

РЕШЕНИЕ

по делу № 04-27/946

г. Кострома

Резолютивная часть решения оглашена «25» августа 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено «06» сентября 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: <...>

рассмотрев дело № 04-27/946 по признакам нарушения ОАО «ТНК-Ярославль» (ул. Некрасова, 41-Б, г. Ярославль, Российская Федерация) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела являются:

заявление Костромской топливной ассоциации независимых АЗС от 27.04.2011 с просьбой разобраться в сложившейся ситуации на рынке нефтепродуктов Костромской области;

рабочее совещание при Департаменте ТЭК и ТП Костромской области, где были затронуты вопросы об обеспечении потребителей Костромской области моторным топливом;

служебная записка от 29.04.2011 № СД 362 «О ситуации на рынке нефтепродуктов на территории Костромской области на 29.04.2011 года и возбуждении дела в отношении ОАО «ТНК-Ярославль» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;

данные ежедневного и еженедельного мониторинга оптовых и розничных цен на нефтепродукты (автомобильные бензины и дизельное топливо), данные по мониторингу средневзвешенной величины закупочных цен и цен оптовой реализации с нефтебаз, расположенных на территории Костромской области, данные по мониторингу имеющихся остатков нефтепродуктов на нефтебазах Костромской области.

При рассмотрении дела Комиссией была получена информация от ОАО «ТНК-Ярославль» и хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг», необходимая для принятия обоснованного решения по настоящему делу.

Костромским УФАС России был проведен анализ конкурентной среды на оптовом рынке автомобильного бензина и дизельного топлива на территории Костромской области за 2010 г., соответствующий требованиям «Порядок проведения анализа состояния конкурентной среды на товарных рынках», утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220.

В результате анализа конкурентной среды на оптовом рынке автомобильного бензина и дизельного топлива на территории Костромской области за 2010 г. установлено следующее:

ОАО «ТНК-Ярославль» имеет на оптовом рынке нефтепродуктов на территории Костромской области:

- автомобильные бензины марок АИ-76 доля в размере более 65 процентов;

- дизельное топливо доля в размере более 80 процентов.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает 50 процентов.

ОАО «ТНК-Ярославль» и ООО «Партнер Нафта» имеют на оптовом рынке автомобильного бензина, поставляемого на территорию Костромской области, автомобильных бензинов марок АИ-92 и АИ-95 (по обеим маркам бензина в совокупности) более 35 процентов и более 25 процентов соответственно и превышают доли других хозяйствующих субъектов на данном рынке.

Доля каждого из указанных хозяйствующих субъектов на оптовом рынке автомобильного бензина составляет более 8 процентов.

В соответствии с частью 3 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим признается положение каждого хозяйствующего субъекта из нескольких хозяйствующих субъектов, совокупная доля которых (не более чем трех хозяйствующих субъектов), на соответствующем товарном рынке, превышает 50 процентов, а также превышает доли других хозяйствующих субъектов на указанном товарном рынке.

Совокупная доля ОАО «ТНК-Ярославль» и ООО «Партнер Нафта» на оптовом рынке автомобильного бензина марок АИ-92 и АИ-95, поставляемого на территорию Костромской области составляет более 60 процентов и превышает 50 процентов.

ОАО «ТНК-Ярославль» занимается оптовой поставкой нефтепродуктов на территорию Костромской области с 28.02.2010 г. До данного периода хозяйственную деятельность по оптовой реализации нефтепродуктов на территорию Костромской области осуществляло ОАО «ТНК-Столица» в лице его филиала в г. Ярославле, с использованием основных производственных средств (автозаправочных станций и нефтебаз), арендованных у ОАО «Славнефть-Ярославнефтепродукт». ОАО «ТНК-Столица» было включено Приказом от 01.12.2008 № 147 Костромского УФАС России в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в

размере более чем 35% или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующего положения хозяйствующих субъектов (далее – Реестр).

