

## **РЕШЕНИЕ**

о рассмотрении жалобы на постановление по  
по делу об административном правонарушении № 4-14.32-1455/00-22-13

«12» мая 2014 г.

г. Москва

Я, временно исполняющий обязанности Руководителя Федеральной антимонопольной службы Цыганов Андрей Геннадьевич, рассмотрев материалы жалобы на постановление по делу об административном правонарушении № 4-14.32-1455/00-22-13 от 24.12.2013 о наложении штрафа по делу об административном правонарушении в отношении ЗАО СК «РИТЕЙЛ» (место нахождения: 119136, г. Москва, пр-д. 1-й Сетуньский, д. 10, стр. 1; дата регистрации в качестве юридического лица — 20.08.2008; ИНН 7743703239; ОГРН 1087746999560; КПП 772901001) (далее — Жалоба), в присутствии защитника по доверенности от 10.01.2014 б/н Доронина С.В.,

### **УСТАНОВИЛ:**

В Федеральную антимонопольную службу (далее — ФАС России) поступила Жалоба (вх. от 27.01.2014 № 7848/14), по результатам рассмотрения которой установлено следующее.

В ФАС России поступило заявление Некоммерческой организации «Рыбный союз» (далее – Рыбный союз) от 23.04.2012 исх. № 38-Г (вх. от 25.04.2012 № 24128), содержащее сведения о том, что российские импортеры сталкиваются с трудностями в доступе к поставкам охлажденной семги и форели из Норвегии. Эти трудности связаны с тем, что Федеральная служба по



ветеринарному и фитосанитарному надзору (далее – Россельхознадзор) осуществляет действия, направленные на ограничение количества участников рынка поставок охлажденной семги и форели из Норвегии на территорию Российской Федерации. При этом, немалое влияние на деятельность Россельхознадзора оказывает некоммерческая организация «Ассоциация производственных и торговых предприятий рыбного рынка» (ИНН 7709662399) (далее - Ассоциация), осуществляющая деятельность направленную на концентрацию поставки охлажденной семги и форели в руках отдельных хозяйствующих субъектов, являющихся ее членами.

Приказом от 23.10.2012 № 655 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено дело № 1 11/109-12 по результатам рассмотрения которого принято решение о признании группы лиц в составе ОАО «Группа компаний «Русское море» (ИНН 7816430057), ЗАО «Русская рыбная компания» (ИНН 770901001) и ООО «Русское море — Калининград» (ИНН 3904068343); группы лиц в составе ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» (ИНН 7743050283), ООО «СК Рыба» (ИНН 7743632267) и ЗАО СК «РИТЕЙЛ» (ИНН 7743703239); ООО «ПрофиБизнес» (ИНН 7813336200); ООО «Северная Компания Калининград» (ИНН 3907043562); ЗАО «Атлант - Пасифик» (ИНН 7727510215) нарушившими пункт 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции путем заключения соглашения между хозяйствующими субъектами - конкурентами (картеля), которое привело или могло привести к разделу товарного рынка оптовых поставок из Норвегии лосося (семги), форели и продукции из них (далее - Норвежской рыбы) по объему продажи, покупки товаров, составу продавцов, и участия в данном соглашении.

Решением по делу № 1 11/109-12 о нарушении антимонопольного законодательства № 1 11/109-12 (исх от 15.07.2013 № КА/27262/13) установлено следующее.

С 1 января 2006 года Россельхознадзор под предлогом обнаружения в Норвежской рыбе повышенного содержания тяжелых металлов полностью запретил поставки данной продукции в Россию.

14.02.2006 образована Ассоциация. Ее учредителями выступили ЗАО «Русское море», ООО «РМ Терминал», ЗАО «Русская рыбная компания» и ООО «Роял Фиш».

Впоследствии в состав Ассоциации как члены вошли: с 2006 года — ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ», ОАО «Рыбообрабатывающий комбинат № 1», с 2007 года – ЗАО «Атлант - Пасифик», ООО «ДЭФА», с 2010 года –

ООО «Технолат», с 2012 года - ООО «Северная Компания Калининград», ООО «СК Рыба» и ООО «ПрофиБизнес».

В соответствии с пунктом 2 Устава Ассоциации, основной целью ее деятельности является координация предпринимательской деятельности членов Ассоциации.

В апреле 2006 года Россельхознадзор дал разрешение на ввоз Норвежской рыбы с восьми норвежских заводов (до 2006 года с Россией работали более 100 производителей лососевых), поставки с которых стали осуществляться исключительно в адрес ЗАО «Русская рыбная компания».

Таким образом, в этот период ЗАО «Русская рыбная компания» оказалось монопольным поставщиком Норвежской рыбы на территорию Российской Федерации.

В 2006 – 2012 годах через хозяйствующих субъектов, входящих в НО «Ассоциация производственных и торговых предприятий рыбного рынка» проходил подавляющий объем – до 90 % - импорта Норвежской рыбы. Одним из крупнейших участников рынка поставок Норвежской рыбы в Россию в числе прочих является - «Северная компания». Здесь и далее таким образом именуется следующие хозяйствующие субъекты, действующие в общих интересах: ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ», ЗАО СК «РИТЕЙЛ», ООО «СК Рыба», ООО «Северная Компания Калининград», ООО «ПрофиБизнес».

Корнев В.А. является генеральным директором ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» и ему же принадлежит 70 % акций ЗАО СК «РИТЕЙЛ» и 50 % акций ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ».

