**П О С Т А Н О В Л Е Н И Е**

О наложении административного штрафа по делу № 02-24/13-14.31

об административном правонарушении

г. Якутск 30 апреля 2013 г.

 Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) О.А.Ярыгина, рассмотрев протокол №02-24/13-14.31 об административном правонарушении, предусмотренном ч.1 ст.14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях составленный в отношении Открытого акционерного общества «Якутская топливно-энергетическая компания» юридический адрес: 678214, Республика Саха (Якутия), Вилюйский улус, п. Кысыл-Сыр, ул. Ленина д.4., почтовый адрес: 677015, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Петра Алексеева, 76. ОГРН 1021401062187, ИНН 1435032049, а также иные материалы дела,

у с т а н о в и л:

10.11.2011 г. в Якутское УФАС России поступило обращение ГУП «Жилищно-коммунальное хозяйство Республики Саха (Якутия)» (далее – ГУП «ЖКХ РС (Я)») с просьбой провести проверку соблюдения антимонопольного законодательства ОАО «ЯТЭК» в части злоупотребления им своим доминирующим положением и обоснованности установления высокой цены на газоконденсатное котельное топливо.

10.02.2012г. Приказом № 9 Якутского УФАС России возбуждено дело № 02-7/12А по признакам нарушения ОАО «Якутская топливно-энергетическая компания» пункта 1 части 1 статьи 10 Закона «О защите конкуренции».

 06.07.2012г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по рассмотрению дела №02-7/12А принято решение о признании ОАО «ЯТЭК» занимающим доминирующее положение с долей более 50% на товарном рынке оптовой реализации газового конденсата стабильного, применяемого в качестве котельного топлива, и топлива газоконденсатного печного бытового котельного в географических границах Республики Саха (Якутия) и нарушившим пункт 1 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» посредством установления в 2011 году монопольно высокой цены на газовый конденсат стабильный, применяемый в качестве котельного топлива, географических границах Республики Саха (Якутия) путем превышения сумм необходимых расходов на производство и реализацию.

Согласно части 1 статьи 37 Федерального закона «О защите конкуренции» за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие организации несут ответственность, предусмотренную законодательством.

 Статьей 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях установлена административная ответственность за злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке.

По факту нарушения ОАО «Якутская топливно-энергетическая компания» пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» 16.04.2013г. главным государственным инспектором отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по республике Саха (Якутия) Дураевой Н.С. в отношении ОАО «ЯТЭК» составлен протокол об административном правонарушении предусмотренном частью 1 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

При составлении протокола об административном правонарушении Дементьев Ю.В., представитель ОАО «ЯТЭК» по доверенности возражений не представил.

 При рассмотрении дела об административном правонарушении Дементьев Ю.В. представитель ОАО ЯТЭК» по доверенности заявил, что общество не признает себя виновным в совершении административного правонарушения ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

 Заслушав объяснения представителя лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, изучив имеющиеся в материалах дела документы, пришел к следующим выводам.

Как следует из материалов дела, 01.11.2011 г. ГУП «ЖКХ РС (Я)» объявило торги на заключение договора поставки газового конденсата стабильного, используемого в качестве котельного топлива, в 2012 г. Ввиду отсутствия заявок на участие, конкурс признан несостоявшимся.

08.12.2011 г. ГУП «ЖКХ РС (Я)» письмом № 947-ТР направило оферту ОАО «ЯТЭК» на заключение договора поставки ГККТ для обеспечения нужд отрасли ЖКХ РС (Я) по цене 9072,43 руб. за 1 тонну (в том числе НДС 18% в размере 1383,93 руб.). Предметом данного договора является поставка газоконденсатного котельного топлива (ГККТ), соответствующего требованиям Технических условий ТУ 5192-001-001153815-97 и/или газового конденсата стабильного, соответствующего требованиям Технических условий ТУ 0271-011-00153815-2008 г.

ГУП «ЖКХ РС (Я)» цена 9072,43 руб. за 1 тонну топлива с учетом НДС 18% предложена ОАО «ЯТЭК» в вышеуказанной оферте в соответствии с тарифом на выработку тепловой энергии, утвержденным Государственным комитетом по ценовой политике – Региональной энергетической комиссией для потребителей ГУП «ЖКХ РС (Я)».

В период 2011 г., предшествующий возникновению ситуации несогласования цены поставки, ОАО «ЯТЭК» реализовывало топливо ГУП «ЖКХ РС (Я)» по цене 9072,43 руб. за 1 тонну топлива с учетом НДС 18% в соответствии с договором поставки от 16.12.2010 № 996/30-10/8263.

ОАО «ЯТЭК» письмом от 14.12.2011 №3812-30, подписанным коммерческим директором А.А. Смирновым (представлено в материалы дела №02-7/12А о нарушении антимонопольного законодательства представителем ГУП «ЖКХ РС (Я)» 23.05.2012), в ответ на вышеуказанное предложение ГУП «ЖКХ РС (Я)» о заключении договора поставки ГККТ указало на следующее.

