

13.01.2009 г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Р.А. Ишбулатов – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан, председатель Комиссии;

Р.Ф. Саляхутдинова – начальник отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

Н.А. Антонова – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

А.Ш. Абзелилова – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

А.Э. Ахмадисламова – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

З.Г. Атнагулов – старший специалист 3 разряда общего отдела, секретарь Комиссии,

руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 4 ст. 41, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 13.01.2009 по делу № А-414/10-08, возбужденного в отношении ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» (453256, Республика Башкортостан, г. Салават, ул. Молодогвардейцев, д. 30) по нарушению п. 6 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» прекратить нарушение п. 6 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части злоупотребления доминирующим положением на товарном рынке бутилового спирта, выразившимся в экономически, технологически и иным образом не обоснованном установлении различных цен на спирт бутиловый нормальный технический марки А ГОСТ 5208-81 при заключении дополнительных соглашений к договорам поставки товаров нефтехимии, заключенным на одну и ту же дату, и совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, а именно: обеспечить недискриминационные условия реализации спирта бутилового нормального технического марки А ГОСТ 5208-81 для всех хозяйствующих субъектов с соблюдением условия проведения в отношении контрагентов единой ценовой политики, в случае отсутствия экономических, технологических и иных обоснований установления различных цен, для обеспечения равного положения хозяйствующих субъектов.

2. ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» письменно проинформировать Башкортостанское УФАС России об исполнении предписания с приложением документов, подтверждающих исполнение предписания.

Настоящее Предписание исполнить в срок до 15.03.2009.

Об исполнении Предписания сообщить в Башкортостанское УФАС России в 5-дневный срок с момента исполнения Предписания.

РЕШЕНИЕ

13.01.2009 г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Р.А. Ишбулатов – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан, председатель Комиссии;

Р.Ф. Саляхутдинова – начальник отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

Н.А. Антонова – заместитель начальника отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

А.Ш. Абзелилова – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

А.Э. Ахмадисламова – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля товарных рынков;

З.Г. Атнагулов – старший специалист 3 разряда общего отдела, секретарь Комиссии,

в присутствии представителей ОАО «Салаватнефтеоргсинтез»:

директора Департамента продажи маркетинга Д.В. Сушкова (доверенность от 12.01.2009 № 028-03Д);

заместителя директора Департамента корпоративного управления и правового обеспечения И.Б. Логинова (доверенность от 23.12.2008 № 028-279Д);

начальника Управления реализации продукции на внутреннем рынке О.М. Ларионовой (доверенность от 12.01.2009 № 028-02Д);

эксперта Департамента корпоративного управления и правового обеспечения А.В. Микрюкова (доверенность от 24.12.2008 № 02-01/293044),

рассмотрев дело № А-414/10-08 по признакам нарушения п. 6 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», возбужденного в отношении ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» (453256, Республика Башкортостан, г. Салават, ул. Молодогвардейцев, д. 30),

УСТАНОВИЛА:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан на основании п. 11 ч. 1 ст. 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с приказом Башкортостанского УФАС России от 03.10.2008 № 3560/д, Удостоверения на право проведения проверки от 06.10.2008 № 27 провело выездное контрольное мероприятие по проверке соблюдения требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ОАО «Салаватнефтеоргсинтез».

Контрольное мероприятие было проведено совместно с Прокуратурой г. Салават Республики Башкортостан.

Проверяемый период составил с 01.01.2007 года по 07.10.2008 года. Виды проверяемой деятельности: производство и реализация спирта бутилового нормального технического марка А ГОСТ 5208-81. Акт по результатам контрольного мероприятия от 20.10.2008 – 07.11.2008 имеется в материалах дела.

Анализ договоров поставки товаров нефтехимии, заключенных ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» с покупателями, показал, что при одинаковых условиях поставки товаров нефтехимии, в дополнительных соглашениях к договорам на одну и ту же дату, заключенных с хозяйствующими субъектами, были установлены различные цены на спирт бутиловый нормальный технический марки А ГОСТ 5208-81, что содержит признаки нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которой запрещены действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар. По результатам контрольного мероприятия в связи с наличием признаков нарушения антимонопольного законодательства было возбуждено дело № А-414/10-08.

ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», ознакомившись с Актом Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по результатам контрольного мероприятия, направило возражения (исходящий № 060-36275 от 24.11.2008) следующего содержания: российский рынок бутиловых спиртов является профицитным, что означает – цена диктуется покупателем. Основными секторами потребления являются производство бутилацетата (44%) и бутилакрилата (26%). Колебания мировых котировок на эти продукты, как в сторону понижения, так и в сторону повышения, оказывают прямое влияние на снижение или рост цен на бутиловые спирты, так как определяют маржу переработки конечных потребителей и вызывают необходимость регулирования со стороны потребителей эффективного уровня маржи путем установления приемлемого уровня цены покупки бутилового спирта. Кроме того, при ценообразовании учитываются объемы потребления, логистическая составляющая, включающая в себя доставку продукции до потребителя, а также дополнительные расходы при реализации на мелкооптовом и розничном рынках (более низкий уровень цены ООО «Салаватинвест» обусловлен тем, что данный контрагент является дочерней структурой ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», реализующей данный продукт мелкими партиями конечным потребителям, при этом осуществляющей собственную наценку на продукт). Важным фактором при формировании цены на бутиловый спирт являются взаимные поставки сырья контрагентами (скидка ООО «АТЭК» формируется на основании взаимовыгодных поставок ортоксилола в адрес ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» на производство пластификатора ДОФ). Для обеспечения необходимого уровня загрузки производственных мощностей в качестве дополнительного направления значительная часть бутилового спирта поставляется на экспорт.

В Определении об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства от 18.12.2008 ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» было указано представить мотивированное обоснование установления различных цен на спирт бутиловый нормальный технический марки А ГОСТ 5208-81, в дополнительных соглашениях к договорам на одну и ту же дату, заключенными с хозяйствующими субъектами, при одинаковых условиях поставки (договоры и дополнительные соглашения указаны в Акте Башкортостанского УФАС России по результатам контрольного мероприятия от 20.10.2008 – 07.11.2008). Также в Определении было предложено представить любую иную информацию, касающуюся рассматриваемого вопроса.

ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» представило информацию от 12.01.2009 № 028-248 «Предварительные пояснения относительно установления цен на бутиловый спирт» и от 12.01.2009 № 028-215 «Пояснения относительно установления цен на бутиловый спирт». В письмах изложена следующая позиция ОАО «Салаватнефтеоргсинтез»: в действиях ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» отсутствует нарушение антимонопольного законодательства. Динамика уменьшения цены товара в зависимости от увеличения количества товара, поставляемого покупателю в конкретном периоде, четко прослеживается. Стимулирование спроса на товар за счет уменьшения цены при увеличении количества товара, одновременно приобретаемого конкретным покупателем, является экономической необходимой мерой и достаточным обоснованием изменения цены для соответствующего покупателя. ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», одновременно реализуя более крупную партию товара, уменьшает риск невовостребованности товара, сокращает возможные предпринимательские риски, связанные с отказом покупателей от товара, дополнительными расходами, возможным падением спроса и цен на внутреннем и внешнем рынке, уменьшением рентабельности вследствие несвоевременной реализации товара и т.д. Каждый из контрагентов при заключении дополнительных соглашений на поставку бутилового спирта уведомляется о зависимости цены от количества приобретаемого товара, ему сообщается о возможности в конкретном периоде поставки приобрести большее количество товара по более низкой цене. Государственное регулирование цен в отношении реализации бутилового спирта отсутствует, специальных правил установления и изменения цены на бутиловый спирт действующим законодательством не предусмотрено. Из сравнительного анализа внутренних и экспортных цен на бутиловый спирт следует, что внутренние цены не превышают экспортные. При этом, рассматривая результаты проверки, следует учитывать разницу в налоговой нагрузке при реализации продукции на внутренний и внешний рынки. При исчислении цены продажи товара зарубежным контрагентам в рублях и сравнении их с ценами на российском рынке следует учитывать, что при продаже на экспорт, в отличие от внутреннего рынка, ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» освобождено от уплаты НДС. При продаже российским покупателям к первоначальной цене товара добавляется НДС 18%. Соответственно, при перерасчете цен, указанных в таблице 6 акта, в рублях применительно к реализации этого товара на российском рынке с учетом НДС, выявляется их значение выше внутренних цен, указанных в таблице 5 акта. При этом, все прочие российские производители бутилового спирта, имея возможность реализации бутанола на внутренний рынок, преследуют свои экономические интересы (большая эффективность, более крупные партии поставок, меньший документооборот) и переориентируют поставку продукции, вплоть до 100% объема, на экспорт. ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» поддерживает российский потребитель. Экспорт продукции ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» осуществляет с обязательным учетом необходимости обеспечить полное удовлетворение потребностей внутреннего рынка бутилового спирта. При этом, ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» предпринимает необходимые меры для того, чтобы сдерживать внутренние цены на уровне ниже цен реализации продукции за рубеж.

