

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии заместителя руководителя управления, членов Комиссии, заместителя начальника отдела антимонопольного контроля и анализа товарных рынков, главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и анализа товарных рынков (далее – Комиссия), рассмотрев дело № 027/01/10-588/2019 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Флагман» (далее – ООО «Флагман») (682711, Хабаровский край, Солнечный район, р.п. Солнечный, ГКЛ «Холдоми», 4230 м. к западу от здания ПУ-34, ИНН 2703025700) части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в установлении высокой цены нефтепродуктов, поставленных в 2018 году межмуниципальному (межрайонному) обществу с ограниченной ответственностью по централизованной поставке топлива «Межрайтопливо» (далее – ООО «Межрайтопливо»), в присутствии на заседании:

1. Представителей ответчика – ООО «Флагман»:

представитель по доверенности

2. Представителей заявителей – ООО «Межрайтопливо», Правительство Хабаровского края:

- представители по доверенности

#### УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России из прокуратуры Хабаровского края поступило заявление ООО «Межрайтопливо» в адрес Губернатора Хабаровского края, на действия ООО «Флагман» по установлению высокой цены нефтепродуктов, поставленных в 2018 году ООО «Межрайтопливо».

Как следует из заявления, в целях снабжения муниципальных районов Хабаровского края топливно-энергетическими ресурсами создано ООО «Межрайтопливо», обеспечивающее топливом юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся получателями топлива в рамках централизованной поставки топлива, путем заключения договоров с поставщиками топлива и лицами, оказывающими услуги по перевозке, разгрузке (перевалке) топлива.

ООО «Межрайтопливо» посредством договоров поручения с муниципальными районами Хабаровского края является получателем субвенций, выплачиваемых из бюджета Хабаровского края, направленных на компенсацию выпадающих доходов ресурсоснабжающих предприятий. В целях обеспечения конкурентности при отборе поставщиков нефтепродуктов ООО «Межрайтопливо» проводит конкурсные процедуры, по итогам которых заключаются соответствующие договоры.

По мнению ООО «Межрайтопливо», ООО «Флагман» в 2018 году пользуясь своим преимущественным положением на рынке в качестве поставщика нефтепродуктов для муниципальных нужд, искусственно поднимал стоимость на отдельные виды топлива на 15 – 35%. Переплата за поставку ООО «Флагман» нефтепродуктов по предварительным расчетам ООО «Межрайтопливо» составила 224 703 387,81 руб. Соответственно образовалась задолженность по итогам 2018 года, предъявляемая к оплате ООО «Межрайтопливо» и муниципальным районам края.

Кроме того, по предварительным расчетам ООО «Межрайтопливо» сумма неоплаченных долговых обязательств завышена ООО «Флагман» на 162 048 774,62 руб.

В целях рассмотрения заявления ООО "Межрайтопливо" Хабаровское УФАС России запросило у ООО "Флагман" документы и информацию о порядке формирования цены на поставку нефтепродуктов в 2018 году для ООО "Межрайтопливо".

Как следует из представленных ООО "Флагман" документов и информации, по итогам проведенного ООО "Межрайтопливо" открытого конкурса по отбору потенциальных поставщиков на поставку нефтепродуктов для выработки тепловой и электрической энергии для прочих (коммерческих) нужд северных и южных муниципальных районов Хабаровского края ООО "Флагман" признано победителем, с которым заключены рамочные договоры, в том числе:

- договор № ФН-2019/СЗ-(ком) от 02.12.2016 на поставку нефтепродуктов в северные муниципальные районы Хабаровского края;
- договор № ФН-2019/СЗ-(соц) от 02.12.2016 на поставку нефтепродуктов в северные муниципальные районы Хабаровского края;
- договор № ФН-2019/ЮГ-(соц) от 02.12.2016 на поставку нефтепродуктов в центральные и южные муниципальные районы Хабаровского края.

Кроме того, ООО "Межрайтопливо" с ООО "Флагман" в 2018 году заключило четыре договора по поставке нефтепродуктов с единственным поставщиком (№ 1-ЧС/Ф от 28.04.2018; № 2-ЧС/Ф от 14.05.2018; № ФН/1-ДВР/2018 от 03.10.2018; № 3-ЧС/Ф от 13.11.2018).