«В настоящее время ОАО «ЯТЭК» производит реализацию ГКС на конкурсной основе путем проведения открытого аукциона. 12 декабря 2011 г. состоялся аукцион на право заключения договора на поставку 900 тн. ГКС. Ваш представитель принимал участие, однако выставленные объемы выиграл другой участник. Для решения вопроса поставок ГКС в текущем и 2012 гг. прошу принимать участие в последующих аукционах. Ближайший состоится 26.12.2011 г. С аукционной документацией Вы можете ознакомиться на сайте [www.yatec.ru»](http://www.yatec.ru).

Согласно приказам от 11.11.2011 г. №654п и 25.11.2011 г. №668-5п о проведении торгов в форме открытого аукциона на право заключения договора на покупку газового конденсата стабильного (представлены ОАО «ЯТЭК» в материалы дела №02-7/12А о нарушении антимонопольного законодательства 03.05.2012) начальная цена аукциона на газовый конденсат стабильный объявлена в размере 8000 руб. за одну тонну (в том числе НДС 18% в размере 1220,34 руб.).

Согласно представленным ОАО «ЯТЭК» (вход.рег. №2425 от 20.04.2012) данным производственная себестоимость газового конденсата стабильного за 2011 год составляла 1425,6 руб. за 1 тонну (62909 тыс.руб./ 44129 тн.), полная себестоимость (с учетом коммерческих и управленческих расходов, процентов по кредитам) – 5912,6 руб. за 1 тонну без НДС (260915 тыс.руб./ 44129 тн.).

Согласно первичным бухгалтерским, учетным документам, представленным ОАО «ЯТЭК» в материалы дела, в течение 2011 г. ОАО «ЯТЭК» реализация ГКС и ГПБК производилась по следующим ценам (с учетом НДС):

- 7958,27 руб./тн.;

- 8780,08 руб./тн.;

- 8821,84 руб./тн.;

- 9072,43 руб./тн.;

- 12500,0 руб./тн.;

- 12564,0 руб./тн.;

- 15000,0 руб./тн.;

- 17995,0 руб./тн.

Согласно пояснениям представителей ОАО «ЯТЭК» на рассмотрении дела цены реализации продукции устанавливаются с учетом необходимой прибыли Общества в пределах 25-30 % рентабельности: в случае снижения цены, например, для ГУП «ЖКХ РС (Я)», необходимая прибыль обеспечивается за счет повышения цены для других покупателей той же продукции.

По предварительной оценке состава хозяйствующих субъектов, осуществляющих оптовую реализацию газового конденсата стабильного, используемого в качестве котельного топлива, и газоконденсатного печного бытового котельного топлива на территории Республики Саха (Якутия), ОАО «ЯТЭК» занимает доминирующее положение на данном товарном рынке с долей более 35 процентов.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта путем установления, поддержания монопольно высокой цены товара.

Согласно статье 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, в том числе установленная:

1) путем повышения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, остались неизменными или их изменение не соответствует изменению цены товара;

б) состав продавцов или покупателей товара остался неизменным либо изменение состава продавцов или покупателей товара является незначительным;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, остались неизменными или их изменение несоразмерно изменению цены товара;

2) путем поддержания или неснижения ранее установленной цены товара, если при этом выполняются в совокупности следующие условия:

а) расходы, необходимые для производства и реализации товара, существенно снизились;

б) состав продавцов или покупателей товара обусловливает возможность изменения цены товара в сторону уменьшения;

в) условия обращения товара на товарном рынке, в том числе обусловленные мерами государственного регулирования, включая налогообложение, тарифное регулирование, обеспечивают возможность изменения цены товара в сторону уменьшения.

Комиссией Якутского УФАС по России установлено что, критерий, определенный пунктом 1 части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции, определяющего монопольно высокую цену как цену, превышающую сложившуюся в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по количеству продаваемого за определенный период товара, составу покупателей или продавцов товара (определяемому исходя из целей приобретения или продажи товара) и условиям доступа (далее - сопоставимый товарный рынок), которую устанавливают хозяйствующие субъекты, не входящие с покупателями или продавцами товара в одну группу лиц и не занимающие доминирующего положения на сопоставимом товарном рынке, не может быть применен для установления признаков монопольно высокой цены в данном случае, так как сопоставимых товарных рынков, в значении, определенной указанной нормой, не существует.

Данный вывод был сделан комиссией на основании анализа материалов, представленных территориальными органами Федеральной антимонопольной службы России, хозяйствующими субъектами, осуществляющими свою деятельность на рынке оптовой реализации газового конденсата стабильного, применяемого в качестве котельного топлива, и топлива газоконденсатного печного бытового котельного в географических границах Республики Саха (Якутия), которые имеются в материалах настоящего дела, а также на основании анализа продуктовых, географических границ, количества покупателей, продавцов товара и др. показателей товарных рынков услуг по оптовой реализации газового конденсата стабильного, применяемого в качестве котельного топлива, и топлива газоконденсатного печного бытового котельного в географических границах Республики Саха (Якутия).

