

РЕШЕНИЕ
по делу № 1-00-37/00-22-13

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «01» апреля 2013 года

В полном объеме решение изготовлено «12» апреля 2013 года

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии А.Ю. Кинёва – начальника Управления по борьбе с картелями ФАС России, членов Комиссии А.П. Тенишева – заместителя начальника Управления по борьбе с картелями ФАС России, Д.А. Гаврилова – заместителя начальника Правового управления ФАС России, Г.А. Зенченковой – заместителя начальника Управления – начальника отдела Управления контроля химической промышленности и агропромышленного комплекса ФАС России, Г.Н. Трусовой – начальника отдела сельского хозяйства Управления контроля химической промышленности и агропромышленного комплекса ФАС России, В.В. Русаковой – заместителя начальника третьего отдела Управления по борьбе с картелями ФАС России, Е.В. Покидовой – заместителя начальника отдела обобщения практики правоприменения и методического сопровождения Аналитического управления ФАС России (далее – Комиссия ФАС России), в присутствии представителей ответчика ЗАО «ТДС» Боголюбова П.А. – генерального директора и Шушуря Н.П. – представителя по доверенности № 45 от 11.03.2013, в отсутствие иных ответчиков по делу, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте заседания Комиссии, рассмотрев дело № 1-00-37/00-22-13 по признакам нарушения ООО «Гроссери» и входящих в одну группу лиц ЗАО «ТДС», ООО «Велес Групп», ООО «Соль Брянска», ООО «ТДС Ростов» пункта 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) на товарном рынке оптовых поставок пищевой соли,

УСТАНОВИЛА:

Приказом Федеральной антимонопольной службы (далее – ФАС России) от 07.02.2013 № 74/13 возбуждено дело № 1-00-37/00-22-13 в отношении ООО «Гроссери» (ИНН: 7719199934, 105318, г. Москва, ул. Щербаковская, д. 41 А, корп. 1) и входящих в одну группу лиц: ЗАО «ТДС» (ИНН 7722516100, 111020, г. Москва, ул. Сторожевая, д. 30, корп. 2), ООО «Велес Групп» (ИНН 6027122529, 180011, г. Псков, ул. Фрунзе, д. 32А), ООО «Соль Брянска» (ИНН: 3254507576, 241020, г. Брянск, пр-д Московский, д. 10-А), ООО «ТДС Ростов» (ИНН: 6141033296, 344037, г. Ростов-на-Дону, ул. 14 линия, 88, офис 404).

Основанием для возбуждения дела № 1-00-37/00-22-13 послужили документы и информация, полученные ФАС России при проведении внеплановой проверки ООО «Салина Трейд» в соответствии с приказом ФАС России от 23.07.2012 № 494, в ходе которой были выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства. На основании части 1 статьи 25 Закона о защите конкуренции, определением от 22.02.2013 № 22/6352/13 у Ответчиков были запрошены документы, регламентирующие торговую политику, реестры договоров по реализации и закупке пищевой соли, информация об объемах реализации и географии поставок

пищевой соли.

В соответствии с запросом от 05.03.2013 № АД/7829/13 была запрошена информация о лицах, входящих в одну группу с ЗАО «ТДС» в соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с запросами:

- от 07.09.2012 № АЦ/29215, АЦ/29216 в ИФНС № 22 по г. Москве;
- от 19.12.2012 № АЦ/42854/12 в ИФНС № 1 по Псковской области;
- от 19.12.2012 № АЦ/42859 /12 в ИФНС № 46 по г. Москве;
- от 19.12.2012 № АЦ/42856 /12 в ИФНС № 25 по Ростовской области;
- от 19.12.2012 № АЦ/42858 /12 в ИФНС № 10 по Брянской области

в ФНС России была запрошена информация о деятельности и регистрационных данных ЗАО «Антверпен», ООО «Велес Групп», ООО «Гроссери», ООО «ТДС Ростов», ООО «Соль Брянска».

Документы и информация, полученные в ходе внеплановых проверок, ответы на запросы, объяснения хозяйствующих субъектов, данные, представленные ИФНС России, приобщены к материалам дела № 1-00-37/00-22-13.