На заседании Комиссии представители ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» поддержали позицию, изложенную в письмах от 12.01.2009 № 028-215 и от 12.01.2009 № 028-248.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам: В соответствии с п. 3.6.5. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении дела о

нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом Федеральной антимонопольной службы от 17.01.2007 № 5, определение признаков наличия доминирующего положения не требуется для хозяйствующих субъектов, включенных в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих на рынке определенного товара долю более тридцати пяти процентов, с долей более пятидесяти процентов и доминирующее положение хозяйствующего субъекта определяется на товарном рынке, в продуктовых границах которого они были включены в Реестр.

ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» в географических границах Российской Федерации Приказом Министерства Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства от 01.07.1996 № 81 и Приказом ФАС России от 30.07.2007 № 240 включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов по товарной группе «спирт бутиловый». Согласно информации, представленной ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» письмами от 07.10.2008 № 022-30974 и от 08.10.2008 № 022-31171, касающейся объема реализации спирта бутилового, доля ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» на рынке спирта бутилового составила в 2007 году - 57,8%, в 2008 году - 51,9% в географических границах Российской Федерации.

Согласно ГОСТ 5208-81 «Спирт бутиловый нормальный технический» технический нормальный бутиловый спирт (н-бутанол), получаемый оксосинтезом, альдолизацией ацетальдегида, брожением и предназначенный для использования в качестве растворителя в лакокрасочной промышленности, а также для синтеза различных органических продуктов, производства реактивов и т.п.

В силу ч. 1 ст. 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов. Таким образом, ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» в географических границах Российской Федерации занимает доминирующее положение на товарном рынке спирта бутилового, что дает возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на этом рынке, в том числе, на цену товара.

Ст. 3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определено, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В п. 10 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» указано, что монополистическая деятельность - злоупотребление хозяйствующим субъектом, группой лиц своим доминирующим положением, соглашения или согласованные действия, запрещенные антимонопольным законодательством, а также иные действия (бездействие), признанные в соответствии с федеральными законами монополистической деятельностью.

При анализе договоров поставки товаров нефтехимии, заключенных ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» с покупателями в географических границах Российской Федерации, установлено, что при осуществлении поставки спирта бутилового нормального технического марки А ГОСТ 5208-81 с изм. 1-3, при одинаковых условиях поставки товаров нефтехимии, в дополнительных соглашениях к договорам на одну и ту же дату, заключенными с нижеуказанными хозяйствующими субъектами, в отсутствие экономически, технологически и иных обоснований были установлены различные цены на один и тот же товар - спирт бутиловый.

ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», занимающее доминирующее положение на товарном рынке спирта бутилового, имеет договорные отношения со следующими хозяйствующими субъектами, в дополнительных соглашениях которых выявлены различные цены на спирт бутиловый:

- ОАО «Акрилат» (договор поставки товаров нефтехимии от 12.01.2007 № 022 – 1539575),
- ОАО «Среднеуральский медеплавильный завод» (договор поставки товаров нефтехимии от 27.12.2006 № 022 – 1539301),
- ООО «Торговая компания Химрегион» (договор поставки товаров нефтехимии от 10.01.2007 № 022-1539514),
- ООО «Салаватинвест» (договор поставки товаров нефтехимии от 19.12.2006 № 022 – 1539060),
- ООО «Атэк» (договор поставки товаров нефтехимии от 30.08.2007 № 022 – 1545629),
- ОАО «Ашинский химический завод» (договор поставки товаров нефтехимии от 31.10.2007 № 022 – 1547101).

Установлено, что на дату 30.03.2007 поставка по дополнительным соглашениям к договорам (на апрель 2007 года)

- ОАО «Акрилат» (договор от 12.01.2007 № 022 – 1539575, дополнительное соглашение № 1)
- ОАО «Среднеуральский медеплавильный завод» (договор от 27.12.2006 № 022 – 1539301, дополнительное соглашение № 2)
- ООО «Торговая компания Химрегион» (договор от 10.01.2007 № 022-1539514, дополнительное соглашение № 6)
- ООО «Салаватинвест» (договор от 19.12.2006 № 022 – 1539060, дополнительное соглашение № 6)

На дату 30.07.2007 поставка на август 2007 года по дополнительным соглашениям осуществлялась по ценам:

- ОАО «Среднеуральский медеплавильный завод» (Договор от 27.12.2006 № 022 – 1539301, дополнительное соглашение № 5)
- ООО «Салаватинвест» (Договор от 19.12.2006 № 022 – 1539060, дополнительное соглашение № 10)

Поставка по дополнительным соглашениям на 31.10.2007 (на ноябрь 2007 года) осуществлялась по ценам:

- ООО «Атэк» (Договор от 30.08.2007 № 022 – 1545629, дополнительное соглашение № 3)
- ООО «Салаватинвест» (Договор от 19.12.2006 № 022 – 1539060, дополнительное соглашение № 13)
- ОАО «Ашинский химический завод» (Договор от 31.10.2007 № 022 – 1547101, дополнительное соглашение № 1)

Поставка по дополнительным соглашениям на 30.11.2007 (на декабрь 2007 года) осуществлялась по ценам:

- ООО «Салаватинвест» (Договор от 19.12.2006 № 022 – 1539060, дополнительное соглашение № 14)
- ОАО «Ашинский химический завод» (Договор от 31.10.2007 № 022 – 1547101, дополнительное соглашение № 3)

Поставка по дополнительным соглашениям на 30.01.2008 (на февраль 2008 года) осуществлялась по ценам:

- ОАО «Ашинский химический завод» (Договор от 31.10.2007 № 022 – 1547101, дополнительное соглашение № 6)
- ООО «Атэк» (Договор от 30.08.2007 № 022 – 1545629, дополнительное соглашение № 6)

Поставка по дополнительным соглашениям на 29.02.2008 (на март 2008 года) осуществлялась по ценам:

- ООО «Салаватинвест» (Договор от 19.12.2006 № 022 – 1539060, дополнительное соглашение № 17)
- ОАО «Ашинский химический завод» (Договор от 31.10.2007 № 022 – 1547101, дополнительное соглашение № 7)

Поставка по дополнительным соглашениям на 01.08.2008 (на август 2008 года) осуществлялась по ценам:

- ООО «Атэк» (Договор от 30.08.2007 № 022 – 1545629, дополнительное соглашение № 11)
- ОАО «Ашинский химический завод» (Договор от 31.10.2007 № 022 – 1547101, дополнительное соглашение № 11)

Анализ договоров поставки нефтехимии выявил, что условия всех вышеуказанных договоров одинаковые. Все договоры именуются «Договор поставки товаров нефтехимии». Предмет всех Договоров одинаковый и имеет следующее содержание:

1.1. Продавец в течение срока действия Договора обязуется изготовить и поставить, а Покупатель принять и оплатить продукцию (в дальнейшем - «товар»).

1.2. Вид (наименование, марка, сорт) товара, цена, объемы, условия и сроки поставки, условия оплаты каждой партии товара 'согласовываются сторонами в Дополнительных соглашениях, являющихся неотъемлемыми частями настоящего договора.

1.3. Общая сумма Договора складывается из сумм всех.

Условия поставки товара в договорах также одинаковые:

2.1. Поставка товара железнодорожным транспортом осуществляется по реквизитам, указанным Покупателем:

2.1.1. Поставка товара производится на условиях Франко-станция отправления Салават Куйбышевской железной дороги (далее - КБШ ЖД) для дальнейшей его транспортировки железнодорожными вагоно-цистернами транспортно-экспедиционной компанией - Закрытое акционерное общество «Нефтетранспорт» (далее - Оператор), либо иным согласованным с Продавцом экспедитором, на основании заключенного между Оператором и Покупателем договора транспортной экспедиции.

2.1.2. Оплата услуг по перевозке продукции Продавца железнодорожным транспортом производится по отдельному договору между Оператором и Покупателем.

2.1.10. Продавец приступает к отгрузке товара с момента поступления денежных средств на его расчетный счет, а также при условии выполнения Покупателем обязательств по расчетам согласно Договору, заключенному между Оператором и Покупателем и наличии согласованного с ОАО «РЖД» плана перевозки грузов.

2.2. Условия поставки товара автомобильным транспортом:

2.2.1. Поставка осуществляется путем выборки товара в месте нахождения Продавца (Франко-склад Продавца) автомобильным транспортом, предоставленным Покупателем.

2.2.2. Продавец приступает к отгрузке товара с момента поступления денежных средств на расчетный счет Продавца, наличия согласованного сторонами графика погрузки, а также предоставления транспортного средства, подготовленного в установленном порядке.

3.1. Качество товара должно соответствовать требованиям ГОСТ, ОСТ или ТУ на данный вид товара и подтверждаться паспортом качества, выдаваемого ОТК ЛАУ Продавца.

4.1. Покупатель производит оплату каждой партии товара в виде 100% авансового платежа и возмещает расходы (в соответствии с п.п. 2.1.5, 2.1.7, 2.1.12.) путем перечисления денежных средств на расчетный счет Продавца либо иным, не запрещенным и не противоречащим действующему законодательству РФ способом, предварительно согласованным сторонами. В случае неоплаты данных расходов Продавец выставляет Покупателю платежное требование на инкассо без акцепта.

4.2. Расходы по доставке товара по отгрузочным реквизитам Покупателя в стоимость товара не входят.