Таким образом, установив невозможность применения первого критерия (отсутствие сопоставимых с рассматриваемым товарных рынков) Комиссия УФАС по РС(Я) в соответствии с нормой статьи 6 Закона о защите конкуренции рассмотрело вопрос о нарушении ОАО «ЯТЭК» антимонопольного законодательства, в виде установления монопольно высокой цены на товар, в соответствии со вторым критерием, определяющего монопольно высокую цену как цену, превышающую сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли, используя метод анализа обоснованности расходов и прибыли для производства и реализации товара.

В ходе анализа обоснованности расходов и прибыли для производства и реализации газового конденсата стабильного, применяемого в качестве котельного топлива, и топлива газоконденсатного печного бытового котельного на территории Республики Саха (Якутия) Комиссией Управления установлено следующее.

Законодательством Российской Федерации государственное регулирование цен на продукцию переработки газового конденсата (нестабильного) не предусмотрено.

Частью 4 статьи 40  Налогового кодекса Российской Федерации рыночной ценой товара (работы, услуги) признается цена, сложившаяся при взаимодействии спроса и предложения на рынке идентичных (а при их отсутствии - однородных) товаров (работ, услуг) в сопоставимых экономических (коммерческих) условиях.

В соответствии с частью 10 статьи 40 Налогового кодекса РФ, при определении рыночных цен товара, в том числе, используется затратный метод, при котором рыночная цена товаров, работ или услуг, реализуемых продавцом, определяется как сумма произведенных затрат и обычной для данной сферы деятельности прибыли. При этом учитываются обычные в подобных случаях прямые и косвенные затраты на производство (приобретение) и (или) реализацию товаров, работ или услуг, обычные в подобных случаях затраты на транспортировку, хранение, страхование и иные подобные затраты.

В соответствии с частью 1 статьи 252 Налогового кодекса Российской Федерации расходами признаются обоснованные и документально подтвержденные затраты. Под обоснованными расходами понимаются экономически оправданные затраты, подтвержденные документами, оформленными в соответствии с законодательством Российской Федерации. Расходами признаются любые затраты при условии, что они произведены для осуществления деятельности, направленной на получение дохода.

В соответствии с Федеральным законом от 21.11.1996 г. №129-ФЗ «О бухгалтерском учете», Положением по бухгалтерскому учету «Учетная политика организаций» (ПБУ 1/2008), утвержденного Приказом Минфина России от 06.10.2008 №106н приказом вр.и.о. генерального директора ОАО «ЯТЭК» З.К. Юсупова от 30.12.2010 г. №204/1п утверждена Учетная политика ОАО «ЯТЭК» в целях бухгалтерского учета (письма от 16.12.2011 №3848-30, от 14.02.2012 №287-14).

Пунктом 2 данного приказа указано бухгалтерии осуществлять ведение бухгалтерского и налогового учета в соответствии с принятой учетной политикой.

Согласно Учетной политике ОАО «ЯТЭК» расходы Общества определяются в соответствии с Положением по бухгалтерскому учету «Расходы организации (ПУ 10/99), утвержденное приказом Минфина РФ от 06.05.1999г. №33н.

Расходы общества в зависимости от характера, условий осуществления и направлений деятельности организации подразделяются на:

- расходы по обычным видам деятельности,

-прочие расходы.

Расходы по обычным видам деятельности разделяются на:

-основные виды деятельности,

-неосновные виды деятельности.

Под основными видами деятельности подразумеваются следующие виды деятельности:

- добыча природного газа и газового конденсата;

- производство и реализация продуктов переработки природного газа и газового конденсата нестабильного (ГСМ, сжиженный газ, котельное (печное) топливо, стабильный газовый конденсат);

- производство и реализация электро- и теплоэнергии;

- реализация розничная и оптовая горюче-смазочных материалов*.*

В себестоимость проданных товаров, работ, услуг включаются расходы по обычным видам деятельности:

- расходы, связанные с изготовлением продукции;

- расходы, связанные с приобретением товаров;

- расходы, связанные с выполнением работ;

- расходы, связанные с оказанием услуг;

- расходы, связанные с предоставлением имущества в аренду;

- иные расходы в зависимости от их характера, условий осуществления и направлений деятельности организации.

Расходами по обычным видам деятельности, включаемыми в состав коммерческих, являются следующие связанные с продажей товаров, продукции, работ и услуг расходы:

- на доставку продукции до места отправления;

- на погрузку в танкеры, автомобили и другие транспортные средства;

- на комиссионные вознаграждения, уплачиваемые сбытовым и другим посредническим организациям;

- на содержание помещений для хранения продукции в местах ее продажи;

- на проведение анализов продукции при ее отпуске;

- на рекламу;

- другие аналогичные по назначению расходы.