Из представленных документов установлено, что ООО "Флагман" осуществляло поставки нефтепродуктов по договорам, заключенным с ООО "Межрайтопливо" в рамках проведенных конкурсных процедур. Поставка нефтепродуктов осуществлялась партиями в соответствии с заявками ООО "Межрайтопливо" на основании дополнительных соглашений (далее – Соглашение). Цена поставки нефтепродуктов устанавливалась в Соглашениях к рамочному договору, на основании результатов проведения закрытого запроса предложений. ООО "Межрайтопливо" в Соглашения вносило сведения о цене нефтепродуктов на основании заявки ООО "Флагман" на участие в закрытом запросе предложений. Цена поставки нефтепродуктов, установленная Соглашениями фиксированная.

ООО "Флагман" в ПАО "Сбербанк России" (далее – "Сбербанк России") является заемщиком возобновляемой кредитной линии для оплаты поставок нефтепродуктов по договорам с ООО "Межрайтопливо", в рамках распоряжения Губернатора Хабаровского края от 30.12.2016 № 681-р

"О централизованной поставке топлива в муниципальные районы Хабаровского края на 2017-2019 годы" (далее – распоряжение Губернатора от 30.12.2016 № 681-р) с лимитом 600 000 000 (шестьсот миллионов) рублей (договор № 117180538АСРМ от 22.01.2018 по 31.08.2019).

Как следует из представленных документов ООО "Флагман" включало в калькуляцию расходов по доставке топлива накладные расходы в размере 10% от прямых затрат, рентабельность в размере 5%. Вместе с тем, представленные ООО "Флагман" документы не содержат расчетов или иных обоснований установления данных показателей именно в таком размере.

Кроме того, в калькуляции цены поставки нефтепродуктов к договорам, включены проценты по кредиту в размере 13,3% годовых. Однако, в договоре ООО "Флагман" со "Сбербанк России" определен переменный процент ставки за пользование кредитом в размере от 11% до 12%.

Таким образом, в ходе рассмотрения заявления, ООО "Флагман" не представило в Хабаровское УФАС России обоснование размера накладных расходов (10%), размера процентов по кредиту (13%) и рентабельности (5%), учитываемых в калькуляции цены поставки нефтепродуктов.

В связи с изложенным Хабаровское УФАС России не имело возможности определить

соответствие установленной ООО "Флагман" стоимости поставки нефтепродуктов части 1 статьи 6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с частью 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование (далее – сопоставимый товарный рынок), при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами.

Учитывая, что в 2018 году поставки нефтепродуктов в районы Крайнего Севера и приравненных к ним местностей, а также в центральные и южные муниципальные районы Хабаровского края в рамках исполнения договоров с ООО "Межрайтопливо" преимущественно осуществлялись ООО "Флагман", следовательно ООО "Флагман" имеет признаки доминирующего положения на рынке поставки нефтепродуктов в районы Крайнего Севера и приравненных к ним местностей, а также в центральные и южные муниципальные районы Хабаровского края в рамках исполнения договоров с ООО "Межрайтопливо" в 2018 году.

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в том числе установление, поддержание монопольно высокой цены товара (пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции).

При таких обстоятельствах на ООО «Флагман» распространяются запреты, установленные частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

По вышеизложенным обстоятельствам, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в действиях ООО "Флагман" по установлению стоимости поставки в 2018 году нефтепродуктов в муниципальные районы Хабаровского края в рамках исполнения договоров с ООО "Межрайтопливо" установлены признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В связи с изложенным, Хабаровским УФАС России издан приказ от 13.08.2019 № 273 о возбуждении дела № 027/01/10-588/2019 и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО "Флагман" части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Определением от 23.08.2019 дело № 027/01/10-588/2019 о нарушении антимонопольного

законодательства назначено к рассмотрению на 29.10.2019.

Определением от 29.10.2019 об отложении рассмотрения дела № 027/01/10-588/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с возникшей необходимостью в получении у ООО «Флагман», Правительства Хабаровского края, ООО «Межрайтопливо» дополнительных материалов и документов по рассматриваемому вопросу для всестороннего и полного рассмотрения материалов дела Комиссией рассмотрение дела отложено на 22.11.2019.

