

Решение по делу №936-11-А

г. Пермь

Резолютивная часть решения объявлена 20 сентября 2012 года

В полном объеме Решение изготовлено 04 октября 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее Комиссия Пермского УФАС России) в составе:

Председатель
комиссии:

<...>, заместитель руководителя управления;

<...>, начальник отдела контроля на товарных рынках
и экономической концентрации;

Члены комиссии:

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля
на товарных рынках и экономической концентрации,

рассмотрела дело №936-11-А в отношении ОАО «Компания Юнимилк» (<...>) в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский» (<...>) по признакам нарушения пункта 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту Закон о защите конкуренции) в части экономически, технологически и иным образом не обоснованного установления различных базовых цен закупок сырого молока для различных поставщиков

в присутствии <...> – представителя филиала «Молочный Комбинат «Пермский» ОАО «Компания Юнимилк» (доверенность имеется в материалах дела).

Дело возбуждено 23.12.2011г. Заседания комиссии состоялись: 31 января 2012г., рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и информации, а также необходимостью участия лица, в отношении которого возбуждено дело; 02 марта 2012г., рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и информации; 11 апреля 2012г., рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на рынке сырого молока для последующей переработки в границах Пермского края за 2011 год; 14 июня 2012г., рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на рынке сырого молока для последующей переработки в границах Пермского края за 2011 год; 18 июля 2012г., рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и информации, и в связи с необходимостью проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на рынке сырого молока для последующей переработки в границах Пермского края; 20 сентября 2012г.

УСТАНОВИЛА:

В целях исполнения поручения Правительства Российской Федерации об усилении контроля соблюдения законодательства Российской Федерации в связи со сложившимися неблагоприятными природно-климатическими условиями, в соответствии с поручением ФАС России от 30.07.2010г. № АЦ/24579, а также в рамках проведения на основании Приказа Федеральной антимонопольной службы от 27.09.2010 №551 «О плане работы ФАС России по анализу состояния конкуренции на товарных рынках на 2011-2012 годы» анализа рынка сырого молока для последующей переработки Пермское УФАС России запросило в ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский» (<...>) документы и информацию.

В частности, Пермским УФАС России были запрошены и проанализированы договоры поставки продукции (с приложениями и дополнительными соглашениями) заключенные ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский» (<...>) с производителями сырого молока. В представленных ОАО «Компания Юнимилк» (вх.№ 12146-10 от 23.09.2010г. и вх. №7253-11 от 23.05.2011г.) документах и материалах выявлены признаки нарушения пункта 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в части установления разных условий оплаты товара по Договорам поставки молока для различных производителей сырого молока.

На основании вышеизложенного и в соответствии с Приказом №779-п от 29.12.2011 возбуждено дело №936-11-А в отношении ОАО «Компания Юнимилк» (<...>) в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский» (<...>) по признакам нарушения п.6 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части экономически, технологически и иным образом не обоснованного установления различных базовых цен закупа сырого молока для различных поставщиков.

В ходе рассмотрения дела представитель ОАО «Компания Юнимилк» пояснила, что в филиале отсутствует методика расчета базовой цены для отдельных поставщиков, а также указала, что установление различных базовых цен на закупаемое молоко у различных поставщиков обусловлено следующими факторами:

- 1) различие в объемах производства молока сырого между производителями (поставка большего объема молока поставщиком снижает затраты Общества на транспортировку, санитарную обработку цистерн, проведение лабораторного исследования качества молока);
- 2) различный коэффициент сезонности поставок молока (поставки молока в течение всего года без значительных сезонных колебаний обеспечивают стабильность обеспечения Общества необходимым сырьем);
- 3) транспортные расходы (в соответствии с заключенными договорами Общество компенсирует расходы поставщиков по доставке молока, в связи с чем

устанавливает более высокую цену для тех поставщиков, чьи транспортные затраты являются наименьшими).

Рассмотрев представленные документы и информацию, письменные пояснения ОАО «Компания Юнимилк» в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский» и заслушав устные объяснения представителя Общества Комиссия установила следующее.

В силу специфики товарного рынка сырого молока для последующей переработки на географические границы данного рынка влияет ряд факторов (условий) обращения товара, ограничивающих экономические возможности приобретения товара покупателями, в том числе:

- 1). Требования условий транспортировки товара, обеспечивающие сохранение его потребительских свойств товара, поскольку сырое молоко является скоропортящимся продуктом.
- 2). Удаленность производителя молока от предприятий-переработчиков.

Ограниченный срок хранения сырого молока (статья 6 Технического регламента на молоко и молочную продукцию), соответственно, его закупка осуществляется на условиях, исключающих большие временные затраты на его хранение и доставку до перерабатывающих предприятий.

