

Решение
по делу К08-280/12

Резолютивная часть решения оглашена 11 апреля 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено 25 апреля 2013 г.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе: Соколова И.П. – заместитель руководителя управления, Председатель Комиссии; Петрова А.С. – начальник отдела экономической концентрации, финансовых рынков и торговли, член Комиссии; Гурнакова Л.Н. – главный государственный инспектор отдела экономической концентрации, финансовых рынков и торговли, член Комиссии, рассмотрев дело №К08-280/12, возбужденное по признакам нарушения ООО «Любавушка Ритейл Групп» (юридический адрес: 188480, Ленинградская обл., Кингисеппский район, город Кингисепп, Крикковское шоссе, д.10; почтовый адрес: 196084, Санкт-Петербург, Масляный переулок, д.7, далее - Общество) пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности» (далее – Закон о торговле),

УСТАНОВИЛА:

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы поступило заявление ООО «ТД Алтайская крупа» (далее – заявитель, поставщик) на действия ООО «Любавушка Ритейл Групп» (торговой сети «Полушка» (юридический адрес: 188480, Ленинградская обл., Кингисеппский район, город Кингисепп, Крикковское шоссе, д.10; почтовый адрес: 196084, Санкт-Петербург, Масляный переулок, д.7) (далее – Общество, торговая сеть), уклоняющейся от подписания договора поставки в связи с невозможностью ООО «ТД Алтайская крупа» доставлять товар в торговые точки без посредников. Заявитель просит проверить торговую сеть на наличие дискриминации поставщиков.

ООО «ТД Алтайская крупа» является поставщиком фасованных круп на территории РФ.

В мае 2012 года на основании п.1 ст.9 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности» заявитель обратился с официальным запросом в ООО «Любавушка Ритейл Групп» об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора. Из жалобы заявителя следует, что ответ на данный запрос получен не был, но со стороны торговой сети был представлен договор поставки, на который ООО «ТД Алтайская крупа» составлен протокол разногласий.

25.09.2012 поставщиком повторно направлено письмо в адрес ООО «Любавушка Ритейл Групп» (исх.№2619 от 25.09.2012) о предоставлении условий отбора контрагентов для заключения договора поставки.

Обществом представлены критерии отбора контрагентов от 01.10.2012, которые носят общий характер. По мнению Заявителя, ООО «ТД Алтайская крупа» полностью соответствует требованиям общества, однако, торговая сеть отказывается заключать договор поставки.

По результатам рассмотрения заявления принято решение о возбуждении дела, приказом Санкт-Петербургского УФАС России от 03.12.2012 №542-ОВ создана комиссия по рассмотрению дела №К08-280/12 (изм. от 31.01.2013 №37-ОВ), определением от 06.12.2012 №08/14860 рассмотрение дела назначено на 26.12.2012. Определениями от 28.12.2012 №08/16221, от 04.02.2013 №08/1433, от 04.03.2013 №08/2916 рассмотрение дела отложено. Срок рассмотрения дела №К08-280/12 о нарушении антимонопольного законодательства, установленный частью 1 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), истекал 05.03.2013 года. В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, в соответствии с частью 1 статьи 45 Закона «О защите конкуренции», срок рассмотрения дела №К08-280/12 был продлен до 06.09.2013 года.

2. Из устных и письменных пояснений ответчика следует, что ООО «Любавушка Ритейл Групп» заключает договоры с хозяйствующими субъектами, осуществляющими поставки продовольственных товаров, только на условиях доставки товаров до магазинов торговой сети.

Критерии отбора контрагентов для заключения договора поставки ООО «Любавушка Ритейл Групп» на 10.10.2012 и на момент возбуждения дела Управлением Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу, представлены ответчиком в ответе от 01.10.2012 на запрос ООО «Алтайская крупа» (исх.№2619 от 25.09.2012). При этом, в данных критериях отбора указывается, что контрагентом по договору поставки может выступать юридическое или физическое лицо (включая ИП), обладающее гражданской правосубъектностью для заключения договора, являющееся платежеспособным, обладающее всеми необходимыми для выполнения договора ресурсами, способное гарантировать качество поставляемых товаров.

В критериях отбора предусматривается, что оценка контрагента, желающего заключить договор поставки, определяется исходя из конкурентоспособности товара, предложенной цены, маржинального дохода, поставки товара по магазинам Общества. Существенные условия договора поставки содержатся в тексте договора.

На заседаниях комиссии представитель ответчика пояснила, что ООО «Любавушка Ритейл Групп» находится в процессе согласования договора поставки с ООО «ТД Алтайская крупа» и не отказывается от возможности заключения договора при условии соответствия поставщика критериям отбора контрагентов и существенным условиям договора поставки.