ОАО «ТНК-Ярославль» является правопреемником части прав и обязанностей ОАО «Славнефть-Ярославнефтепродукт». По состоянию на 01.09.2008 г. была завершена реорганизация ОАО «Славнефть-Ярославнефтепродукт» в форме выделения из его состава двух акционерных обществ ОАО «ТНК-Ярославль» и ОАО «Газпромнефть-Ярославль». В соответствии с разделительным балансом, утвержденным протоколом внеочередного общего собрания акционеров от 17.01.2008 г., имущество, права и обязанности структурных подразделений ОАО «Славнефть-Ярославнефтепродукт», расположенных на территории Костромской области, перешли к вновь образованному в результате реорганизации ОАО «ТНК-Ярославль».

В январе 2009 г. ФАС России была согласована сделка ОАО «ТНК-ВР Холдинг» по приобретению 82,25 процентов голосующих акций ОАО «ТНК-Ярославль». В результате, которой ОАО «ТНК-ВР Холдинг» было выдано предписание от 15.01.2009 № АГ/480 о недопущении действий, которые могут привести к ограничению конкуренции.

Единственным поставщиком нефтепродуктов для ОАО «ТНК-Ярославль» является ОАО «ТНК-ВР Холдинг», деятельность которого включает полный цикл добычи, переработки, транспортировки, оптовой и розничной реализации нефтепродуктов.

ОАО «ТНК-Ярославль» осуществляет хозяйственную деятельность по оптовой реализации нефтепродуктов на территории Костромской области с 28 февраля 2010 г. через те же нефтебазы, которые осуществляло свою деятельность в 2009 г. ОАО «ТНК-Столица».

Также, в соответствии приложением 4 «Перечень хозяйствующих субъектов, входящих в одну группу лиц с ОАО «ТНК-Ярославль» по состоянию на 01.04.2011» ответа ОАО «ТНК-Ярославль» от 11.07.2011 № 493-к (вх. от 14.07.2011 № 2736) видно, что ОАО «ТНК-Ярославль» и ОАО «ТНК-Столица» входят в одну группу лиц.

Таким образом, в течение длительного периода времени ОАО «ТНК-Ярославль» (с 2008 г. по текущий период) относительные размеры долей на рынке автомобильных бензинов и дизельного топлива ОАО «ТНК-Ярославль» подвержены малозначительным изменениям, доступ новых конкурентов на оптовый рынок автомобильного бензина и дизельного топлива затруднен.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем 50 процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительно размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам.

ОАО «ТНК-Ярославль» входит в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг» и является его единственным посредником по реализации нефтепродуктов на территорию Костромской области. ОАО «ТНК-ВР Холдинг» осуществляется не только оптовая реализация нефтепродуктов, в состав группы лиц данной нефтяной компании входят хозяйствующие субъекты, добывающие основные объемы нефти и владеющие нефтеперерабатывающими заводами на территории Российской Федерации, то есть является вертикально интегрированной нефтяной компанией. В соответствии с подпунктом «г» пункта 8.2 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, это создает для указанного хозяйствующего субъекта преимущества по сравнению с другими участниками рынка, а также дополнительные барьеры для входа на рынок.

Совокупность указанных обстоятельств свидетельствует о наличии у ОАО «ТНК-Ярославль» возможности оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на рынках нефтепродуктов и затруднять доступ на рынки оптовой реализации нефтепродуктов другим хозяйствующим субъектам.

На территории Костромской области ОАО «ТНК-Ярославль» имеет в собственности 6 нефтебаз, с которых и осуществляется отпуск нефтепродуктов, а также 51 (54 процента) АЗС из 94 присутствующих на территории области. Все хозяйствующие субъекты, занимающиеся реализацией нефтепродуктов на территории Костромской области и не входящие в одну группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг», не имеют в своей собственности нефтебазы.