ООО «СК Рыба» - генеральным директором является Удовин В.П., которому принадлежит 50 % акций ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ».

В ООО «Северная Компания Калининград» 50 % уставного капитала принадлежит В.А. Корневу – генеральному директору и акционеру ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ».

ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» и ЗАО СК «РИТЕЙЛ» входят в одну группу лиц. ООО «Северная Компания Калининград» и ООО «СК Рыба» импортируют Норвежскую рыбу в пользу ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» и ЗАО СК «РИТЕЙЛ». ООО «ПрофиБизнес» импортирует Норвежскую рыбу в пользу ЗАО СК «РИТЕЙЛ». При этом, ООО «Северная Компания Калининград», ООО «ПрофиБизнес» и ООО «СК Рыба» не входят в одну группу лиц с ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ».

В феврале 2007 года на заседании Совместной норвежско-российской

рабочей группы Россельхознадзор выступил с инициативой по вопросам установления определенных принципов торговой политики, то есть, по вопросам, не относящимся к компетенции ведомства.

Россельхознадзор выразил желание об установлении практики экспорта без использования посредников (трейдеров, экспортеров). Норвежские предприятия, желавшие продолжать экспорт рыбы в Россию, должны были обновить свои контракты таким образом, чтобы иметь только исключительную и прямую торговлю с одной или несколькими российскими компаниями.

В соответствии с письмом Министерства рыболовства Норвегии (исх. от 23.10.2010 № 201000339-/МНА) Россельхознадзор устно выразил желание, чтобы экспорт между Россией и Норвегией происходил без посредников (трейдеров и экспортеров) и Государственная служба Норвегии по надзору за растениями, рыбой, животными и пищевыми продуктами (далее - Mattilsynet) передала это пожелание норвежским предприятиям – экспортерам.

Также для норвежских предприятий, одобренных для экспорта искусственно выращенной рыбы в Россию Mattilsynet была составлена «Памятка о заявлении контрактных отношений с российскими клиентами» (от 10.03.2008 № 05/45504), в которой указывалось, что экспорт выращенной рыбы в Россию разрешен только с норвежских предприятий, одобренных российскими ветеринарными службами. Эта практика введена по желанию российской ветеринарной службы. Российская ветеринарная служба требует, чтобы выращенная рыба продавалась напрямую от норвежского производителя клиенту в России.

Среди участников рынка подобная ограничивающая конкуренцию схема реализации продукции получила название «один экспортер - один импортер».

Такая схема ограничивала круг экспортеров и импортеров на рынке Норвежской рыбы и была выгодна только тем компаниям, которые уже присутствовали на данном рынке, то есть, компаниям – членам Ассоциации.

В письме в ФАС России от 29.05.2013 № 2013/115941 Mattilsynet, разъясняя вопрос об имевших место антиконкурентных практиках при экспорте Норвежской рыбы, еще раз обратила внимание, что в норвежские интересы не входит установление процедур чисто торгового характера и норвежская сторона не ставит целью и не имеет полномочий, чтобы посредством своей деятельности влиять на число участников или структур предприятий, задействованных в двусторонней торговле.

Новая, более жесткая антиконкурентная практика, направленная на сокращение количества участников рынка, начала реализовываться

совместными усилиями Россельхознадзора и Ассоциации с 2010 года: по обращениям Ассоциации Россельхознадзор вводил в отношении определенных хозяйствующих субъектов и выпускаемой ими продукции специальные режимы и запреты.

1. Письмом от 19.10.2010 № 296-ИК Ассоциация предложила Россельхознадзору ввести режим усиленного лабораторного контроля в отношении 15 норвежских рыбоперерабатывающих предприятий, в связи с претензиями к качеству норвежского сырья, упаковочной таре, а также маркировке.

Письмом от 27.10.2010 № ФС-ГК-4/13395 Россельхознадзор обязал руководителей своих территориальных управлений усилить лабораторный контроль в отношении продукции, поступающей с данных предприятий.

При этом, инспекции предприятий, отбор и анализ проб продукции не проводились.

27.10.2010 Россельхознадзор письмом № ФС-ГК-4/13393 уведомил Mattilsynet, что в связи с обращением Ассоциации в отношении заводов, указанных в данном обращении, вводится усиленный лабораторный контроль и, в случае повторных нарушений, будет рассмотрен вопрос о введении временных ограничений на поставку рыбы с этих предприятий.

2. Письмом от 10.12.2010 № 309-ИК Ассоциация обратилась в Россельхознадзор с просьбой ввести «систему усиленного мониторинга рыбопродукции» на перечисленных в этом письме предприятиях, а также запретить ввоз рыбы, экспортируемой данными предприятиями.

Письмом Россельхознадзора от 17 января 2011 года № ФС-ГК-4/265 руководителям территориальных управлений Россельхознадзора были даны указания усилить лабораторный контроль за частью перечисленных в письме предприятий, в отношении другой части предприятий ввести временные ограничения на экспорт лосося, форели и продукции из них.

При этом, инспекции предприятий, отбор и анализ проб продукции не проводились.

3. Письмом от 21.06.2011 исх. № 343-ИК Ассоциация попросила Россельхознадзор ввести «систему усиленного мониторинга рыбопродукции» в отношении 13 норвежских предприятий «в связи с претензиями к качеству норвежского сырья, упаковочной таре, а также маркировке».

Письмом Россельхознадзора от 05.07.2011 № ФС-АС-4/8561 в отношении указанных предприятий был введен режим усиленного лабораторного контроля.

