

РЕШЕНИЕ

31.08.2010

г. Пенза

Резолютивная часть решения объявлена 17 августа 2010 года.

В полном объеме решение изготовлено 31 августа 2010 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

1. Авдеев А.И. – руководитель управления, председатель Комиссии,
2. Бутузова Т.В. - начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,
3. Кузнецова О.Н. – главный специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член

Комиссии,

4. Тришин Е.Ю. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член

Комиссии, рассмотрев дело от 02.07.2010 № 2-03/21-2010 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Пенза-Трейд» части 3 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее также – Закон о защите конкуренции),

при участии со стороны ООО «Пенза-Трейд»:

- <...> – генерального директора;
- со стороны ООО «Пензенская бакалейная компания»;
- <...>, по доверенности от 17.08.2010 № 514;
- со стороны ИП Бычкова А.В.;
- <...>

УСТАНОВИЛА

В антимонопольное управление обратился ИП Терешкин Н.Д. с заявлением в отношении ООО «Пенза-Трейд» и ООО «Пензенская бакалейная компания» по факту ограничения его прав на приобретение и продажу соли поваренной пищевой со стороны указанных лиц.

В заявлении указывалось, что ООО «Пенза-Трейд», являясь единственным дилером заводов по производству соли ОАО «Илецксо́ль» и ОАО «Бассо́ль» на территории Пензенской области, устанавливает для ИП Терешкина Н.Д. необоснованные условия приобретения указанного товара.

В целях проверки обстоятельств, на которые ссылался в заявлении ИП Терешкин Н.Д., Пензенским УФАС России у ООО «Пенза-Трейд», ИП Бычкова А.В. и ООО «Пензенская бакалейная компания» была запрошена информация о деятельности по реализации соли. Кроме того, в отношении ООО «Пензенская бакалейная компания» на основании приказа Пензенского УФАС России от 26.04.2010 № 56 была проведена внеплановая проверка.

В ходе проверки от ООО «Пензенская бакалейная компания» был получен сертификат полномочий, выданный ООО «Пенза-Трейд» на основании договора на поставку продукции от 14.07.2008 № 33. В соответствии с данным сертификатом ООО «Пензенская бакалейная компания» является официальным представителем ООО «Пенза-Трейд» и обладает правом реализации соли поваренной пищевой молотой на определенной территории, а именно г. Пензы и Пензенской области. При этом данным сертификатом исключалось право реализации ООО «Пензенская бакалейная компания» названного товара на территории г. Кузнецка и Кузнецкого района.

Из документов, представленных на запрос Пензенского УФАС России другим официальным дилером ООО «Пенза-Трейд» - ИП Бычковым А.В., следует, что в соответствии с сертификатом полномочий, выданным ему ООО «Пенза-Трейд» на реализацию соли поваренной пищевой, а также договором поставки от 15.01.2009, ООО «Пенза-Трейд» закрепило за ИП Бычковым А.В. территорию г. Кузнецка и Кузнецкого района Пензенской области, на которой данный хозяйствующий субъект имеет право реализации рассматриваемого товара.

По признакам нарушения части 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившегося в координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов, которая может привести к разделу товарного рынка оптовой реализации пищевой соли, приказом Пензенского УФАС России от 02.07.2010 № 104 в отношении ООО «Пенза-Трейд» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 2-03/21-2010.

Определением от 02.07.2010 дело о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 17.08.2010.

На заседании Комиссии представитель ООО «Пенза-Трейд» факта нарушения антимонопольного законодательства со стороны Общества не признал, по обстоятельствам рассматриваемого дела пояснил, что выдача сертификатов полномочий не является координацией экономической деятельности хозяйствующих субъектов, поскольку данный сертификат не влечет за собой ответственность как его правообладателя, так и организации, выдавшей этот сертификат. Данный документ не подписан обеими сторонами, сформулирован для поддержки имиджа данных компаний и в целях совершенствования реализации товаров и повышения их конкурентоспособности.

По факту включения в пункт 1.2. договоров поставки от 01.01.2009 № 4 и от 15.01.2010, заключенных с ИП Бычковым А.В., условий о том, что поставщик закрепляет за покупателем территорию г. Кузнецка и Кузнецкого района, ООО «Пенза-Трейд» пояснил, что данный пункт договора был внесен по согласованию с покупателем для минимизации накладных расходов, связанных с доставкой и реализацией продукции, территория закреплена за ним формально, исходя из места его регистрации и станции получения по железнодорожным рекевизитам.

Представитель ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычков А.В. поддержали позицию ООО «Пенза-Трейд».

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующему.

Информация о реализации соли исследовалась за 2009 год, первое полугодие 2010 года.