Определением об отложении рассмотрения дела №К08-280/12 в соответствии с частью 4 статьи 42 Закона «О защите конкуренции» к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, был привлечен руководитель товарного направления Логинов Д.В. Из пояснений Логинова Д.В. следует, что цена товаров ООО «ТД Алтайская крупа» в соответствии с прайс-листами цен товара на 02.08.2012, а также на 13.12.2012 указана с условием доставки товара до распределительного центра, что является несоответствием условиям работы в торговой сети.

Кроме того, согласно прилагаемому мониторингу цен товара, предлагаемого ООО «ТД Алтайская крупа» к поставке, в сравнении с коммерческими предложениями иных компаний по уже заключенным договорам поставки, в предложениях заявителя на 02.08.2012 и 13.12.2012 усматривается превышение предложенных цен товара на 35% и более. Представитель ООО «Любавушка Ритейл Групп» сообщила, что, исходя из переписки сторон, ООО «ТД Алтайская крупа» заявляет условия

работы только с учетом доставки товара до распределительного центра, в связи с чем, договор не может быть заключен на предложенных условиях, так как ответчик не имеет распределительного центра и складских помещений.

В ходе дальнейших переговоров заявителя и ответчика, ООО «ТД Алтайская крупа» были представлены коммерческие предложения с учетом доставки товара по магазинам торговой сети. При этом, Логинов Д.В. отметил новизну и неизвестность товара ООО «ТД Алтайская крупа» в регионе Санкт-Петербург, что требует дополнительных усилий и затрат по продвижению данного товара.

3. Доводы, содержащиеся в письменных объяснениях и устных выступлениях представителей ООО «Любавушка Ритейл Групп» и ООО «ТД «Алтайская крупа», материалы дела, подтверждают следующие обстоятельства.

3.1. Частью 3 статьи 1 Закона о торговле определено, что данный Федеральный закон регулирует отношения, возникающие между хозяйствующими субъектами при осуществлении ими торговой деятельности.

В соответствии с п.8 статьи 2 Закона о торговле, торговая сеть – это совокупность двух и более торговых объектов, которые находятся под общим управлением, или совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

ООО «Любавушка» (юридический адрес: 188480, Ленинградская область, Кингисеппский район, г. Кингисепп, Крикковское шоссе, д. 10; фактический адрес: 196084, Санкт-Петербург, Масляный пер., д. 7), зарегистрированное Межрайонной инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам №3 по Ленинградской области 19 февраля 2003 года, ОГРН: 1034701420820, осуществляет розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети под единым коммерческим обозначением продовольственных магазинов «Полушка». Имеет 90 магазинов на территории Санкт-Петербурга. Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, а также Уставу, одним из видов экономической деятельности, которым занимается хозяйствующий субъект – ответчик по делу № К08-280/12, является «розничная торговля пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в специализированных магазинах» (код по ОКВЭД 52.2).

Общероссийский классификатор услуг населению (ОКУН), утвержденный постановлением Госстандарта РФ от 26.06.1993 № 163 (ред. от 01.07.2003), выделяет «Услуги розничной торговли» как самостоятельный вид деятельности.

В системе ГОСТ Р: 51303-99 «Торговля. Термины и определения», 51304-99 «Услуги розничной торговли. Общие требования», 5135-99 «Розничная торговля. Требования к обслуживающему персоналу» введена обязательная сертификация услуг внутренней торговли. ГОСТ Р 51303-99 содержит стандартизованные понятия и определения, характеризующие классификацию товаров, как по функциональному назначению, так и агрегирование их по различным признакам. К таким понятиям относится «структура ассортимента товаров», определяемая как соотношение выделенных по определенному признаку совокупностей товара в наборе.

ГОСТ Р 51304-99 «Услуги розничной торговли. Общие требования» вводит понятие услуги розничной торговли, под которой понимается результат непосредственного взаимодействия продавца и покупателя, а также собственной деятельности продавца по удовлетворению потребности покупателя при приобретении товаров по договору купли-продажи. Собственно процесс реализации товаров состоит из следующих основных этапов: формирование ассортимента, приемка товаров, обеспечение хранения, предпродажная подготовка, выкладывание товаров,

предложение товаров покупателю, расчет с покупателем, отпуск товаров. Реализация товаров может осуществляться в магазине (универсальном, специализированном, другом) и вне магазина, в том числе в уличной мелкорозничной сети.

Следовательно, деятельность ООО «Любавушка Ритейл Групп» подпадает под действие Закона о торговле.

3.2. В рамках рассмотрения дела №К08-280/12 проведен анализ действующих в 2012 году договоров, заключенных ООО «Любавушка Ритейл Групп» с основными поставщиками продовольственных товаров (со всеми приложениями, дополнительными соглашениями, протоколами разногласий), копии которых были представлены Обществом в соответствии с Определением о назначении дела №К08-280/12 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, по следующим товарным группам: крупы, мука и зерновые хлопья.

Заключаемые ООО «Любавушка Ритейл Групп» договоры поставки с поставщиками продовольственных товаров имеют типовую форму. Предмет всех заключенных договоров поставки является схожим и имеет следующее содержание: поставщик обязан по заказу покупателя поставить, а покупатель оплатить поставленный товар на условиях договора. Согласно условиям договора доставка товара осуществляется силами и средствами Поставщика по указанным в Заказе адресам.

