФАС России в качестве ответчиков по настоящему делу вне зависимости от размера долей данных хозяйствующих субъектов на рынке оптовой реализации молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней в географических границах муниципального образования город Уфа в соответствии с действующим законодательством.

В результате анализа данных, представленных ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» об изменении цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней и актов ЗАО «Аллат», утвержденных законными представителями данных хозяйствующих субъектов, установлено, что последовательно, путём повторения действий друг за другом ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» изменяли на относительно одновременно и устанавливали практически на одинаковом уровне оптовые цены на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней рынке г.Уфа (см. Таблицу 1).

Таблица 1

«Сравнительная таблица изменения цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» с 01.01.2010 по 01.09.2010, руб/л (с НДС)»

Даты изменения отпускных цен (с НДС) на молоко питьевое пастеризованное 2,5 жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней Даты изменения цен (с НДС) на молоко питьевое пастеризованное 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со

сроком годности менее 10 дней

ЗАО «Аллат» с 22.01.2010/ ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал

ОАО «Вимм-Билль-Данн» с 19.01.2010

* * *

ЗАО «Аллат» с 17.02.2010/ ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал

ОАО «Вимм-Билль-Данн» с 19.02.2010

* * * *

ЗАО «Аллат» с 05.08.2010/ ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал

ОАО «Вимм-Билль-Данн» с 10.08.2010

* * * *

ЗАО «Аллат» с 10.08.2010/ ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал

ОАО «Вимм-Билль-Данн» с 10.08.2010

* * * *

Анализ изменения цен показал следующее

ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» с 19.01.2010, ЗАО «Аллат» с 22.01.2010., установлены оптовые цены на молоко пастеризованного 2,5-3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003: на молоко жирности 2,5 % – от * до * руб./л., на молоко жирности 3,2 % – от * до * руб./л.

ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» с 19.02.2010, ЗАО «Аллат» с 17.02.2010, установлены оптовые цены на молоко пастеризованного 2,5-3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003: на молоко жирности 2,5 % – от * до * руб./л., на молоко жирности 3,2 % – от * до * руб./л.

ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» с 10.08.2010, ЗАО «Аллат» с 05.08.2010, установлены оптовые цены на молоко пастеризованного 2,5-3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003: на молоко жирности 2,5 % – от * до * руб./л., на молоко жирности 3,2 % – от * до * руб./л.

ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» с 10.08.2010, ЗАО «Аллат» с 10.08.2010, установлены оптовые цены на молоко пастеризованного 2,5-3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003: на молоко жирности 2,5 % – от * до * руб./л., на молоко жирности 3,2 % – от * до * руб./л.

Как следует из приказов и преискурантов цен, разница по датам изменения цен (дельта по датам изменения цен) в большинстве случаев составляет от 2 до 5 дней.

Таким образом, ЗАО «Аллат» и ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» последовательно, путем повторения действий друг за другом изменяли на относительно одинаковую величину и устанавливали практически на одинаковом уровне в одном и том же временном интервале оптовые цены на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней на оптовом рынке г.Уфа.

Для выявления причин изменения цен и синхронности их изменения Башкортостанским УФАС России в рамках рассматриваемого дела были запрошены у ЗАО «Аллат» и ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» документы и информация по вопросам ведения учета, порядка ценообразования, закупа и реализации молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней.

Анализ представленной информации и документов позволил прийти к выводу о том, что объективных причин для одновременного изменения цен с 01.01.2010 по 01.09.2010 на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней у ЗАО «Аллат» и ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» в г. Уфа не было.

Оптовая реализация молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней представляет собой деятельность по производству молочной продукции и дальнейшей реализации на оптовом рынке молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, производство молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней – это технологичный процесс по переработке сырого молока. В связи с этим одним из самых существенных обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты, осуществляющие оптовую реализацию молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, являются:

а) оптовые цены на сырое молоко,

б) производственные мощности.

