

ООО «АШАН»

Осташковское шоссе, д. 1,
г. Мытищи, 141014

ул. Верхняя Красносельская, д. 3А
г. Москва, 107140

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

О НАЛОЖЕНИИ ШТРАФА ПО ДЕЛУ

ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ № 449А/2018

06 ноября 2018 г.

г.

Краснодар

заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю Дегтярева Руфина Викторовна, рассмотрев в присутствии представителя ООО «АШАН» по доверенности от 30.08.2016 № <...> материалы дела об административном правонарушении по делу № 449А/2018 в отношении

ОО «АШАН» (141014, Россия, Московская обл., Мытищи го, г. Мытищи, сташковское шоссе, д. 1; ИНН 7703270067; ОГРН 1027744929408) по исти 2 статьи 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях по факту нарушения пункта 2 исти 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об новях государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о торговле),

СТАНОВИЛ:

решением Комиссии Краснодарского УФАС России от 29 ноября 2017 по элу № 295/2017 (копия решения имеется в материалах дела № 19А/2018) в действиях ООО «АШАН» установлен факт нарушения пункта части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об новях государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о торговле), выразившегося в лонении ООО «АШАН» от заключения договора, путем ненаправления адрес ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» оферты, содержащей оловие о товаре (наименование и количество товара, подлежащего ставке).

оде рассмотрения дела о нарушении антимонопольного конодательства № 295/2017 Комиссией Краснодарского УФАС России установлено, что между ООО «Тихорецкий пивоваренный завод», ОО «АШАН» и ООО «АТАК» заключен рамочный договор № Н10094 от .06.2010. Указанный договор реализовывался путем направления со ороны ООО «АШАН» оферты, содержащей ассортимент и количество казываемого товара, и ее акцепта ООО «Тихорецкий пивоваренный вод». Оферта не направлялась ООО «АШАН» в адрес ООО ихорецкий пивоваренный завод» с сентября 2015 года. ООО ихорецкий пивоваренный завод» считает указанные действия хнологически и экономически необоснованными, создающими дискриминационные условия и создающими препятствия для доступа а товарный рынок пива в границах торговой сети «АШАН».

соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 13 Закона о торговле хозяйствующим бъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже одовольственных товаров посредством организации торговой сети, и зяйствующим субъектам, осуществляющим поставки одовольственных товаров в торговые сети, запрещается создавать препятствия для доступа на товарный рынок или выхода из товарного лнка других хозяйствующих субъектов.

жду ООО «Тихорецкий пивоваренный завод», ООО «АШАН» и ООО ТАК» заключен договор поставки № Н10094 от 01.06.2010. Указанным

оговором установлено, что для его реализации Стороны ежегодно включают годовое соглашение.

В 2014 году было заключено годовое соглашение в рамках вышеуказанного договора, определяющее условия поставки. В соответствии с годовым соглашением к договору № Н 10094 от 01.06.2010, в случае если стороны не заключат новое годовое соглашение до 01.01.2015, действие настоящего соглашения автоматически продлевается до момента подписания нового годового соглашения. По состоянию на 18.06.2017 новое годовое соглашение не подписано сторонами.

С 01.09.2015 торговая сеть «АШАН» заблокировала возможность заказа продукции ООО «Тихорецкий пивоваренный завод».

В соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В соответствии с положениями пункта 5 статьи 454, пункта 3 статьи 455, пункта 2 статьи 456 и статьи 506 ГК РФ следует, что существенным условием договоров поставки, названным в законе, является условие о товаре, которое считается согласованным в случае, когда договор позволяет определить наименование и количество товара (Постановление арбитражного суда Московского округа от 06.10.2014 № Ф05-11046/14 по делу № А40-152824/13).

В соответствии с пп 1,2 ст. 429.1 ГК РФ рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.

Рамочный договор № Н 10094 от 01.06.2010 реализовывался сторонами в том направлении со стороны ООО «АШАН» оферты, содержащей ассортимент и количество заказываемого товара, и ее акцепта ООО «Тихорецкий пивоваренный завод». Таким образом, в рамках договора № Н 10094 от 01.06.2010 с целью заказа и поставки товара ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» между сторонами заключались отдельные договоры поставки.