Коммерческие расходы ежемесячно полностью списываются в дебет 90.07.01 с кредита 44.02, остатков не имеют. Согласно подпункту 28 пункта 2.5 части 2 Учетной политики Общества способом списания расходов на продажу выбрано прямое списание на себестоимость проданной продукции (товаров, работ, услуг) в соответствии с пунктом 9 ПБУ 10/99 «Расходы организации». Коммерческие расходы распределяются пропорционально выручке (Дт62/Кт90.01.1) отобранных номенклатурных групп. При этом согласно пояснениям представителей ОАО «ЯТЭК» расходы на продажу непосредственно определенного вида продукции относятся полностью на себестоимость данной продукции, расходы же, которые невозможно отнести к определенному виду продукции распределяются в соответствии с принятой учетной политикой.

В состав управленческих расходов включены следующие расходы:

- административно-управленческие расходы;

- на содержание общехозяйственного персонала, не связанного с производственным процессом;

- амортизационные отчисления и расходы на ремонт основных средств управленческого и общехозяйственного назначения;

- расходы по оплате информационных, аудиторских, консультационных и т.п. услуг;

- другие аналогичные по назначению расходы, возникающие в процессе управления организацией и обусловленные ее содержанием как единого финансово-имущественного комплекса.

В учетной политике в целях бухгалтерского учета, принятой ОАО «ЯТЭК» на 2011 год, порядок учета затрат на управленческие расходы не предусмотрен, кроме того, что данные расходы со счета 26 бухгалтерского учета общехозяйственных расходов относятся полностью на счет 90.08.1.

В учетной политике в целях бухгалтерского учета, принятой ОАО «ЯТЭК» на 2011 год, порядок учета затрат на управленческие расходы не предусмотрен, кроме того, что данные расходы со счета 26 бухгалтерского учета общехозяйственных расходов относятся полностью на счет 90.08.1.

Согласно пояснениям к расшифровке распределения управленческих расходов на продукцию ГКС и ГПБК за 2011 г. ОАО «ЯТЭК», базой пропорции для распределения управленческих расходов является себестоимость реализованной продукции (письмо ОАО «ЯТЭК» вход. рег. №2425 20.04.2012).

Согласно представленным ОАО «ЯТЭК» (вход.рег. №2425 от 20.04.2012) данным производственная себестоимость газового конденсата стабильного за 2011 год составляла 1425,6 руб. за 1 тонну (62909 тыс.руб./ 44129 тн.), полная себестоимость (с учетом коммерческих и управленческих расходов, процентов по кредитам) – 5912,6 руб. за 1 тонну (260915 тыс.руб./ 44129 тн.).

Расчеты цен на ГКС - в размере 8000 руб./тн. по требованию Комиссии УФАС по рС(Я) Обществом в материалы дела не представлены.

Согласно пояснениям представителей ОАО «ЯТЭК» на рассмотрении дела цены реализации продукции устанавливаются с учетом необходимой прибыли Общества в пределах 25-30 % рентабельности: в случае снижения цены, например, для ГУП «ЖКХ РС (Я)», необходимая прибыль добирается за счет повышения цены для других покупателей продукции. Расчеты цен, требуемые Комиссией, в Обществе отсутствуют, что частично объясняется текучестью кадров: работник, которым производились данные расчеты, в настоящее время в предприятии не работает и представить в материалы дела расчеты, им произведенные, в настоящее время не представляется возможным.

Отсутствие в ОАО «ЯТЭК» экономических расчетов по определению цен реализации продукции исходя из себестоимости, свидетельствует об экономической необоснованности установленных цен реализации ГКС и ГПБК.

Комиссией Управления при исследовании расчета себестоимости расходов ОАО «ЯТЭК» на производство и реализацию ГКС по статьям затрат за 2011 год установлено следующее:

В расчете себестоимости ГКС расходы на производство ГКС учтены Обществом вместе с расходами на производство ГПБК (расчеты представлены письмом вход.рег. № 2425 20.04.2012), мотивируя тем, что ГКС и ГПБК – один и тот же вид продукции, так как данные виды топлив производятся на одной установке, процесс производства топлив неразделим и раздельный учет расходов на производство (переработку ГК) невозможен (пояснения специалистов ОАО «ЯТЭК» от 08.02.2012). Следовательно, ОАО «ЯТЭК» при установлении цен реализации ГКС в себестоимости ГКС учтены расходы на производство и продажу другого вида продукции – ГПБК.

При этом в пояснении по процессу производства ГКС и ГПБК от 14.02.2012 №287-14 ОАО «ЯТЭК» указано, что установка переработки газового конденсата (УПГК) работает в 2-х режимах: 1- выработка бензиновой фракции и котельного топлива с получением одновременно продукции: бензиновая фракция, дизельная фракция и котельное топливо; 2- режим стабилизации нестабильного газового конденсата с получением продукции: широкая фракция легких углеводородов и стабильный конденсат.

Анализом бухгалтерских документов: Учетной политики Общества по ведению бухгалтерского учета и карточек счетов бухгалтерского учета – установлено, что учет расходов на производство продукции ОАО «ЯТЭК» ведется в разрезе номенклатур – видов продукции.