По поводу существенных обстоятельств, влияющих на ценообразование и деятельность ЗАО «Аллат» и ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн», данными хозяйствующими субъектами пояснено следующее.

ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» указывает на то, что летом 2010 в связи с неблагоприятными условиями и негативной конъюнктурой в Российской Федерации наблюдается беспрецедентный рост на сырое молоко. По ряду регионов России рост цен на сырье составил более 70%.

Комиссия Башкортостанского УФАС России констатирует, что данный аргумент не соответствует действительности, так как, в частности в материалах дела имеются сведения об оптовых ценах на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней за 2009 год, в которых прослеживается, что в сезон большого молока оптовые цены не были подвержены сильному колебанию и находились в диапазоне от * до * руб./кг. (без НДС).

Согласно информации ЗАО «Аллат» (исх.№...) изменение цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней связано с изменением себестоимости продукции в частности неблагоприятные погодными условиями, с необходимостью проведения срочных работ по текущему ремонту зданий и сооружений.

Таким образом, изменение цен на социально значимое молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней связано в первую очередь с ремонтом зданий и сооружений.

Существенной частью себестоимости молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней при производстве является оптовая закупочная цена на сырое молоко – до 41-90%, 10-50% - прочие расходы, в том числе коммерческие. В коммерческих расходах включены фонд заработной платы и налоги, транспортные расходы, остальные затраты – прием, перевалка. Затраты на электроэнергию, транспортные тарифы составляют незначительную часть.

Исходя из анализа вышеуказанной информации, представленной хозяйствующими субъектами, существенное влияние на розничные цены оказывает уровень закупочных цен на сырое молоко.

Вместе с тем, как видно из представленных в Таблицах данных, динамика закупочных цен ЗАО «Аллат» и ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» существенно отличается друг от друга и от динамики оптовых цен.

Таблица 3

ЗАО «Аллат»										
Оптовые цены на сырое молоко в физическом весе (цены закупки)			Оптовые отпускные цены на молоко питьевое пастеризованное 2,5 % жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней				Оптовые отпускные цены на молоко питьевое пастеризованное 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней			
Дата изменения	Цена руб./кг (с НДС)	темп роста (%)	Дата изменения	Цена руб./кг (с НДС)	темп роста (%)	Доля оптовой цены в розничной цене, %	Дата изменения	Цена руб./кг (с НДС).	темп роста (%)	Доля оптовой цены в розничной цене, %
22.01.2010	*		22.01.2010	*		66,43	22.01.2010	*		61,44
17.02.2010	*	106,85	17.02.2010	*	107,01	66,33	17.02.2010	*	*	61,90
05.08.2010	*	100,83	05.08.2010	*	102,30	65,38	05.08.2010	*	*	64,21
10.08.2010	*	100	10.08.2010	*	100,24	65,22	10.08.2010	*	*	62,16

Таблица 4

ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн»										
Оптовые цены на сырое молоко в физическом весе (цены закупки)			Оптовые отпускные цены на молоко питьевое пастеризованное 2,5 % жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней				Оптовые отпускные цены на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней			
Дата изменения	Цена руб./кг(с НДС).	темп роста (%)	Дата изменения	Цена руб./кг(с НДС).	темп роста (%)	Доля оптовой цены в розничной цене, %	Дата изменения	Цена руб./кг (с НДС).	темп роста (%)	Доля оптовой цены в розничной цене, %
19.01.2010	*		22.01.2010	*		92,56	22.01.2010	*		88,94
19.02.2010	*	99,06	17.02.2010	*	102,26	89,66	17.02.2010	*	100	88,11
10.08.2010	*	93,09	05.08.2010	*	119,04	70,12	05.08.2010	*	116,65	70,32

Несмотря на то, что закупочные цены с 19.01.2010 по 19.02.2010 понизились с * руб. до * руб. за кг, оптовая цена в данный период времени повысилась на молоко питьевое пастеризованное 2,5% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней жирности с * до * руб./кг. с учетом конъюнктуры рынка и потребительского спроса.