Товаром на рассматриваемом товарном рынке является соль (хлористый натрий), сегментированная по следующим видам:

- соль, пригодная для употребления в пищу;
- соль техническая для химических превращений с последующим использованием для производства других продуктов или для промышленных целей, не употребляемая в пищу.

Основные свойства пищевой соли (в том числе требования к физико-химическим характеристикам, маркировки,

упаковке, транспортировке и хранению) установлены в ГОСТ Р 51574-2000 «Соль поваренная пищевая. Технические условия».

Требования к технической соли содержатся в ТУ 9192-002-00352816-2004 "Хлорид натрия (соль поваренная) для производственных целей", ТУ 2111-003-00352816-2005 «Концентрат минеральный – галит (соль самосадочная)».

В соответствии с приведенными отраслевыми документами данные виды соли различаются по физико-химическим показателям, транспортировке, хранению и иным свойствам, а также имеют различные области применения.

Предметом настоящего исследования является соль поваренная пищевая (по ГОСТ Р 51574-2000).

Комиссия также приняла во внимание, что в ходе заседания ООО «Пенза-Трейд» и ООО «Пензенская бакалейная компания» отмечалось высокое качество соли производства ОАО «Илецксоль» и ОАО «Бассоль» по сравнению с солью производства ГП «Артемсоль» (один из основных импортеров соли на территорию Российской Федерации). Как пояснил генеральный директор ООО «Пенза-Трейд», большинство потребителей, приобретающих соль для изготовления продуктов питания высокого качества, не готовы заменить соль названных производителей на аналогичный товар другого производства, поскольку нерастворимый остаток у соли производства ГП «Артемсоль» выше, чем у соли производства ООО «Илецксоль» и ОАО «Бассоль», т.е. качество соли производства ООО «Илецксоль» и ОАО «Бассоль» значительно выше.

Учитывая применение, качественные, технические и ценовые характеристики товара, можно сделать вывод, что покупатели пищевой на рассматриваемом товарном рынке фактически не заменяют и не готовы заменить пищевую соль на иные виды товаров.

В соответствии с общероссийским классификатором видов экономической деятельности оптовая торговля солью характеризуется кодом 51.38.28.

Группы покупателей могут различаться по способам и формам участия в обороте. В ходе анализа договорной практики участников товарного рынка (в зависимости от объемов потребления и способов поставки, а также в целях исключения повторного учета одного и того же товара) была выявлена необходимость дифференциации товарных рынков:

- крупного опта (поставки крупными партиями на территорию региона);
- среднего опта (поставки мелкооптовым продавцам и крупным потребителям, использующим соль в профессиональных целях)
- мелкого опта (поставки розничным продавцам и иным потребителям).

По информации, представленной ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычковым А.В., данные хозяйствующие субъекты приобретают соль с целью ее дальнейшей перепродажи, при этом минимальная норма отпуска товара со склада составляет 1 кг.

Потребителями ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычкова А.В. преимущественно являются хозяйствующие субъекты, приобретающие товар для целей последующей перепродажи (мелким оптом или в розницу), а также для профессионального использования.

На основании изложенного продуктовые границы товарного рынка определены деятельностью по среднеоптовой реализации пищевой соли.

Анализ договорной практики с хозяйствующими субъектами (потребителями ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычкова А.В.), находящимися на территории Пензенской области, позволяет сделать вывод о том, что географические границы рассматриваемого рынка, с учетом экономической целесообразности приобретения товара, определяются административными границами Пензенской области.

ООО «Пенза-Трейд» согласно имеющимся в материалах дела договорам поставки осуществляет деятельность по крупнооптовой реализации соли поваренной пищевой молотой ГОСТ Р 51574-2000 и концентрата минерального ГАЛИТ, производства ОАО «Илецксоль» и ОАО «Бассоль», на территории Пензенской области.

Из материалов дела следует, что в соответствии с сертификатом полномочий, выданным ООО «Пенза-Трейд» на основании договора на поставку продукции от 14.07.2008 № 33, ООО «Пензенская бакалейная компания» является официальным представителем ООО «Пенза-Трейд» и обладает правом реализации соли поваренной пищевой молотой на определенной территории, а именно г. Пензы и Пензенской области. При этом данным сертификатом за ООО «Пензенская бакалейная компания» закреплялось право реализации названного товара на территории Пензенской области, кроме территории г. Кузнецка и Кузнецкого района.

В то же время в соответствии с сертификатом полномочий, выданным ООО «Пенза-Трейд» другому официальному дилеру, на реализацию соли поваренной пищевой, а также договорами поставки от 01.01.2009 № 4 и от 15.01.2010 ООО «Пенза-Трейд» закрепляло за ИП Бычковым А.В. территорию г. Кузнецка и Кузнецкого района Пензенской области, на которой данный хозяйствующий субъект обладает правом реализации рассматриваемого товара.