В 2011 году ОАО «ЯТЭК» не реализовывал ГПБК собственного производства. При этом на счет 90.07.1 «Расходы на продажу котельного топлива» списаны расходы по перекачке ГПБК от участка Мастахского ГКМ до хранилища в п. Кысыл-Сыр по магистральному газопроводу по договору с ОАО «Сахатранснефтегаз» от 07.07.2012 №0729/06-11.

Исходя из вышеизложенного при установлении ОАО «ЯТЭК» цен реализации ГКС в себестоимости данной продукции учтены расходы на производство и продажу другого вида продукции (ГПБК), то есть расходы на производство и реализацию ГКС завышены на сумму расходов на производство и реализацию ГПБК.

1. В расходах на продажу ГКС учтены расходы по маркетингу: на ремонтные работы автозаправочной станции ОАО «ЯТЭК» (по адресу г.Якутск, ул. Автодорожная, 7а): фасадно-отделочные работы и рекламно-световое оформление, согласно предоставленному дизайн-проекту и сметному расчету по договору от 24.05.2011 №512/29-11.

Данный факт признается представителями ОАО «ЯТЭК» с пояснением, что этим они не нарушили налоговое законодательство и что данная ошибка не повлекла занижения суммы налогов, подлежащих уплате в бюджет.

Согласно Учетной политике ОАО «ЯТЭК» (в целях налогового учета) прямые расходы относятся в себестоимость продукции (товаров, работ, услуг), косвенные – распределяются в соответствии принятой базе пропорции.

Исходя из вышеизложенного при установлении ОАО «ЯТЭК» цен реализации ГКС в себестоимости данной продукции учтены расходы на осуществление другого вида деятельности: розничной торговли нефтепродуктами, то есть расходы на производство и реализацию ГКС завышены на сумму расходов, подлежащих отнесению в бухгалтерском учете на расходы по розничной реализации нефтепродуктов.

1. В расходах на продажу ГКС (транспортные услуги/грузовые автоперевозки) учтены расходы по перевозке иных видов продукции – бензинов, дизельного топлива; фракции бензиновой газоконденсатной, используемой для производства бензинов (по данным карточки счета 44 бухгалтерского учета расходов на продажу по номенклатуре «Коммерческие расходы/опт»):

- 31.08.2011 г. учтены расходы по договору с ООО «Авто-Альянс» от 28.09.2010 №772/39-10 в сумме 329452,5 руб. (без НДС);

- 30.10.2011 учтены расходы по договору с ИП Шведов С.А. по договору № 1070/39-09 от 30.01.2009 г. в сумме 97451,2 руб.;

- 31.10.2011 учтены расходы по договору с ИП Шведов С.А. по договору № 1070/39-09 от 30.01.2009 г. в сумме 427506,8 руб.;

- 31.12.2011 учтены расходы по договору с ООО «Сарыал» № 828/30-10 от 15.10.10 на перевозку нефтепродуктов в сумме 156102,9 руб. (акт выполненных работ №21 от 31.12.2011).

В вышеизложенном Комиссией усмотрены признаки нарушения ОАО «Якутская топливно-энергетическая компания» пункта 1 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» - установление монопольно высокой цены на газовый конденсат стабильный, используемый в качестве котельного топлива, путем превышения суммы необходимых затрат на производство и реализацию в результате включения расходов по другим видам деятельности и расходов на реализацию других видов продукции.

Пунктом 1 части 1 статьи 10 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта по установлению, поддержанию монопольно высокой цены товара.

Пункт 3.1. Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного Приказом ФАС от 17.01.2007г. №5 (далее – Административный регламент) устанавливает право антимонопольного органа устанавливать доминирующее положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 3.2.1 Административного регламента доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

а) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

б) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

В соответствии с пунктом 3.6.4. Административного регламента определение признаков наличия доминирующего положения хозяйствующего субъекта осуществляется по результатам анализа состояния конкуренции, проведенного согласно соответствующему порядку проведения анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта, и включает в себя идентификацию хозяйствующего субъекта, предварительное определение продуктовых и географических границ товарного рынка, выявление группы лиц, оценку положения хозяйствующего субъекта (группы лиц) на рынке.

В связи с чем, УФАС по РС (Я) в ходе рассмотрения дел №02-7/12А и №02-82/12А проведено исследование рынка оптовой реализации газового конденсата стабильного, используемого в качестве котельного топлива, и газоконденсатного печного бытового котельного топлива на территории Республики Саха (Якутия) в соответствии с Приказом ФАС РФ от 28.04.2010 N 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке».

В решении по делу №02-7/12А от 06.07.2012г. (стр. 8-27) указаны результаты проведенного Анализа состояния конкуренции на соответствующем товарном рынке в целях установления доминирующего положения ОАО «ЯТЭК». В протоколе об административном правонарушении также полностью указаны сведения о доминирующем положении ОАО «ЯТЭК».