Комиссия Башкортостанского УФАС России считает, что указанные действия ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» предпринимались с целью изменения и поддержания цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней на одном уровне с другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на рынке по оптовому рынку молока в границах г.Уфа.

Таким образом, при одинаковом уровне оптовых цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» закупочные цены на сырое молоко данных хозяйствующих субъектов в том же исследуемом периоде существенно отличались друг от друга. Также уровни ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» изменялись (повышались, понижались) на протяжении рассматриваемых периодов без соответствующих изменений оптовых цен.

То есть происходило изменение оптовых цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат», независимо от уровня и динамики закупочных цен ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат».

На формирование оптовых цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней ЗАО «Аллат» и ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» влияют различные субъективные факторы, такие, как: закуп сырого молока у различных поставщиков по различным ценам, различные объемы закупки и реализации молока, разные затраты на реализацию.

ЗАО «Аллат» приобретает сырое молоко от следующих хозяйствующих субъектов:

ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» приобретает сырое молоко от следующих хозяйствующих субъектов: <...>

Условия ведения хозяйственной деятельности и принципы ценообразования у ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» также разные, что подтверждается различной ценовой политикой.

Согласно представленной ЗАО «Аллат» информации (<...>), оптовая цена реализации молока у ЗАО «Аллат» формируется следующим образом: <...>

Согласно информации, представленной ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» <...>, оптовая цена реализации молока у ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» формируется следующим образом: <...>

Комиссия Башкортостанского УФАС России констатирует, что разные принципы ценообразования не могут привести к одинаковой цене розничной реализации при прочих не только разных, но даже и при равных условиях осуществления деятельности.

На основании изложенного, можно сделать вывод, что при различных темпах роста закупочных цен и долях оптовых закупочных цен (цен закупки) в структуре себестоимости оптовых цен молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, различной структуры затрат у данных хозяйствующих субъектов темпы роста оптовых цен реализации молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней тоже должны быть различными, что неизбежно привело бы к различным оптовым ценам.

Следовательно, и темпы изменения розничных цен реализации молока в случае отсутствия согласованных действий должны быть различными, в зависимости от изменения собственных расходов на производства молока и рентабельности, которую они устанавливают каждый самостоятельно.

Анализ изменения финансово-экономических показателей ЗАО «Аллат» на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по

ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, за рассматриваемый период по данным ЗАО «Аллат» к обоснованию изменения цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, производимого ЗАО «Аллат», показал следующее.

Рентабельность продаж молока питьевое пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней за период январь – август 2010 года увеличилась:

на молоко жирности 2,5% в * раза (%), с *% до *% в июне 2010 года рентабельность составляла *%;

на молоко жирности 3,2 % в * раза (%) с *% до *%.

Произошло увеличение прочих расходов на молоко жирности 2,5% - *%, а на молоко жирности 3,2 % - *%, тем самым получило выгоды от изменения цены.

Таким образом, повышение отпускной цены на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, на территории города Уфа, наблюдавшееся в январе-августе 2010 года, происходило не только в результате увеличения закупочных цен на сырое молоко, но и за счет необоснованного роста прибыли Общества (ЗАО «Аллат») при отсутствии значительных изменений прочих затрат на производство молока.

Анализ изменения финансово-экономических показателей ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, за рассматриваемый период, по данным ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн», к обоснованию изменения цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, производимого ЗАО ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн», показал следующее.

Рентабельность молока питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней за период январь – август 2010 года увеличилась:

на молоко жирности 2,5% в * раз (%), с *% до *%;

на молоко жирности 3,2 % в раза (%) с *% до *%.

Также как и ЗАО «Аллат» ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» увеличил свои коммерческие расходы на молоко 2,5% *%, на молоко 3,2% - *%, что подтверждает выгодность изменения цены в сторону повышения.

