

Резолютивная часть решения оглашена «05» сентября 2011 года
В полном объеме решение изготовлено «16» сентября 2011 года.

Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии <...> – руководитель Удмуртского УФАС России;

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля товарных и финансовых рынков; <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля товарных и финансовых рынков; <...> – специалист-эксперт отдела контроля товарных и финансовых рынков (кворум комиссии имеется);

в присутствии:

<...> – юриста ЗАО «ТПФ «БМК и К» (по доверенности), <...> – директора ЗАО «ТПФ «БМК и К» (приказ № 12-К «о вступлении в должность» от 01.02.2010 г.), <...> – юриста ОАО «МК «Сарапул-молоко» (по доверенности),

рассмотрев дело № ММ06-06/2011-46 в заседаниях от 30 августа 2011 года и 05 сентября 2011 года, возбужденное в отношении ЗАО «Торгово-производственная фирма «БМК и К» (427970, Удмуртская Республика, г. Сарапул, ул. Советская, 45, ИНН 1827002782), ОАО «Молочный комбинат «Сарапул-молоко» (427964, Удмуртская Республика, г. Сарапул, ул. Азина, 181, ИНН 1827020037) по признакам нарушения пункта 1 части 1.2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

у с т а н о в и л а:

Основанием для возбуждения дела № ММ06-06/2011-46 в отношении ЗАО «ТПФ «БМК и К» и ОАО «МК «Сарапул-молоко» являются результаты плановой выездной проверки ЗАО «ТПФ «БМК и К», проведенной Удмуртским УФАС России в период с 16.05.2011 г. по 07.06.2011 г.

По факту проверки Удмуртским УФАС России торговой сети ЗАО «ТПФ «БМК и К» установлено, что ЗАО «ТПФ «БМК и К» получено коммерческое предложение ОАО «МК «Сарапул-молоко» на сметану 20% 250 гр. – отпускная цена 21,50 рублей. По сметане предлагалось ежемесячно выплачивать бонус в размере 4,50 рублей за каждую единицу продукта, при условии, что в магазинах торговой сети данный вид продукта будет продаваться по цене не выше 18,50 рублей.

Как следует из ответа ЗАО «ТПФ «БМК и К» от 03.06.2011 г., сметана 20% 250 гр. производства ОАО «МК «Сарапул-молоко» реализовывалась в период и по цене, указанных в коммерческом предложении ОАО «МК «Сарапул-молоко», что свидетельствует о соглашении торговой организации и поставщика по цене реализации сметаны в розницу.

В соответствии с частью 1.2. статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если:

1) такие соглашения приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара.

Наличие договора поставки между ЗАО «ТПФ «БМК и К» и ОАО «МК «Сарапул-молоко», наличие коммерческого предложения с указанием цены реализации сметаны в розницу, фактическая реализация сметаны в розницу по цене, указанной

в предложении, по мнению Удмуртского УФАС России, указывает на наличие признаков нарушения пункта 1 части 1.2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» со стороны ЗАО «ТПФ «БМК и К» и ОАО МК «Сарапул-молоко», что выразилось в заключении «вертикального» соглашения между хозяйствующими субъектами, которое приводит или может привести к установлению цены перепродажи товара.

В ходе рассмотрения дела лица, участвующие в деле, дали следующие пояснения. Представитель ЗАО «ТПФ «БМК и К» на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России изложенные письменные пояснения поддержал в полном объеме. Представитель пояснил, что ЗАО «ТПФ «БМК и К» попыталось реализовать коммерческое предложение ОАО «МК «Сарапул-молоко», но оно не нашло в дальнейшем реализации на практике. Признаки нарушения обществом антимонопольного законодательства не признал.

Представитель ОАО «МК «Сарапул-молоко» на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России изложенные письменные пояснения поддержала в полном объеме. Признаки нарушения обществом антимонопольного законодательства не признала. Коммерческое предложение ни к чему не обязывало ЗАО «ТПФ «БМК и К» и не было принято обществом, письменных документов о принятии ЗАО «ТПФ «БМК и К» коммерческого предложения не поступало.