По данным, представленным ОАО «ТНК-Ярославль» (приложение 9 к письму от 15.08.2011 № 589-к) видно, что с 23 апреля 2011 г. существенно снизились поставки автомобильного бензина АИ-92 хозяйствующим субъектам, не входящим в одну группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг». С 27 апреля 2011 г. реализация автомобильных бензинов марок АИ-92 и АИ-95 хозяйствующим субъектам, не входящим в одну группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг» прекратилась. Доводы представителей ОАО «ТНК-Ярославль», что реализация независимым хозяйствующим субъектам не производилась из-за праздничных дней, не подтверждена, так как реализация нефтепродуктов на собственные АЗС общества осуществлялась в полном объеме в ежедневном режиме. Реализация автомобильного бензина марки АИ-92 независимым хозяйствующим субъектам возобновилась 4 мая 2011 г. Из представленной ОАО «ТНК-Ярославль» информации Комиссией было установлено, что были достаточные остатки нефтепродуктов на нефтебазах, оснований для полного отказа в реализации нефтепродуктов у ОАО «ТНК-Ярославль» независимым хозяйствующим субъектам не имелось. Также было установлено, что пик продаж с АЗС ОАО «ТНК-Ярославль» автомобильного бензина марки АИ-92 пришелся на 29 апреля 2011 г. (увеличение в 1,9 раза по сравнению с предыдущим днем), а пик продаж автомобильного бензина марки АИ-95 на 28 апреля 2011 г. (увеличение в 7,2 раза по сравнению с предыдущим днем). Пиковые продажи автомобильных бензинов обществом пришлось на момент, когда реализация нефтепродуктов хозяйствующим субъектам, не входящим в одну группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг» обществом не осуществлялась.

Представители ОАО «ТНК-Ярославль» неоднократно письменно и устно подтверждали, что осознают свою ответственность за бесперебойное обеспечение топливом потребителей и контрагентов, так как являются самым крупным поставщиком нефтепродуктов на территорию Костромской области.

По договору организации поставок нефтепродуктов (мелкий опт) от 2011 г., покупатель обязан оплатить поставщику товар на условиях предоплаты в размере 100 процентов.

Из представленных ОАО «ТНК-Ярославль» и хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг» материалов видно, что на 29 апреля 2011 г. ООО «Костромская топливная компания» была внесена предоплата в размере 100 процентов за товар на сумму 2 323 591,8 руб., что подтверждается банковскими поручениями. 29 апреля 2011 г. отгрузка товара была произведена на сумму 751 143,85 руб., что подтверждается товарными накладными. Недопоставка товара составила 1 723 591,8 руб. Очередная отгрузка нефтепродуктов ОАО «ТНК-Ярославль» в адрес ООО «Костромская топливная компания» была произведена лишь 4 мая 2011 г. на сумму 851 931,6 руб. ОАО «ТНК-Ярославль» пользовалось денежными средствами ООО «Костромская топливная компания», перечисленными в размере предоплаты 100 процентов за товар, в течение 5 дней. Между ООО «Костромская топливная компания» и рядом государственных учреждений заключены государственные контракты на поставку нефтепродуктов, в которых общество имеет свои обязательства на поставку топлива государственным учреждениям. Из-за сбой поставок нефтепродуктов со стороны ОАО «ТНК-Ярославль», ООО «Костромская топливная компания» была вынуждена ограничить свободную продажу нефтепродуктов со своих АЗС, продажа топлива осуществлялась только по государственным контрактам и клиентам, имеющим

топливные карты, перед которыми общество также имеет обязательства.

В соответствии с пунктом 4 статьи 487 Гражданского Кодекса Российской Федерации в случае, когда продавец не исполняет обязанность по передаче предварительно оплаченного товара и иное не предусмотрено законом или договором купли-продажи, на сумму предварительной оплаты подлежат уплате проценты в соответствии со статьей 395 настоящего Кодекса со дня, когда по договору передача товара должна была быть произведена, до дня передачи товара покупателю или возврата ему предварительно уплаченной им суммы.