Из переписки Логинова Дмитрия, руководителя товарного направления ООО «Любавушка Ритейл Групп» и Ряполова Ильи, директора по развитию территорий ООО «ТД Алтайская крупа», по вопросу поставки товара по магазинам и заключения договора поставки следует:

01.08.2012 Ряполов И.: «Прошу Вас рассмотреть коммерческое предложение по торговой марке «Гудвилл». Наш продукт находится в среднем ценовом сегменте. Качество продукции на высшем уровне. При положительном решении вопроса о сотрудничестве мы готовы осуществлять поставки на Ваш РЦ еврофурами».

02.08.2012 Логинов Д.: «Предложение рассмотрел, ответ будет до конца августа».

03.08.2012 Ряполов И.: «Информации от нас достаточно? От чего зависит ответ в течении месяца?»

06.08.2012 Ряполов И.: «Отправьте мне содержание последнего письма касательно критериев отбора и заключения договора поставки на фирменном бланке, заверенные подписью и печатью руководителя. Скан письма на электронку, а оригинал по почте».

06.08.2012 Логинов Д.: «Официальные условия работы с нашей компанией отражены в нашем договоре поставки.

(...) основным критерием отбора поставщиков является возможность доставки поставщиком товара по магазинам сети. С информацией об адресах магазинов Вы можете ознакомиться на нашем сайте <http://polushka.spb.ru>. Критериями отбора являются: цена на товар, которая должна обеспечивать высокий товарооборот. В контракте с поставщиками мы прописываем минимальный объем продаж, на который заводимые позиции должны выйти в тестовый период. Существует ряд дополнительных критериев: эффективность предложения, предоставленного поставщиком, с точки зрения удовлетворения потребностей организации.

(...) На данный момент возможности работы через Распределительный центр (РЦ) нет, он перегружен. Именно поэтому я предложил Вам перенести рассмотрение вопроса на более поздний срок, чтобы понять, когда РЦ сможет принимать новых поставщиков».

06.08.2012 Ряполов И.: «Дмитрий, если я правильно Вас понял, то мы изначально

говорили про поставки на РЦ, а Вы пишете про доставку по магазинам». 08.08.2012 Логинов Д.: «(...) Ваши цены коммерческого предложения выше действующих рыночных на 35% и более. Более того Вы не высказали механизма как Вы будете осуществлять доставку по магазинам сети. Еще раз сообщаю, что РЦ переполнен и новые контракты на развозку через РЦ не заключаем».

Таким образом, из переписки сторон следует, что ООО «Любавушка Ритейл Групп» заключает договоры поставки только с поставщиками, осуществляющими доставку товара по торговым точкам сети. При этом, по мнению Логинова Д.В., ценовое предложение Заявителя является невыгодным по сравнению с ценовыми предложениями иных поставщиков. В связи с чем, Общество не заключает договор поставки с заявителем, не соответствующим, по мнению торговой сети, критериям отбора поставщиков.

Указанные обстоятельства послужили основанием для обращения ООО «ТД Алтайская крупа» с заявлением в Санкт-Петербургское УФАС России.

В ходе дальнейших заседаний Комиссий и переговоров заявителя и ответчика, стороны согласовывали условия договора поставки посредством направления протоколов разногласий и переписки в следующем порядке.

11.10.2012 ООО «Любавушка Ритейл Групп» получен договор поставки с протоколом разногласий (письмо исх.№2718 от 09.10.2012).

02.11.2012 ООО «Любавушка Ритейл Групп» направлен в адрес ООО «ТД Алтайская крупа» проект о внесении изменений в протокол разногласий к договору поставки б/н от 08.08.2012.

14.11.2012 в ООО «Любавушка Ритейл Групп» поступил протокол разногласий к договору поставки от ООО «ТД Алтайская крупа» с изменениями.

30.11.2012 ООО «Любавушка Ритейл Групп» направлен в адрес ООО «ТД Алтайская крупа» проект о внесении изменений в скорректированный протокол разногласий к договору поставки б/н от 08.08.2012 г.

13.12.2012 в адрес ООО «Любавушка Ритейл Групп» поступил дополнительно скорректированный протокол разногласий к договору поставки от ООО «Алтайская крупа» с изменениями.

Протоколом разногласий ООО «ТД Алтайская крупа» предлагалось внести изменения в договор поставки по следующим положениям:

- срок действия Приложения №1 к договору по ценам товара, договором установлен до момента вступления в силу новой редакции Приложения, но не ранее 90 дней. Предложение ООО «ТД Алтайская крупа» - установление срока в 30 дней.

- срок поставки товара после принятия заказа договором установлен в течении следующего дня. Протоколом согласования разногласий ООО «Любавушка Ритейл Групп» предложен срок не позднее 1-го календарного дня с момента получения заказа поставщиком. ООО «ТД Алтайская крупа» предложен срок в 15 дней.