В соответствии с п. 8 ст. 2 Закона о торговле торговая сеть - совокупность двух и более торговых объектов, которые принадлежат на законном основании хозяйствующему субъекту или нескольким хозяйствующим субъектам, входящим в одну группу лиц в соответствии с

Федеральным законом «О защите конкуренции», или совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

ОО «АШАН» является торговой сетью в понимании Закона о торговле. В силу того, что торговая сеть обладает особым статусом, отказ ООО «АШАН» от заключения договора должен быть экономически обоснован.

Исходом от 15.06.2017 исх. № 529-17/юр ООО «АШАН» представлены документы и пояснения, запрошенные Краснодарским УФАС России. В соответствии с указанными пояснениями, ценовое предложение ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» менее выгодно, чем имеющиеся в настоящее время у ООО «АШАН» предложения от других контрагентов в данной группе товаров.

Кроме того, в качестве возражений на заключение об обстоятельствах дела № 295/2017 ООО «АШАН» представлены пояснения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 295/2017 (исх. № 11/17-Юр от 15.11.2017) указывающие, что ненаправление оферты в адрес ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» обусловлено свободой договора и высоким ценовым предложением ООО «Тихорецкий пивоваренный завод».

Согласно 1 статьи 421 ГК РФ установлено, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Обязательство к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Сложившейся судебной практикой (например судебные акты по делу № 53-29458/2014) установлено, что суть положений, установленных законом о торговле, ограничивает свободу усмотрения в гражданских отношениях в целях пресечения недобросовестных действий действующих субъектов.

Заявление ООО «АШАН» о нецелесообразности приобретения продукции ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» ввиду высокой стоимости предлагаемого товара (средняя стоимость литра светлого пива 70,55 рублей, светлого (нефильтрованного) пива 73,87 рублей) не может быть принят в качестве экономического обоснования в силу того, что основная прибыль торговой сети формируется из торговой надбавки, формирующейся, в большинстве случаев, за счет увеличения стоимости которой был приобретен товар на коэффициент, определенный для группы товаров. В указанных условиях фактором, указывающим на экономическую нецелесообразность приобретения товара с целью его дальнейшей реализации, является отсутствие потребительского спроса.

оме того, из сравнительной таблицы анализа цен, представленной ОО «АШАН» по запросу Краснодарского УФАС России, в торговые ъекты торговой сети АШАН на территории Краснодарского края ставляется, в том числе следующая продукция (цена продукции азана в рублях без НДС): 1) пиво Вайнштефан оригин 0,5л. 5,1% по цене 105,99; 2) пиво Пилснерурквел 0,5 бут, 4,4% по цене 105,24; 3) пиво онсхоф оригин 0,5л 4,9% по цене 124,92; 4) пиво Blanche de brux 0,75л. 5% по цене 230,48; 5) пиво Budweiser budwar 0,5л. 5% по цене 102,71.

соответствии с информацией, представленной ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» по запросу Краснодарского УФАС России, в 2011 году поставки в торговую сеть «АШАН» составили 146 200,00 базовых единиц, в 2012 году 304 072,00 базовых единиц (прирост продаж 17,98%), в 2013 году 407 615,50 базовых единиц (прирост продаж 1,05%), в 2014 году 543 811,50 базовых единиц (прирост продаж 33,41%). Дальнейшее исследование динамики спроса невозможно в связи с тем, что в 2015 году ООО «АШАН» заблокировало возможность заказа продукции ООО «Тихорецкий пивоваренный завод».

благоприятной динамике спроса на продукцию ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» при розничной реализации в торговых сетях свидетельствуют объемы поставки в иные торговые сети (например торговая сеть «Магнит») и расширение круга контрагентов среди торговых сетей (с 2017 года продукция ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» реализуется в границах торговой сети «Лента»).

Таким образом, спрос на продукцию ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» на момент блокирования возможности заказа продукции обладал позитивной динамикой в границах торговой сети АШАН.

На основании технологической нецелесообразности приобретения продукции ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» ООО «АШАН» не представило в Краснодарское УФАС России.