Цена товара указана в дополнительных соглашениях. В дополнительных соглашениях к договорам, заключенным ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» с ОАО «Акрилат», ОАО «Среднеуральский медеплавильный завод», ООО «Торговая компания Химрегион», ООО «Атэк», ОАО «Ашинский химический завод» условия оплаты - 100% авансовый платеж. Условия оплаты в дополнительных соглашениях к договору, заключенному с ООО «Салаватинвест», отличаются: оплата платежным поручением на расчетный счет Продавца с отсрочкой платежа в течение 15 (пятнадцать) календарных дней с момента отгрузки.

Локальных документов ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», влияющих на установление различных цен на спирт бутиловый при заключении договоров поставки при проведении контрольного мероприятия не выявлено, что отражено в Акте Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по результатам контрольного мероприятия от 20.10.2008-07.11.2008.

Факт отсутствия документов, влияющих на установление различных цен на спирт бутиловый при заключении договоров поставки товаров нефтехимии и обосновывающих различные цены на спирт бутиловый при реализации разным хозяйствующим субъектам, был подтвержден представителями ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» на заседании Комиссии Башкортостанского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

По вопросу формирования цены ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» пояснило следующее: каждый из контрагентов при заключении дополнительных соглашений на поставку бутилового спирта уведомляется о зависимости цены от количества приобретаемого товара, ему сообщается о возможности в конкретном периоде поставки приобрести большее количество товара по более низкой цене. Однако документами, подтверждающими данную информацию об уведомлении контрагентов о зависимости цены на спирт бутиловый от количества приобретаемого товара, ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» не обладает, т.к. условия договоров оговариваются устно.

В обоснование своей позиции ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» представило «Поставка бутилового спирта – апрель 2007 года», «Поставка бутилового спирта – ноябрь 2007 года», «Поставка бутилового спирта – февраль 2008 года». Объясняя таблицу «Поставка бутилового спирта – апрель 2007 года» было заявлено следующее: прослеживается, что цены коррелируются объемом: ОАО «Среднеуральский медеплавильный завод» было поставлено бутилового спирта. ООО «Торговая компания Химрегион» бутилового спирта. ОАО «Акрилат» было поставлено бутилового спирта. Чем больше партия, тем ниже цена.

Комиссией был задан вопрос: какова цена спирта бутилового, поставляемого в апреле 2007 года, в случае, если хозяйствующий субъект приобретает партию, исходя из утверждения ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», что условия поставки спирта бутилового всем хозяйствующим субъектам одинаковы и зависят от количества приобретаемого товара. Представители ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», после десятиминутного перерыва, объявленного по ходатайству ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», пояснили, что в апреле 2007 года ценовой коридор был следующий: цена на партию бутилового спирта. Таким образом, в случае приобретения хозяйствующим субъектом партии, цена бутилового спирта с поставкой в апреле 2007 года.

Комиссия Башкортостанского УФАС России, изучив представленные таблицы, выслушав объяснения представителей ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», в том числе, ответ на поставленный вопрос, выявила следующее расхождение с материалами, имеющимися в деле: в таблице «Поставка бутилового спирта – апрель 2007 года» не отражена поставка бутилового спирта ООО «Салаватинвест». Также выявлено, что реализация бутилового спирта ООО «Салаватинвест» ведется по ценам, которые ниже, чем для других хозяйствующих субъектов, даже в случае приобретения аналогичного количества бутилового спирта.

Исходя из объяснений ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», в случае приобретения хозяйствующим субъектом партии, цена бутилового спирта с поставкой в апреле 2007 года должна была составить. Однако Комиссия констатирует факт, что в дополнительном соглашении № 6 к договору от 19.12.2006 № 022 – 1539060 с ООО «Салаватинвест» указано, что тонн было реализовано по цене тонн - по цене. Таким образом, утверждение ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», что условия поставки и цена спирта бутилового всем хозяйствующим субъектам одинаковы и зависят от количества приобретаемого товара, не нашло подтверждения.

Таблица «Поставка бутилового спирта – ноябрь 2007 года», представленная ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» на заседании Комиссии, также не отражает всей полноты ситуации с поставками бутилового спирта в ноябре 2007 года, т.к. не указана поставка бутилового спирта ООО «Салаватинвест».

Опроверяет утверждение ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», что условия поставки и цена спирта бутилового всем хозяйствующим субъектам одинаковы и зависят от количества приобретаемого товара, поставка бутилового спирта ООО «Салаватинвест» и ОАО «Ашинский химический завод» по ценам и в количестве по дополнительным соглашениям к договорам, подписанным 30.11.2007. ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» поставило ОАО «Ашинский химический завод» бутиловый спирт в количестве тонн по цене. Однако, несмотря на то, что ООО «Салаватинвест» закупило меньшее количество бутилового спирта – тонн, цена - все равно ниже, чем для ОАО «Ашинский химический завод».