Условия договора с иными поставщиками по данным пунктам установлены в соответствии с типовой формой договора в редакции ООО «Любавушка Ритейл Групп».

Одновременно с протоколом разногласий ООО «ТД Алтайская крупа» в адрес торговой сети направлялись коммерческие предложения, в то время как со стороны ответчика неоднократно запрашивалась информация о механизме доставки товара, что следует из следующей переписки:

11.10.2012 Логинов Д.: «Получили по почте подписанный договор поставки с протоколом разногласий. Есть один из самых важных вопросов: Каким образом Вы решаете вопрос, связанный с логистикой, а именно просим Вас сообщить каким

образом Вы будете осуществлять доставку продукции по магазинам ООО «Любавушка Ритейл Групп».

12.10.2012 Ряполов И.: «Вариант осуществления доставки следующий:

1. Отгрузка продукции Вам на РЦ

2. Поставка по вашим магазинам через нашего дистрибьютора ООО Роспродукт,

3. В случае, если наш действующий дистрибьютор вас по каким-то причинам не устраивает, готовы рассмотреть сотрудничество с другим поставщиком вашей сети».

12.10.2012 Логинов Д.: «Вариант доставки на РЦ не возможен. Возможно мы этот вариант будем рассматривать в будущем, но в настоящее время этот вариант никак не может быть рассмотрен. Я правильно понимаю, что вы самостоятельно доставку по магазинам не осуществляете?».

26.10.2012 Ряполов И.: «(...) С доставкой по вашим магазинам вопрос решен. Доставлять будет наш логист».

26.10.2012 Логинов Д.: «Если лично ваша компания не может осуществлять доставку по магазинам, то к чему заключать с вами договор поставки?»

На заседаниях Комиссии представитель ответчика прокомментировала, что одним из самых важных критериев отбора поставщика является доставка товара по магазинам. Однако, Общество не отказывается от варианта сотрудничества через дистрибьютора с учетом доставки по торговым точкам сети. Представитель также сделала акцент на том, что все коммерческие предложения заявителя содержат цены с учетом доставки на распределительный центр (далее – РЦ).

В дальнейшем, в ходе рассмотрения дела №К08-280/12 представителями ООО «ТД Алтайская крупа» был представлен прайс-лист с учетом доставки товара по магазинам торговой сети. В адрес торговой сети было предложено 64 ассортиментные позиции.

В результате переговоров сторон, вопрос с доставкой товара ООО «ТД Алтайская крупа» по магазинам торговой сети был решен: доставку предполагалось осуществлять через дистрибьютора ООО «Провиант».

При этом на заседание комиссии 11.04.2013 была представлена последняя переписка сторон по вопросу условий сотрудничества:

15.03.2012 Ряполов И.: «В приложении коммерческое предложение с условиями сотрудничества и ценой товара с учетом доставки по магазинам вашей торговой сети через нашего логиста. Прошу Вас выбрать ассортимент поставляемой продукции, и мы подписываем договор поставки между нами. (...) что касается схемы логистики: заказы направляйте напрямую логисту ООО «Провиант», он будет выписывать с/ф, где продавец ООО «Алтайская крупа», а грузоотправитель ООО «Провиант», и товар будет доставляться в магазины, со всеми сопроводительными документами».

26.03.2012 Логинов Д.: «Руководство согласовало первоначальный объем закупок для начала работы с новым поставщиком. Предлагаемый заказ на позицию: Хлопья гречневые н/в 420 гр. ТМ Гудвилл – с оформлением Приложения №1 к договору поставки. Количество товара необходимое для первоначальной погрузки равно 120 пачкам. Предлагаем двигаться постепенно. По итогам отработки 1 заказа руководство компании должно получить информацию о том, как строится работа».

28.03.2012 Ряполов И.: «Наша компания крайне удивлена вашей потребностью в 120 пачках гречневых хлопьев для начальной погрузки. По нашим расчетам, этого количества хватит, чтобы погрузить не более 20 магазинов, а как же остальные 160 магазинов вашей сети, в них поставка не планируется? Из предложенных нами 64 позиций, вы выбрали только 1. (...) Убедительно просим Вас пересмотреть ассортимент ТМ Гудвилл для ввода в вашу торговую сеть. По нашему мнению, для

того чтобы получить адекватную оценку о продажах ТМ Гудвилл в вашей торговой сети, как минимум необходимо ввести 3-4 позиции (топовые позиции гречка, пшено, овес, горох – мы выращиваем сами)».

29.03.2012 Логинов Д.: «При оценке вашего предложения от 15.03.2013 был проведен очередной ценовой анализ по предложенным товарам, по результатам которого мы определили позицию: Гречневые хлопья н/в 420 гр. В связи с этим, мы предлагаем включить данную позицию в ассортимент одного из форматов магазинов нашей сети, в ассортименте которых имеется NBL товар».