Кроме того, в силу указанных обстоятельств, исключается возможность заготовки сырого молока впрок, в связи, с чем существует объективная необходимость обеспечения ежедневных закупок сырого молока для загрузки производственных мощностей молокоперерабатывающих предприятий.

Отсутствие у сельхозпредприятий - производителей сырого молока холодильных установок и специального транспорта для перевозки молока обуславливают близость рынка сырого молока к переработчику. Как для сельскохозяйственных предприятий, так и для предприятий-переработчиков экономически целесообразно организовать доставку молока при минимальных транспортных расходах, которые ежегодно увеличиваются в связи с ростом цен на ГСМ, запчасти и т.д.

ОАО «Компания Юнимилк» заключает с сельхозпредприятиями Пермского края договоры поставки молока (далее по тексту Договоры поставки), предметом которого является поставка молока сырого цельного коровьего.

В соответствии с пунктом 4.1 Договора поставки поставляемое молоко должно соответствовать требованиям Федерального закона РФ от 12.06.08г. № 88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» (далее по тексту Технический регламент), Спецификации качества поставляемого молока (приложение № 6 к договору) и требованиям ГОСТ Р 52054-03.

В соответствии с пятым разделом Договора поставки, цены и порядок расчетов ОАО «Компания Юнимилк» в целях определения стоимости партии молока, на основании данных окончательной приемки, молоко относится к одному из сортов

на основании Таблицы сортности приведенной в пункте 5.1 пятого раздела.

В соответствии с пунктом 5.1 Договора поставки в целях определения стоимости партии молока на основании данных окончательной приемки молоко относится к одному из сортов (стандарт Юнимилк, высший сорт, первый сорт, второй сорт). Сортность зависит от показателей (кислотность, КМАФАиМ, содержание соматических клеток).

В соответствии с пунктом 5.2 Договора поставки Покупатель (ОАО «Компания Юнимилк») оплачивает фактически принятое молоко по согласованной базовой цене и надбавке, установленным в протоколе согласования цены (приложение № 4 к договору) по формуле: БЦ <...>

Коэффициенты качества (Кк) (п. 5.2 Договора поставки):

<...> – за молоко стандарта ЮНИМИЛК;

<...> – за молоко высшего сорта;

<...> – за молоко первого сорта;

<...> – за молоко второго сорта.

Таким образом, ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский» цену закупа молока устанавливает из расчета: базовая цена, умноженная на коэффициент, зависящий от МДБ и МДЖ, коэффициента качества (Кк) молока плюс надбавка.

Базовая цена за один килограмм молока коровьего натурального сырого и надбавка (Н) устанавливаются ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский» в протоколе согласования цены на поставляемое молоко (приложение №4 к договору поставки продукции).

В соответствии с абзацем 2 пункта 5.2 Договора поставки Базовая цена устанавливается за 1 кг молока сырого с базовой долей белка (<...>%), базовой долей жира (<...>%), соответствующего по качеству показателям первого сорта (определяемого в соответствии с таблицей сортности).

В соответствии с пунктом 2.2 Договора поставки доставка молока осуществляется автотранспортом Покупателя (ОАО «Компания Юнимилк» «Молочный Комбинат «Пермский») за счет покупателя. Пункт 2.2 в вышеуказанной редакции имеется в Договорах поставки со всеми, указанными в Таблице 1 производителями сырого молока.

В соответствии с пунктом 2.3 Договора поставки доставка может осуществляться транспортом Поставщика в место нахождения приемного отделения Покупателя (<...>), в этом случае Покупатель оплачивает ее в соответствии с заключенным Сторонами отдельным договором оказания транспортных услуг.

При приемке молока от производителя ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский» **устанавливает разную базовую цену закупа сырого молока для различных поставщиков** (производителей сельскохозяйственной продукции).

Данные действия ОАО «Компания Юнимилк» содержат признаки нарушения пункта 6 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Таблица 1

Базовая цена закупа сырого молока в 2010г. (в соответствии с договорами поставки)

Наименование поставщика	с 15.07.2010 руб	с 01.08.2010 руб	с 20.08.2010 руб	с 01.09.2010 руб	с 20.09.2010 руб
ООО «Кыловское» (Кунгурский р-н)	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
Колхоз им.Ленина (Ординский р-н)	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
СПК «Нива» (Куединский р-н)	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
СПК «Хохловка» (Пермский р-н)	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
Колхоз им.Калинина (Карагайский р-н)	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
ООО «Золотой теленок» (г.Чайковский)	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
СПК «Косьвинский» (Кизеловский р-н)	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
ООО «Исток» (Кунгурский р-н)	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>
ООО «СПК им.Никольского А.П.» (Ильинский р-н)	<...>	<...>	<...>	<...>	<...>

Сельхозпроизводители сырого молока, с которыми ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский» заключило Договоры поставки, осуществляют хозяйственную деятельность на различных территориях Пермского края и находятся в разной отдаленности от ОАО «Компания Юнимилк». Однако, как видно из Таблицы 1, фактор отдаленности не определяет размер базовой цены закупа молока.