Рассмотрев материалы дела, заслушав лиц, участвующих в деле, Комиссия Удмуртского УФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 1 части 1.2. статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если:

1) такие соглашения приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара.

В соответствии с частью 2 Общих исключений в отношении соглашений между покупателями и продавцами, утвержденными постановлением правительства Российской Федерации от 16.07.2009 г. № 583 «О случаях допустимости соглашений между хозяйствующими субъектами» не могут быть признаны допустимыми следующие условия соглашения между покупателем и продавцом:

- условия, ограничивающие возможность покупателя самостоятельно определять цену, по которой он перепродает товар иным лицам, в том числе условие о минимальной цене перепродажи товара или фиксированной цене перепродажи товара.

Согласно статье 12 ФЗ «О защите конкуренции» допускаются "вертикальные" соглашения в письменной форме (за исключением "вертикальных" соглашений между финансовыми организациями), если эти соглашения являются договорами коммерческой концессии (часть 1 статьи 12). Допускаются "вертикальные" соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений между финансовыми организациями), доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает двадцать процентов (часть 2 статьи 12).

По факту проверки Удмуртским УФАС России ЗАО «ТПФ «БМК и К» установлено, что ЗАО «ТПФ «БМК и К» получено коммерческое предложение ОАО «МК «Сарапул-молоко», действующее с 01.11.2010 г. по 30.11.2010 г., согласно которому предлагалось рассмотреть предложение на поставку сметаны (20% 250 гр. – отпускная цена 21,50 рублей). ОАО «МК «Сарапул-молоко» предлагало ежемесячно

выплачивать ЗАО «ТПФ «БМК и К» бонус в размере 4,50 рублей за каждую единицу продукта, при условии, что в магазинах торговой сети данный вид продукта будет продаваться по цене не выше 18,50 рублей.

Как следует из ответа ЗАО «ТПФ «БМК и К» от 03.06.2011 г., сметана 20% 250 гр. производства ОАО «МК «Сарапул-молоко» реализовывалась в период с 01.11 по 30.11.2010 г. в розницу по цене 18,50 рублей. Таким образом, сметана в указанный период реализовывалась по цене, указанной в коммерческом предложении ОАО «МК «Сарапул-молоко», что свидетельствует о принятии ЗАО «ТПФ «БМК и К» коммерческого предложения ОАО «МК «Сарапул-молоко».

Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрев документы, представленные ЗАО «ТПФ «БМК и К» во время проверки, письменные и устные пояснения лиц, участвующих в деле пришла к выводу, что ЗАО «ТПФ «БМК и К» приняло коммерческое предложение ОАО «МК «Сарапул-молоко», то есть общества заключили между собой «вертикальное» соглашение, которое привело к установлению цены перепродажи товара.

К данному выводу Комиссия Удмуртского УФАС России пришла на основании следующего.

В ходе проверки ЗАО «ТПФ «БМК и К» Удмуртским УФАС России были проанализированы договора поставки продовольственных товаров в торговую сеть ЗАО «ТПФ «БМК и К» на предмет соответствия требованиям ФЗ «О защите конкуренции» и Закона о торговле.

Между ОАО «МК «Сарапул-молоко» и ЗАО «ТПФ «БМК и К» заключен договор поставки № 83п/653 ПМ от 01.08.2010 г., по которому осуществляется поставка молока, молочных продуктов, масла животного. К данному договору подписаны следующие соглашения, являющиеся неотъемлемой частью договора поставки:

- соглашение от 01.08.2010 г., в соответствии с которым стороны договорились о порядке и условиях предоставления премии за приобретаемую продукцию. В частности соглашением предусмотрена выплата премии за приобретение молока и молочной продукции в ассортименте в зависимости от оборота в расчетный период (в месяц) в кг: при обороте 53000-62999 кг размер премии составляет 4%, от 63000-72999 кг - 5%, от 73000-82999 кг - 7%, от 83000-92999 кг – 8%, от 93000 и более - 9%;

