

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о продлении срока проведения административного расследования по делу об административном правонарушении № 4-14.32-1577/00-22-13

«22» января 2014 г.

г. Москва

Я, заместитель Руководителя Федеральной антимонопольной службы Кинёв Александр Юрьевич, рассмотрев материалы дела № 1 11/111-12 о нарушении антимонопольного законодательства, в отношении Черкасова В. А. <...> (в период с ноября 2010 года по 30.04.2011 - директор ООО «Пензенская бакалейная компания», ИНН 5836620944, Протокол от 22.09.2004, Приказ № 1 от 28.09.2004).

УСТАНОВИЛ:

Приказом Федеральной антимонопольной службы (далее – ФАС России) от 26.10.2012 № 664 о возбуждении дела и создании комиссии по его рассмотрению возбуждено дело № 1 11/111-12 о нарушении антимонопольного законодательства, по результатам рассмотрения которого принято решение (Исх. № 22/13079/13 от 04.04.2013) о признании ООО «Пензенская бакалейная компания» нарушившим пункт 1 части 2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) путем заключения запрещенного антимонопольным законодательством «вертикального» соглашения, которое привело или могло привести к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, и участия в этом соглашении (далее — Решение по делу № 1 11/111-12).

Решением по делу № 1 11/111-12 установлено следующее.

Единственным производителем пищевой соды в границах Российской Федерации в период 2010-2011 г.г. являлось ОАО «Сода».

Вступившим в законную силу решением Башкортостанского УФАС России от 03.08.2011 по делу № А-80/11-11 ОАО «Сода» и ОАО «ЕТК» признаны нарушившими пункты 3, 8 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем заключения и реализации соглашения, которое привело к разделу товарного рынка реализации пищевой соды (бикарбоната натрия) по составу продавцов или покупателей и созданию препятствий доступу на товарный рынок пищевой соды другим хозяйствующим субъектам.

Также установлено, что в период 2009 – 2010 г.г. ОАО «Сода» производило и реализовывало 97,7 % бикарбоната натрия (пищевая сода) в географических границах Российской Федерации. Данный вывод подтверждается анализом состояния конкурентной среды, проведенным Башкортостанским УФАС России в рамках указанного дела.

С декабря 2010 года ОАО «Сода» изменило порядок реализации бикарбоната

натрия в соответствии с дополнительным соглашением от 25.11.2010 № 23 к договору поставки от 13.03.2007 № 7079-07-00-351 с компанией ОАО «ЕТК» и отгрузило ОАО «ЕТК» в декабре 2010 года пищевую соду в объеме 4 697 тонн.

Включение в схему сбыта бикарбоната натрия дополнительного посредника в лице ОАО «ЕТК» способствовало удорожанию данного товара для конечного потребителя.

С января 2011 года по апрель 2011 года ОАО «Сода» поставило ОАО «ЕТК» 21 733 тонны бикарбоната натрия, что также составило более 90 % от всего объема данного продукта, произведенного ОАО «Сода».

Вследствие реализации новой схемы продаж, в период с декабря 2010 года ОАО «ЕТК» начало контролировать более 90 % оптовых продаж бикарбоната натрия на территории Российской Федерации.

ОАО «ЕТК» было заключено 108 договоров поставки пищевой соды, в том числе, 84 договора с юридическими лицами, 24 договора с индивидуальными предпринимателями. Территориально поставки по данным договорам осуществлялись по всей территории Российской Федерации.

В связи с проверкой схемы реализации пищевой соды на предмет соответствия антимонопольному законодательству, начатой ФАС России, с 01.05.2011 ОАО «ЕТК» вновь изменило схему поставок пищевой соды, прекратив выступать покупателем пищевой соды, а став агентом ОАО «Сода» по реализации пищевой соды в соответствии с агентским договором от 22.04.2011 № ЕТК/280/3345-11.