При этом отсутствуют копии актов отбора проб и протоколов

лабораторных исследований, подтверждающих несоответствие продукции указанных предприятий требованиям Российской Федерации.

Письмом от 05.07.2011 № ФС-АС-4/8562 Россельхознадзор уведомил Mattilsynet, что в связи с обращением Ассоциации вводится усиленный лабораторный контроль в отношении предприятий, указанных в обращении Ассоциации, и попросил провести в отношении них расследование и принять меры.

Таким образом, Россельхознадзор неоднократно по обращению Ассоциации вводил режим усиленного лабораторного контроля в отношении норвежских предприятий, осуществляющих деятельность на рынке поставок Норвежской рыбы, или вводил временные ограничения на экспорт их продукции в отсутствие даже первичных выявлений несоответствия продукции российским ветеринарно-санитарным требованиям.

К этому периоду относится первое масштабное осложнение на рынке поставок Норвежской рыбы в Россию – полный запрет на ввоз Норвежской рыбы в Россию в 2006 году.

С августа 2011 года Ассоциация и Россельхознадзор активизировали свои совместные действия, направленные на ограничение количества участников рынка поставок Норвежской рыбы в Россию.

08.08.2011 Ассоциация направила в Россельхознадзор письмо (исх. от 08.08.2011 № 347-ИК) с просьбой ввести «систему усиленного мониторинга рыбопродукции» со всех норвежских заводов, поставляющих рыбу в Россию и с 1 по 15 сентября 2011 года провести «полную расширенную инспекцию норвежских предприятий».

26.09.2011 Ассоциация вновь направила в Россельхознадзор письмо (исх. от 26.09.2011 № 353-ИК) аналогичного содержания.

По состоянию на середину 2011 года ввоз Норвежской рыбы в Россию был разрешен с 33 норвежских заводов.

Введение Россельхознадзором в отношении большинства из них в 2010 – 2011 годах режима усиленного лабораторного контроля и «закрытие на Россию» осенью 2011 года 8 крупных заводов, «подготовило почву» для перехода к следующему этапу монополизации рынка поставок Норвежской рыбы в Россию – созданию картеля по разделу рынка между его участниками.

Инициатором создания картеля по разделу рынка выступила Ассоциация.

Раздел рынка предполагалось осуществить по объему продажи, покупки товаров, составу продавцов. Для этого участники картеля должны были разделить между собой «открытые на Россию» норвежские заводы и

договориться об объемах продукции, поставляемой каждым участником картеля в Россию. Закрепление заводов за российской компанией - участником картеля должно было быть произведено путем подписания «эксклюзивных» договоров поставки («Соглашений о стратегическом партнерстве»). Объемы должны были быть разделены путем фиксации долей участников картеля на рынке.

Здесь и далее по тексту решения понятие «Рынок» употребляется в том значении, как его понимали участники картеля. Географическими границами данного Рынка являлись административные границы Российской Федерации. Продуктовые границы Рынка определялись, как оптовые поставки из Норвегии лосося (семги), форели и продукции из них (Норвежской рыбы) с последующей их реализацией на российском рынке.

Контроль реализации договоренностей и координацию деятельности картеля должна была осуществлять Ассоциация. За исполнение этих функций участники картеля должны были осуществлять «пожертвования» в адрес Ассоциации (регулярно выплачивать крупные суммы денежных средств).

Инициаторы создания картеля предполагали, что это приведет к устранению конкуренции между его участниками, появлению дополнительных барьеров для входа на Рынок новых участников и усилению позиций участников картеля по отношению к другим игрокам Рынка, как с российской, так и с норвежской стороны.

В августе - октябре 2011 года группа лиц в составе ОАО «Группа компаний «Русское море», ЗАО «Русская рыбная компания» и ООО «Русское море — Калининград»; группа лиц в составе ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ», ООО «СК Рыба» и ЗАО СК «РИТЕЙЛ»; ООО «ПрофиБизнес»; ООО «Северная Компания Калининград»; ЗАО «Атлант - Пасифик», будучи конкурентами на рынке поставок Норвежской рыбы в Россию, путем переговоров и встреч, в том числе, на собраниях Ассоциации, заключили устное соглашение (картель) по разделу этого товарного Рынка по объему продажи, покупки товаров, составу продавцов.

С целью реализации антиконкурентного соглашения вышеперечисленные компании, разделив между собой норвежские заводы, заключили с ними «Соглашения о стратегическом партнерстве» по форме, предложенной Ассоциацией.

ЗАО «Русская рыбная компания» заключило «Соглашения о стратегическом партнерстве» со следующими норвежскими поставщиками Рыбы: 09.09.2011 с «Norway Royal Salmon ASA» (N-234) и «Seaborn AS», 20.09.2011 с «Troika Seafood», 17.11.2011 с «Marine Harvest Norway», 23.11.2011

с «Hallvard Leroy» (Н – 107) и с «Fjordlaks Aqua AS» (Н -303) (экспортер «Orion Seafood AS»).

ЗАО «Атлант - Пасифик» заключило 10.10.2011 «Соглашения о стратегическом партнерстве» со следующими норвежскими поставщиками Рыбы: «Firda Seafood AS» (SF-364), «Norway Royal Salmon» (Н – 109), (Т-436), (Н-220), (Н – 112).

ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» 25.10.2011 заключило «Соглашения о стратегическом партнерстве» со следующими норвежскими поставщиками Рыбы: «Salmar AS», «Nordlaks Produkter AS».