Та же самая ситуация прослеживается по поставкам по дополнительным соглашениям на 29.02.2008: хотя ОАО «Ашинский химический завод» закупило большее количество бутилового спирта, что выше, чем для ООО «Салаватинвест», который закупил.

Исходя из законодательства, в том числе, содержания ст. 105 Гражданского кодекса Российской Федерации, Башкортостанское УФАС России не усматривает, что положение ООО «Салаватинвест» как дочернего общества, позволяет

ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», занимающего доминирующее положение на товарном рынке спирт бутиловый, создавать преференции ООО «Салаватинвест».

В соответствии с п. 8 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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. Таким образом, реализация спирт бутиловый нормальной технической марки А ГОСТ 5208-81 по разной цене за 1 тонну продукции ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», занимающее доминирующее положение на товарном рынке спирт бутиловый, ставит одних хозяйствующих субъектов в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, а также создает дискриминационные условия приобретения бутилового спирта, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами (например, с ООО «Салаватинвест»).

ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» заявило ходатайство о привлечении к делу в качестве заинтересованных лиц следующих покупателей (потребителей) бутилового спирта - контрагентов ОАО «Салаватнефтеоргсинтез»: ООО «АТЭК», ОАО «Акрилат», ОАО «Среднеуральский медеплавильный завод», ООО «Торговая компания Химрегион», а также Petro Derivatives International Trade Inc, Vinmar International Ltd, SVL Active Trading LTD. Ходатайство мотивировано необходимостью установления обстоятельств, свидетельствующих об отсутствии со стороны ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» нарушения антимонопольного законодательства (в том числе мотивированные пояснения контрагентов по фактам поставки спирта бутилового).

Ходатайство ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» о привлечении к делу контрагентов удовлетворено не было, т.к. в ходатайстве указано о возможности дачи пояснений контрагентов ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» по фактам поставки спирта бутилового, однако дело о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено не по признакам нарушения в части поставок спирта бутилового, а в части необоснованного установления различных цен на бутиловый спирт. Также в ходатайстве не имеется обоснования необходимости привлечения ограниченного количества контрагентов, а также хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки бутилового спирта на экспорт. ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» и его контрагенты представляют интересы противоположных сторон, поэтому пояснения контрагентов, «свидетельствующие об отсутствии со стороны ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» нарушения антимонопольного законодательства» - как указано в ходатайстве, не могут носить объективный характер, т.к. ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» не учитывает экономическое неравенство вышеуказанных хозяйствующих субъектов (и других контрагентов) с ОАО «Салаватнефтеоргсинтез». Контрагенты ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», занимающего доминирующее положение на товарном рынке спирт бутиловый, являются экономически зависимой стороной рыночных отношений, имеющей ограниченные возможности выбрать другого контрагента.

ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» в информации от 12.01.2009 № 028-215 «Пояснения относительно установления цен на бутиловый спирт» указало, что из сравнительного анализа внутренних и экспортных цен на бутиловый спирт следует, что внутренние цены не превышают экспортные. Однако вопрос о соотношении внутренних и экспортных цен на спирт бутиловый не является предметом рассмотрения дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства, вместе с тем, Комиссия констатирует, что не соответствует действительности утверждение ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», что внутренние цены на бутиловый спирт не превышают экспортные. ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» не принимает во внимание, что с 01.01.2008 вывоз с территории РФ за пределы государств - участников соглашений о Таможенном союзе отдельных химических товаров, таких как бутан-1-ол (спирт н-бутиловый), полимеры пропилена или прочих олефинов в первичных формах и политетрафторэтилен для производства фармацевтической продукции, осуществляется по ставкам таможенных пошлин в размере, равном нулю. До 01.01.2008 ставки вывозных таможенных пошлин в отношении указанных товаров составляли 6,5 процента от таможенной стоимости (Постановление Правительства РФ от 07.11.2007 № 763).

Что касается довода ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», что сам факт поставок бутилового спирта по различным ценам не образует состав правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 10 ФЗ «О защите конкуренции», поскольку обязательной его составляющей является факт ущемления в результате их применения прав третьих лиц, а также, то, что ни один из контрагентов ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» не заявлял о нарушении антимонопольного законодательства и о создании для него дискриминационных условий, то Комиссия Башкортостанского УФАС России сообщает следующее: нормы Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» носят также упреждающий характер нарушения антимонопольного законодательства характер; ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» не учитывает факт доминирования на товарном рынке бутилового спирта при реализации по различным ценам именно бутилового спирта, а не какой-либо другой продукции, реализуемой ОАО «Салаватнефтеоргсинтез»; по ущемлению прав третьих лиц Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в п. 4 постановления от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснил, что, исходя из системного толкования положений ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации и стст. 3 и 10 Закона для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц.