Кроме того, правомерность начисления процентов на сумму предварительной оплаты в случае неисполнения продавцом обязанности по передаче предварительно оплаченного товара подтверждена и пунктом 13 Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 08.10.1998 № 13/14.

Ситуация с недопоставкой нефтепродуктов за рассматриваемый период сложилась в связи с тем, что основной поставщик топлива - ОАО «ТНК-Ярославль» фактически не исполнял свои обязательства по договорам и не отгружал в полном объеме запрашиваемые нефтепродукты. Вследствие вышеуказанных данных на территории г. Костромы с 29 апреля 2011 г. появился дефицит нефтепродуктов, спрос на автомобильное топливо возрос, на АЗС стали выстраиваться очереди за покупкой автомобильного бензина. Также данная ситуация повлияла и на увеличение цены автомобильных бензинов. На АЗС, принадлежащих ОАО «ТНК-Ярославль», цена в среднем за данный период на автомобильный бензин марки АИ-92 увеличилась на 2,5 процента, а автомобильный бензин марки АИ-95 на 2 процента. На АЗС хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг», увеличение составило на автомобильные бензины марок АИ-92 и АИ-95 – 5,4 процента.

В связи со сложившейся ситуацией некоторые независимые продавцы были вынуждены закупать автомобильные бензины и дизельное топливо у других поставщиков и в других областях, по более высоким ценам, что также привело к повышению цен на автомобильное топливо, отпускаемое с принадлежащих им АЗС. Вследствие данного факта цена на автомобильное топливо для конечного потребителя оказалась более привлекательной на АЗС, принадлежащих ОАО «ТНК-Ярославль».

В соответствии со статьей 5 Закона о защите конкуренции, доминирующим признаётся положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту 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.

Совокупность указанных обстоятельств свидетельствует о наличии ОАО «ТНК-Ярославль» возможности оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на рынках автомобильного бензина. Несмотря на то, что в 2010 г. ОАО «ТНК-Ярославль» на оптовом рынке автомобильных бензинов марок АИ-92 и АИ-95 занимал долю менее 50 процентов, события конца апреля начала мая 2011 г. подтвердили его доминирующее положение, так как данный хозяйствующий субъект использовал свою рыночную власть и оказал решающее влияние на общие условия обращения автомобильного бензина на рынке нефтепродуктов Костромской области.

Также в соответствии с пунктом 8 части 1 статьи 10 о защите конкуренции запрещаются действия (бездействия) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут явиться создание дискриминационных условий.

В соответствии с частью 1 Постановления от 30.06.2008 № 30 Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» Закон о защите конкуренции формулирует требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота. Учитывая это, арбитражные суды должны иметь в виду: требования антимонопольного законодательства применяются к гражданско-правовым отношениям.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещается экономически или технологически не обоснованные отказы либо уклонение от заключения договора хозяйствующими субъектами, занимающими доминирующее положение.

ОАО «ТНК-Ярославль» в 2011 г. были заключены договоры организации поставок нефтепродуктов (мелкий опт) с заинтересованными лицами, участвующими в деле (условия данного договора являются одинаковыми для всех контрагентов). В соответствии с вновь заключенным договором, ранее заключенный договор поставки нефтепродуктов считается расторгнутым.

В соответствии со статьей 4 Закона 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 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, запрещаются 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 навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него, а также создание дискриминационных условий.

В абзаце 2 пункта 4 Постановления от 30.06.2008 № 30 Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» разъяснено, что 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.

Письмом от 31.01.2011 № 579/08 ОАО «ТНК-Ярославль» была направлена оферта всем контрагентам по каналу мелкий опт на заключение нового договора поставки нефтепродуктов. Чем была вызвана необходимость заключения нового договора представители ОАО «ТНК-Ярославль» не смогли объяснить. В информационном письме к новому договору поставки нефтепродуктов сообщалось, что с момента подписания нового договора, ранее заключенный договор сторонами будет расторгнут. Отпуск нефтепродуктов по старым договорам производиться не будет.