Заключение таких соглашений закрепляло за подписавшими их российскими компаниями определенных продавцов и фиксировало их доли на Рынке по состоянию на осень 2011 года, разделяя его по объему продажи, покупки товаров, составу продавцов.

В результате картель на рынке поставок норвежской Рыбы в Россию сложился следующим образом (см. схемы №№ 1- 2).

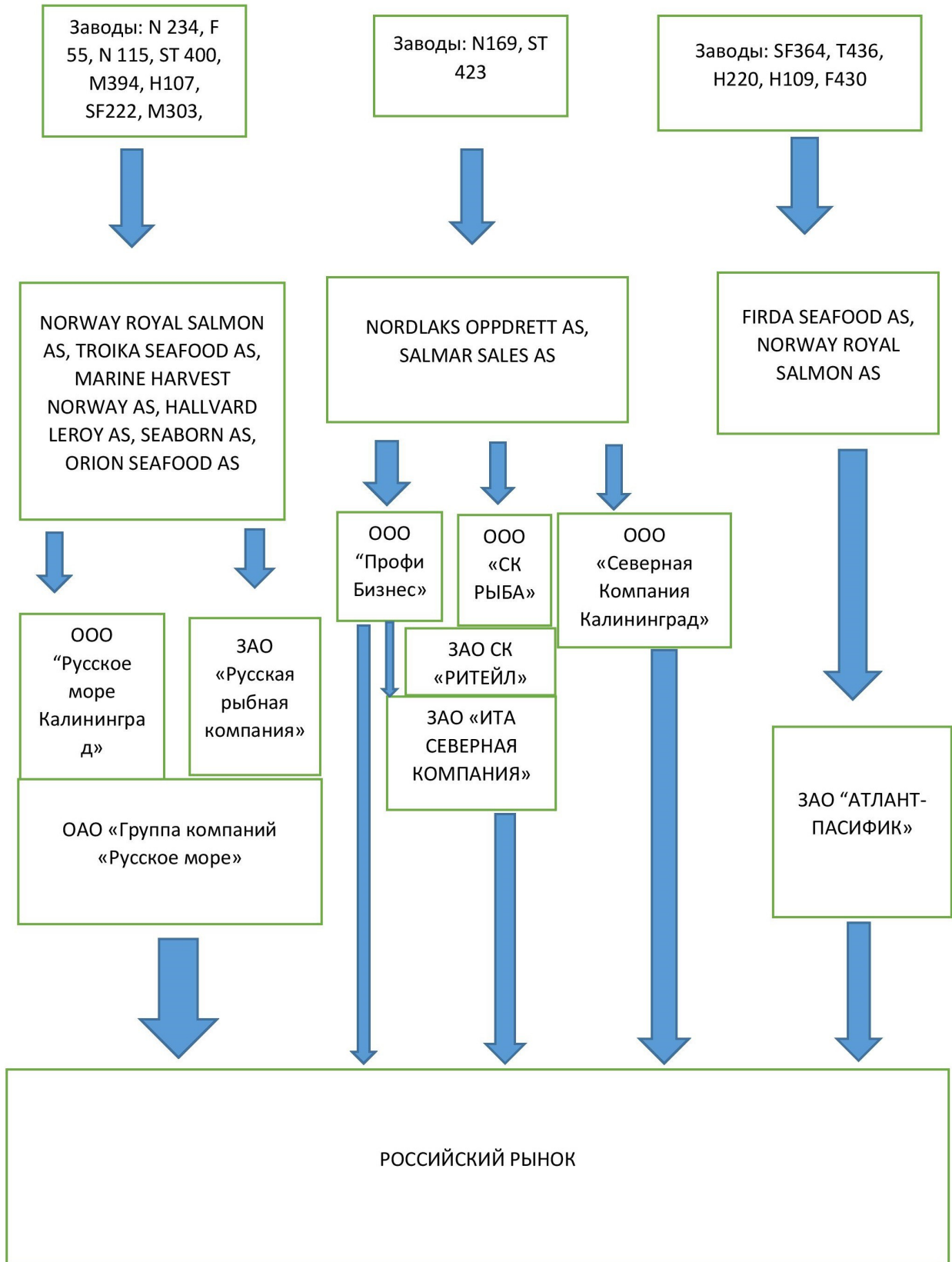
Участники картеля закрепили за собой на рынке поставок Норвежской рыбы в Россию долю более 50%.

Участники картеля группа лиц в составе ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ», ЗАО СК «РИТЕЙЛ», а также ООО «ПрофиБизнес», ООО «Северная Компания Калининград» заключив с норвежскими продавцами и производителями рыбы «Соглашения о стратегическом партнерстве», начиная с четвертого квартала 2011 года (момент образования картеля), сконцентрировали у себя до 100% поставок с их заводов (см. таблицу 1).

Приведенные в таблице данные свидетельствуют о том, что «Северная компания», а именно ЗАО СК «РИТЕЙЛ» в четвертом квартале 2011 года и в 2012 году исполняло условия картельного соглашения.