- соглашение от 01.10.2010 г., в соответствии с которым стороны договорились о порядке и условиях предоставления премии за приобретаемую продукцию. В частности соглашением предусмотрена выплата премии за приобретение молока и молочной продукции в ассортименте в зависимости от оборота в расчетный период (в месяц) в кг: при обороте 46000-55999 кг размер премии составляет 3%, от 56000-65999 кг - 4%, от 66000-75999 кг - 5%, от 76000-85999 кг - 7%, от 86000-95999 кг – 8%, от 96000 и более - 9%;

- соглашение от 01.10.2010 г., целью которого является стимулирование Покупателя к увеличению объема закупки у Поставщика сметаны 20% п/п 0,25 кг, поставляемой Поставщиком. Соглашением предусмотрена выплата премии в размере 1,50 рублей за каждую единицу продукции, если цена на отпуск составляет 16,95 рублей, и при ежемесячной выборке указанной продукции в объеме не менее 12400 кг;

- соглашение от 01.11.2010 г., в соответствии с которым стороны договорились о порядке и условиях предоставления премии за приобретаемую продукцию. В частности соглашением предусмотрена выплата премии за приобретение молока и молочной продукции в ассортименте в зависимости от оборота в расчетный период (в месяц) в кг: при обороте 38000-47999 кг размер премии составляет 3%, от 48000-57999 кг - 4%, от 58000-67999 кг - 5%, от 68000-77999 кг - 7%, от 78000-87999 кг –

8%, от 88000 и более - 9%;

- соглашение от 01.11.2010 г., целью которого является стимулирование Покупателя к увеличению объема закупки у Поставщика сметаны 20% п/п 0,25 кг, поставляемой Поставщиком. Соглашением предусмотрена выплата премии в размере 2,10 рублей за каждую единицу продукции, если цена на отпуск составляет 23,75 рублей, и при ежемесячной выборке указанной продукции в объеме не менее 8200 кг;

- соглашение от 01.12.2010 г., в соответствии с которым стороны договорились о порядке и условиях предоставления премии за приобретаемую продукцию. В частности соглашением предусмотрена выплата премии за приобретение молока и молочной продукции в ассортименте в зависимости от оборота в расчетный период (в месяц) в кг: при обороте 38000-47999 кг размер премии составляет 3%, от 48000-57999 кг - 4%, от 58000-67999 кг - 5%, от 68000-77999 кг - 7%, от 78000-87999 кг - 8%, от 88000 и более - 9%;

- соглашение от 01.12.2010 г., целью которого является стимулирование Покупателя к увеличению объема закупки у Поставщика сметаны 20% п/п 0,25 кг, поставляемой Поставщиком. Соглашением предусмотрена выплата премии в размере 2,10 рублей за каждую единицу продукции, если цена на отпуск составляет 23,75 рублей, и при ежемесячной выборке указанной продукции в объеме не менее 7200 кг;

- соглашение от 01.01.2011 г., в соответствии с которым стороны договорились о порядке и условиях предоставления премии за приобретаемую продукцию. В частности соглашением предусмотрена выплата премии за приобретение молока и молочной продукции в ассортименте в зависимости от оборота в расчетный период (в месяц) в кг: при обороте 38000-47999 кг размер премии составляет 3%, от 48000-57999 кг - 4%, от 58000-67999 кг - 5%, от 68000-77999 кг - 7%, от 78000-87999 кг - 8%, от 88000 и более - 9%;

- соглашение от 01.01.2010 г., целью которого является стимулирование Покупателя к увеличению объема закупки у Поставщика сметаны 20% п/п 0,25 кг, поставляемой Поставщиком. Соглашением предусмотрена выплата премии в размере 1,90 рублей за каждую единицу продукции, если цена на отпуск составляет 19,95 рублей, и при ежемесячной выборке указанной продукции в объеме не менее 5300 кг;