Хозяйствующие субъекты, не входящие в одну группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг», имели обязательства на поставку нефтепродуктов перед государственными учреждениями, а также перед клиентами, имеющими топливные карты. Соответственно они были вынуждены подписать договоры организации поставки нефтепродуктов (мелкий опт) от 2011 г.

В новом договоре поставки нефтепродуктов (мелкий опт) от 2011 г. имеются существенные изменения относительно ранее достигнутого соглашения. Так в новом договоре поставки отсутствует обязательное условие периода поставки товара, определенное статьей 508 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии с частью 7 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.10.1997 № 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки», в случаях, когда моменты заключения и исполнения договора не совпадают, а сторонами не указан срок поставки товара и из договора не вытекает, что она должна осуществляться отдельными партиями, при разрешении споров необходимо исходить из того, что срок поставки определяется по правилам, установленным статьей 314 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 314 Гражданского кодекса Российской Федерации, в случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства.

Также, исходя из части 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации, для определения нарушения договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товара ненадлежащего качества и неоднократного нарушения сроков поставки товара.

Из вышеуказанного договора организации поставки нефтепродуктов невозможно определить срок поставки товара, а соответственно и нарушение договора поставки товара поставщиком.

Таким образом, срок поставки товара относится к определяемым существенным условиям договора поставки, поскольку при отсутствии этого условия в тексте договора должны применяться диспозитивные нормы, позволяющие определить срок исполнения обязательства.

Из сложившейся практики деловых взаимоотношений между ОАО «ТНК-Ярославль» и контрагентами видно, что поставка нефтепродуктов Обществом осуществлялась в течение одного-двух дней после оплаты товара покупателем.

Раз в договоре поставки нефтепродуктов (мелкий опт) от 2011 г. отсутствуют условия периода поставки товара, договор должен быть исполнен в разумный срок после оплаты товара покупателем. Так как обычаи делового оборота между ОАО «ТНК-Ярославль» и контрагентами сложились таким образом, что поставка осуществляется в течение одного – двух дней после оплаты товара покупателем, Комиссия считает, что поставка топлива в рассматриваемый период также должна была осуществляться в течение одного – двух дней после оплаты товара.

По ранее действовавшему договору поставки нефтепродуктов от 2009 г. наименование товара, количество, цена, вид, период и иные условия поставки товара определялись сторонами в спецификациях, являющихся неотъемлемой частью договора.

В соответствии с пунктом 1.2 договора организации поставки нефтепродуктов (мелкий опт) от 2011 г. условия поставки товара, ассортимент, количество, цена, дата и место поставки считаются согласованными сторонами в момент фактической выборки (поставки) товара.

Также в соответствии с пунктом 2.3 ранее действовавшего договора поставки покупатель был обязан предоставлять поставщику заявку с указанием ассортимента и количества товара, периода поставки. В новой редакции договора данные требования отсутствуют.

Хозяйствующие субъекты, не входящие в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг», отправляют в адрес ОАО «ТНК-Ярославль» заявки с указанием ассортимента нефтепродуктов и необходимых объемов поставки, но данные заявки обществом не регистрируются. В соответствии с пояснениями ОАО «ТНК-Ярославль» в Обществе отсутствует документ, регулирующий процесс регистрации заявок на отгрузку нефтепродуктов. При этом в ОАО «ТНК-Ярославль» принята Инструкция по делопроизводству, утвержденная приказом генерального директора от 09.09.2009 № 166, в соответствии с пунктом 3.3 которой вся входящая документация регистрируется референтом-переводчиком в электронном реестре. В соответствии с пояснениями ОАО «ТНК-Ярославль» от 03.08.2011 № 561-к, по данным электронного реестра за апрель – май 2011 г. заявок об отгрузке нефтепродуктов от ООО «Костромская топливная компания», ООО «Профикс», ООО «Союз В.Г.В.» в Общество не поступало. Проанализировав данные электронного реестра за 1 полугодие 2011 г., видно, что в 1 полугодии 2011 г. не зарегистрировано ни одной заявки от хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг». Вместе с тем установлено, что отгрузка нефтепродуктов независимым хозяйствующим субъектам в 1 полугодии 2011 г. осуществлялась, что подтверждается товарно-транспортными накладными.