На основании письма ФАС России от 10.10.2012 № АК/33084 в ГУЭБ и ПК МВД России было проведено совместное обследование помещений (105318, г. Москва, ул. Щербаковская, д. 41 А, корп. 1) для обнаружения документов о хозяйственной деятельности ООО «Гроссери».

Копии документов и информации, полученные в ходе указанного обследования, приобщены к материалам дела № 1-00-37/00-22-13.

Комиссия рассмотрела материалы дела № 1-00-37/00-22-13, заслушала доводы, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, и установила следующее.

Пищевая соль – хлорид натрия NaCl — продукт в виде белых кубических кристаллов или белого кристаллического порошка соленого вкуса, без запаха.

Производится в разных видах: соль очищенная и неочищенная, крупного и мелкого помола, чистая и йодированная, морская и так далее.

Используется в пищевой, химической, металлургической промышленности, медицине.

В ходе осмотра помещений ООО «Салина Трейд», проводившегося в рамках внеплановой проверки данного общества в июле 2012 года, ФАС России был обнаружен документ, имеющий признаки антиконкурентного соглашения о разделе товарного рынка оптовых поставок пищевой соли в географических границах Российской Федерации по территориальному принципу, объему продажи товаров, ассортименту реализуемых товаров и составу покупателей (далее - Соглашение).

Соглашение заключили ООО «Гроссери» и входящие в одну группу лиц ЗАО «ТДС», ООО «Велес Групп», ООО «Соль Брянска», ООО «ТДС Ростов».

В соответствии с разделом 1 Соглашения ООО «Гроссери» должно было отвечать за реализацию соли фасованной до 1 кг в Москве, Московской и Тверской областях.

ЗАО «ТДС» должно было отвечать за реализацию соли «затаренной крупнейшим потребителям в мешках по 50 – 1500 кг.» (Nestle, Uniliver, ReckiffBenkinser, Mareven FC, Coys, Doshirak, FritoLays) в Москве и Московской области и по всем видам пищевой соли в Тульской, Рязанской, Владимирской, Ивановской, Костромской, Ярославской, Воронежской областях, республиках Татарстан, Удмуртия, Башкирия.

ООО «Велес Групп» было назначено ответственным за реализацию соли в Псковской и Новгородской областях.

ООО «Соль Брянска» - в Брянской, Смоленской, Калужской и Орловской областях.

ООО «ТДС Ростов» - в Южном и Северо-Кавказском округах.

В разделах 2 и 3 Соглашения хозяйствующие субъекты, его заключившие, договорились создать для реализации соли совместные хозяйствующие субъекты ООО «Салина Трейд» и ООО «ТДС Восток».

В соответствии с разделом Соглашения № 4 хозяйствующие субъекты, «используя свои возможности через участие в собрании акционеров, советах директоров и будучи руководителями предприятий», приняли на себя обязательства управлять перечисленными в разделах 1, 2, 3 Соглашения предприятиями и договорились не поставлять продукцию в незакрепленный за ними регион без письменного разрешения ответственного за регион предприятия.

Соглашение было заключено между хозяйствующими субъектами-конкурентами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке. Это подтверждается следующими доказательствами.

По данным, представленным ИФНС России и Ответчиками (выписки из ЕГРЮЛ, копии учредительных документов хозяйствующих субъектов) на момент заключения Соглашения:

ООО «Гроссери» было самостоятельным юридическим лицом. Генеральным директором общества являлся Попов К.В.. Участниками общества являлись: ЗАО «Антверпен» (доля в Уставном капитале (далее – УК) - 97,09%), ООО «Новый центр» (доля в УК 2,21%), Попов К.В. (доля в УК 0,7%).

В ЗАО «ТДС» директором являлся Боголюбов П.А., он же являлся участником данного общества с долей в 85%.

В ООО «Велес Групп» генеральным директором являлся Блохин А.Ю., доля ЗАО «ТДС» в УК составляла 60,0%.

В ООО «Соль Брянска» директором являлся Журавков О.В., доля ЗАО «ТДС» в УК составляла 90,0%.

В ООО «ТДС Ростов» директором являлся Байбаков В.Н, доля ЗАО «ТДС» в УК составляла 90,0%.

Таким образом, ЗАО «ТДС», ООО «Велес Групп», ООО «Соль Брянска», ООО «ТДС Ростов» на момент заключения Соглашения в соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции входили в одну группу лиц.