- соглашение от 01.02.2011 г., целью которого является стимулирование Покупателя к увеличению объема закупки у Поставщика сметаны 20% п/п 0,25 кг, поставляемой Поставщиком. Соглашением предусмотрена выплата премии в размере 2,10 рублей за каждую единицу продукции, если цена на отпуск составляет 23,75 рублей, и при ежемесячной выборке указанной продукции в объеме не менее 5500 кг;

- соглашение от 01.03.2011 г., в соответствии с которым стороны договорились о порядке и условиях предоставления премии за приобретаемую продукцию. В частности соглашением предусмотрена выплата премии за приобретение молока и молочной продукции в ассортименте в зависимости от оборота в расчетный период (в месяц) в кг: при обороте 9000-11999 кг размер премии составляет 3%, от 12000-14999 кг - 4%, от 15000-18999 кг - 5%, от 19000 и более - 7%.

ОАО «Сарапул-молоко» направило коммерческое предложение ЗАО «ТПФ «БМК и К», действующее с 01.11.2010 г. по 30.11.2010 г., согласно которому предлагалось рассмотреть предложение на поставку молочной продукции: молоко «Российское» 2,4 % 0,9 кг – 20,90 рублей 2 раза в неделю (суббота, воскресенье), а также содержалось специальное предложение на сметану 20% 250 гр. – отпускная цена 21,50 рублей. По сметане предлагалось ежемесячно выплачивать бонус в размере

4,50 рублей за каждую единицу продукта, при условии, что в магазинах торговой сети данный вид продукта будет продаваться по цене не выше 18,50 рублей. Обязательным условием для суммы бонуса является объем продаж не менее 4 тонн.

Как следует из письменных пояснений ЗАО «ТПФ «БМК и К» № 01-13/131 от 03.06.2011 г. в период с 01.11.2010 г. по 30.11.2010 г. ЗАО «ТПФ «БМК и К» реализовывало в розницу сметану 20% 250 гр. по цене 18,50 руб., но при этом предприятие не получало бонусы по реализации сметаны согласно указанного коммерческого предложения, поскольку объем реализации не превышал 4 тонны.

Таким образом, в период с 01.11.2010 г. по 30.11.2010 г., то есть в период, указанный в коммерческом предложении ОАО «МК «Сарапул-молоко», сметана 20% 250 гр. реализовывалась ЗАО «ТПФ «БМК и К» по цене, определенной коммерческим предложением, что свидетельствует о принятии ЗАО «ТПФ «БМК и К» коммерческого предложения ОАО «МК «Сарапул-молоко».

Исходя из письменных пояснений ОАО «МК «Сарапул-молоко» от 24.08.2011 г. ЗАО «ТПФ «БМК и К» в октябре 2010 г. было представлено на рассмотрение коммерческое предложение об условиях поставки в течение ноября 2010 г. молока «Российское» жирностью 2,4% и сметаны жирностью 20% фасовкой 250 гр. и о возможности выплаты покупателю премии за выборку определенного количества фасованной сметаны. Данное коммерческое предложение ОАО «МК «Сарапул-молоко» не считало офертой, не определяло срок и порядок ее акцепта ЗАО «ТПФ «БМК и К»: путем обмена письмами или заключением соответствующего письменного соглашения. Подтверждением факта непринятия ЗАО «ТПФ «БМК и К» коммерческого предложения ОАО «МК «Сарапул-молоко», является заключение между обществами дополнительного соглашения к договору поставки № 653ПМ от 01.11.2010 г. которым определены условия закупки сметаны жирностью 20% фасовкой 250гр. в течение ноября 2010 г., при выполнении которых ЗАО «ТПФ «БМК и К» может быть выплачена премия. Соглашением предусмотрено, что условиями для получения ЗАО «ТПФ «БМК и К» премии являются только объем закупаемой у ОАО «МК «Сарапул-молоко» сметаны жирностью 20% фасовкой 250 гр. и отсутствие у него задолженности по оплате за ранее приобретенные товары.