Таким образом, уклонение ООО «АШАН» от заключения договора, путем направления в адрес ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» оферты, содержащей условие о товаре (наименование и количество товара, подлежащего поставке) создает препятствия ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» для доступа на товарный рынок пива в границах торговой сети «АШАН» на территории Краснодарского края, что нарушает требования п. 2 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

В решении Комиссии Краснодарского УФАС России от 29.11.2017 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 295/2017 установлен факт уклонения ООО «АШАН» от заключения договора, путем направления в адрес ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» оферты,

содержащей условие о товаре (наименование и количество товара, подлежащего поставке), что создает препятствия ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» для доступа на товарный рынок пива в границах торговой сети «АШАН».

Место совершения административного правонарушения - Россия, Московская обл., Мытищи го, г. Мытищи, Осташковское шоссе, д. 1.

Время совершения административного правонарушения – период нахождения ООО «АШАН» от заключения договора, путем ненаправления адрес ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» оферты, содержащей условие о товаре (наименование и количество товара, подлежащего поставке), а именно с 14 сентября 2015 года по 29 ноября 2017 года.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 2 статьи 14.40 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 14.40 КоАП РФ создание препятствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, или хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, препятствий для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.31](#) настоящего КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от двух миллионов до пяти миллионов рублей.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 14.40 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации.

Таким образом, на момент вынесения постановления срок привлечения ООО «АШАН» к административной ответственности не истек.

06.11.2018 (вх. № 12041) в Краснодарское УФАС России поступило ходатайство ООО «АШАН» об отложении рассмотрения дела № 09А/2018. В удовлетворении указанного ходатайства отказано определением от 06.11.2018 исх. № 29224/5.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее,

льное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

зводы ООО «АШАН» о несоответствии требованиям действующего законодательства решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 295/2017 от 29.11.2017 не могут быть приняты, так как отсутствует решение суда о признании недействительным оспариваемого решения.

соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при [малозначительности](#) совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 03.03.2005 N 5 (ред. от 19.12.2013) «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

действия ООО «АШАН», выразившиеся в уклонении ООО «АШАН» от заключения договора, путем ненаправления в адрес ООО «Тихорецкий ковваренный завод» оферты, содержащей условие о товаре (наименование и количество товара, подлежащего поставке), приводят к ограничению конкуренции. Кроме того, рассматриваемые обстоятельства не могут быть признаны малозначительными, так как вследствие такого рода односторонних действий (бездействия) ООО «АШАН» являются имущественные потери ООО «Тихорецкий ковваренный завод», вызванные сокращением объемов реализации товара.

соответствии с ч. 3.2 ст. 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями,

мущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи [издела II](#) настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Обстоятельств отягчающих, либо смягчающих административную ответственность ООО «АШАН» не установлено.

Обстоятельства, свидетельствующие о возможности назначения наказания в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного 2 ст. 14.40 КоАП РФ, отсутствуют.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 2 статьи 14.40, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «АШАН» (141014, Россия, Московская обл., Мытищи го, г. Мытищи, Осташковское шоссе, д. 1; ИНН 7703270067; ОГРН 127744929408) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.40 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 2 000 000,00 (два миллиона) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в

ответствии с законодательством Российской Федерации.
Согласно пункту 1 статьи 46 Бюджетного Кодекса Российской Федерации штрафы подлежат зачислению в федеральный бюджет по коду: **161 1 16 02010 01 6000 140**.

реквизиты счета для перечисления штрафа:

ИН 2309053192 КПП 231001001

получатель: УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной налоговой службы по Краснодарскому краю).

ИНК получателя: Южное ГУ Банка России г. Краснодар.

ИНК 040349001 Расчетный счет: 40101810300000010013

значение платежа КБК 161 1 16 02010 01 6000 140

ДС не предусмотрен

КТМО: 03701000

чередность платежа 4.

тел/факс: 253-62-11

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в кратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

Согласно с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

Согласно с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в законном порядке в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Согласно с части 1 статьи 31.5 КоАП РФ, при наличии

обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного ареста, лишения специального права или в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца.

Заместитель руководителя управления
Эгтярева

Р.В.

гославский Е.А.
51)251-66-48