3.3. По состоянию на 19.12.2012 ООО «Любавушка Ритейл Групп» заключены договоры поставки со следующими поставщиками продовольственных товаров (в том числе крупы):

1. ООО «Кантри Фуд» (47 ассортиментных позиций);
2. ООО «ТД «Здоровка» (43 ассортиментные позиции);
3. ООО «Продовольственная БИРЖА» (146 ассортиментных позиций);
4. ООО «Дистрибьюторская компания «ХИТ» (126 ассортиментных позиций).

Таким образом, переписка между сторонами непосредственно указывает на то, что ООО «Любавушка Ритейл Групп» готово начать сотрудничество с ООО «ТД Алтайская крупа» по 1 ассортиментной позиции, которая была выбрана в результате ценового анализа с другими поставщиками, однако в соответствии с договорами с иными поставщиками, общество сотрудничает с каждым поставщиком круп более чем по 40 ассортиментным позициям.

Определениями об отложении рассмотрения дела №К08-280/11 №08/1433 от 04.02.2013, №08/2916 от 04.03.2013 у ООО «Любавушка Ритейл Групп» были запрошены товарнотранспортные документы, подтверждающие доставку аналогичных товаров другими поставщиками по торговым точкам сети «Полушка» (не менее 10 накладных). При этом, запрашиваемые накладные обществом не были представлены, в связи с чем комиссией произведен сравнительный расчет цен на гречу без учета фасовки поставляемого товара, но с учетом веса на один килограмм, а также на основании п.2.3. типовой формы договора, согласно которой поставщик обязуется поставлять товарам по ценам, указанным в Приложении №1, и не вправе увеличивать цены в течение срока действия Приложения №1 (90 дней). В связи с чем, Комиссия посчитала неизменными цены коммерческих предложений ООО «Кантри Фуд» от 28.02.2013 и ООО «ТД Алтайская крупа» от 11.02.2013 в течение февраля 2013 года.

В связи с изложенным, Комиссией произведен следующий расчет стоимости 1 кг гречи (Таблица 1):

Таблица 1

Наименование гречи Поставщик Упаковка Стоимость упаковки, руб. Стоимость за кг, руб.

Греча Buckwheat «Prosto» ООО «Кантри Фуд» 500*12 31,05 62,1

Греча ядрица «Националь» 900*12 39,45 43,8

Гречневая ядрица ООО «ТД Алтайская крупа» 400*10 21,65 54,12

800*12 29,25 36,6

Таким образом, из представленных расчетов следует, что цены на гречу по конкурентным, по мнению заявителя, позициям, у ООО «ТД Алтайская крупа» ниже ценовых предложений иных поставщиков (ООО «Кантри Фуд»).

ООО «Любавушка Ритейл Групп» на момент обращения ООО «ТД «Алтайская крупа» с предложением о подписании договора подтверждающие документы о наличии более выгодных по цене поставок аналогичной продукции от других поставщиков не представлены.

Следовательно, Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России считает несостоятельной ссылку ООО «Любавушка Ритейл Групп» о неконкурентных ценах заявителя.

3.4. Письмом от 01.10.2012 ООО «Любавушка Ритейл Групп» представила в адрес ООО «ТД Алтайская крупа» следующую информацию, которую общество рассматривает как критерии отбора контрагентов:

- 1) контрагентом может быть юридическое или физическое лицо (включая ИП), обладающее гражданской правосубъектностью для заключения договора;
- 2) являющееся платежеспособным, не находящимся в процессе ликвидации (банкротстве), экономическая деятельность не должна быть приостановлена;
- 3) обладающее всеми необходимыми для выполнения договора видами ресурсов, компетентностью, опытом аналогичных поставок, квалификацией, лицензиями и прочей разрешительной документацией;
- 4) способное гарантировать качество поставляемых товаров и соответствие их требованиям санитарных и ветеринарных норм и правил, установленных на территории Российской Федерации.

Существенные условия договора поставки содержатся в тексте договора поставки и в каждом конкретном случае уточняются и согласовываются сторонами исходя из предложений контрагента и взаимных интересов сторон. Дальнейшая оценка Контрагента желающего заключить договор поставки продовольственных товаров определяется, исходя из конкурентоспособности Товара, предложенной цены, маржинального дохода, поставки товара по магазинам Общества, в сравнении с уже имеющимися условиями поставки аналогичного товара и коммерческими предложениями других Контрагентов.

Представленные условия отбора не содержат отметки об их утверждении, подписи руководителя организации, перечня, объема и содержания документов, необходимых для представления и подтверждения соответствия поставщиков данным условиям, порядка, сроков отбора и оценки контрагентов.

Представитель ООО «Любавушка Ритейл Групп» в заседании Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России указала, что критерии отбора контрагентов для заключения договора поставки утверждены руководством ООО «Любавушка Ритейл Групп» с доведением в простой письменной форме до доверенных лиц Общества, имеющих полномочия на ведение переговоров и переписки с третьими лицами. Доказательств относительно данных обстоятельств Ответчик не представил.