Согласно письменным пояснениям ЗАО «ТПФ «БМК и К» №01-13/195 от 24.08.2011 г. в период с 01.11.2010 г. по 30.11.2010 г. в магазинах розничной торговли ЗАО «ТПФ «БМК и К» было реализовано 286 пакетов сметаны 20% весом 250 гр. производства ОАО «МК «Сарапул-молоко» по цене 18,50 руб.

Соглашением, согласно пункту 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Исходя из определения «соглашения» в соответствии с ФЗ «О защите конкуренции», ЗАО «ТПФ «БМК и К» считает, что коммерческое предложение, полученное ЗАО «ТПФ «БМК и К» не может рассматриваться как элемент соглашения, которое привело или могло привести к установлению цены перепродажи товара, так как указанное коммерческое предложение не ограничивало возможностей перепродажи товара, так как указанное коммерческое предложение не ограничивало возможностей ЗАО «ТПФ «БМК и К» самостоятельно устанавливать цену перепродажи товара и реализовывать товар по цене иной, чем указано в коммерческом предложении (письменные пояснения ЗАО «ТПФ «БМК и К» №01-13/195 от 24.08.2011 г.).

Согласно сведениям, представленным ЗАО «ТПФ «БМК и К» письменными пояснениями №01-13/195 от 24.08.2011 г. за период с 01.11.2010 г. по 31.11.2010 г. ЗАО «ТПФ «БМК и К» реализовано 15503 упаковки сметаны 20% весом 250 гр.

производства ОАО «Сарапул-молоко», из них только 286 упаковок реализовано по цене, указанной в коммерческом предложении, оставшаяся часть сметаны реализована по цене более 23 рублей за упаковку.

Исходя из письменных пояснений ЗАО «ТПФ «БМК и К» №01-13/131 от 03.06.2011 г. сметана 20% 250 гр. производства ОАО «МК «Сарапул-молоко» за период с 01.11.2010 г. по 30.11.2010 г. реализовывалась ЗАО «ТПФ «БМК и К» в розницу по цене 18,50 руб. за упаковку, оптовая цена составляла в указанный период 22,67-24,94 руб. за упаковку. Удельный вес оптовой реализации ЗАО «ТПФ «БМК и К» в ноябре 2010 года составил 98,1%, а удельный вес розничной реализации составил 1,9%. Указанные сведения позволяют Комиссии Удмуртского УФАС России сделать вывод о том, что 286 упаковок было реализовано обществом в розницу по цене 18,50 руб., то есть по цене указанной в предложении.

Вместе с тем, ЗАО «ТПФ «БМК и К» представило на заседание Комиссии Удмуртского УФАС России от 05.09.2011 г. сведения об объеме и цене реализации в розницу сметаны 20% весом 250 гр. производства ОАО «Сарапул-молоко» от 01.09.2011 г. Исходя из этих сведений, до принятия ЗАО «ТПФ «БМК и К» коммерческого предложения, в период с 01.10.2010 г. по 31.10.2010 г., сметана 20% весом 250 гр. производства ОАО «МК «Сарапул-молоко» реализовывалась в розницу по цене 23 рубля, то есть выше цены, указанной в коммерческом предложении. После действия коммерческого предложения, в период с 01.12.2010 г. по 16.12.2010 г., сметана реализовывалась ЗАО «ТПФ «БМК и К» по цене 20 руб. 80 коп., а с 16.12.2010 г. по 31.12.2010 г. по цене 27 руб., указанные цены также выше цены, указанной в коммерческом предложении, а именно более 18 руб. 50 коп.