Приказом №55 Якутского УФАС России от 29.06.2012 года ОАО «ЯТЭК» включен в Реестр хозяйствующих субъектов имеющих долю на рынке более 35 % по наименованию товаров работ услуг: оптовая реализация газового конденсата стабильного, применяемого в качестве котельного топлива, и топлива газоконденсатного печного бытового котельного (ОКП 02 5192, 02 7132) ОКВЭД 51.51. с долей более 50 % в географических границах Республики Саха (Якутия).

Таким образом, материалами дела подтверждается что ОАО «ЯТЭК» занимает доминирующее положение на вышеуказанном товарном рынке.

Комиссией установлено, что ОАО «ЯТЭК» в силу своего доминирующего положения на рынке оптовой реализации газового конденсата стабильного, применяемого в качестве котельного топлива, и топлива газоконденсатного печного бытового котельного в географических границах Республики Саха (Якутия) запрещено устанавливать и поддерживать монопольно высокую цену товара.

По установленным антимонопольным органом обстоятельствам, указывающим на признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» представители ОАО «ЯТЭК» в обоснование своих действий по установлению цены реализации продукции поясняют следующее:

1) довод антимонопольного органа о доминирующем положении ОАО «ЯТЭК» на рынке оптовой реализации газового конденсата стабильного неверен ввиду следующего:

- географические границы рынка определяются территорией Российской Федерации, а не территорией Республики Саха (Якутия), так как на территории РФ есть другие хозяйствующие субъекты, реализующие газовый конденсат стабильный. А также ввиду того, что ОАО «ЯТЭК» осуществляет реализацию газового конденсата стабильного за пределы РС (Я);

- продуктовые границы рынка не ограничиваются реализацией газового конденсата стабильного, используемого в качестве котельного топлива (ГКС), и газоконденсатного печного бытового котельного топлива (ГПБК), а включают еще и мазут, нефть, также используемые в качестве котельного топлива на территории РС (Я), что подтверждается техническим описанием инструкцией по монтажу и эксплуатации (857.00.00.000 ТО) котлов водогрейных типа КСВ, представленным в материалы дела представителем ОАО «ЯТЭК» 09.04.2012;

2) доводы антимонопольного органа о монопольно высокой цене, установленной ОАО «ЯТЭК» на продукцию «газовый конденсат стабильный», используемый в качестве котельного топлива и «газоконденсатное печное бытовое котельное топливо» неверно ввиду следующего:

- расходы на производство и реализацию ГКС и ГПБК невозможно учитывать раздельно, так как данные виды топлив, производимые ОАО «ЯТЭК» на установках по переработке газового конденсата на Северо-Восточном газоконденсатном месторождении и Мастахском газоконденсатном месторождении являются одним видом продукции, так как они производятся на одной установке, процесс производства топлив неразделим и раздельный учет расходов на производство (переработку ГК) невозможен;

- расчеты цен, требуемые Комиссией в ОАО «ЯТЭК» отсутствуют, что частично объясняется текучестью кадров: работник, которым производились данные расчеты в настоящее время в предприятии не работает и представить в материалы дела расчеты им произведенные в настоящее время не представляется возможным. Согласно пояснениям ОАО «ЯТЭК» на рассмотрении 22.06.2012 цены реализации продукции устанавливаются с учетом необходимой прибыли Общества в пределах 25-30 % рентабельности: в случае снижения цены, например, для ГУП «ЖКХ РС (Я)», необходимая прибыль обеспечивается за счет повышения цены для других покупателей продукции;

- цена реализации газового конденсата стабильного, используемого в качестве котельного топлива в РС (Я), в размере 8000 руб./тн. (с учетом НДС 18%) в качестве начальной цены аукциона на право заключения договора поставки топлива была установлена без предварительных расчетов с целью не ущемления интересов хозяйствующих субъектов – потенциальных участников аукциона, чтобы любой желающий участник аукциона мог приобрести топливо с учетом шага аукциона в размере 500 руб.

Также, ОАО «ЯТЭК» в материалы дела в обоснование цены реализации газоконденсатного котельного топлива по цене 9072, 43 руб./тн (с учетом НДС) в 2011 году представлена копия письма Председателя Государственного комитета по ценовой политике – Региональной комиссии Республики Саха (Якутия) (ГКЦ-РЭК РС (Я)) В.И. Лемешевой от 25.11.2011 №03-02тр-3954 в адрес коммерческого директора ОАО «ЯТЭК» А.А. Смирнова. Согласно данному письму, в расчете тарифов на тепловую энергию на 2012 год цена на газоконденсатное котельное топливо, поставляемое ОАО «ЯТЭК», принята в размере 9072, 43 руб. – на уровне цены на топливо, учтенной в тарифах на 2011 год.

Кроме того, ОАО «ЯТЭК» в материалы дела представлены расчеты фактической стоимости выпуска ГКС и ГПБК за 2011 год, расчеты средней рекомендуемой цены реализации ГКС и ГПБК на 2011 г. (входящий регистрационный №3803 22.06.2012).

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, изучив имеющиеся в материалах дела документы, пришла к следующим выводам.