Согласно договору поставки от 07.04.2008 № 16, в 2008 году ООО «Пенза-Трейд» отпускало соль ИП Терешкину Н.Д. В соответствии с пунктом 10.1 указанного договора, срок окончания его действия устанавливался 31.12.2008 года. При этом пунктом 10.4 устанавливалось, что договор считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если по окончании срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении, либо заключении нового договора.

ООО «Пенза-Трейд» осуществило последнюю отгрузку товара в адрес ИП Терешкина Н.Д. в феврале 2009 года (что подтверждается счетом-фактурой от 09.02.2009, товарной накладной от 09.02.2009 № 9, а также информацией об объемах реализации пищевой соли ООО «Пенза-Трейд» в 2009, 2010 г), т.е. после окончания срока действия договора от 07.04.2008 № 16. Таким образом, фактически указанный договор был пролонгирован на 2009 год.

Однако на заявку ИП Терешкина Н.Д. о выставлении счета на предоплату двух вагонов соли пищевой производства ОАО «Илецксоль» от 02.12.2009, ООО «Пенза-Трейд» сообщило, что с 01.01.2009 года все продажи на территории г. Пензы и Пензенской области продукции ОАО «Илецксоль» и ОАО «Бассоль», осуществляются через дистрибьютора ООО «Пенза-Трейд» - ООО «Пензенская бакалейная компания».

Кроме того, в своем письме в ответ на заявку ИП Терешкина Н.Д. о заключении договора поставки соли пищевой производства ОАО «Илецксоль» от 04.12.2009, ООО «Пенза-Трейд» также указало, что по

Пензенской области поставки соли производства ОАО «Илецксо́ль» и ОАО «Бассо́ль» осуществляются через ООО «Пензенская бакалейная компания», а по г. Кузнецку и Кузнецкому району, через ИП Бычкова А.В.

Учитывая, что вся продукция ООО «Пенза-Трейд» на рассматриваемом рынке реализовывалась через ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычкова А.В., действия ООО «Пенза-Трейд» по координации экономической деятельности данных хозяйствующих субъектов, путем включения в сертификаты полномочий и договоры поставки от 01.01.2009 № 4 и от 15.01.2010 условий о реализации товара на определенной территории, могли привести к разделу товарного рынка среднеоптовой реализации пищевой соли по территориальному принципу.

Ссылки ООО «Пенза-Трейд» на то, что общество осуществляло отгрузку товара и иным покупателям являются несостоятельными. Из материалов дела следует, что в период с января 2009 года по июнь 2010 года ООО «Пенза-Трейд» реализовывало товар следующим покупателям: ОАО «Кузнецкий Хлебокомбинат», ОАО «Надежда», ОАО «Атмис-Сахар», ОАО «Бертек», ООО «Пензенская бакалейная компания», ИП Бычков, ИП Терешкин Н.Д.

При этом ОАО «Кузнецкий Хлебокомбинат», ОАО «Надежда», ОАО «Атмис-Сахар» и ОАО «Бертек» не осуществляют деятельность по оптовой реализации пищевой соли, приобретают товар в производственных целях, а значит, не осуществляют деятельность на рассматриваемом товарном рынке и не являются конкурентами ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычкова. В адрес ИП Терешкина, как указывалось выше, ООО «Пенза-Трейд» прекратило отгрузку товара с февраля 2009 года.

Таким образом, в границах Пензенской области единственными потребителями ООО «Пенза-Трейд», которые в свою очередь осуществляют деятельность на рассматриваемом товарном рынке, являются его официальные дилеры: ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычков А.В.

ООО «Пенза-трейд» было заинтересованно в разделении территории реализации товара для своих дистрибьюторов - ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычкова А.В., поскольку в результате конкуренция между данными хозяйствующими субъектами исключалась.

Из документов представленных ИП Бычковым А.В. следует, что данный хозяйствующий субъект выполнял условия реализации соли, поставленные ООО «Пенза-Трейд», и осуществлял торговлю солью только на территории г. Кузнецка и Кузнецкого района.

Доводы ООО «Пенза-Трейд» о том, что Обществом координация экономической деятельности хозсубъектов не осуществлялась в связи с тем, что сертификаты полномочий, выданные ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычкову А.В. не подписаны обеими сторонами, Комиссия не принимает по следующим основаниям.