Схема № 1





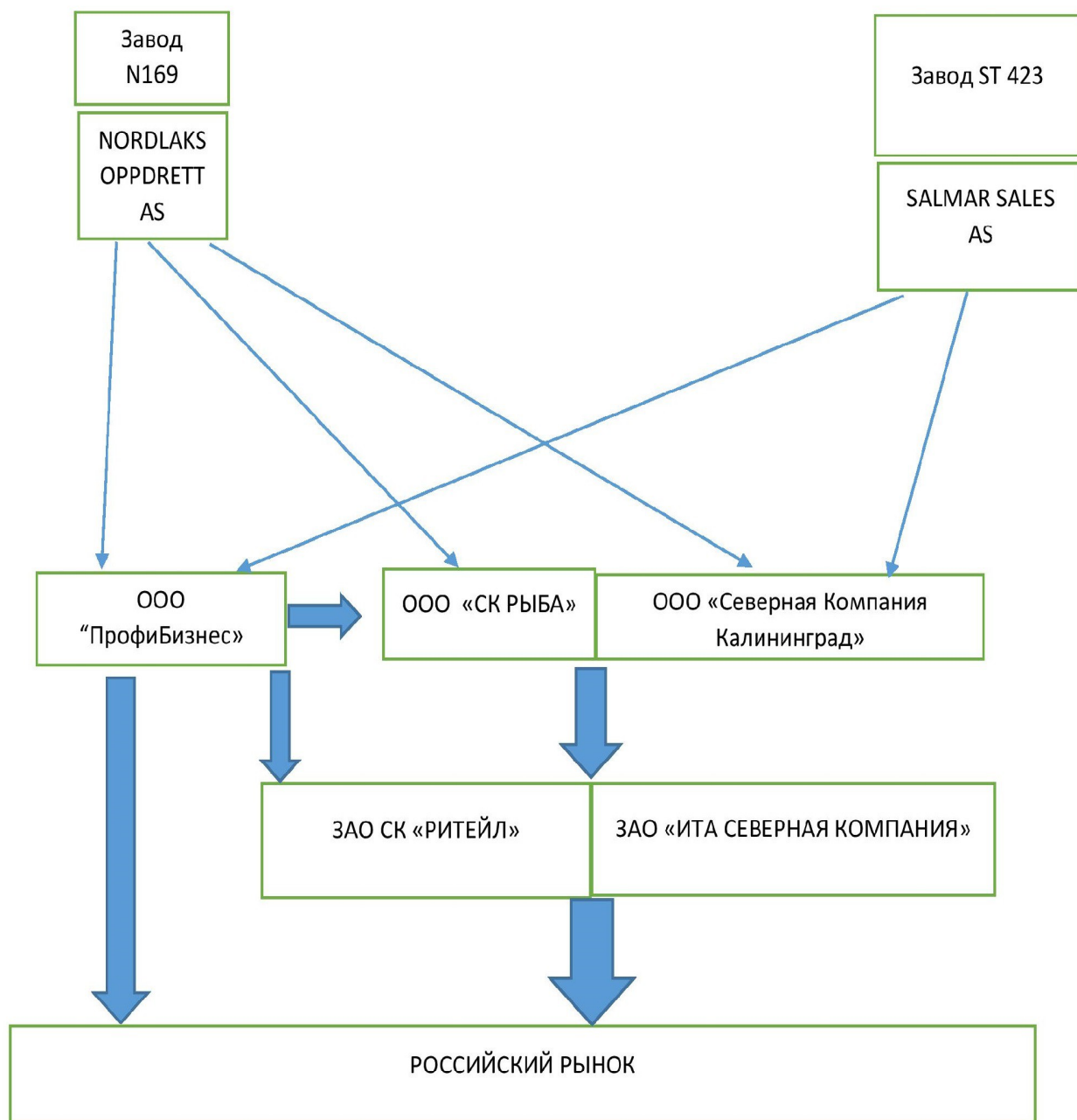


Таблица № 1.

№	Наименование завода	Доля поставок группе "Северная компания" в 1-3 кв. 2011 г, %	Доля поставок группе "Северная компания" в 4 кв. 2011 г, %	Доля поставок группе "Северная компания" в 2012 г, %	Доля поставок группе "Северная компания" в январе-апреле 2013 г, %
1	N169	100	100	100	99,45
	ST423	19,45	100	97,21	99,44
<b>Всего доля по всем заводам</b>		<b>62,31</b>	<b>100</b>	<b>99,14</b>	<b>99,44</b>

25-26 апреля 2012 года в Брюсселе состоялись переговоры между Россельхознадзором и Mattilsynet, посвященные результатам аудита норвежской ветеринарной системы. Российскую делегацию на переговорах возглавлял заместитель руководителя Россельхознадзора Е. А. Непоклонов. Он подверг серьезной критике всю норвежскую систему ветеринарного контроля и предупредил Mattilsynet и представителей норвежского бизнеса, что если норвежская сторона не примет мер системного характера, то Россельхознадзор введет ограничение на поставки охлажденной рыбы со всех норвежских предприятий.

Однако, вместо введения полного «рыбного эмбарго», Россельхознадзор объявил о временном ограничении («закрытии») поставок охлажденной рыбы с 13 норвежских предприятий, не заключивших «эксклюзивных соглашений», с 5 мая 2012 года по причине несоответствия их продукции требованиям России и Таможенного союза.

Данное «закрытие» было одним из самым масштабных действий Россельхознадзора по регулированию рынка поставок в Россию Норвежской рыбы.

Экономическим результатом действий Россельхознадзора по «закрытию на Россию» весной 2012 года определенных норвежских заводов стало усиление на Рынке позиций «Северной компании», а именно ЗАО СК «РИТЕЙЛ» за счет ослабления других участников Рынка.