Помимо договоров поставки пищевой соды, ОАО «ЕТК» инициировало заключение с рядом покупателей дистрибьюторских соглашений, которыми обязывало их при реализации пищевой соды соблюдать ценовую политику ОАО «ЕТК» по реализации пищевой соды (далее – Ценовая политика), которая предусматривает:

- разделение дистрибьюторов на три основные группы «по территориальному принципу»: Центральный, Приволжский и Уральский федеральные округа;
- разделение товара на две группы: товар в пачках (500 гр.) и мешках (40 кг);
- установление для каждой группы минимальной цены товара;
- установление для каждой группы цены перепродажи товара.

Решением по делу № 1 11/111-12 установлено, что с декабря 2010 года по апрель 2011 года включительно, ОАО «ЕТК», имея долю на товарном рынке бикарбоната натрия более 90 %, выступало инициатором заключения со своими покупателями дистрибьюторских соглашений, реализация которых приводила или могла привести к установлению цены перепродажи товаров, так как их предметом являлось установление минимальной цены перепродажи пищевой соды, расфасованной в пачках по 500 гр. и в мешках по 40 кг. (далее - Соглашение).

Такие Соглашения являются запрещенными антимонопольным законодательством «вертикальными» соглашениями.

Заключение ООО «Пензенская бакалейная компания» запрещенного

антимонопольным законодательством «вертикального» Соглашения, которое привело или могло привести к установлению цены перепродажи товара на товарном рынке пищевой соды, расфасованной в пачках по 500 гр. и в мешках по 40 кг., и дальнейшее участие в этом Соглашении, подтверждается материалами дела № 1 11/1111-12 о нарушении антимонопольного законодательства.

В апреле 2012 года УФАС России по Пензенской области при осмотре помещений и предметов ООО «Пензенская бакалейная компания» обнаружено письмо ОАО «ЕТК» от 09.12.2010, где К.С. Пинигин (начальник коммерческого отдела ОАО «ЕТК») пишет: «Господа дистрибьюторы в связи с возникшей ситуацией на рынке, построении новой структуры сбыта и дефицитом товара, пожалуйста, придерживайтесь следующей ценовой политики: Ценовая политика: по соде фасованной наценка дистрибьютора составляет 20 %, по весовой соде наценка дистрибьютора составляет 10-15 %. Для физ. лиц, которые приезжают на склад и берут по 5-10 мешков (небольшие объемы) наценку можно делать на уровне 30%. На январь-февраль цены остаются неизменными». Приложение файл «Ценовая политика».

В марте 2012 года при осмотре помещений и предметов ООО «Каштан-М» ФАС России обнаружено письмо менеджера ОАО «ЕТК» В.В. Карленкова от 03.03.2011 в адрес ряда дистрибьюторов, в том числе ООО «Пензенская бакалейная фабрика» с наименованием: «цена по регионам». В тексте письма: «Господа отправляю вам цены, которые установлено для каждого региона относительно в котором он располагается. Ориентировочная дата вступления данной политики в зависимости от округа начало-конец марта».

Заключение запрещенных антимонопольным законодательством «вертикальных» Соглашений, которые привели или могли привести к установлению цены перепродажи товара на товарном рынке пищевой соды, расфасованной в пачках по 500 гр. и в мешках по 40 кг., и дальнейшее участие в Соглашениях подтверждается также выводами, сделанными по результатам анализа соблюдения дистрибьюторами Ценовой политики по реализации пищевой соды, определенной ОАО «ЕТК» в соответствии с пунктом 1.10 дистрибьюторских Соглашений.

Решением по делу № 1 11/1111-12 установлено, что дистрибьюторы, в основном, осуществляли оптовые продажи. От них товар поступал к «субдистрибьюторам» (торговые сети, иные торговые организации).

При проведении комиссией ФАС России анализа соблюдения Ценовой политики сравнивались оптовые цены дистрибьюторов с ценами, определенными ОАО «ЕТК» для категории «оптовик».

Сравнительный анализ цен дистрибьюторов с ценами, определенными в Ценовой политике, показал следующее.

ООО «Пензенская бакалейная компания» реализовывало пищевую соду в пачках по 500 гр. и мешках по 40 кг.