В п. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации указано, что не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Кроме того, в той же норме отдельно указано, что не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке. При этом в ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» содержится специальная по отношению к ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации норма, которая указывает, что запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и(или) ущемление интересов других лиц. Следовательно, любые действия (бездействие) хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, которые влекут или могут повлечь последствия, указанные в ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», признаются законодателем выходом за пределы

субъективных прав, определяющих доминирующее положение хозяйствующего субъекта, т.е. злоупотреблением правом.

Ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации, определяющая содержание принципа свободы договора, допускает ее ограничения законом. Согласно п. 1 ст. 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. В соответствии с п. 3 ст. 55 Конституции РФ и абзацем 2 п. 2 ст. 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. Таким образом, для введения ограничений гражданских прав в Российской Федерации Конституция РФ и ГК РФ требуют соблюдения двух условий: а) ограничение может быть введено только федеральным законом; б) ограничение может быть введено только по тем основаниям, которые перечислены в ст. 55 Конституции РФ и в ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации. Свобода договора ограничена как нормами ГК РФ, так и других законов, прежде всего Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и Федеральным законом от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях».

Таким образом, свобода договора не означает, что ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» при заключении договоров поставки товаров нефтехимии может действовать и осуществлять права по своему усмотрению без учета прав других лиц (своих контрагентов). Пределы этой свободы установлены ст. 10 ГК РФ, иными нормами ГК РФ и другими нормативными правовыми актами. Принцип свободы договора предполагает, что стороны договора действуют по отношению друг к другу на началах равенства и автономии воли. Хотя они и определяют самостоятельно условия договора в своих интересах, но должны при этом учитывать установленные ГК РФ и другими законами (Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции») ограничения. Исключения из принципа свободы договора вызваны необходимостью защиты государством как публичных интересов, так и прав граждан и хозяйствующих субъектов. Такие исключения особенно важны в тех сферах экономики, где возможно нарушение пределов осуществления гражданских прав хозяйствующими субъектами, занимающими на рынке доминирующее положение, т.е. в сферах, в которых отсутствует экономическое равенство сторон договора и необходима правовая защита экономически зависимой стороны. ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» не учитывает экономические интересы других хозяйствующих субъектов, которые, являясь коммерческими организациями, в соответствии со ст. 50 Гражданского кодекса Российской Федерации, в качестве основной цели своей деятельности имеют цель извлечение прибыли. ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» не представило документов и не дало пояснения, из которых бы усматривалась разница в затратах при производстве или при реализации спирта бутылочного, реализуемого различным хозяйствующим субъектам. Не были представлены документы, из которых следует, как влияет на стоимость спирта бутылочного его реализация различным хозяйствующим субъектам.

Действия ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» ущемляют и (или) могут ущемить интересы хозяйствующих субъектов, которым поставляется спирт бутылочный нормальный технический марки А ГОСТ 5208-81 по цене выше, чем другому хозяйствующему субъекту, с которыми в один и тот же день подписаны дополнительные соглашения к договорам, устанавливающие цену бутылочного спирта. Так, на 30.03.2007 - дату подписания дополнительных соглашений к договорам (на апрель 2007 года) были ущемлены интересы ОАО «Среднеуральский медеплавильный завод» и ООО «Торговая компания Химрегион», т.к. ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» установило цену спирта бутылочного для ООО «Салаватинвест» ниже, чем для вышеуказанных хозяйствующих субъектов. Соответственно, хозяйствующие субъекты, в случае приобретения спирта бутылочного по ценам, по которым реализуется спирт бутылочный ООО «Салаватинвест», могли уменьшить себестоимость своей конечной продукции, понизить оптово-розничные цены на конечную продукцию, что влечет изменение увеличения показателей прибыли и рентабельности. Для контрагентов ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» снижение затрат на бутылочный спирт ведет к увеличению скорости оборачиваемости оборотного капитала, что обеспечивает рост объемов реализации и прибыли. Реализуя спирт бутылочный нормальный технический марки А ГОСТ 5208-81 по разной цене за 1 тонну продукции ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» ставит одних хозяйствующих субъектов в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, а также создает дискриминационные условия приобретения бутылочного спирта, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