В период с 19 по 24 апреля 2013 года средства массовой информации ([www.fsvps.ru](http://www.fsvps.ru), [www.gazeta.ru](http://www.gazeta.ru), [www.rbc.ru](http://www.rbc.ru), Интерфакс) распространили

публичные заявления руководителя Россельхознадзора Данкверта С.А. и заместителя руководителя Россельхознадзора Непоклонова Е.А. о том, что Россельхознадзор готов полностью приостановить поставку охлажденной рыбы из Норвегии.

Таким образом, руководством Россельхознадзора были сделаны публичные заявления о возможном совершении ими действий. Данные заявления могли оказать негативное влияние на рынок поставок Норвежской рыбы в Россию, на принимаемые его участниками решения и привести к нанесению им ущерба.

Решением по делу установлено, что заместитель Руководителя Россельхознадзора Е.А. Непоклонов, таким действиям Россельхознадзора предшествовали его встречи с Ассоциацией и другими представителями бизнеса.

Действия Россельхознадзора были связаны с договоренностями руководства Россельхознадзора с одной стороны и Ассоциации и участников картеля с другой стороны. Предметом этих договоренностей являлись совместные действия по созданию дополнительных барьеров для входа на Рынок новых участников и усилению позиций участников картеля по отношению к другим игрокам Рынка.

В результате анализа описанной выше деятельности Ассоциации и Россельхознадзора по регулированию рынка поставок Норвежской рыбы в Россию можно сделать следующие выводы о ситуации, сложившейся на рынке по состоянию на 1 июня 2013 года:

- ввоз Норвежской рыбы в Россию может осуществляться только с 19 заводов (всего в Норвегии выдано более 800 лицензий на выращивание рыбы), при этом за время существования картеля (4 квартал 2011 года – 2013 год), количество таких заводов только уменьшалось;

- 10 заводов, ввоз Норвежской рыбы в Россию с которых разрешен, осуществляют поставки в рамках «Соглашений о стратегическом партнерстве» участникам картеля. А именно, 2 завода поставляют Норвежскую рыбу «Северной компании»;

- в отношении заводов, работающих с участниками картеля, Россельхознадзором специальные режимы и запреты в период существования картеля (4 квартал 2011 года – 2013 год) не применялись.

Отсутствие должного правового регулирования запрета ввоза продукции, подлежащей ветеринарному контролю до 18.11.2011, противоречия и пробелы в правовом регулировании после принятия Положения о едином порядке

проведения совместных проверок объектов и отбора проб товаров (продукции), подлежащих ветеринарному контролю (надзору) (утв. Решением Комиссии таможенного союза от 18.06.2010 № 317) (далее — Положение) и нарушение отдельных норм этого Положения позволило Россельхознадзору осуществлять антиконкурентные действия, в том числе, совместно с Ассоциацией.

Ассоциация и Россельхознадзор постоянно демонстрировали свои особые отношения, в том числе, путем совместного участия в публичных мероприятиях и фиксации в официальных документах.

Например, 6.03.2009 за исх. № 120-ИК Ассоциация обратилась в Россельхознадзор с просьбой об участии ее представителей (Корнева В.А. - вице-президента Ассоциации, Дангауэра Д.С. – генерального директора ЗАО «РРК», Репинского Д.С. – генерального директора ООО «ДЭФА») в заседании Российско-норвежской рабочей группы по вопросам обеспечения безопасности при экспорте и импорте рыбы, рыбо - и морепродуктов и сохранности водных биологических ресурсов в Осло 23-26 марта 2009 года.

11.03.2009 Россельхознадзор направил в Mattilsynet запрос (исх. от 11.03.2009 № ФС-ГК-4/1950) об участии указанных лиц в заседании.

Норвежская сторона отказала указанным лицам в участии в заседании российско-норвежской рабочей группы.

Тем не менее, 14-15 октября 2009 года в Москве исполнительный директор Ассоциации Костак Р.М. принял участие в заседании указанной российско-норвежской рабочей группы.

Ассоциация и Россельхознадзор совместно выступили организаторами «круглого стола» на тему «Практика импорта рыбы и морепродуктов в Российскую Федерацию».

Мероприятие состоялось 29.04.2009 года в Брюсселе. Председательствовали и подписали протокол: Корнев В.А. (вице-президент Ассоциации), Чернышенко И.В. (начальник организационно-инспекторского управления Россельхознадзора). В мероприятии приняли участие представители более 100 органов власти различных стран и компаний, работающих на рыбном рынке. В качестве докладчиков выступали: Корнев В.А. (вице-президент Ассоциации), Костак Р.М. (исполнительный директор Ассоциации), Чернышенко И.В. (начальник организационно-инспекторского управления Россельхознадзора), Лазуткина Е. (сотрудник Россельхознадзора), Калмыкова М.В. (представитель ФГУ «Центральная научно-методическая ветеринарная лаборатория»). На «круглом столе», в том числе, обговаривались вопросы поставок Рыбы из Норвегии в Россию. Члены Ассоциации при

контактах со своими партнерами и конкурентами также стремились подчеркнуть свои «особые» отношения с Россельхознадзором и возможность оказывать влияние на его действия. В том числе, фиксировали это в официальных документах.

В пункте 3 приложения № 1 к соглашению от 17.01.2011 о стратегическом партнерстве между крупнейшим членом Ассоциации — ЗАО «Русская Рыбная Компания» и крупнейшей норвежской фирмой «Marine Harvest Norway» определено: «Как стратегический партнер «Marine Harvest Norway» «Русская рыбная компания» будет оказывать содействие «Marine Harvest Norway» в получении разрешения на ввоз рыбы на территорию России для завода R 110, специализирующегося на вылове рыбы. Целью является то, чтобы разрешение было получено к концу 1 квартала 2012».