Пачки по 500 гр.: общее количество продаж - 178, из них в 139 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 78,1 % от общего количества таких продаж.

Мешки по 40 кг.: общее количество продаж - 23 , из них в 10 случаях цена реализации пищевой соды соответствует Ценовой политике, что составляет 43,5 % от общего количества таких продаж.

В соответствии со статьей 12 Закона о защите конкуренции допускаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами, доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает двадцать процентов.

Решением по делу № 1 11/111-12 установлено, что доля ОАО «ЕТК» на рынке пищевой соды в 2011 году превышала 20 %, соответственно «вертикальное» Соглашение, в котором участвовало ОАО «ЕТК» и ООО «Пензенская бакалейная компания» с декабря 2010 года по 30.04.2011, не может быть признано допустимыми в соответствии со статьей 12 Закона о защите конкуренции.

Также Решением по делу № 1 11/111-12 установлено, что реализация Соглашения приводила или могла привести к установлению цены перепродажи товаров, так как их предметом являлось установление минимальной цены перепродажи пищевой соды, расфасованной в пачках по 500 гр. и в мешках по 40 кг.

Заключение запрещенных «вертикальных» соглашений и участие в них квалифицируется, как нарушение пункта 1 части 2 статьи 11 Закона о защите конкуренции. 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.

Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации. Доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

В период с ноября 2010 года по 30.04.2011 единоличным исполнительным органом ООО «Пензенская бакалейная компания» в соответствии с решением общего собрания участников (Протокол от 22.09.2004), а также Приказом № 1 от 28.09.2004 являлся Черкасов Виктор Александрович.

На основании статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП) административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с частью 1 статьи 14.32 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 должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

23.12.2013 было вынесено определение о возбуждении дела об административном правонарушении № 4-14.32-1577/00-22-13 и проведении административного расследования (исх. от 24.12.2013 № 22/52652/13) в отношении Черкасова В. А. по факту нарушения пункта 1 части 2 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем заключения запрещенного «вертикального» соглашения, которое привело к установлению минимальной цены перепродажи пищевой соды, расфасованной в пачках по 500 гр. и в мешках по 40 кг., и участия в этом Соглашении.

На 22.01.2014 у ФАС России отсутствуют документы, подтверждающие надлежащее уведомление Черкасова В. А. о дате, времени и месте составления и подписания протокола об административном правонарушении по делу № 4-14.32-1577/00-22-13.

Руководствуясь частью 2 статьи 25.1, частями 5, 5.1 статьи 28.7 КоАП,

ОПРЕДЕЛИЛ:

- Продлить срок проведения административного расследования по делу об административном правонарушении № 4-14.32-1577/00-22-13 в отношении Черкасова В.А. до 21.02.2014 г.
- В соответствии со статьей 26.10 КоАП Черкасова В.А. надлежит в трехдневных срок со дня получения настоящего определения представить с ФАС России следующие сведения (документы и материалы), заверенные надлежащим образом:
 - сведения и отметки внесенные в паспорт Черкасова В.А. (дата, место рождения, кем и когда выдан, паспорт <...> а также серию и номер бланка паспорта; информацию о месте жительства или прибывания Черкасова В.А.;
 - копию трудовой книжки Черкасова В.А.;
 - копию приказа о назначении Черкасова В.А. на должность директора ООО «Пензенская бакалейная компания» в период с декабря 2010 года по 30.04.2011;
 - копию трудового договора (служебного контракта) Черкасова В.А., действовавшего в период декабря 2010 года по 30.04.2011;
 - иные документы (регламент, положение, приказы и т. д.) в соответствии с которыми директор ООО «Пензенская бакалейная компания» в период с декабря 2010 года по 30.04.2011 исполнял возложенные на него обязанности;

3. Черкасову В.А. явиться 14 часов 40 минут «21» февраля 2014 года по адресу: 123995, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11 (Управление по борьбе с картелями ФАС России, каб. № 12) 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 № 4-14.32-1577/00-22-13, 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.