Также в рассматриваемом деле имеются распоряжения ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский» об установлении различных базовых цен закупа сырого молока для различных поставщиков: <...>.

ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский» на заседаниях комиссии и в письменных отзывах не отрицало установление разной базовой цены для различных поставщиков сырого молока.

Действия ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский» по установлению разной базовой цены закупа сырого молока для различных поставщиков (производителей сельскохозяйственной продукции) содержат признаки нарушения пункта 6 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

I. В соответствии с частью 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2010 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Из смысла данной нормы необходимо установить следующие квалифицирующие признаки:

- наличие доминирующего положения хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара;
- злоупотребление доминирующим положением на данном рынке.

Установление доминирующего положения ОАО «Компания Юнимилк» в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский» на территории Пермского края.

Анализ и оценка конкурентной среды на рынке сырого молока для последующей переработки (аналитический отчет от 20.09.2012г.) (далее по тексту Анализ от 20.09.2012г.) показал, что на данном рынке возможность устранять, ограничивать или не допускать конкуренцию на данном товарном рынке имеют покупатели товара, в связи с чем, при определении состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, расчете объема товарного рынка и долей хозяйствующих субъектов на рынке, определении уровня концентрации товарного рынка были выявлены приобретатели товара, для которых рассчитаны соответствующие показатели.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на указанном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, приобретающие сырое молоко для последующей переработки, то есть предприятия-переработчики молока (молочные заводы, комбинаты, иные хозяйствующие субъекты и индивидуальные предприниматели, имеющие цеха и оборудование по переработке молока), занимающиеся производством молочной продукции: молока различной жирности, сливок, цельномолочной и кисломолочной продукции, творога, сыра, масла животного, мороженого.

На территории Пермского края осуществляют деятельность около 250 сельхозорганизаций - производителей и поставщиков молочного сырья (продавцы сырого молока) и 25 предприятий-переработчиков молока, из них наиболее крупные: ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский»; ОАО «Молкомбинат «Кунгурский»; ЗАО «Вемол»; ООО «Маслозавод «Нытвенский»; ООО «Юговской Комбинат Молочных Продуктов», совокупная доля этих пяти хозяйствующих субъектов составляет 73,61% в 2011 году и 75,12% в 1 полугодии 2012 года, причем доля каждого выше 8%, на остальные 20 предприятий – переработчиков сырого молока приходится менее 30% объема закупа сырого молока для последующей переработки.

В соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим

признается положение каждого хозяйствующего субъекта из нескольких хозяйствующих субъектов (за исключением финансовой организации), применительно к которому выполняются в совокупности следующие условия:

1) совокупная доля не более чем трех хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает пятьдесят процентов, или совокупная доля не более чем пяти хозяйствующих субъектов, доля каждого из которых больше долей других хозяйствующих субъектов на соответствующем товарном рынке, превышает семьдесят процентов (настоящее положение не применяется, если доля хотя бы одного из указанных хозяйствующих субъектов менее чем восемь процентов);

2) в течение длительного периода (в течение не менее чем одного года или, если такой срок составляет менее чем один год, в течение срока существования соответствующего товарного рынка) относительные размеры долей хозяйствующих субъектов неизменны или подвержены малозначительным изменениям, а также доступ на соответствующий товарный рынок новых конкурентов затруднен;

3) реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар не может быть заменен другим товаром при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях), рост цены товара не обуславливает соответствующее такому росту снижение спроса на этот товар, информация о цене, об условиях реализации или приобретения этого товара на соответствующем товарном рынке доступна неопределенному кругу лиц.

В соответствии с пунктом 6.6 Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (зарегистрирован в Минюсте РФ 02.08.2010 г. № 18026) (далее по тексту – Порядок) при определении доминирующего положения хозяйствующего субъекта (группы лиц) доля, занимаемая хозяйствующим субъектом (группой лиц) на товарном рынке, считается неизменной или стабильной, если выполняется хотя бы одно из следующих условий:

- в течение длительного периода (как правило, одного года, а в случае, если срок существования товарного рынка составляет менее одного года, то в течение срока существования товарного рынка) доля, занимаемая хозяйствующим субъектом на рынке определенного товара, не изменяется более чем на десять процентов;

- в течение временного интервала исследования сохраняется порядок ранжирования крупнейших хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке. Ранжирование хозяйствующих субъектов производится по доле, которую каждый из них занимает на товарном рынке.

Коллективное доминирование являлось характерной чертой рынка сырого молока для последующей переработки в границах Пермского каря в течение 2011 года и 1 полугодия 2012 года.