Таким образом, ЗАО «ТПФ «БМК и К» реализовывало сметану в розницу до получения коммерческого предложения и после по цене выше, чем указано в коммерческом предложении. Факт розничной реализации ЗАО «ТПФ «БМК и К» сметаны 20% фасовкой 250 гр. производства ОАО «МК «Сарапул-молоко» по цене 18 руб. 50 коп. в период с 01.11.2010 г. по 30.11.2010 г., то есть в период и по цене, указанные в коммерческом предложении ОАО «МК «Сарапул-молоко», свидетельствует о принятии ЗАО «ТПФ «БМК и К» коммерческого предложения ОАО «МК «Сарапул-молоко».

Следует также принять во внимание пояснения представителя ЗАО «ТПФ «БМК и К», данные в ходе заседания Комиссии Удмуртского УФАС России от 30.08.2011 г., о том, что ЗАО «ТПФ «БМК и К» пыталось реализовать коммерческое предложение ОАО «МК «Сарапул-молоко», чтобы посмотреть, как пойдет реализация сметаны при снижении цены. Указанные пояснения, по мнению Комиссии Удмуртского УФАС России, свидетельствуют о принятии обществом коммерческого предложения.

Материалы дела позволяют Комиссии Удмуртского УФАС России сделать вывод о том, что между ЗАО «ТПФ «БМК и К» и ОАО «Сарапул-молоко» заключено «вертикальное» соглашение на рынке розничной реализации сметаны в географических границах г. Сарапула недопустимое в соответствии с антимонопольным законодательством.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

В соответствии с пунктом 19 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под «вертикальным» соглашением понимается соглашение между хозяйствующими субъектами, которые конкурируют между собой, один из которых приобретает товар или является его потенциальным приобретателем, а другой предоставляет товар или является его потенциальным продавцом.

В соответствии с пунктом 1 части 1.2 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если такие соглашения приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара.

В соответствии с частью 2 Общих исключений в отношении соглашений между покупателями и продавцами, утвержденными постановлением правительства Российской Федерации от 16.07.2009 г. № 583 «О случаях допустимости соглашений между хозяйствующими субъектами» не могут быть признаны допустимыми следующие условия соглашения между покупателем и продавцом:

- условия, ограничивающие возможность покупателя самостоятельно определять цену, по которой он перепродает товар иным лицам, в том числе условие о минимальной цене перепродажи товара или фиксированной цене перепродажи товара.

На основании вышеизложенного, Комиссия Удмуртского УФАС установила в действиях ЗАО «ТПФ «БМК и К» и ОАО МК «Сарапул-молоко» нарушение пункта 1 части 1.2 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции». Наличие договора поставки между ЗАО «ТПФ «БМК и К» и ОАО «МК «Сарапул-молоко» № 83п/653ПМ от 01.08.2010 г., наличие коммерческого предложения с указанием цены реализации сметаны в розницу, фактическая реализация сметаны в розницу по цене, указанной в предложении, пояснения представителя ЗАО «ТПФ «БМК и К» о попытке реализации обществом коммерческого предложения указывает на принятие ЗАО «ТПФ «БМК и К» предложения ОАО МК «Сарапул-молоко», а, следовательно, и на заключение обществами «вертикального» соглашения недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно статье 12 ФЗ «О защите конкуренции» допускаются «вертикальные» соглашения в письменной форме (за исключением «вертикальных» соглашений между финансовыми организациями), если эти соглашения являются договорами коммерческой концессии (часть 1 статьи 12). Допускаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений между финансовыми организациями), доля каждого из которых на любом товарном рынке не превышает двадцать процентов (часть 2 статьи 12).

Договор поставки № 83п/653ПМ от 01.08.2010 г., заключенный между ЗАО «ТПФ «БМК и К» и ОАО «МК «Сарапул-молоко», а также заключенные в рамках его реализации соглашения, включая принятие коммерческого предложения являются «вертикальным соглашением». Вместе с тем, данные договоры (соглашения) не относятся к договорам коммерческой концессии, следовательно, на такие договоры (соглашения) не распространяется часть 1 статьи 12 ФЗ «О защите конкуренции» о допустимости соглашения.