В январе - августе 2010 года ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» и ЗАО «Аллат» при отсутствии объективных причин значительно повысили отпускные цены на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, несмотря на то, что в предыдущие месяцы 2010 года, независимо от уровня закупочных цен на сырое молоко, уровни отпускных цен данных переработчиков оставались неизменными. При этом ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» и ЗАО «Аллат» значительно одновременно сократили размер минусовой рентабельности.

Таким образом, согласованные действия ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» и ЗАО «Аллат», выразившиеся в синхронном установлении повышенных отпускных цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, на территории города Уфы в январе-августе 2010 года, при различной структуре себестоимости, повлекли за собой необоснованный рост цен на товарном рынке молока питьевое пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» согласованными действиями хозяйствующих субъектов являются действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, удовлетворяющие совокупности следующих условий:

1) результат таких действий соответствует интересам каждого из указанных хозяйствующих субъектов только при условии, что их действия заранее известны каждому из них;

2) действия каждого из указанных хозяйствующих субъектов вызваны действиями иных хозяйствующих субъектов и не являются следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующем товарном рынке.

Первое условие: результат таких действий соответствует интересам каждого из рассматриваемых хозяйствующих субъектов только при условии, что их действия заранее известны каждому из них (пункт 1 части 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции).

Доказанность того обстоятельства, что действия участников рассматриваемого торгового рынка заранее известны каждому из них, подтверждается следующим.

При повышении отпускных цен хозяйствующие субъекты преследуют основную цель – извлечение большего размера прибыли, это является основной целью деятельности коммерческих организаций и соответствует экономическим интересам каждого.

Согласованность действий в данном случае достигается путем повторения Ответчиками действий друг друга одновременно или следом (через небольшой интервал времени), а именно, ростом отпускных цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней.

Возможность этих хозяйствующих субъектов регулярно отслеживать и оценивать рыночное поведение (ценовую политику) друг друга очевидна. Данное поведение проявляется в относительно синхронных действиях указанных участников рынка.

При этом известность каждому из субъектов о действиях друг друга заранее может быть установлена не только при представлении доказательств получения ими конкретной информации, но и исходя из общего положения дел на товарном рынке, которое предопределяет предсказуемость такого поведения как групповой модели, позволяющей за счет ее использования извлекать неконкурентные преимущества.

Рынок молока питьевое пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней в географических границах городского округа город Уфа является прозрачным. Информация о ценах конкурирующих организаций легкодоступна, это дает возможность каждому из них устанавливать свои отпускные цены на молочную продукцию с учетом цен конкурирующих организаций.

Согласно пункту 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» при анализе вопроса о том, являются ли действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке согласованными, арбитражным судам следует учитывать: согласованность действий может быть установлена и при отсутствии документального подтверждения наличия договоренности об их совершении.

То есть возможность повторяемости и согласованности действий хозяйствующих субъектов обеспечивается без какого-либо письменного соглашения и информационного обмена.

Согласно письму ЗАО «Аллат» <...> ЗАО «Аллат» проводит анализ рынков продукции согласно Положению о еженедельном мониторинге рынка (составляющая часть Маркетинговой политики ЗАО «Аллат»).

В соответствии с действующим законодательством цены на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней общедоступны на полочном пространстве в магазинах розничной торговли.

На основании договоров поставки молочной продукции, заключенными между ЗАО «Аллат», ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» с торговыми сетями, ЗАО «Аллат», ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» обязаны уведомлять о предстоящем повышении цен выпускаемую продукцию. При повышении цен в июле – августе ЗАО «Аллат» уведомил письмом <...> о предстоящем повышении с 05.08.2010 на 10%, ОАО «Вимм-Биль-Данн» уведомил письмом <...> о предстоящем повышении с 10.08.2010 на 10%.