На 30.07.2007 - дату подписания дополнительных соглашений к договорам (на август 2007 года) были ущемлены (или могли быть ущемлены) интересы ОАО «Среднеуральский медеплавильный завод» из-за установленной цены для ООО «Салаватинвест», учитывая факт отсутствия документов, влияющих на установление ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» различных цен на спирт бутылочный при заключении договоров поставки товаров нефтехимии и обосновывающих различные цены на спирт бутылочный при реализации разным хозяйствующим субъектам. На 29.02.2008 - дату подписания дополнительных соглашений к договорам были ущемлены (или могли быть ущемлены) интересы ОАО «Ашинский химический завод», которому, несмотря на приобретение большего количества бутылочного спирта, чем ООО «Салаватинвест», цена была установлена в размере, что выше, чем для ООО «Салаватинвест».

Таким образом, на основании вышеизложенного, в действиях ОАО «Салаватнефтеоргсинтез», занимающего доминирующее положение на товарном рынке «спирт бутылочный», с долей хозяйствующего субъекта на товарном рынке более 50%, включенного в географических границах Российской Федерации Приказом Министерства Российской Федерации по антимонопольной политике и поддержке предпринимательства от 01.07.1996 № 81 и Приказом ФАС России от 30.07.2007 № 240 в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов по товарной группе «спирт бутылочный», имеется нарушение п. 6 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которым 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 экономически, технологически и иным образом не обоснованное установление различных цен (тарифов) на один и тот же товар, если иное не установлено федеральным законом. Нарушение выразилось в совершении занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, а

именно: экономически, технологически и иным образом необоснованного установления различных цен на один и тот же товар - спирт бутиловый нормальный технический марки А ГОСТ 5208-81- при заключении дополнительных соглашений к договорам поставки товаров нефтехимии, заключенными на одну и ту же дату, с ОАО «Акрилат» (договор поставки товаров нефтехимии от 12.01.2007 № 022 – 1539575), ОАО «Среднеуральский медеплавильный завод» (договор поставки товаров нефтехимии от 27.12.2006 № 022 – 1539301), ООО «Торговая компания Химрегион» (договор поставки товаров нефтехимии от 10.01.2007 № 022-1539514), ООО «Салаватинвест» (договор поставки товаров нефтехимии от 19.12.2006 № 022 – 1539060), ООО «Атэк» (договор поставки товаров нефтехимии от 30.08.2007 № 022 – 1545629), ОАО «Ашинский химический завод» (договор поставки товаров нефтехимии от 31.10.2007 № 022 – 1547101), результатом которого явилось или могло явиться ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов хозяйствующих субъектов на рынке бутилового спирта.

Совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, является административным правонарушением, ответственность за которое предусмотрена ст. 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде наложения административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг).

Согласно ст. 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания. Если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с п. 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган в ходе контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, установив факт злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением (в том числе навязывание цены при заключении договора, неверное применение регулируемых цен (тарифов)), принимает меры по прекращению соответствующего нарушения и обеспечению условий конкуренции, а также по привлечению нарушителей к административной ответственности.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, чч. 1 – 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Башкортостанского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» (453256, Республика Башкортостан, г. Салават, ул. Молодогвардейцев, д. 30), занимающего в географических границах Российской Федерации доминирующее положение на рынке спирта бутилового, нарушением п. 6 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Нарушение выразилось в совершении занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, а именно: экономически, технологически и иным образом необоснованного установления различных цен на один и тот же товар - спирт бутиловый нормальный технический марки А ГОСТ 5208-81 - при заключении дополнительных соглашений к договорам поставки товаров нефтехимии, заключенными на одну и ту же дату, с ОАО «Акрилат» (договор поставки товаров нефтехимии от 12.01.2007 № 022 – 1539575), ОАО «Среднеуральский медеплавильный завод» (договор поставки товаров нефтехимии от 27.12.2006 № 022 – 1539301), ООО «Торговая компания Химрегион» (договор поставки товаров нефтехимии от 10.01.2007 № 022-1539514), ООО «Салаватинвест» (договор поставки товаров нефтехимии от 19.12.2006 № 022 – 1539060), ООО «Атэк» (договор поставки товаров нефтехимии от 30.08.2007 № 022 – 1545629), ОАО «Ашинский химический завод» (договор поставки товаров нефтехимии от 31.10.2007 № 022 – 1547101), результатом которого явилось или могло явиться ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов хозяйствующих субъектов на рынке бутилового спирта.

2. Выдать ОАО «Салаватнефтеоргсинтез» предписание о прекращении злоупотребления хозяйствующим субъектом доминирующим положением и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

3. Материалы по делу направить должностному лицу, уполномоченному осуществлять производство по делам об административных правонарушениях по ст. 14.31. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.