ОАО «МК «Сарапул-молоко» в составе группы лиц ООО «КОМОС-ГРУПП» включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более 35 процентов или занимающих доминирующее положение, по наименованию товара: закупка молочного сырья в границах Киясовский, Сарапульский, Камбарский, Каракулинский, Ярский, Юкаменский, Глазовский, Базинский, Кезский, Красногорский, Игринский, Дебесский, Шарканский, Якшур-Бодьинский, Завьяловский, Малопургинский, Воткинский районы Удмуртской Республики с долей более 50%. Указанный Реестр размещен на официальном сайте Удмуртского УФАС России (<http://udmurtia.fas.gov.ru/>). ОАО «МК «Сарапул-молоко» и ЗАО «ТПФ «БМК и К» не входят в одну группу лиц.

Учитывая, что доля ОАО «МК «Сарапул-молоко» на рынке закупки молочного сырья

более 20 процентов, то положения о допустимости соглашения, предусмотренные частью 2 статьи 12 ФЗ «О защите конкуренции», не распространяются на договоры (соглашения), заключаемые ОАО «МК «Сарапул-молоко».

Комиссия Удмуртского УФАС России считает, что нарушение допущено на рынке розничной реализации сметаны в географических границах г. Сарапул Удмуртской Республики. Продуктовые и географические границы рынка определены Комиссией, исходя из условий коммерческого предложения и месторасположения торговых точек ЗАО «ТПФ «БМК и К». Согласно коммерческому предложению ОАО «МК «Сарапул-молоко» предлагало выплачивать ЗАО «ТПФ «БМК и К» бонус в размере 4,50 руб. за каждую единицу продукта (сметана 20% 250 гр.), при условии, что в магазинах торговой сети ЗАО «ТПФ «БМК и К» данный вид продукта будет по цене не выше 18,50 руб. Поскольку в письменных пояснениях ЗАО «ТПФ «БМК и К» № 01-13/131 от 03.06.2011 г. в период, указанный в коммерческом предложении, сметана реализовывалась в розницу по цене 18,50 руб., продуктовыми границами товарного рынка является розничная реализация сметаны. Так как установление цены оговаривалось в отношении торговых точек, а торговые точки ЗАО «ТПФ «БМК и К» располагаются на территории г. Сарапул Удмуртской Республики, географические границы рынка Комиссией определены как г. Сарапул Удмуртской Республики.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» конкуренцией признается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Признаками ограничения конкуренции явились:

- 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, а именно розничной цены.

На основании изложенного, рассмотрев представленные материалы по делу №ММ06-06/2011-46, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Удмуртского УФАС России установила, что ЗАО «ТПФ «БМК и К» и ОАО «МК «Сарапул-молоко» заключили «вертикальное» соглашение на рынке розничной реализации сметаны в географических границах г. Сарапул Удмуртской Республики, запрещенное в соответствии с антимонопольным законодательством, которое привело к установлению цены перепродажи товара.

Таким образом, указанные организации нарушили пункт 1 части 1.2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В целях предупреждения, обеспечения конкуренции, Комиссия на основании подпункта «д» пункта 2 части 1 статьи 23 и статьи 50 Федерального закона «О защите конкуренции» считает необходимым выдать ЗАО «ТПФ «БМК и К» и ОАО «МК «Сарапул-молоко» о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 14.32. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), заключение хозяйствующим субъектом недопустимого в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации соглашения, а равно участие в нем или осуществление хозяйствующим субъектом недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации согласованных действий -

влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей, а в случае, если сумма выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, превышает 75 процентов совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг), - в размере от трех тысячных до трех сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