Довод ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» и ЗАО «Аллат» в обоснование своей позиции, что «... предприятия не отслеживают политику друг друга, никакого сговора нет, друг о друге вообще ничего не знают ...» опровергается следующим: <...>

Таким образом, ЗАО «Аллат», ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» проводили

согласованные действия без какого-либо письменного соглашения и информационного обмена, что подтверждается фактическими обстоятельствами поведения данных хозяйствующих субъектов на рынке оптовой реализации молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней.

Второе условие: действия каждого хозяйствующего субъекта должны быть вызваны действиями иных, участвующих в согласованных действиях хозяйствующих субъектов, и не являться следствием обстоятельств, в равной мере влияющих на все хозяйствующие субъекты на соответствующих товарных рынках (в данном случае на товарном рынке производства молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней). Такими объективными обстоятельствами, в частности, могут быть изменение регулируемых тарифов, изменение цен на сырье, используемое для производства товара, изменение цен на товар на мировых товарных рынках, существенное изменение спроса на товар в течение не менее чем одного года или в течение срока существования соответствующего товарного рынка, если такой срок составляет менее чем один год (пункт 2 части 1 статьи 8 Закона о защите конкуренции).

Комиссией Башкортостанского УФАС России в процессе рассмотрения дела не установлено, а Ответчиками по делу не доказано, что повышение отпускной цены на молоко питьевого пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней в январе - августе 2010 г., связано с изменением регулируемых тарифов. В данный период времени тарифы в сфере регулируемого государством ценообразования не изменялись. Ценовую политику в области производства и реализации молока Ответчики ведут самостоятельно.

Что касается такого объективного обстоятельства, как изменение цен на сырье, используемого для производства товара, то следует отметить тот факт, что цена на сырое молоко в период январь-август 2010 возросла для ЗАО «Аллат», а для ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» цена на сырье в физическом выражении снизилась, но при этом рост отпускных цен на молоко питьевого пастеризованное 2,5-3,2 % жирности у Ответчиков был несоразмерен и несбалансирован с ростом цен на сырое молоко. Закупочная цена на сырое молоко составляет основную часть себестоимости отпускной цены на молоко пастеризованное 2,5-3,2 % жирности и является основной составляющей структуры отпускной цены данной молочной продукции. Следовательно, динамика обоснованного роста отпускной цены молока питьевого пастеризованного должна соответствовать динамике роста закупочной цены на сырое молоко.

Также следует отметить, что повышение отпускной цены на молоко питьевого пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней в январе - августе 2010 г. не связано с существенным изменением спроса на молоко, так потребительский спрос на молоко питьевого пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней стабилен, дефицита на товарном рынке молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней в период повышения отпускной цены не наблюдалось, повышение цены также не связано с изменениями в налоговом законодательстве, ростом стоимости транспортных услуг и т.д.

Результат установления указанными хозяйствующими субъектами повышенного уровня цен на молоко питьевого пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, соответствует экономическим интересам каждого из них, так как данными действиями достигается получение большей массы прибыли. Действия совершены хозяйствующими субъектами на одном товарном рынке почти одновременно, были заранее известны каждому из них вследствие наличия осознания каждым взаимного влияния друг на друга, влияния на общие условия обращения молока на рынке.

Таким образом, Комиссия Башкортостанского УФАС России считает, что действия ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» и ЗАО «Аллат» квалифицируются, как согласованные действия на товарном рынке молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, которые привели к установлению, поддержанию цен на молоко питьевого пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, в январе - августе 2010 года на территории города Уфа.

Согласованность действий обусловлена тем, что каждый из Ответчиков, повышая свои отпускные цены на данную молочную продукцию, не рискует возможной потерей потребителей, поскольку осознаёт, что следом за ним цены повысят или уже повысили и другие участники рынка. Данное поведение указанных хозяйствующих субъектов проявляется в синхронных действиях участников товарного рынка молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней. Оно не обусловлено адекватным изменением объективных факторов рыночной среды, наступлением обстоятельств, в равной степени влияющих на всех участников товарного рынка, которые могли бы привести к такому синхронному повышению цен на молоко питьевого пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней в таких размерах.