В исследуемый период (2011 год – 1 полугодие 2012 года) доля, занимаемая хозяйствующими субъектами на данном рынке, не изменяется более чем на десять процентов. Порядок ранжирования крупнейших хозяйствующих субъектов,

действующих на товарном рынке в исследуемый период, не изменился. Реализуемый или приобретаемый хозяйствующими субъектами товар (сырое молоко) не имеет взаимозаменителей.

С учетом специфичности такого продукта как сырое молоко, требований, которые предъявляются к сырому молоку, условий транспортировки и хранения сырого молока, производители молока и молочных продуктов, занимающие значительную долю на рынке переработки молока имеют возможность оказывать влияние на условия обращения товара (сырого молока) на рынке сырого молока для последующей переработки.

В исследуемый период (2011 год – 1 полугодие 2012 года) ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский», ОАО «Молкомбинат «Кунгурский», ООО «Маслозавод «Нытвенский», ООО «Юговской Комбинат Молочных Продуктов» и ЗАО «Вемол» в соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции занимают доминирующее положение на данном рынке.

В своих возражениях ОАО «Компания Юнимилк» (вх. № 4435-12 от 04.04.2012г.) указывает, что Общество включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов (далее по тексту Реестр) по следующим продуктовым границам: переработка молока и не включено в Реестр по закупа сырого молока для последующей переработки. Так как рынок переработки молока и рынок закупа сырого молока – это два разных рынка и доля филиала «Молочный комбинат «Пермский» ОАО «Компания Юнимилк» на рынке закупа может существенно отличаться от доли на рынке переработки молока, в связи с приобретением филиалом, расположенным на территории Пермского края сырого молока для переработки в соседних регионах (Удмуртии, Татарии, Башкортостане).

Комиссия по рассмотрению дела № 936-11-А отклоняет указанные возражения на основании следующего.

Приказом Пермского УФАС России № 437-п от 25.11.2008г. ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский» поставлено в Реестр по переработке молока (ОКВЭД 15.51) с долей менее 50% на основании проведенного анализа и оценки состояния конкурентной среды на рынке переработки молока в границах Пермского края.

В 2011 году в целях исполнения Приказа ФАС России от 27.09.2010 № 551 «О плане работы ФАС России по анализу состояния конкуренции на товарных рынках на 2011-2012 годы) и в соответствии с заданием ФАС России был проведен анализ и оценка состояния конкурентной среды на рынке сырого молока для последующей переработки в границах Пермского края в 2008 – 2009 – 2010 годах (аналитический отчет от 12.09.2011г.) (далее по тексту Анализ от 12.09.2011г.).

На основании Анализа от 12.09.2011г. был сделан вывод о том, что на рынке закупа сырого молока для последующей переработки на территории Пермского края в

соответствии с частью 3 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующее положение занимают три хозяйствующих субъекта: ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский»; ОАО «Молкомбинат «Кунгурский» и группа лиц Поздеева С.В. в составе: ООО «Юговской Комбинат Молочных Продуктов», ООО «Маслозавод «Нытвенский», ООО «Маслозавод «Октябрьский», ООО «Сыродел».

Таким образом, доминирующее положение ОАО «Компания Юнимилк» в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский» на рынке сырого молока для последующей переработки на момент возбуждения дела № 936-11-А (23.12.2011г.) было установлено.

В ходе рассмотрения дела № 936-11-А ОАО «Компания Юнимилк» после ознакомления с Анализом от 12.09.2011г. и представило свои возражения и расчет доли, которую филиал занимает на рынке закупа сырого молока для последующей переработки (вх. № 11057-12 от 07.08.2012г.).

В целях актуализации выводов Анализа от 12.09.2011г. и уточнения долей хозяйствующих субъектов, действующих на рынке Председателем комиссии Пермского УФАС России по рассмотрению дела было дано поручение о проведении анализа и оценки состояния конкурентной среды на рынке сырого молока для последующей переработки в границах Пермского края в период: 2011 год и первое полугодие 2012 года.

В Анализе от 20.09.2012г. географические границы определены территорией Пермского края. Общий объем товарного рынка определен как сумма объемов закупа сырого молока для последующей переработки (в тоннах) в географических границах Пермского края (без учета вывезенного молока за пределы географических границ Пермского края и без учета закупленного для переработки молока в других регионах ввиду небольших и сопоставимых долей ввоза и вывоза сырья) отдельно за 2011 и 1 полугодие 2012 года.

Сырое молоко предприятия – сельхозпроизводители реализуют не только для целей последующей переработки предприятиям-переработчикам, но и на рынках, в объекты социальной сферы, работникам сельхозпредприятий, в связи с чем, учитывая статистическую и производственную специфику рынка закупа сырого молока для последующей переработки в географических границах Пермского края, общий объем товарной массы в обороте принят равным сумме объемов покупок товара действующими на рассматриваемом товарном рынке приобретателями (предприятиями-переработчиками сырого молока), так как именно этот показатель является наиболее точным и репрезентативным.