ООО «Велес Групп», ООО «Соль Брянска», ООО «ТДС Ростов» были подконтрольны ЗАО «ТДС» в соответствии с частями 7,8 статьей 11 Закона о защите конкуренции.

На заседании Комиссии ФАС России, состоявшемся 26.03.2013, директор ЗАО «ТДС» Боголюбов П.А. пояснил, что исследуемое Соглашение является корпоративным, заключено группой лиц, а Попов К.В. подписал его как физическое лицо.

На этом же заседании Боголюбов П.А. предъявил для обозрения оригинал Соглашения. Соглашение в ходе заседания Комиссии ФАС России было скопировано и приобщено к материалам дела.

Комиссией ФАС России доводы Боголюбова П.А. проверены. Оценивая в совокупности содержание Соглашения, Комиссия ФАС России полагает что, лицами его подписавшими являются генеральный директор ЗАО «ТДС» Боголюбов П.А. и Попов К.В..

Вместе с тем, Попов К.В. является генеральным директором ООО «Гроссери», т.е. хозяйствующего субъекта являющегося конкурентом для ЗАО «ТДС» и входящими с ним в одну группу лиц ООО «Велес Групп», ООО «Соль Брянска», ООО «ТДС Ростов». Между ними в соответствии с разделом № 1 Соглашения была достигнута договоренность о разделе товарного рынка оптовых поставок пищевой соли. Рассматривая в совокупности указанный раздел и раздел под № 4 Соглашения, в котором установлено, что стороны, в том числе, будучи руководителями

хозяйствующих субъектов – участников Соглашения, принимают на себя обязательства обеспечить реализацию обязательств данных хозяйствующих субъектов, указанных в разделе под № 1. Исходя из этого, Комиссия ФАС России пришла к выводу о заключении Поповым К.В. Соглашения в интересах ООО «Гроссери» в качестве его генерального директора и подконтрольного ему в силу пункта 2 части 8 статьи 11 Закона о защите конкуренции. Учитывая изложенное Комиссия ФАС России пришла к выводу, что данное Соглашение заключено между хозяйствующими субъектами – конкурентами и оценивает его как антиконкурентное.

С учетом изложенного, а также документов и информации, имеющихся в материалах дела № 1-00-37/00-22-13, Комиссия ФАС России установила следующее.

28 мая 2010 года ООО «Гроссери» и входящие в одну группу лиц ЗАО «ТДС», ООО «Велес Групп», ООО «Соль Брянска», ООО «ТДС Ростов», являясь хозяйствующими субъектами-конкурентами, заключили Соглашение, которое могло привести к разделу товарного рынка оптовых поставок пищевой соли по территориальному принципу, объему продажи товаров, ассортименту реализуемых товаров и составу покупателей (заказчиков).

Соглашение является действующим и стороны участвуют в нем по настоящее время.

Соглашение от имени ООО «Гроссери» подписано генеральным директором общества Поповым К.В., от имени группы лиц ЗАО «ТДС», ООО «Велес Групп», ООО «Соль Брянска», ООО «ТДС Ростов» - директором Боголюбовым П.А.

Предметом Соглашения является раздел товарного рынка пищевой соли в географических границах Российской Федерации по территориальному принципу, объему продажи товаров, ассортименту реализуемых товаров и составу покупателей (заказчиков).

Комиссией ФАС России исследован вопрос об исполнении Соглашения с момента его заключения по дату вынесения настоящего решения.

Комиссия ФАС России пришла к выводу, что в материалах дела отсутствуют доказательства, подтверждающие факт исполнения Соглашения.

Поскольку Соглашение не исполнялось, стороны Соглашения не могли причинить кому-либо ущерб, либо извлечь доход вследствие его исполнения.

При таких обстоятельствах, признаков состава преступления, предусмотренного статьей 178 УК РФ, не усматривается.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков).

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.

В Постановлении Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 указано что, в силу части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести, в том числе, к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему

продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков). Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в части 1 статьи 11 последствиям, запрещаются.

Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции последствиям. Факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

ФАС России исследован вопрос заключения Соглашения и участия в нем ООО «СевЗапРегионСоль СПб» и ООО «Гладиатор» указанных в разделе 1 данного Соглашения.