Таким образом, в настоящее время не установлено, когда и кем разработаны и утверждены доведенные до сведения ООО «ТД Алтайская крупа» критерии отбора и существенные условия договора поставки.

Также Ответчиком не представлены какие-либо аналитические материалы, содержащие сравнительный анализ конкурентоспособности товаров, предложенных к поставке ООО «ТД Алтайская крупа», расчетов маржинального дохода по данным товарным позициям, в сравнении с уже имеющимися условиями поставки аналогичного товара и коммерческими предложениями других Контрагентов.

Представитель ООО «Любавушка Ритейл Групп» пояснила, что лица, ответственные за заключение договора поставки, имеют многолетний опыт в определении наиболее выгодного коммерческого предложения, поэтому письменного мониторинга и анализа цен поставщиков не проводится.

Таким образом, отсутствуют какие-либо доказательства применения Ответчиком критериев отбора, направленных по запросу ООО «ТД Алтайская крупа».

Кроме того, ряд установленных торговой сетью критериев (платежеспособность, обладание необходимыми ресурсами, опытом аналогичных поставок, компетентностью, квалификацией, конкурентоспособность) не отвечают принципам однозначности и определённости, если они не сопровождаются установлением численно измеряемых показателей, отражающих степень достижения данных характеристик в отношении конкретного поставщика или его коммерческого предложения. Между тем, такие показатели в информации, направленной ООО «Любавушка Ритейл Групп» по запросу ООО «ТД Алтайская крупа», отсутствуют. Ответчиком также не представлено документов, подтверждающих, что конкретные показатели в рамках вышеуказанных критериев установлены и фактически применяются в процессе отбора поставщиков. Также в информации, направленной поставщику, содержится указание на ряд различных критериев отбора, однако значимость этих критериев (степень важности для принятия решения о заключении договора) не определена.

Помимо этого, переписка с Заявителем по вопросу заключения договора поставки показывает, что торговая сеть через своих уполномоченных должностных лиц выдвигает в ходе переговоров дополнительные условия отбора поставщиков. Так из переписки уполномоченных должностных лиц поставщика и торговой сети Ряполова И. и Логинова Д. следует, что «существует ряд дополнительных критериев: эффективность предложения, предоставленного поставщиком, с точки зрения удовлетворения потребностей организации» (при этом содержание этих «дополнительных критериев» эффективности предложения, представителем торговой сети не раскрывается). Из пояснений менеджера торговой сети в заседании Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России следует, что важным критерием отбора является узнаваемость предлагаемой к поставке торговой марки в соответствующем регионе. Однако данный критерий отбора также не содержится в информации, которую торговая сеть доводит до сведения поставщиков.

Отсутствие у потенциальных поставщиков полной информации в части критериев отбора и их значимости, конкретных, количественно измеряемых показателей, применяемых в рамках данных критериев, препятствует принятию ими своевременных мер, направленных на обеспечение соответствия выдвигаемым требованиям, подготовке предложений, соответствующих объявленным и необъявленным критериям отбора поставщиков.

Данные обстоятельства объективно способствуют созданию преимуществ поставщикам, которые имеют опыт работы к ООО «Любавушка Ритейл Групп», и препятствуют доступу в розничную сеть Санкт-Петербурга новых поставщиков.

3.5. В соответствии с частью 1 статьи 9 Закона о торговле хозяйствующий субъект, осуществляющий торговую деятельность посредством организации торговой сети, обязан обеспечивать хозяйствующему субъекту, осуществляющему поставки продовольственных товаров, доступ к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора путем размещения соответствующей информации на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» или путем предоставления запрашиваемой информации безвозмездно в четырнадцатидневный срок со дня получения соответствующего запроса. По смыслу данной нормы хозяйствующий субъект, осуществляющий торговую деятельность посредством организации торговой сети, обязан разработать документ, определяющий:

1) условия отбора контрагента для заключения договора поставки

продовольственных товаров;

2) существенные условия такого договора;

3) порядок предоставления потенциальным контрагентам информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и существенных условиях такого договора.

Материалы дела подтверждают, что фактически ООО «Любавушка Ритейл Групп» частично довело до сведения поставщика - ООО «ТД Алтайская крупа» информацию о критериях отбора и типовой договор, содержащий все, по мнению Общества, существенные условия поставки.

В то же время, фактические критерии отбора и количественно измеряемые показатели, применяемые в рамках установленных критериев, не доведены до сведения поставщика в полном объеме. Также представленная по запросу ООО «ТД Алтайская крупа» информация не содержит в полном объеме сведений об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров.

Между тем, понятие «критерии отбора» и «условия отбора» не являются синонимами.

В соответствии с Большим толковым словарём русского языка Ожегова С.И. под редакцией Д. Н. Ушакова, 2008 г. (далее – словарь Ожегова С.И.), критерий – мерило оценки, суждения, т.е., по существу, признак, на основании которого проводится оценка предложения в целях отбора поставщиков.