Материалами дела подтверждается, что все объемы соли поставлялись ООО «Пенза-Трейд» на рассматриваемый рынок через ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычкова А.В. Данным хозяйствующим субъектам ООО «Пенза-Трейд» были выданы сертификаты полномочий. В сертификате, выданном ООО «Пензенская бакалейная компания» указывалось, что данный хозяйствующий субъект является официальным представителем ООО «Пенза-Трейд» и обладает правом реализации соли поваренной пищевой молотой ГОСТ Р 51574-2000 на территории г. Пензы и Пензенской области, кроме территории г. Кузнецка и Кузнецкого района.

Аналогичные условия содержались и в сертификате, выданном ИП Бычкову А.В., в частности в нем указывалось, что ИП Бычков А.В. на основании договора на поставку продукции от 15.01.2010 года, является официальным представителем ООО «Пенза-Трейд» и обладает правом реализации соли поваренной пищевой молотой ГОСТ Р 51574-2000 на территории г. Кузнецка и Кузнецкого района Пензенской области. При этом пунктом 1.2. договора поставки от 15.01.2010 года между ООО «Пенза-Трейд» и ИП Бычковым А.В. устанавливалось, что поставщик закрепляет за покупателем территорию г. Кузнецка и кузнецкого района. Торговлю на данной территории осуществляет покупатель.

В соответствии с частью 1 статьи 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Кроме того, ст. 74 Конституции РФ устанавливает, что на территории Российской Федерации не допускается создание каких-либо препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств (ч. 1).

Вышеуказанные сертификаты полномочий, выданные ООО «Пенза-Трейд», ограничивали районы реализации товара хозяйствующими субъектами на рассматриваемом рынке.

Согласно п. 14 ст. 4 Закона «О защите конкуренции» координация экономической деятельности – это согласование действий хозяйствующих субъектов третьим лицом, не входящим в

одну группу лиц ни с одним из таких хозяйствующих субъектов.

В соответствии с требованиями части 3 статьи 11 Закона «О защите конкуренции» физическим лицам, коммерческим организациям, некоммерческим организациям запрещается координация экономической деятельности, если такая координация приводит или может привести к последствиям, указанным в ч. 1 ст. 11 данного закона.

В соответствии с частью 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции к таким последствиям в частности относится раздел товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков).

Таким образом, для признания хозяйствующего субъекта нарушившим часть 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции достаточно наличия угрозы наступления последствий, указанных в ч. 1 ст. 11 данного закона в результате совершения со стороны данного хозяйствующего субъекта действий, направленных на согласование деятельности других хозяйствующих субъектов, не входящих с ним в одну группу лиц. При этом наличия письменных соглашений хозяйствующего субъекта с лицами, чья деятельность им координируется, для квалификации по части 3 статьи 11 не требуется.

Вместе с тем, о намерении сторон к выполнению условий, содержащихся в рассматриваемых сертификатах полномочий, свидетельствует тот факт, что данные сертификаты выданы на основании соответствующих договоров поставки товара, заключенных ООО «Пенза-Трейд» с ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычковым А.В.

Таким образом, действия ООО «Пенза-Трейд», выразившиеся в координации экономической деятельности ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычкова А.В., которая может привести к разделу товарного рынка среднеоптовой реализации пищевой соли, являются нарушением части 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьями 41, 49 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Пенза-трейд», выразившиеся в координации экономической деятельности ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычкова А.В., которая может привести к

разделу товарного рынка по территориальному принципу, нарушением части 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

2. Выдать ООО «Пенза-Трейд» предписание о прекращении нарушения части 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции и недопущении координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов, которая может привести к разделу товарного рынка по территориальному принципу.

3. Передать материалы дела должностному лицу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.32 КоАП РФ.

4. Данное решение направить сторонам по делу в десятидневный срок.

ПРЕДПИСАНИЕ № 2-03/21-2010
О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

31.08.2010 г.

г. Пенза

Комиссия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Пензенского УФАС России в составе:

1. Авдеев А.И. – руководитель управление, председатель Комиссии,

2. Бутузова Т.В. - начальник отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

3. Кузнецова О.Н. – главный специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

4. Тришин Е.Ю. – ведущий специалист – эксперт отдела антимонопольного контроля и естественных монополий, член Комиссии,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 31.08.2010 по делу № 2-03/21-2010 о нарушении ООО «Пенза-Трейд» требований части 3 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции)

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Пенза-Трейд» в срок до 17.09.2010:
 - прекратить нарушение части 3 статьи 11 Закона о защите конкуренции, выразившееся в координации экономической деятельности ООО «Пензенская бакалейная компания» и ИП Бычкова А.В., которая может привести к разделу товарного рынка по территориальному принципу;
 - не допускать включения в условия поставки товара ограничений связанных с территорией его перепродажи.
2. О выполнении настоящего предписания ООО «Пенза-Трейд» письменно сообщить в Пензенское УФАС России не позднее 20.09.2010 с приложением подтверждающих документов.