25.10.2011 ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» написала норвежской компании «Salmar ASA» письмо о том, что «Северная» подтверждает, что контракт между «Северной компанией» и «Salmar ASA», заключенный 25.11.2011 не будет продлен, если «Salmar ASA» не получит подтверждение от Россельхознадзора. Российскими ветеринарными службами будет открыт экспорт на территорию Российской Федерации до 1 декабря 2011».

25.10.2011 в 16 часов 31 минуту по электронной почте генеральный директор ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» В. Корнев направил генеральному директору ЗАО «Русская рыбная компания» Д. Дангаэру копию соглашения о стратегическом партнерстве с «Salmar ASA».

Ввоз Норвежской рыбы для «Salmar ASA» был разрешен Россельхознадзором с 22.11.2011.

Ассоциация незаконно имела доступ к официальным документам федерального органа исполнительной власти.

6.03.2012 с электронного адреса rshnorg@mil.ru на электронный адрес dk@fish-alliance.ru, принадлежащий Ассоциации, поступило электронное письмо, содержащее во вложении письмо Россельхознадзора в адрес Mattilsinet о выявлении ветеринарно-санитарных нарушений и принятии мер к нарушителям с приложением перечня предприятий Норвегии, в продукции которых были выявлены нарушения. Далее это письмо было переадресовано генеральному директору ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» Корневу В.А. на электронный адрес vkornev@sevcom.ru.

13.04.2012 с электронного адреса dk70@bk.ru генеральному директору ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» Корневу В.А. было переадресовано сообщение Зверева Г.С. (примечание - Президент Ассоциации добытчиков

минтая), в котором он сожалеет: «Очень плохо, что РСХН (примечание - Россельхознадзор) не предоставил информацию о запрете ввоза из Норвегии до обнаружения этого сообщения», что дает основания предположить, что ранее такая информация от Россельхознадзора поступала к указанным лицам до ее официального опубликования.

Решением по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 1 11/109-12 установлено наличие:

1. антиконкурентного соглашения Ассоциации с Россельхознадзором об ограничении доступа на рынок хозяйствующих субъектов, устранении их с рынка;
2. антиконкурентного соглашения (картеля) о разделе рынка между его участниками;
3. незаконной координации экономической деятельности, осуществлявшейся Ассоциацией в отношении участников рынка.

Вышеперечисленные нарушения антимонопольного законодательства также подтверждаются следующими доказательствами.

Заключение соглашений о стратегическом партнерстве ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» подтверждается соглашением, подписанным «Salmar ASA» 25.10.2011, и письмом генерального директора ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» о заключении указанного контракта («Северная подтверждает, что контракт между «Северной компанией» и «Salmar ASA», заключенный 25.11.2011»), письмом электронной почты от 25.10.2011, в котором генеральный директор ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» В. Корнев направил генеральному директору ЗАО «Русская рыбная компания» Д. Дангауэру копию соглашения о стратегическом партнерстве с «Salmar ASA».

Наличие соглашения о стратегическом партнерстве ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ» и «Nordlaks Produkter AS» подтверждается письмом норвежской компании в ФАС России.

По указанным соглашениям Норвежскую рыбу импортировали ООО «ПрофиБизнес», ООО «СК Рыба» и ООО «Северная Компания Калининград».

Относительно вышеперечисленных «Соглашений о стратегическом партнерстве» необходимо отметить, что несмотря на то, что и с российской, и с норвежской стороны их подписантами являются совершенно разные юридические лица:

- предмет этих соглашений один и тот же: участник картеля «назначается Эксклюзивным Уполномоченным Партнером» того или иного норвежского

производителя, при этом он теряет право поставлять Продукцию «любым третьим лицам для реализации на территории Российской Федерации»;

- данные соглашения абсолютно идентичны по форме, фактически идентичны по содержанию (в отдельных соглашениях присутствуют некоторые дополнительные пункты, уточняющие частные вопросы), содержат одни и те же ошибки: «активностей» (п. 2.3), «10 кратного» (п 2.4), «в свидетельство» (последний абзац));

- соглашения заключены на один и тот же срок - 5 лет;

- соглашения заключены на протяжении короткого периода: с 9.9.2011 по 25.11.2011 года;

- соглашения «не пересекаются»: ни у производителей по импортерам, ни у импортеров по производителям; к определенному норвежскому производителю «прикреплен» определенный российский импортер.

Решением по делу № 1 11/109-12 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что «Соглашения о стратегическом партнерстве» не могли быть заключены в отсутствие у инициаторов их подписания — участников картеля соответствующих договоренностей.

Не позднее 2010 года Ассоциация заключила антиконкурентное соглашение с Россельхознадзором, которое привело или могло привести к ограничению конкуренции, в частности, к разделу товарного рынка поставок Норвежской рыбы в Россию по объему продажи, покупки товаров, составу продавцов, ограничению доступа на товарный рынок, устранению с него хозяйствующих субъектов, что запрещено статьей 16 Закона о защите конкуренции. Ассоциация и Россельхознадзор участвуют в данном соглашении по настоящее время.