Понятие «условие» многозначно, но в данном контексте может означать правила, установленные для деятельности по отбору поставщиков, положения, определяющие порядок принятия решения по отбору поставщиков.

В соответствии с философским словарём под редакцией И.Фролова, издательство «Современник», 2009 г., «условие – правила, установленные для той или иной области жизни и деятельности, положение, лежащее в основе чего-либо, определяющее что-то.

В соответствии со словарем Ожегова С.И., условие – (1) обстоятельство, от которого что-либо зависит, (2) устная или письменная договорённость, (3) данные, требования, из которых следует исходить.

Таким образом, доводя до сведения поставщиков исключительно информацию о критериях отбора (признаках оценки предложений) и условиях типовых договоров, торговая сеть не исполняет в полном объеме требования Закона о торговле.

В частности, в представленной по запросу ООО «ТД Алтайская крупа» информации отсутствуют сведения о правилах и порядке принятия решений по отбору поставщиков – не определены документы и сведения, которые должны предоставить в торговую сеть потенциальные поставщики, порядок и сроки рассмотрения данных документов и принятия по ним решения, условия принятия решения о согласии либо отказе от подписания договора, исходя из представленной и имеющейся в распоряжении торговой сети информации о деятельности и предложениях поставщика с учетом установленных критериев отбора и конкретных значений показателей, применяемых в рамках данных критериев.

Более того, как следует из пояснений представителей и сотрудников Ответчика в заседании Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России, порядок отбора не только не доводится до сведения заинтересованных лиц, но и отсутствует как таковой в организации, ввиду того, что действия должностных лиц и корпоративных органов в части рассмотрения предложений поставщиков никакими внутренними актами Общества не регламентируются.

Так, с целью получения сведений об отношениях, установленных между поставщиками продовольственных товаров и лиц ООО «Любавушка Ритейл Групп», в чьи должностные обязанности входят, в том числе, переписка и переговоры с представителями поставщиков, обсуждение условий договоров поставки и т.п., Определением №08/2916 от 04.03.2013 была запрошена должностная инструкция Логинова Д.В.

ООО «Любавушка Ритейл Групп» представлена должностная инструкция руководителя товарного направления Логинова Д.В., в соответствии с которой в функциональные обязанности работника входит: осуществление контроля реализации коммерческих условий, заключаемых соглашений, договоров и контрактов, оценка степени возможного риска; организация связи с деловыми партнерами, системы сбора необходимой информации для расширения внешних связей и обмена опытом; осуществление анализа спроса на реализуемую продукцию, прогноза и мотивации сбыта продукции.

Методики и порядок проведения соответствующих переговоров и аналитической работы, сроки её выполнения, механизмы контроля работы менеджера ни в инструкции, ни иными внутрикорпоративными актами не определены.

Д.В.Логинов был привлечен определением об отложении рассмотрения дела №К08-280/12 от 04.02.2013 №08/1433, как лицо, располагающее сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах. На заседании Комиссии Д.В.Логинов сообщил, что распределительный центр у торговой сети отсутствует и пояснил, что вопросы согласования контрагентов обсуждаются в рамках заседаний Ассортиментного комитета ООО «Любавушка Ритейл Групп».

Документы, регламентирующие работу вышеуказанного комитета, протоколы заседаний, в том числе, по вопросу принятия решения по обращению о заключении договора с ООО «ТД Алтайская крупа», запрошены Определением №08/2916 от 04.03.2013. Однако Ответчик данные документы также не представил, пояснив, что при согласовании контрагентов для заключения договора поставки, торговая сеть рассматривает предложения контрагентов по критериям, направленным 01.10.2012 в адрес ООО «ТД Алтайская крупа». По итогам согласования контрагентов оформляется лист согласования контрагента и ввода товара в ассортиментную матрицу сети (далее – лист согласования). Лист согласования содержит данные по наименованию Поставщика, наименованию товара, условиям хранения и реализации товара (температурный режим, используемое оборудование для хранения, необходимость в фасовке, способ продажи (стеллаж, касса)).

Между тем, отсутствие надлежащей регламентации условий отбора и недоведение предусмотренной Законом информации до сведения поставщиков в полном объеме приводит, как показывают материалы, имеющиеся в деле, к необоснованному затягиванию процедуры переговоров по вопросу о заключении новых договоров поставки, в ходе которых должностные лица торговой сети в некоторых случаях доводят до сведения контрагентов вводящую их в заблуждение информацию (например, о наличии собственного Распределительного Центра сети), выдвигают дополнительные, не предусмотренные объявленными ранее критериями отбора, требования и показатели оценки поставщика.