При этом рыночное поведение участника согласованных действий характеризуется утратой автономности (независимости) и самостоятельности, которые, согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, являются основой конкуренции.

Отличительным признаком согласованных действий, ограничивающих конкуренцию, является их оправданность лишь в качестве модели группового поведения, когда достижение цели отдельным участником согласованных действий возможно лишь в результате соответствующего ролевого поведения всех действующих согласованно хозяйствующих субъектов. Обычно это аналогичные действия нескольких хозяйствующих субъектов, которые не обусловлены внешними объективными условиями обращения соответствующих товаров, что отличает согласованные действия от одинаковой рациональной реакции всех хозяйствующих субъектов на общие и не зависящие от них изменения общих условий деятельности на соответствующих товарных рынках.

Действия ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» и ЗАО «Аллат» по единообразному повышению отпускных цен на молоко питьевого пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней в январе-августе 2010 года являются продуктом формальной согласованной деятельности, поскольку при таком (синхронном) изменении оптовых отпускных цен хозяйствующие субъекты имеют возможность сообща воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем рынке.

Согласованные действия Ответчиков приводят к отказу от соперничества между конкурирующими хозяйствующими субъектами посредством синхронного установления высоких отпускных цен при отсутствии на то достаточных объективных причин, подавая при этом антиконкурентный пример иным хозяйствующим субъектам.

Основными критериями определения наличия или отсутствия согласованности в действиях хозяйствующих субъектов в целях защиты конкуренции является наличие следующих обстоятельств: согласованные действия должны быть относительно синхронными, единообразными, совершенными на одном товарном рынке, осуществленными хозяйствующими субъектами при отсутствии объективных причин для установления необоснованно высоких цен на товар в определенный период времени.

Проведенный мониторинг рынков социально значимой группы продовольственных товаров на территории города Уфы показал, что ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» и ЗАО «Аллат» осуществляют свою деятельность на одном товарном рынке молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней в географических границах города Уфы.

Исходя из вышеизложенного, анализ факторов ценообразования показал, что совпадение уровня цен на молоко питьевого пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней в одинаковые периоды времени не может быть случайным, а является результатом сознательно проводимой согласованной ценовой политики этих хозяйствующих субъектов..

При изменении цен хозяйствующие субъекты: ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» и ЗАО «Аллат» преследуют основную цель - большее извлечение прибыли, и это соответствует экономическим интересам каждого. Подтверждением данного факта служит уровень рентабельности.

Рентабельность за январь - август 2010 год ОАО «Вимм-Биль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Биль-Данн» и ЗАО «Аллат» увеличилась, что подтверждается материалами дела <...>

Следует также отметить, что в силу действующего законодательства информация о ценах на молоко общедоступна, поскольку публична и раскрывается на полочном пространстве розничных магазинов, это дает возможность каждому из хозяйствующих

субъектов отслеживать действия другого хозяйствующего субъекта и взаимно влиять друг на друга; повторное поведение достигается без какого-либо письменного соглашения, поскольку является прямым следствием осознания предприятием влияния своих действий одного на другое и приводит к устранению конкурентных отношений (ценовой состязательности) между ними.

Согласованность действий достигается путем повторений действий одними хозяйствующими субъектами одновременно или следом (через несколько дней) действий других хозяйствующих субъектов. Возможность этих хозяйствующих субъектов регулярно отслеживать и оценивать рыночное поведение (ценовую политику) друг друга очевидна. При этом возможность повторяемости поведения обеспечивается без какого-либо письменного соглашения и «информационного обмена». Так, один хозяйствующий субъект, изменяя цены первым, не рискует возможной потерей потребителей, поскольку согласно сложившейся традиции заведомо осознает, что следом за ним цены изменят на одинаковый уровень и другие хозяйствующие субъекты, тем самым осознавая, что потеря клиента происходить не будет.