Расчет доли, представленный ОАО «Компания Юнимилк», которую филиал «Молочный Комбинат «Пермский» занимает на рынке закупа сырого молока для последующей переработки комиссия не принимает во внимание на основании следующего.

Общество определило Общий объем товарного рынка по информации, размещенной на сайте Министерства сельского хозяйства Пермского края <http://www.mcx.ru/moloko/>. Сведения о реализации сырого молока сельхозпроизводителями Пермского края, размещенные на сайте содержат информацию обо всей реализации сырого молока, в том числе о реализации на

рынках, в объекты социальной сферы, работникам сельхозпредприятий, а также о реализации за пределы Пермского края.

Что касается возражений ОАО «Компания Юнимилк» относительно отсутствия коллективного доминирования, комиссия считает необходимым пояснить следующее.

В соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции одним из условий признания положения хозяйствующих субъектов, действующих на рынке, доминирующим является условие о неизменности (малозначительном изменении) их долей на рынке. При этом обозначен период: в течение не менее чем одного года.

При проведении Анализа от 20.09.2012г. взят период 2011 год и 1 полугодие 2012 года, то есть исследован временной интервал 1,5 года.

Доля, занимаемая ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский» как и доли ОАО «Молкомбинат «Кунгурский»; ЗАО «Вемол»; ООО «Маслозавод «Нытвенский»; ООО «Юговской Комбинат Молочных Продуктов» на товарном рынке в исследуемый период, согласно пункта 6.6 Порядка считаются неизменными или стабильными, так как указанные доли не изменяются более чем на десять процентов.

II. В соответствии с пунктом 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2010 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе следующие действия (бездействие): экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, если иное не установлено федеральным законом.

Доказательство злоупотребления доминирующим положением.

Установление ОАО «Компания Юнимилк» в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский» экономически, технологически и иным образом не обоснованных различных Базовых цен закупа сырого молока для различных сельхозпроизводителей – поставщиков сырого молока.

Определением об отложении дела № 936-11-А о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 31 января 2012 года в ОАО «Компания Юнимилк» запрошено обоснование объективных причин, влияющих на установление различной базовой цены закупа сырого молока для различных поставщиков сельскохозяйственной продукции;

В ответе ОАО «Компания Юнимилк» указывает следующее (вх. № 1022-12 от 30.01.2012):

- a) цена на сырое молоко не является объектом государственного регулирования и формируется соглашением сторон.
- b) закупаемое молоко оплачивается филиалом по фактической цене, которая определяется исходя из базовой цены с применением коэффициентов, установленных в зависимости от сортности молока, содержания белка и жирности.
- c) филиал при формировании цены исходит из применения следующих показателей:
- месячный и годовой объем производства сырого молока;
 - график поставок;
 - затраты на транспорт;
 - заготовительные расходы;
 - издержки на приемку и первичную обработку молока;
 - сезонность производства молока конкретным поставщиком;
 - конкурентоспособность поставщика сырого молока;
 - воздействие спроса и предложения на рынке сырого молока в условиях свободной конкуренции.

Определением об отложении дела № 936-11-А о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 02 марта 2012 года в ОАО «Компания Юнимилк» запрошены письменные пояснения о влиянии на установление разной базовой цены закупа для различных поставщиков сырого молока следующих показателей:

- график поставок;
- сезонность поставки молока;
- месячный и годовой объем производства молока сырого поставщиком в тоннах;
- привлекательность поставщика сырья для других переработчиков (его конкурентоспособность);
- спрос и предложение на рынке сырого молока в условиях свободной конкуренции.

Кроме того, были запрошены письменные пояснения о том, как они влияют на установление разной базовой цены закупа сырого молока для различных поставщиков:

- заготовительные расходы;
- процедура приемки молока и процедура первичной обработки молока;

Также были запрошены письменные пояснения об установлении разной базовой цены закупа сырого молока для одного и того же поставщика в один и тот же сезон.

В ответ ОАО «Компания Юнимилк» предоставило более подробное технологическое обоснование установления различных базовых цен на закупаемое молоко (вх.№4274-12 от 02.04.2012).

Указанные обоснования ОАО «Компания Юнимилк» не принимаются комиссией во внимание на основании следующего: все технологическое обоснование установления различных базовых цен на закупаемое сырое молоко создают дискриминационные условия <*> и не являются допустимым обоснованием установления различных базовых цен, в том числе:

<> В соответствии с пунктом 8 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» дискриминационные условия – условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.*

1. График поставок.