Согласно аналитическому отчету о состоянии конкуренции на рынке оптовой реализации газового конденсата стабильного, используемого в качестве котельного топлива, и газоконденсатного печного бытового котельного топлива на территории Республики Саха (Якутия), составленному по результатам исследования данного товарного рынка, проведенного в связи рассмотрением дел №02-7/12А, №02-82/12А и утвержденного Руководителем УФАС по РС (Я) Ю.А. Игнатьевым 19.06.2012 г., ОАО «ЯТЭК» занимает долю более 50% на рынке оптовой реализации газового конденсата стабильного, используемого в качестве котельного топлива, и газоконденсатного печного бытового котельного топлива на территории Республики Саха (Якутия).

Довод ОАО «ЯТЭК» о неверном определении географических границ рассматриваемого товарного рынка Комиссией УФАС по РС(Я) отклоняется по следующим основаниям.

Определение географических границ товарного рынка предусматривает проведение определенных процедур, которые установлены пунктом 23 Порядка проведения анализа, в частности: предварительное определение географических границ товарного рынка, выявление условий обращения товара, ограничивающих экономические возможности приобретения товара покупателем (покупателями), определение территорий, входящих в географические границы рассматриваемого товарного рынка.

УФАС по РС(Я) в соответствии с вышеуказанной процедурой географическими границами рассматриваемого товарного рынка определена территория Республики Саха (Якутия), что отражено в разделе 4 анализа состояния конкурентной среды на рынке оптовой реализации газового конденсата стабильного, применяемого в качестве котельного топлива, и топлива газоконденсатного печного бытового котельного.

1. Довод ОАО «ЯТЭК» о неверном определении продуктовых границ товарного рынка Комиссией отклоняется по следующим основаниям.

Определение продуктовых границ товарного рынка производится антимонопольным органом в соответствии с разделом 3 Порядка проведения анализа. При этом продуктовые границы устанавливаются с учетом мнения покупателей, свойств товара, определяющих выбор покупателя, а также с учетом критериев взаимозаменяемости товаров.

При проведении анализа рынка оптовой реализации газового конденсата стабильного, применяемого в качестве котельного топлива, и топлива газоконденсатного печного бытового котельного УФАС определение продуктовых границ проведено в строгом соответствии с процедурой, требуемой разделом 3 Порядка проведения анализа.

1. В соответствии с действующим законодательством и Учетной политикой, принятой Обществом на 2011 год, ОАО «ЯТЭК» учет расходов на производство и реализацию продукции ведется в разрезе видов продукции. При этом прямые расходы списываются в себестоимость продукции, косвенные расходы – пропорционально принятой базе пропорции.

Согласно пояснению специалистов ОАО «ЯТЭК» по процессу производства ГКС и ГПБК (от 14.02.2012 №287-14) указано, что установка переработки газового конденсата (УПГК) работает в 2-х режимах: 1- выработка бензиновой фракции и котельного топлива с получением одновременно продукции: бензиновая фракция, дизельная фракция и котельное топливо; 2- режим стабилизации нестабильного газового конденсата с получением продукции: широкая фракция легких углеводородов и стабильный конденсат.

Согласно технологическому регламенту эксплуатации УПГК-1 ЦПГК СВГКМ стабильный газовый конденсат является сырьем для производства ГПБК (таблица 3) (представлено в материалы дела письмом 16.12.2011 №3848-30).

Анализом бухгалтерских документов: Учетной политики Общества по ведению бухгалтерского учета и карточек счетов бухгалтерского учета – установлено, что учет расходов на производство продукции ОАО «ЯТЭК» ведется в разрезе номенклатур – видов продукции.

Отсутствие на предприятии экономически обоснованных расчетов цен в разрезе видов выпускаемой продукции, а также пояснение представителя ОАО «ЯТЭК» о том, что необходимая прибыль обеспечивается за счет повышения цены реализации для одних покупателей, при снижении цен для других покупателей, подтверждает отсутствие экономического обоснования установленной цены на газовый конденсат стабильный, применяемый в качестве котельного топлива.

Довод ОАО «ЯТЭК» об установлении цены на газоконденсатное котельное топливо (ГКС и ГПБК) в размере 9072,43 руб./тн. (с НДС) Государственным комитетом по ценовой политике - РЭК РС (Я) Комиссией отклоняется ввиду следующего.

Согласно Указу Президента РФ от 28.02.1995 N 221 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» цены на газовый конденсат стабильный, используемый в качестве котельного топлива, и газоконденсатное печное котельное топливо не подлежат государственному регулированию.

Соответственно, в Положении о ГКЦ-РЭК РС (Я), утвержденном Постановлением Правительства РС (Я) от 22.11.2007 N 468, отсутствуют полномочия ГКЦ-РЭК РС (Я) по установлению цен на указанные виды продукции (товары).