В ходе рассмотрения дела, по имеющимся материалам и обстоятельствам дела, Комиссией установлено событие нарушения части 1 статьи 14.32 КоАП РФ, что является основанием для передачи материалов дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 1 статьи 178 Уголовного кодекса Российской Федерации уголовная ответственность предусмотрена за недопущение, ограничение или устранение конкуренции путем заключения ограничивающих конкуренцию соглашений или осуществления ограничивающих конкуренцию согласованных действий, неоднократного злоупотребления доминирующим положением, выразившимся в установлении и (или) поддержании монопольно высокой или монопольно низкой цены товара, необоснованном отказе или уклонении от заключения договора, ограничении доступа на рынок, если эти деяния причинили крупный ущерб гражданам, организациям или государству, либо повлекли извлечение дохода в крупном размере, -

наказываются штрафом в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью до одного года либо без такового.

Крупным ущербом признается ущерб, сумма которого превышает один миллион рублей, а особо крупным ущербом - три миллиона рублей.

Крупным доходом признается доход, сумма которого превышает пять миллионов рублей, а доходом в особо крупном размере - двадцать пять миллионов рублей.

Комиссией Удмуртского УФАС не установлено, что ОАО «МК «Сарапул-молоко» и ЗАО «ТПФ «БМК и К» извлекли доход в крупном размере или причинили ущерб в крупном размере в результате заключения ограничивающего конкуренцию соглашения. В связи с этим отсутствуют основания для передачи материалов дела по признакам преступления по статье 178 УК РФ.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 11, частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьями 49, 50 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ЗАО «Торгово-производственная фирма «БМК и К» (месторасположение: 427970, Удмуртская Республика, г. Сарапул, ул. Советская, 45, ИНН 1827002782) нарушившим пункт 1 части 1.2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении с

ОАО «Молочный комбинат «Сарапул-молоко» запрещенного в соответствии с антимонопольным законодательством «вертикального» соглашения, которое привело к установлению цены перепродажи товара.

2. Признать ОАО «Молочный комбинат «Сарапул-молоко» (месторасположение: 427964, Удмуртская Республика, г. Сарапул, ул. Азина, 181, ИНН 1827020037) нарушившим пункт 1 части 1.2 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в заключении с ЗАО «Торгово-производственная фирма «БМК и К» запрещенного в соответствии с антимонопольным законодательством «вертикального» соглашения, которое привело к установлению цены перепродажи товара.

3. Выдать ЗАО «Торгово-производственная фирма «БМК и К» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, а именно при заключении договоров поставки, соглашений и получении коммерческих предложений не допускать действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, в частности:

- не допускать в содержании заключаемых договоров (соглашений) с хозяйствующими субъектами – поставщиками товара условий, которые приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара;

- не принимать коммерческих предложений хозяйствующих субъектов - поставщиков товара, которые приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара.

ЗАО «Торгово-производственная фирма «БМК и К» в срок до 25 октября 2011 года представить в Удмуртское УФАС России информацию о порядке и мерах, принятых по исполнению предписания с приложением документов, подтверждающих исполнение предписания.

4. Выдать ОАО «Молочный комбинат «Сарапул-молоко» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, а именно при заключении договоров поставки, соглашений и направлении коммерческих предложений не допускать действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, в частности:

- не допускать в содержании заключаемых договоров (соглашений) с хозяйствующими субъектами – покупателями товара условий, которые приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара;

- не направлять коммерческих предложений хозяйствующим субъектам - покупателям товара, которые приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара.

ОАО «Молочный комбинат «Сарапул-молоко» в срок до 25 октября 2011 года представить в Удмуртское УФАС России информацию о порядке и мерах, принятых по исполнению предписания с приложением документов, подтверждающих исполнение предписания.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.32 КоАП РФ в отношении ЗАО «Торгово-производственная фирма «БМК и К» и виновного должностного лица.

6. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для

рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.32 КоАП РФ в отношении ОАО «Молочный комбинат «Сарапул-молоко» и виновного должностного лица.

Председатель комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>