Таким образом, пояснения ОАО «ТНК-Ярославль» по факту непредставления заявок независимыми хозяйствующими субъектами в адрес Общества Комиссия считает необоснованными.

Также в соответствии со статьей 506 Гражданского Кодекса Российской Федерации, в которой дано определение договора поставки, не устанавливается каких-либо требований к существенным условиям договора поставки. Поскольку договор поставки является разновидностью договора купли-продажи, то необходимо руководствоваться пунктом 3 статьи 455 Гражданского Кодекса Российской Федерации. Согласно указанной норме условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Поскольку в новой редакции договора поставки нефтепродуктов (мелкий опт) договор не позволяет определить ассортимент и количество приобретаемого товара, соответственно он не содержит существенных условий договора.

Кроме того, в соответствии с пунктом 2.11 старой редакции договора поставщик (ОАО «ТНК-Ярославль») освобождался от обязанностей поставки товара покупателю в случае отсутствия у поставщика достаточных ресурсов для исполнения условий договора. В соответствии с пунктом 2.10 новой редакции договора поставщик вправе уменьшить объем поставки товара без объяснения причин и не несет ответственности за недопоставку товара.

В соответствии с частью 2 статьи 512 Гражданского кодекса Российской Федерации поставка товаров одного наименования в большем количестве, чем предусмотрено договором поставки, не засчитывается в покрытие недопоставки товаров другого наименования, входящих в тот же ассортимент, и подлежит исполнению.

В соответствии со статьей 521 Гражданского кодекса Российской Федерации законом предусмотрена неустойка за недопоставку или просрочку поставки товаров, взыскиваемая с поставщика до фактического исполнения им обязательств.

В соответствии с частью 1 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон. В соответствии с частью 3 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях неоднократного нарушения сроков оплаты товара. Из представленных копий платежных поручений вытекает, что нарушений сроков оплаты товара со стороны хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг», не было. Соответственно, причин для одностороннего отказа или уменьшения объема поставки товара со стороны ОАО «ТНК-Ярославль» не имелось.

В материалах дела также имеются сведения о недоставках товара со стороны ОАО «ТНК-Ярославль» хозяйствующим субъектам не входящим в одну группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг», что подтверждается платежными поручениями и товарно-транспортными накладными.

Таким образом, ОАО «ТНК-Ярославль» была нарушена часть 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации, а именно нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях неоднократного нарушения сроков поставки товара.

В соответствии со всем вышеизложенным, Комиссия считает, что ОАО «ТНК-Ярославль» ставит контрагентов, реализующих нефтепродукты с АЗС по договорам организации поставок нефтепродуктов, в неравное положение по сравнению со своими АЗС, так как условия договора поставки нефтепродуктов не выгодны контрагентам ОАО «ТНК-Ярославль». Комиссия считает, что данными договорами общество создало дискриминационные условия на рынке нефтепродуктов. Такие действия являются проявлением воздействия на условия обращения нефтепродуктов на территории Костромской области, так как хозяйствующие субъекты, не входящие в одну группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг», не имеющие в договоре поставки нефтепродуктов существенных условий, а именно, графика поставки, ассортимента и количества товара, что существенно затрудняет заключение договоров организации поставок нефтепродуктов с государственными учреждениями и иными контрагентами.