Определением от 22.11.2019 об отложении рассмотрения дела № 027/01/10-588/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с возникшей необходимостью в изучении и анализе сведений и документов, представленных ООО «Флагман», Правительством Хабаровского края, ООО «Межрайтопливо», а также необходимостью получения дополнительных документов и сведений по рассматриваемому вопросу для всестороннего и полного рассмотрения материалов дела Комиссией рассмотрение дела отложено на 03.03.2020.

Определением от 03.03.2020 об отложении рассмотрения дела № 027/01/10-588/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с возникшей необходимостью в получении дополнительных документов и сведений по рассматриваемому вопросу в целях всестороннего полного и объективного рассмотрения материалов дела Комиссией рассмотрение дела отложено на 15.04.2020.

14.04.2020 в Хабаровское УФАС России поступили ходатайства ООО «Флагман», Правительства Хабаровского края об отложении рассмотрения дела № 027/01/10-588/2019.

Из ходатайства ООО «Флагман» следует, что в соответствии с Указами Президента Российской Федерации от 25.03.2020 «Об объявлении в Российской Федерации нерабочих дней», а также от 02.04.2020 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения в связи с распространением коронавирусной инфекции» период с 30.03.2020 по 30.04.2020 объявлен нерабочими днями. С учетом этого ООО «Флагман» просит отложить рассмотрение дела на более поздний срок – в связи с возможным продлением периода нерабочих дней и риском введения режима ЧС.

Правительство Хабаровского края в ходатайстве также просит отложить рассмотрение дела № 027/01/10-588/2019 о нарушении антимонопольного законодательства до изменения эпидемиологической обстановки, позволяющей проводить заседания комиссии с непосредственной явкой представителя Правительства Хабаровского края.

Комиссия приняла решение об удовлетворении данных ходатайств ООО «Флагман», Правительства Хабаровского края.

Определением от 15.04.2020 об отложении рассмотрения дела № 027/01/10-588/2019 о нарушении антимонопольного Комиссией рассмотрение дела отложено на 20.05.2020.

20.05.2020 Комиссией по рассмотрению дела № 027/01/10-588/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 46 Закона о защите конкуренции, объявлен перерыв в заседании Комиссии до 22.05.2020.

22.05.2020 в ходе рассмотрения дела № 027/01/10-588/2019 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссией установлено следующее.

В целях снабжения муниципальных районов Хабаровского края топливно-энергетическими ресурсами создано

ООО "Межрайтопливо", обеспечивающее топливом юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся получателями топлива в рамках централизованной поставки топлива, путем заключения договоров с поставщиками топлива и лицами, оказывающими услуги по перевозке, разгрузке (перевалке) топлива.

ООО "Межрайтопливо" посредством договоров поручения с муниципальными районами Хабаровского края является получателем субвенций, выплачиваемых из бюджета Хабаровского края, направленных на компенсацию выпадающих доходов ресурсоснабжающих предприятий.

В целях обеспечения конкурентности при отборе поставщиков нефтепродуктов ООО "Межрайтопливо" проводит конкурсные процедуры, по итогам которых заключаются соответствующие договоры.

По мнению ООО "Межрайтопливо", ООО "Флагман" в 2018 году пользуясь своим преимущественным положением на рынке в качестве поставщика нефтепродуктов для муниципальных нужд, искусственно поднимало стоимость на отдельные виды топлива на 15 – 35%. Переплата за поставку ООО "Флагман" нефтепродуктов по предварительным расчетам ООО "Межрайтопливо" составила 224 703 387,81 руб. Соответственно образовалась задолженность по итогам 2018 года, предъявляемая к оплате ООО "Межрайтопливо" и муниципальным районам края.

Кроме того, по предварительным расчетам ООО "Межрайтопливо" сумма неоплаченных долговых обязательств завышена ООО "Флагман" на 162 048 774,62 руб.

В целях рассмотрения заявления ООО "Межрайтопливо" Хабаровское УФАС России запросило у ООО "Флагман" документы и информацию о порядке формирования цены на поставку нефтепродуктов в 2018 году для ООО "Межрайтопливо".