Исходя из вышеизложенного, ГКЦ-РЭК РС (Я), ввиду отсутствия полномочий, не устанавливает цены на газовый конденсат стабильный, используемый в качестве котельного топлива, и газоконденсатное печное котельное топливо, реализуемое ОАО «ЯТЭК». Более того, представленное Комиссии письмо является информационным письмом о принятой цене на газоконденсатное котельное топливо при расчете тарифов на тепловую энергию, а не нормативно-правовым актом, устанавливающим цену реализации ГКТ Обществом.

На основании вышеизложенного, Комиссия УФАС по РС (Я) по рассмотрению дела №02-07/12А от 06.07.2012г. решила:

1. Признать ОАО «Якутская топливно-энергетическая компания» занимающим доминирующее положение с долей более 50% на товарном рынке оптовой реализации газового конденсата стабильного, применяемого в качестве котельного топлива, и топлива газоконденсатного печного бытового котельного в географических границах Республики Саха (Якутия).
2. Признать ОАО «Якутская топливно-энергетическая компания» нарушившим пункт 1 части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» посредством установления в 2011 году монопольно высокой цены на газовый конденсат стабильный, применяемый в качестве котельного топлива, географических границах Республики Саха (Якутия) путем превышения сумм необходимых расходов на производство и реализацию.

Таким образом, материалами дела подтверждено, что ОАО «ЯТЭК» нарушив, пункт 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции совершило административное правонарушение предусмотренное частью 1 статьей 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

 Административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность (ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ).

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом предусмотрена административная ответственность, но данным лицом на были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Материалами дела подтверждено, что у ОАО «Якутская топливно-энергетическая компания» имелась возможность для соблюдения Федерального закона от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, ОАО «Якутская топливно-энергетическая компания» осознавало противоправный характер своих действий по установлению в 2011 году монопольно высокой цены на газовый конденсат стабильный, применяемый в качестве котельного топлива, географических границах Республики Саха (Якутия) путем превышения сумм необходимых расходов на производство и реализацию в нарушение вышеуказанных норм, предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий.

Статьей 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность за действия признаваемые злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно ч. 1 статьи 1.7. Кодекса РФ об административных правонарушениях лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

Во время совершения административного правонарушения - установления в 2011 году ОАО «ЯТЭК» монопольно высокой цены на газовый конденсат стабильный, применяемый в качестве котельного топлива, в географических границах Республики Саха (Якутия), путем превышения суммы необходимых расходов для производства и реализации данной продукции, действовала ст. 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях в редакции Федерального закона от 17.07.2009 N 160-ФЗ.

На момент производства по делу №02-24/13-14.31 об административном правонарушении действует статья 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях, которая является двусоставной:

1. Совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, за исключением субъекта естественной монополии, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до одного миллиона рублей.

2. Совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, но не более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и 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 более одной пятидесятой совокупного размера суммы выручки правонарушителя от реализации всех товаров (работ, услуг) и не менее ста тысяч рублей.

Согласно части 2 статьи 1.7 Кодекса РФ об административных правонарушениях закон, смягчающий или отменяющий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом улучшающий положение лица, совершившего административное правонарушение, имеет обратную силу, то есть распространяется и на лицо, которое совершило административное правонарушение до вступления такого закона в силу и в отношении которого постановление о назначении административного наказания не исполнено. Закон, устанавливающий или отягчающий административную ответственность за административное правонарушение либо иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Действия ОАО «ЯТЭК» установленные материалами настоящего дела квалифицируются как совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если такие действия приводят или могут привести к ущемлению интересов других лиц и при этом результатом таких действий не является и не может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Таким образом, Открытое акционерное общество «Якутская топливно-энергетическая компания» подлежит привлечению к ответственности по части 1 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях, поскольку санкция за совершение административного правонарушения смягчена.

На основании изложенного ОАО «ЯТЭК» привлекается к ответственности за совершение административного правонарушения предусмотренного частью 1 ст. 14.31. Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Обстоятельств смягчающих либо отягчающих административную ответственность ОАО «ЯТЭК» не установлено.

Принимая во внимание отсутствие отягчающих и смягчающих обстоятельств, размер штрафа за совершение административного правонарушения будет исчисляться в соответствии частью 4 ст. 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 3.5, 4.1, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

п о с т а н о в и л:

 Признать ОАО «Якутская топливно-энергетическая компания» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.31 Кодекса РФ об административных правонарушениях и назначить административное наказание в виде штрафа в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, что составляет 650 000 (шестьсот пятьдесят тысяч) рублей.

Согласно ч.1. ст.32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Суммы штрафов зачисляются в бюджет по следующим реквизитам:

Получатель: Управление Федерального казначейства по РС(Я) (Управление Федеральной антимонопольной службы по РС(Я)).

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти.

ИНН 1435137122

КПП 143501001

КБК 161 1 16 02010 01 6000140

ОКАТО 98401000000

р/с 40101810100000010002

БИК 049805001

Банк получателя: ГРКЦ НБ Республики Саха (Якутия) Банка России г. Якутск

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа ОАО «ЯТЭК» надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления (ст.30.1, 30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях).

Постановление вступило в законную силу «\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2013 г.

Заместитель руководителя О.А.Ярыгина