ОАО «ТНК-Ярославль» будучи вертикально интегрированной нефтяной компанией, имеет возможность поддерживать высокий общий уровень рентабельности собственных продаж (опт + розница) несмотря на снижение рентабельности розничных продаж у хозяйствующих субъектов не входящих в одну группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг». Более того, доминирующее положение ОАО «ТНК-Ярославль» на рынке нефтепродуктов Костромской области позволяет ей управлять рентабельностью независимых операторов в свою пользу, то есть снижать ее у конкурентов путем повышения своей отпускной цены, что неизбежно увеличивает себестоимость продаж у независимых хозяйствующих субъектов.

Данное положение стало возможным вследствие наличия доминирующего положения на рынке нефтепродуктов Костромской области ОАО «ТНК-Ярославль».

Статья 421 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает свободу договора, но частью 1 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации, уточняется, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными нормативными актами.

Также на рассмотрении дела 25 августа 2011 г. от ООО «Костромская топливная компания» поступило ходатайство от 25.08.2011 исх. № 114, в котором Общество, основываясь на пункте 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции просит Костромское УФАС России выдать ОАО «ТНК-Ярославль» предписание о необходимости включения в договор поставки с ООО «Костромская топливная компания» существенных условий, а именно: наименование нефтепродуктов и их количество, а также сроков их поставки.

В соответствии с вышеизложенным, Комиссия считает, что ОАО «ТНК-Ярославль» нарушило пункты 3, 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Кроме того, Комиссия считает, что, несмотря на наличие у общества возможности осуществлять реализацию нефтепродуктов с соблюдением норм Закона о защите конкуренции, оно этого не сделало, а, используя свое доминирующее положение, злоупотребляло им, что является основанием для признания его действий виновными.

Таким образом, Комиссия считает, что ОАО «ТНК-Ярославль» воспользовалось своим доминирующим положением и навязало контрагентам условия договора, невыгодные для них, а также создало дискриминационные условия на рынке автомобильных бензинов АИ-92 и АИ-95 в период с 29 апреля по 4 мая 2011 г. на территории г. Костромы.

Вместе с тем, общество не представило доказательств того, что созданные им условия реализации нефтепродуктов хозяйствующим субъектам, не входящим в одну группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг», по отношению к реализации нефтепродуктов на собственные АЗС, являются действиями, соответствующими Закону о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона 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, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него.

Принципы недопустимости использования своих прав в нарушение прав других лиц, а также недопущение экономической деятельности направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию установлены статьями 17, 34 Конституции Российской Федерации.

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке (пункт 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Комиссия считает, что приведенные факты свидетельствуют о нарушении ОАО «ТНК-Ярославль» пунктов 3, 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в навязывание контрагенту условий договора не выгодных для него и создании дискриминационных условий на рынке автомобильных бензинов марок АИ-92 и АИ-95 на территории г. Костромы.

Поскольку в период рассмотрения настоящего дела ответчиком продолжается совершение действий, нарушающих антимонопольное законодательство, Комиссия пришла к выводу о необходимости выдать ответчику предписание о прекращении нарушений антимонопольного законодательства путем совершения определенных предписанием действий.

Комиссия полагает, что принятие настоящего решения, выдача ответчику предписания о прекращении нарушений антимонопольного законодательства и привлечение к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства являются достаточными мерами по установлению и пресечению нарушений антимонопольного законодательства. По данной причине Комиссия считает, что основания применения к ответчику иных мер, определенных частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ОАО «ТНК-Ярославль» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании контрагенту условий договора не выгодных для него.

2. Признать факт нарушения ОАО «ТНК-Ярославль» пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании дискриминационных условий по отношению к хозяйствующим субъектам не входящим в группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг», в период с 29 апреля по 4 мая 2011 г. на территории г. Костромы.

3. На основании решения выдать ОАО «ТНК-Ярославль» предписание о прекращении злоупотребления доминирующим положением на рынке нефтепродуктов и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции и устранение последствий нарушения антимонопольного законодательства, а также о недопущении действий, которые могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

4. Передать материалы дела № 04-27/946 уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.