Как следует из представленных ООО "Флагман" документов и информации, по итогам проведенного ООО "Межрайтопливо" открытого конкурса по отбору потенциальных поставщиков на поставку нефтепродуктов для выработки тепловой и электрической энергии для прочих (коммерческих) нужд северных и южных муниципальных районов Хабаровского края ООО "Флагман" признано победителем, с которым заключены рамочные договоры, в том числе:

- договор № ФН-2019/СЗ-(ком) от 02.12.2016 на поставку нефтепродуктов в северные муниципальные районы Хабаровского края;
- договор № ФН-2019/СЗ-(соц) от 02.12.2016 на поставку нефтепродуктов в северные муниципальные районы Хабаровского края;
- договор № ФН-2019/ЮГ-(соц) от 02.12.2016 на поставку нефтепродуктов в центральные и южные муниципальные районы Хабаровского края.

Кроме того, ООО "Межрайтопливо" с ООО "Флагман" в 2018 году заключило четыре договора по поставке нефтепродуктов с единственным поставщиком (№ 1-ЧС/Ф от 28.04.2018; № 2-ЧС/Ф от 14.05.2018; № ФН/1-ДВР/2018 от 03.10.2018; № 3-ЧС/Ф от 13.11.2018).

Из представленных документов установлено, что ООО "Флагман" осуществляло поставки нефтепродуктов по договорам, заключенным с ООО "Межрайтопливо" в рамках проведенных конкурсных процедур. Поставка нефтепродуктов осуществлялась партиями в соответствии с заявками ООО "Межрайтопливо" на основании дополнительных соглашений (далее – Соглашение). Цена поставки нефтепродуктов устанавливалась в Соглашениях к рамочному договору, на основании результатов проведения закрытого запроса предложений. ООО

"Межрайтопливо" в Соглашения вносило сведения о цене нефтепродуктов на основании заявки ООО "Флагман" на участие в закрытом запросе предложений. Цена поставки нефтепродуктов, установленная Соглашениями фиксированная.

Комиссия рассмотрела представленные ООО «Флагман» в ходе рассмотрения дела № 027/01/10-588/2019 о нарушении антимонопольного законодательства документы и информацию, связанные с установлением цены нефтепродуктов, поставленных в 2018 году ООО "Межрайтопливо".

Как установлено в ходе рассмотрения дела, ООО "Флагман" (Заемщик) в ПАО "Сбербанк России" (Кредитор) (далее – "Сбербанк России") является заемщиком возобновляемой кредитной линии для оплаты поставок нефтепродуктов по договорам с ООО "Межрайтопливо", в рамках распоряжения Губернатора Хабаровского края от 30.12.2016 № 681-р "О централизованной поставке топлива в муниципальные районы Хабаровского края на 2017-2019 годы" (далее – распоряжение Губернатора от 30.12.2016 № 681-р) с лимитом 600 000 000 (шестьсот миллионов) рублей (договор № 117180538АСРМ от 22.01.2018 по 31.08.2019).

В соответствии с пунктом 4.1.1. договора № 117180538АСРМ от 22.01.2018 Заемщик уплачивает кредитору проценты за пользование кредитом в валюте кредита на следующих условиях:

- за период с даты выдачи кредита (не включая эту дату) по 20.04.2018 (включительно) – по ставке 11 процентов годовых;

- за период с 21.04.2018 (включительно) по дату полного погашения кредита – по переменной процентной ставке, определяемой в зависимости от доли перечислений заработной платы (включая премии, пенсии, пособия, стипендии, материальную помощь и т.п.) со счета(ов) Заемщика на счета работников у кредитора в общем объеме указанных перечислений Заемщика за расчетный период, в соответствии со следующей таблицей:

Критерии для установления переменной процентной ставки:	На период с 21.04.2018 по 31.08.2019	
Доля перечислений заработной платы на счета работников, %	до 95 (невключительно)	Свыше 95 (включительно)
Процентная ставка, % годовых	12	11

Дополнительно пунктом 4.1.2. договора № 117180538АСРМ от 22.01.2018 предусмотрено, что в случае наступления обстоятельств, указанных в определенных пунктах вышеуказанного договора Кредитор имеет право увеличить процентную ставку не более, чем на 2 процента годовых.

Кроме того, в соответствии с пунктом 4.3. договора № 117180538АСРМ от 22.01.2018 с Заемщика взимается плата за резервирование в размере 0,3 процента от лимита кредитной линии.

Таким образом, максимальная величина процентной ставки по договору № 117180538АСРМ от 22.01.2018 может составить 14,3 процента годовых.