В анализируемом периоде отсутствовали факторы рыночной среды, которые могли бы привести к одновременному и последовательному повышению и поддержанию на одном уровне цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней: не установлено пропорциональное повышение оптовых цен на сырое молоко; не было роста тарифов на тепло и электроэнергию; ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» осуществляют закуп сырого молока независимо друг от друга у разных поставщиков; в различные периоды времени, по оптовым закупочным ценам с разными ценами и разными партиями; темпы роста оптовых цен реализации молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней ни у одного из хозяйствующих субъектов не находятся в прямо пропорциональной зависимости от темпов роста оптовых закупочных цен на сырое молоко. Следовательно, каждый из участников соответствующего рынка заранее знает, что действия по изменению его цен повлекут за собой соответствующее изменение цен другого, в результате экономически обоснованного преследования выгоды и интересов каждого из них.

При этом рыночное поведение участника согласованных действий характеризуется утратой автономности (независимости) и самостоятельности, которые согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции являются основой конкуренции.

Пункт 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещает согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие согласованные действия приводят или могут привести к установлению (поддержанию) цен.

Для применения запрета, установленного пунктом 1 статьи 11 Закона

о защите конкуренции, не обязательно доказывать, что соглашение действительно было заключено в устной или письменной форме, достаточно установить факт наличия согласованных действий, их преднамеренность и направленность на ограничение конкуренции.

Объективных причин для синхронного повышения ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» отпускных цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, произошедшего в январе - августе 2010 года, на величину, превышающую величину роста закупочных цен на сырое молоко, Комиссией не установлено.

Последствия согласованных действий следующие: ограничение конкуренции на товарном рынке оптовой реализации молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, которое выразилось в росте отпускных цен на данную молочную продукцию, не обусловленном соответствующими изменениями общих условий обращения товара на рынке, а именно: в отказе ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат», не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий по установлению конкурентных отпускных цен на данную молочную продукцию.

Совершая согласованные действия по изменению и поддержанию оптовой цены на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней на одном уровне, ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» получили возможность воздействовать на общие условия обращения товаров на рынке оптовой реализации молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, что привело к устранению конкуренции на соответствующем товарном рынке.

Таким образом, Комиссией в процессе рассмотрения дела № А-381/11-10 установлено, что согласованные действия ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат», выразившиеся в однообразном, установлении повышенных отпускных цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней, на территории города Уфы в январе - августе 2010 г., повлекли необоснованный рост цен на данном товарном рынке.

Следует отметить, что вследствие действий Ответчиков неограниченный круг потребителей на товарном рынке оптовой реализации молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней на территории города Уфы вынужден был приобретать молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней по несправедливо высокой цене, что привело к ущемлению их интересов.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие согласованные действия приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок.

Таким образом, ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» нарушили положения пункта 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» посредством осуществления согласованных действий по установлению и поддержанию оптовых цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней на оптовом рынке молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней в географических границах муниципального образования г.Уфа.

С учетом изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-3 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Вимм-Билль-Данн» (127591, г. Москва, Дмитровское шоссе, 108) в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» (450038, г. Уфа, ул. Интернациональная, 129/3) и ЗАО «Аллат» (450001, г. Уфа, ул. Комсомольская, 3) нарушившими пункт 1 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» посредством осуществления согласованных действий по установлению и поддержанию оптовых цен на молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней на оптовом рынке реализации молока питьевого пастеризованного 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 52090-2003 со сроком годности менее 10 дней в географических границах муниципального образования г.Уфа.

2. Выдать ОАО «Вимм-Билль-Данн» в лице Уфамолагропром филиал ОАО «Вимм-Билль-Данн» и ЗАО «Аллат» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела должностному лицу, уполномоченному составлять протоколы по делам об административных правонарушениях по статье 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.1 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.

* - коммерческая тайна хозяйствующих субъектов