ОАО «Компания Юнимилк» считает, что ежедневная поставка молока в требуемых объемах обеспечивает стабильность обеспечения Общества необходимым сырьем.

Комиссия считает, что отношения с мелкими поставщиками являются договорными и основываются на долгосрочных контрактах, следовательно, это не лишает ОАО «Компания Юнимилк» возможности планировать степень загруженности мощностей и объем выпускаемой молочной продукции. Поэтому закладывать в базовую закупочную цену возможные риски недопоставки молока экономически необоснованно.

2. Различный коэффициент сезонности поставок молока.

ОАО «Компания Юнимилк» считает, что поставки молока в течение всего года без значительных сезонных колебаний обеспечивает стабильность обеспечения Общества необходимым сырьем.

Комиссия считает, что фактор сезонности влияет на всех поставщиков без исключения, и, следовательно, установление для разных поставщиков в один период времени разных базовых цен закупа сырого молока, также экономически необоснованно.

Кроме того, как следует из материалов дела, Общество устанавливает разную базовую цену закупа сырого молока для одного и того же поставщика в один и тот же сезон, что опровергает фактор сезонности при установлении Обществом базовой цены закупа сырого молока.

3. Различие в объемах производства и привлекательность поставщика сырья для других переработчиков (его конкурентоспособность).

ОАО «Компания Юнимилк» считает, что поставка большего объема молока

поставщиком снижает затраты Общества на транспортировку, санитарную обработку цистерн, проведения лабораторного исследования качества молока. Также ОАО «Компания Юнимилк» указывает, что привлекательность поставщика Общество оценивает на основании следующих показателей: поставка сырья точно в срок по согласованному графику с соблюдением требуемых объемов поставки и другие подобные требования.

В соответствии с частью 3 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации в случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются, в связи с чем, Комиссия считает, что критерии привлекательности поставщика, установленные ОАО «Компания Юнимилк» в силу части 3 статьи 10 ГК РФ предполагаются для всех контрагентов.

ОАО «Компания Юнимилк» устанавливая дифференцированные базовые цены закупа сырого молока для мелких и крупных поставщиков, для более привлекательных для Общества и менее привлекательных, создает дискриминационные условия, так как ставит крупных и более привлекательных для Общества поставщиков в лучшие условия по сравнению с мелкими и непривлекательными.

4. Удобная логистика и транспортно-заготовительные расходы.

ОАО «Компания Юнимилк» считает, что относительно небольшая удаленность, удовлетворительное состояние подъездных путей, высокий коэффициент загрузки снижает затраты на транспортно-заготовительные расходы.

В материалах дела № 936-11-А имеются протоколы согласования цены на поставляемое молоко, представленные ОАО «Компания Юнимилк» информации (вх. №2335-12/э от 28.02.2012), согласно которым базовая цена закупа сырого молока по состоянию на 15.07.2010г. у Колхоза им.Калинина составляла <...> руб/кг., а у ООО «СПК им. Никольского» - <...> руб/кг. Однако отдаленность Колхоза им.Калинина от ОАО «Компания Юнимилк» составляет 122 км., по сравнению с ООО «СПК им. Никольского» - 110 км.

Расход топлива транспортного средства, частота его ремонта увеличивается только с увеличением пройденного расстояния, а не наоборот. Затраты на санитарную обработку цистерн не могут увеличиваться при низком коэффициенте загрузки транспортного средства, т.к. обработке всегда подвергается вся цистерна независимо от ее загруженности.

Определением об отложении дела № 936-11-А о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 02 марта 2012 года в ОАО «Компания Юнимилк» запрошена следующая информация:

- информацию о транспортировке молока:
- чьими силами производится транспортировка с приложением копий договоров со всеми приложениями и дополнениями, в том числе включающими коммерческую тайну;

- о среднемесячной стоимости (отдельно за 2010 и 2011 год по сезонам) транспортировки сырого молока с указанием условий, влияющих на стоимость.

В соответствии с ответом ОАО «Компания Юнимилк» филиал «Молочный Комбинат «Пермский» (Заказчик) заключает договоры на перевозку молока-сырья предметом которого является организация перевозчиком (Исполнитель по договору) доставки молока сырья до пункта приемки в филиале собственным транспортом. В том числе Договоры на перевозку молока-сырья заключаются и с поставщиками сырого молока, с которыми заключены Договоры поставки, например:

Договор № <...> с ИП Боровских А.А. Пермский <...> (цена на оказание услуг согласно протокола согласования цены от <...> руб. за тонну молока сырья без НДС).

Договор № <...> с Сельскохозяйственной артелью «Колхоз «Прикамье» <...> (цена на оказание услуг согласно протокола согласования цены от <...> руб. за тонну молока сырья без НДС).