ФАС России были проведены внеплановые проверки: ООО «Гладиатор» в соответствии с приказом от 12.10.2012 № 633, ООО «СевЗапРегионСоль» в соответствии с приказом от 17.10.2012 № 640 по результатам, которых в действиях проверяемых лиц признаков нарушения пункта 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции не обнаружено.

Указанные общества данное Соглашение не подписывали. Согласно письменным объяснениям руководителей ООО «СевЗапРегионСоль» и ООО «Гладиатор» они не обладают информацией о наличии данного Соглашения.

Комиссией ФАС России не установлено, что ООО «СевЗапРегионСоль» и ООО «Гладиатор» входят в одну группу лиц с ответчиками по делу.

Таким образом, доказательств заключения Соглашения ООО «СевЗапРегионСоль» и ООО «Гладиатор» и участия в нем данных лиц не обнаружено.

Комиссия ФАС России не усматривает в действиях ООО «СевЗапРегионСоль» и ООО «Гладиатор» признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссия ФАС России пришла к выводу о необходимости выдать ответчикам предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 48, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Гроссери» и входящих в одну группу лиц ЗАО «ТДС», ООО «Велес Групп», ООО «Соль Брянска», ООО «ТДС Ростов» нарушившими пункт 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем заключения Соглашения, которое могло привести к разделу товарного рынка оптовых поставок пищевой соли по территориальному принципу, объему продажи товаров, ассортименту реализуемых товаров и составу покупателей (заказчиков), и участия в нем.

2. ООО «Гроссери» и входящим в одну группу лиц ЗАО «ТДС», ООО «Велес Групп», ООО «Соль Брянска», ООО «ТДС Ростов» выдать предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

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

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

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу № 1-00-37/00-22-13

«01» апреля 2013 года

г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии А.Ю. Кинёва – начальника Управления по борьбе с картелями ФАС России, членов Комиссии А.П. Тенишева – заместителя начальника Управления по борьбе с картелями ФАС России, Д.А. Гаврилова – заместителя начальника Правового управления ФАС России, Г.А. Зенченковой – заместителя начальника Управления – начальника отдела Управления контроля химической промышленности и агропромышленного комплекса ФАС России, Г.Н. Трусовой – начальника отдела сельского хозяйства Управления контроля химической промышленности и агропромышленного комплекса ФАС России, В.В. Русаковой – заместителя начальника третьего отдела Управления по борьбе с картелями ФАС России, Е.В. Покидовой - заместителя начальника отдела обобщения практики правоприменения и методического сопровождения Аналитического управления ФАС России,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), на основании своего решения от 10.04.2013 по делу № 1-00-37/00-22-13 о нарушении ООО «Гроссери» (ИНН: 7719199934, 105318, г. Москва, ул. Щербаковская, д. 41 А, корп. 1) и группы лиц в составе: ЗАО «ТДС» (г. Москва), ООО «Велес Групп» (г. Псков), ООО «Соль Брянска» (г. Брянск), ООО «ТДС Ростов» (г. Ростов-на-Дону) пункта 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем заключения Соглашения, которое могло привести к разделу товарного рынка оптовых поставок пищевой соли по территориальному принципу, объему продажи товаров, ассортименту реализуемых товаров и составу покупателей (заказчиков) и участия в нем,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Гроссери» и входящим в одну группу лиц ЗАО «ТДС», ООО «Велес Групп», ООО «Соль Брянска», ООО «ТДС Ростов» в десятидневный срок с момента получения Предписания прекратить нарушение пункта 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции на рынке оптовых поставок пищевой соли, а именно, исключить раздел № 1 из Соглашения от 28.05.2010 года между ООО «Гроссери» и входящими в одну группу лиц ЗАО «ТДС», ООО «Велес Групп», ООО «Соль Брянска», ООО «ТДС Ростов».

2. В десятидневный срок с момента получения Предписания сообщить всем покупателям (грузополучателям) на рынке оптовых поставок пищевой соли о решении Комиссии ФАС России по делу № 1-00-37/00-22-13 и о настоящем Предписании.

3. О выполнении пунктов 1, 2 настоящего Предписания сообщить и представить доказательства исполнения Предписания в федеральный антимонопольный орган

не позднее 01 мая 2013 года.