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

**ПРЕДПИСАНИЕ № 1
ПО ДЕЛУ № 04-27/946**

извлечение

25 августа 2011 г.

г. Кострома

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: <...>

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 25 августа 2011 г. по делу № 04-27/946 о нарушении ОАО «ТНК-Ярославль» пунктов 3, 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также поступившим ходатайством,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «ТНК-Ярославль» прекратить злоупотребление доминирующим положением на рынке реализации нефтепродуктов, а именно пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в навязывании контрагентам условий договора не выгодных для них.

2. Совершить следующие действия, направленные на обеспечение конкуренции и устранение последствий нарушения антимонопольного законодательства, в частности включить в условия договора организации поставок нефтепродуктов (мелкий опт) от 2011 г. следующие существенные условия:

1.1. период поставки нефтепродуктов;

1.2. наименование (ассортимент) нефтепродуктов;

1.3. количество нефтепродуктов.

В течение десяти рабочих дней, с момента получения предписания, представить в Костромское УФАС России на согласование дополнительное соглашение к договору организации поставок нефтепродуктов (мелкий опт) от 2011 г. со всеми контрагентами, с изменениями условий договора и включение существенных условий в договор, согласно пункту 2 предписания № 1 по делу № 04-27/946.

3. В течение десяти рабочих дней, с момента получения согласованного Костромским УФАС России дополнительного соглашения к договору организации поставок нефтепродуктов (мелкий опт) от 2011 г., направить оферту всем контрагентам по каналу мелкий опт, заключившим договор организации поставок нефтепродуктов (мелкий опт) от 2011 г., дополнительное соглашение.

4. В течение двух недель после подписания дополнительного соглашения к договору организации поставок нефтепродуктов (мелкий

опт) от 2011 г. с контрагентами, представить в Костромское УФАС России информацию об исполнении настоящего предписания с приложением подтверждающих документов о подписании ОАО «ТНК-Ярославль» с контрагентами дополнительного соглашения в соответствии с предписанием № 1 по делу № 04-27/946.

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.

**ПРЕДПИСАНИЕ № 2
ПО ДЕЛУ № 04-27/946**

изложение

25 августа 2011 г.

г. Кострома

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Костромской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: <...>,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 25 августа 2011 г. по делу № 04-27/946 о нарушении ОАО «ТНК-Ярославль» пунктов 3, 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «ТНК-Ярославль» прекратить злоупотребление доминирующим положением на рынке реализации нефтепродуктов, а именно пункта 8 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании дискриминационных условий по отношению к хозяйствующим субъектам, не входящим в группу лиц с ОАО «ТНК-ВР Холдинг», в период с 29 апреля по 4 мая 2011 г. на территории г. Костромы.

2. В дальнейшем ОАО «ТНК-Ярославль» не допускать действия, которые могут являться препятствием для развития конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства, а именно при сокращении объемов нефтепродуктов реализуемых оптом ОАО «ТНК-Ярославль» хозяйствующим субъектам не входящим в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг» и соответственно при наличии спроса от данных хозяйствующих субъектов, равномерно распределять реализацию нефтепродуктов между собственными АЗС и хозяйствующими субъектами, не входящими в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг», в тех же соотношениях, которые были до сокращения объемов реализации.

3. Обеспечить в течение трех лет ежеквартальное представление в Костромское УФАС России данных о заявленных объемах нефтепродуктов реализуемых на территории Костромской области хозяйствующими субъектами, не входящими в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг», и отпущенных объемах нефтепродуктов ОАО «ТНК-Ярославль» данным хозяйствующим субъектам.

4. Обеспечить в течение трех лет ежеквартальное представление в Костромское УФАС России актов сверки взаимных расчетов между ОАО «ТНК-Ярославль» и хозяйствующими субъектами, не входящими в группу лиц ОАО «ТНК-ВР Холдинг», реализующих нефтепродукты на территории Костромской области.

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.