Договор № <...> с ФГУП «Пермский племенной конезавод № 9» с 08.05.2009г. ОАО «Пермский племенной конный завод № 9» <...> (цена на оказание услуг согласно протокола согласования цены от 01.01.2009г. – <...> руб. за тонну молока сырья без НДС).

Договор № <...> с ЗАО «КМП «Эдельвейс-М» <...> (цена на оказание услуг согласно протокола согласования цены от <...> руб. за рейс (25-30 тонн молока сырья) без НДС или <...> руб. за тонну).

Договор № <...> с ОАО «Племзавод «Савинский» <...> (цена на оказание услуг согласно протокола согласования цены <...> руб. за тонну молока сырья без НДС).

Несмотря на тот факт, что поставщик самостоятельно осуществляет доставку сырого молока до Общества Базовая цена (руб за кг) для указанных поставщиков сырого молока также различна и составляет:

Наименование поставщика	базовая цена
ИП Боровских А.А. договор поставки № <...>	- <...>
СХА "Колхоз "Прикамье" договор поставки №<...>	- <...>
ОАО "Племенной конный завод №9" договор поставки № <...>	- <...>
ОАО "Племзавод "Савинский" договор поставки № <...>	- <...>
ЗАО "КМП "Эдельвейс-М" договор поставки № <...>	- <...>

На основании вышеизложенного, комиссия по рассмотрению дела № 936-11-А делает следующий вывод: фактор удаленности производителя сырого молока от филиала «Молочный Комбинат «Пермский» ОАО «Компания Юнимилк», транспортно-заготовительные расходы, затраты на санитарную обработку цистерн, частота ремонта транспортного средства, коэффициент сезонности, график поставок и объемы закупа сырого молока, в данном случае не могут влиять на размер базовой цены закупа сырого молока и не принимаются Комиссией во

внимание.

В соответствии с Большим толковым словарем русского языка под редакцией С.А.Кузнецова *базовый* – принятый за основу, типовой.

В соответствии с обычаем делового оборота *базовая цена* — это стандартная опубликованная цена на товар или услугу, не учитывающая каких либо скидок или наценок за дополнительную комплектацию, сервис и прочие дополнительные условия. (http://www.quans.ru/research/dict/Bazovaya_tsena_/).

Кроме того, какая либо методика расчета базовой цены для отдельных поставщиков у филиала «Молочный Комбинат «Пермский» ОАО «Компания Юнимилк» отсутствует.

Установление разных базовых цен на один и тот же товар (сырое молоко) ОАО «Компания Юнимилк» экономически необоснованно, создает дискриминационные условия для отдельных поставщиков сырого молока, так как ставят крупных и более привлекательных для Общества поставщиков в лучшие условия по сравнению с мелкими и непривлекательными.

Также в своих письменных обоснованиях установления различной базовой цены ОАО «Компания Юнимилк» (вх. № 1022-12 от 30.01.2012 и вх.№4274-12 от 02.04.2012) указывает, что по смыслу пункта 6 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции под ценой товара, для установления которой существуют определенные ограничения, понимается именно рыночная цена, то есть итоговая цена, сложившаяся между поставщиком и покупателем. Так как фактическая цена закупки молока в соответствии с Договором поставки состоит из базовой цены и надбавки, то арифметически не имеет значения за счет увеличения какой составляющей (базовой цены или надбавки) Обществом будут учтены соответствующие экономические и технологические факторы взаимоотношения с каждым поставщиком.

Однако, так как фактическая цена закупа сырого молока состоит из базовой цены, надбавки и повышающих коэффициентов, а надбавка во всех протоколах согласования цены равна нулю, то итоговая цена закупки для поставщика складывается из базовой цены и повышающих (понижающих) коэффициентов. А так как повышающие (понижающие) коэффициенты установлены на базовую цену, следовательно, установление базовой цены напрямую влияет на конечную цену закупа.

При увеличении базовой цены возрастает итоговая цена закупа, а при уменьшении базовой цены итоговая цена закупа уменьшается. Таким образом, установление разной базовой цены свидетельствует об избирательном подходе общества к поставщикам.

Как следует из пункта 5.2 Договора поставки ОАО «Компания Юнимилк» оплачивает фактически принятое молоко по согласованной базовой цене и надбавке, установленным в протоколе согласования цены по формуле (<...>), в которой учтены содержание белка (Пб) и жира (Пж) в поставляемом молоке, а также

коэффициент качества поставляемого молока, то есть те показатели, которые, по мнению комиссии могут являться обоснованием установления различных закупочных цен молока для разных поставщиков.