При расчете стоимости нефтепродуктов для поставок муниципальным районам края ООО «Флагман» использовано минимальное значение переменной процентной ставки, установленное пунктом 4.1.1. договора № 117180538АСРМ от 22.01.2018, а именно  $11\%+2\%+0,3\%=13,3\%$  годовых.

Размер ставки накладных расходов в размере 10% от прямых затрат и размер рентабельности 5% при калькуляции расходов по доставке топлива определены ООО «Флагман» на основании приказа № 3 от 09.01.2018 о порядке ценообразования при реализации товаров, работ, услуг.

Средний уровень рентабельности по отрасли торговля оптовая и розничная в 2018 году составил 7,3% согласно Приложению № 4 «Рентабельность проданных товаров, продукции, работ, услуг и рентабельность активов организаций по видам экономической деятельности в процентах» к приказу Федеральной налоговой службы России от 30.05.2007 № ММ-3-06/333.

Следовательно, установленный ООО «Флагман» приказом № 3 от 09.01.2018 размер рентабельности 5% не превышает средний уровень рентабельности по отрасли, установленный приказом Федеральной налоговой службы России от 30.05.2007 № ММ-3-06/333.

Фактический размер накладных расходов от прямых затрат и размер рентабельности по оплаченным поставкам в 2018 году составил 2 237 168 рублей.

Учитывая общий объем оплаченной поставки в 2018 году согласно информации о фактической себестоимости оплаченных на 01.07.2019 поставок нефтепродуктов в адрес ООО «Межрайтопливо» в 552 млн. рублей, размер указанных накладных расходов и размер рентабельности составил 0.32 % от объема оплаченных поставок нефтепродуктов, что ниже установленных приказом № 3 от 09.01.2018 ставки накладных расходов и размера рентабельности.

По результатам полного и всестороннего анализа материалов дела Комиссией установлено, что в цену нефтепродуктов, поставленных в 2018 году ООО "Межрайтопливо", включались расходы на приобретение нефтепродуктов, расходы по доставке нефтепродуктов до потребителя, расходы на оплату труда, отчисления на социальные нужды по установленным законодательствам нормативам в процентах от расходов на оплату труда, амортизационные начисления, прочие расходы (суммы налогов и обязательных платежей и др.)

Данные расходы подтверждаются представленными ООО «Флагман» документами, а именно счетами-фактурами, договорами, оборотно-сальдовыми ведомостями по счетам бухгалтерского учета, калькуляциями расходов, товарными накладными.

Представленные ООО «Флагман» документы и информация свидетельствуют о том, что при формировании цены нефтепродуктов, поставленных в 2018 году ООО "Межрайтопливо" учитываются только расходы, необходимые для осуществления поставки нефтепродуктов в адрес ООО «Межрайтопливо». Расходы, не являющиеся необходимыми для осуществления поставки нефтепродуктов в адрес ООО «Межрайтопливо», в стоимости нефтепродуктов не учитываются.

По вышеизложенным обстоятельствам Комиссия, всесторонне и полностью исследовав и оценив материалы дела, доказательства и доводы, представленные ООО «Флагман», с учётом всех обстоятельств, установленных в ходе рассмотрения дела, считает, что в действиях ООО «Флагман» по установлению цены нефтепродуктов, поставленных в 2018 году ООО "Межрайтопливо", отсутствует нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (установление, поддержание монопольно высокой цены товара).

В силу пункта 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, статьёй 48, статьёй 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### РЕШИЛА

Прекратить рассмотрение дела № 027/01/10-588/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Председатель Комиссии

Н.Б. Костромеев

Члены Комиссии:

А.В. Кочуев

Т.В. Гродик

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6. статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

Так же Хабаровским УФАС России было установлено, что размер рентабельности 5% при калькуляции расходов по доставке топлива установленный приказом № 3 от 09.01.2018, определен с учетом положений приказа Федеральной налоговой службы России от 30.05.2007 № ММ-3-06/333 «Об утверждении Концепции системы планирования выездных

налоговых проверок» (далее – приказ № ММ-3-06/333).

В соответствии с приложением № 4 к Приказу № ММ-3-06/333 рентабельность проданных товаров, продукции, работ, услуг и рентабельность активов организации по виду экономической деятельности – деятельность автомобильного грузового транспорта и услуги по перевозкам , в процентах