Неопределённость условий отбора контрагентов оказывает наиболее отрицательное воздействие для вступления на рынок поставщиков из других регионов ввиду территориальной отдалённости, затрудняющей непосредственные контакты с менеджерами Ответчика. В этих условиях, переговорный процесс ограничен перепиской почтовыми отправлениями и электронной перепиской, что

объективно задерживает достижение соглашений, а, в отсутствие четких и прозрачных правил отбора, требований к документам и сведениям, представляемых поставщиком, приводит к необоснованному затягиванию сроков принятия торговой сетью решения по обращению поставщика. Таким образом, отсутствие у Ответчика однозначно определённых условий отбора и недоведение их в установленном порядке до контрагентов ограничивает доступ новых поставщиков из других регионов в соответствующую розничную сеть и дискриминирует данных хозяйствующих субъектов по сравнению с региональными поставщиками, имеющими заключённые договоры с ООО Любавушка - ООО «Кантри Фуд», ООО «ТД «Здоровка», ООО «Продовольственная БИРЖА» и ООО «Дистрибьюторская компания «ХИТ».

3.6. Пунктом 8 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» определено понятие дискриминационных условий.

Дискриминационными условиями считаются, в частности, такие условия приобретения, продажи товара, при которых один или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим (другими) хозяйствующими субъектами.

Пунктом 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается создавать дискриминационные условия, в том числе создавать препятствия доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов.

Из текста данной статьи следует, что перечни дискриминационных условий не являются исчерпывающими, то есть данный перечень является открытым. В то же время при наличии такого последствия действий торговой сети как создание препятствий доступа на рынок отдельным поставщиками факт дискриминации предполагается и не подлежит дополнительному доказыванию.

Исходя из положений части 1 статьи 9 Закона о торговле ООО «Любавушка Ритейл Групп», обязано доводить до сведения поставщиков и применять на практике единообразные условия отбора контрагентов.

Таким образом, указанная норма направлена на обеспечение равных условий и недопущения ущемления интересов одного или нескольких поставщиков по сравнению с другими поставщиками как в ходе исполнения договоров поставки, так и при отборе поставщиков. Нарушение данного принципа может привести к созданию дискриминационных условий деятельности отдельным хозяйствующим субъектам.

Отсутствие у Ответчика в полном объеме условий отбора контрагентов (т.е. не только критериев, но и четко определённых правил отбора), недоведение по потенциальным поставщикам условий, критериев и показателей отбора контрагентов, нарушает требования части 1 статьи 9 Закона о торговле, создает условия заключения договоров на поставку товара, при которых хозяйствующие субъекты – поставщики из других регионов, заинтересованные в заключении договоров с торговой сетью, поставлены в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами – имеющими заключённые договоры или опыт работы с ООО «Любавушкой Ритейл Групп», которые вследствие этого в большей степени осведомлены о правилах отбора и требованиях торговой сети, либо вследствие своей территориальной близости имеют возможность непосредственно контактировать с менеджерами компании в ходе переговоров по

заключению договора.

Таким образом, материалы дела подтверждают, что ООО «Любавушка Ритейл Групп» не обеспечило поставщику продовольственных товаров ООО «ТД Алтайская крупа» доступ к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров.

Данные действия торговой сети влекут невозможность для поставщика, не располагающего такой информацией, конкурировать с другими поставщиками, в том числе с поставщиками бакалейных товаров, имеющими действующие договоры поставки с ООО «Любавушка Ритейл Групп». Отсутствие однозначных критериев, применяемых с учетом их значимости на основе численно измеряемых показателей в рамках данных критериев, единых условий отбора, «непрозрачная» процедура принятия решений по заключению новых договоров, недоведение до поставщиков в полном объеме информации, предусмотренной Законом о торговле создает препятствия доступу новых поставщиков на товарный рынок (рынок розничной торговли продовольственными товарами Санкт-Петербурга), что создает данным поставщикам дискриминационные условия деятельности и нарушает требования Закона о торговле.

Таким образом, действия ООО «Любавушка Ритейл Групп» могут быть квалифицированы как нарушение п.1 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и статьями 9,13,16 Федерального закона от 28.12.2009г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Общества с ограниченной ответственностью «Любавушка Ритейл Групп» (торговая сеть «Полушка» (юридический адрес: 188480, Ленинградская обл., Кингисеппский район, город Кингисепп, Крикковское шоссе, д.10; почтовый адрес: 196084, Санкт-Петербург, Масляный переулок, д.7), осуществляющего торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, нарушение пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона 28.12.2009г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившееся в создании ООО «ТД Алтайская крупа» дискриминационных условий деятельности в связи с созданием данному хозяйствующему субъекту препятствий доступа на рынок розничной торговли продовольственными товарами Санкт-Петербурга в качестве поставщика;
2. Выдать ООО «Любавушка Ритейл Групп» предписание о прекращении нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона 28.12.2009г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» и устранении дискриминационных условий.

Председатель Комиссии

И.П. Соколова

Члены Комиссии:

А.С. Петрова

Л.Н. Гурнакова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г.Санкт-Петербурга и Ленинградской области.

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

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