Кроме того, как видно из договоров на перевозку молока-сырья, в соответствии с которыми доставка осуществляется силами Поставщика, цену на оказание услуг по доставке в соответствии с протоколом согласования цены (руб. за тонну молока сырья) также устанавливается ОАО «Компанией Юнимилк» различной для различных контрагентов. Непосредственно установление различной цены на оказание услуг по доставке для различных контрагентов в настоящем деле не исследовалось, однако, комиссия с учетом условий пунктов 2.2 и 2.3 Договоров поставки о том, что ОАО «Компания Юнимилк» доставку молока осуществляет за свой счет считает, что правомерно будет выделить транспортную составляющую отдельно, а не учитывать при установлении базовой цены.

На основании вышеизложенного комиссия по рассмотрению дела № 936-11-А делает следующие выводы:

ОАО «Компания Юнимилк» в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский» - хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на рынке сырого молока для последующей переработки в границах Пермского края.

ОАО «Компания Юнимилк», необоснованно установив в один и тот же временной период разные базовые цены закупки сырого молока для разных поставщиков сырого молока, поставило их в неравное положение по сравнению друг с другом.

Необходимость дифференциации базовой цены ОАО «Компания Юнимилк» не доказана.

ОАО «Компания Юнимилк» обязано знать, что злоупотребление доминирующим положением на рынке сырого молока для последующей переработки запрещены в соответствии с антимонопольным законодательством.

В соответствии с частью 4 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

Законом о защите конкуренции запрещаются действия занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Согласно статье 1 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Одной из основных задач государства является защита интересов хозяйствующих субъектов, что регулируется нормами антимонопольного законодательства

В связи с вышеизложенным правомерно подлежат применению нормы Закона о защите конкуренции в части ограничения свободы Общества в заключении Договоров поставки сырого молока на рынке сырого молока для последующей переработки, на котором ОАО «Компания Юнимилк» занимает доминирующее положение.

Каждый субъект предпринимательской деятельности имеет право на осуществление предпринимательской деятельности в условиях соблюдения требований действующего законодательства третьими лицами. Действующим законодательством гражданско-правовой принцип свободы договора ограничен рамками норм антимонопольного законодательства.

Следовательно, ОАО «Компания Юнимилк» в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский», занимающая доминирующее положение на рынке сырого молока для последующей переработки, в нарушение части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции приняло решение об установлении разных базовых цен на рынке сырого молока для последующей переработки для отдельных поставщиков, и поставило контрагентов в неравное положение по сравнению друг с другом.

В соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся: сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Действия ОАО «Компания Юнимилк» в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский» в части экономически, технологически и иным образом не обоснованного установления различных базовых цен закупки сырого молока для различных поставщиков могут привести к ограничению конкуренции на рынке производства и реализации сырого молока; и поскольку поставщики сырого молока являются конкурентами друг другу, то установление разных базовых цен ставит их в неравное положение и предоставляет преимущества тем, у кого базовая цена выше. Такое неравноправие поставщиков может привести к сокращению мелких поставщиков - производителей сырого молока.

Кроме того, ОАО «Компания Юнимилк» в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский» в одностороннем порядке устанавливает (увеличивает или снижает) цену сырого молока и такое увеличение или снижение (как установлено настоящим решением) не связаны с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, что является одним из признаков

ограничения конкуренции, так как создает возможность для Общества в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Компания Юнимилк» в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский» занимающим доминирующее положение на рынке закупа сырого молока для последующей переработки в границах Пермского края.
2. Признать ОАО «Компания Юнимилк» в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский» нарушившим пункт 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части экономически, технологически и иным образом не обоснованного установления различных базовых цен закупа сырого молока для различных поставщиков.
3. Выдать ОАО «Компания Юнимилк» в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства путем установления одинаковой базовой цены закупа сырого молока для всех поставщиков.

Решение будет изготовлено в полном объеме в течение десяти рабочих дней со дня оглашения резолютивной части решения. Дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

>

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 936-11-А о прекращении нарушений

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

04 октября 2012 года

г. Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель
комиссии:

<...>, заместитель руководителя управления;

<...>, начальник отдела контроля на товарных рынках
и экономической концентрации,

Члены комиссии:

<...>, ведущий специалист-эксперт отдела контроля
на товарных рынках и экономической концентрации,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, части 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 04.10.2012г. по делу № 936-11-А о нарушении ОАО «Компания Юнимилк» (<...>) в лице филиал «Молочный Комбинат «Пермский» (<...>) п.6 ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части экономически, технологически и иным образом не обоснованного установления различных базовых цен закупа сырого молока для различных поставщиков,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Компания Юнимилк» в лице филиала «Молочный Комбинат «Пермский» прекратить нарушение пункта 6 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части установления экономически, технологически и иным образом не обоснованных различных базовых цен закупа сырого молока для различных поставщиков, а именно:

- установить одинаковую базовую цену закупа сырого молока для всех поставщиков.

2. Об исполнении пункта 1 настоящего предписания сообщить в Пермское

УФАС России в срок до 05 ноября 2012 года.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

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

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

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>