Решением по делу № 1 11/109-12 о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что не позднее августа – октября 2011 года группа лиц в составе ОАО «Группа компаний «Русское море», ЗАО «Русская рыбная компания» и ООО «Русское море — Калининград»; группа лиц в составе ЗАО «ИТА СЕВЕРНАЯ КОМПАНИЯ», ООО «СК Рыба» и ЗАО СК «РИТЕЙЛ»; ООО «ПрофиБизнес»; ООО «Северная Компания Калининград»; ЗАО «Атлант - Пасифик», будучи конкурентами на рынке поставок Норвежской рыбы в Россию, путем переговоров и встреч на собраниях Ассоциации заключили устное соглашение (картель) о разделе этого товарного рынка по объему продажи, покупки товаров, составу продавцов, и участвовали в нем по дате вынесения решения по делу № 1 11/109-12, что запрещено пунктом 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции.



В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, то есть между хозяйствующими субъектами, осуществляющими продажу товаров на одном товарном рынке, если такие соглашения приводят или могут привести к разделу товарного рынка объема продажи, покупки товаров, составу продавцов.

Признаки ограничения конкуренции установлены пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции. Это, в частности, сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами.

Согласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции соглашением признается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Закон о защите конкуренции устанавливает специальные требования к определению соглашения, как волеизъявления хозяйствующих субъектов, отличные от содержащихся в Гражданском Кодексе Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Согласно постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 21.12.2010 № 9966/10 в силу части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят или могут привести в том числе к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков). Из взаимосвязанных положений статей 11, 12, 13 Закона о защите конкуренции следует, что соглашения, которые приводят или могут привести к перечисленным в части 1 статьи 11 последствиям, запрещаются. Необходимость доказывания антимонопольным органом фактического исполнения участниками условий соглашения отсутствует, поскольку нарушение состоит в достижении договоренности, которая приводит или может привести к перечисленным в части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции последствиям. В соответствии с положениями статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или

нескольких документах, а также договоренность в устной форме, при этом факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством (статьи 154, 160, 432, 434 ГК РФ).

Как следствие, доказывание наличия и фактической реализации антиконкурентного соглашения между хозяйствующими субъектами осуществляется на основании анализа их поведения в рамках предпринимательской деятельности, с учетом принципов разумности и обоснованности.

Нарушение ЗАО СК «РИТЕЙЛ» пункта 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции влечет административную ответственность по части 1 статьи 14.32 КоАП.

В соответствии с частью 1 статьи 14.32 КоАП 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, либо от одной десятой до одной второй начальной стоимости предмета торгов, 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) или административное правонарушение совершено на рынке товаров (работ, услуг), реализация которых осуществляется по регулируемым в соответствии с законодательством Российской Федерации ценам (тарифам), - 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.

Во время рассмотрения жалобы выяснилось, что ЗАО СК «РИТЕЙЛ» закупала рыбную продукцию у ООО «Профибизнес» и ООО «СК Рыба», поставляемую ими из Норвегии (вх. от 18.05.2014 № 25023/14).

Из Решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 1 11/109-12 следует, что продуктовыми границами рынка определены —

оптовые поставки из Норвегии лосося (семги), форели и продукции из них с последующей их реализацией на российском рынке.

Таким образом у ЗАО СК «РИТЕЙЛ» отсутствовала вырука на указанном рынке, в связи с вышеизложенным ФАС России считает возможным применить к ЗАО СК «РИТЕЙЛ» минимальный штраф, предусмотренный частью 1 статьи 14.32 КоАП.

При рассмотрении жалобы ЗАО СК «РИТЕЙЛ» в качестве смягчающих административную ответственность обстоятельств установлено, что ЗАО СК «РИТЕЙЛ» не инициировал ограничивающее конкуренцию соглашение или согласованные действия, либо получил обязательное для исполнения указание участвовать в них.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность (статья 4.3 КоАП) не выявлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП), не установлено.

При рассмотрении дела об административном правонарушении № 4-14.32-1455/00-22-13 должностным лицом, рассматривавшим дело, правомерно установлено, что у ЗАО СК «РИТЕЙЛ» имелась возможность не нарушать требования антимонопольного законодательства, однако ЗАО СК «РИТЕЙЛ» не сделало этого, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.32 КоАП.

При рассмотрении Жалобы нарушений КоАП процессуального характера, которые носят существенный характер и не позволили всесторонне, полно и объективно рассмотреть дело об административном правонарушении № 4-14.32-1455/00-22-13 и которые могут повлечь отмену принятого постановления, не установлено.

Пунктом 2 части 1 статьи 30.7 КоАП установлено, что по результатам рассмотрения жалобы на постановление по делу об административном правонарушении выносится в том числе решение об изменении постановления, если при этом не усиливается административное наказание или иным образом не ухудшается положение лица, в отношении которого вынесено постановление.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 30.7 КоАП,

**РЕШИЛ:**

Постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 4-14.32-1455/00-22-13 от 24.12.2013 в отношении ЗАО СК «РИТЕЙЛ», изменить в части размера административного штрафа.

Размер административного штрафа снизить до 100 000 (ста тысяч) рублей 00 копеек, что находится в пределах санкции части 1 статьи 14.32 КоАП.

В соответствии с частью 1 статьи 30.9 и статьей 30.3 КоАП решение о рассмотрении жалобы на постановление об административном правонарушении может быть обжаловано в суд по месту рассмотрения жалобы в течение десяти суток со дня вручения или получения копии решения.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

Вергелис П.Г.

(499) 755-23-23 доб. 088-369