

## РЕШЕНИЕ

Оглашено: 22 мая 2015 г.

г. Черкесск

Изготовлено в полном объеме: 22 мая 2015 г.

Комиссия Карачаево-Черкесского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: К.А. Бабаев – ВРИО руководителя управления,

Члены Комиссии: - С.М. Кумратов – начальник отдела защиты конкуренции и контроля органов власти;

- З.У. Узденова – главный специалист-эксперт отдела защиты конкуренции и контроля органов власти;

- Л.М. Цамбова – старший специалист 1 разряда отдела контроля закупок и рекламы,

рассмотрев дело № 27 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Фермерское хозяйство «Фирма Сатурн» (адрес: 369330, КЧР, Адыге-Хабльский р-н, а. Адыге-Хабль, ул. ...., 143 корп. А, ИНН .....) части 1 статьи 13 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле),

### УСТАНОВИЛА:

В соответствии с ч. 2 ст. 39 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства является обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства (п.3).

В целях исполнения поручения Федеральной антимонопольной службы об осуществлении мониторинга и контроля за реализацией положений Федерального закона от 28.12.2009г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в рамках полномочий, предоставленных антимонопольным органам (статьи 13-16 Закона о торговле), УФАС по КЧР были запрошены у ООО «Фермерское хозяйство «Фирма Сатурн» договоры поставки продовольственных товаров с целью их проверки на соответствие Закону о торговле.

В ходе анализа представленных документов установлено, что ООО «Фермерское хозяйство «Фирма Сатурн» заключены договора поставки (молока и молочной продукции) со следующими торговыми сетями: ЗАО «С.....» - договор № .... от 17.04.2013 г.; ЗАО «Т.....» - договор № ..... от 01.08.2013 г.; ООО фирма «О.....» - договор № ... от 01.01.2012 г.; ООО «И.....» - договор № .... от 01.01.2010 г.; ЗАО «Т.....» - договор №

..... от 25.05.2009 г; ООО «ТК...» - договор № ... от 07.02.2014 г.

Проведенный анализ условий договоров поставки со всеми приложениями, на предмет соответствия требованиям Закона о торговле показал, что в договорах, заключенных между ООО «Фермерское хозяйство «Фирма Сатурн» и торговыми сетями одной товарной группы (молоко и молочная продукция) содержатся неравные условия, которые носят дискриминационный характер.

Исходя из принятых толкований «товарная группа» – это совокупность товаров, объединенных некими общими признаками: видом, способом производства, функциональным назначением, потребительскими свойствами и характеристиками. Например, «колбасные изделия», «молоко и молочные продукты», «хлебобулочные изделия», «плодоовощная продукция» и т.д. В одну товарную группу включаются основные товары и товары-заменители; каждый товар может принадлежать только к одной товарной группе.

Из представленных договоров, заключенных ООО «Фермерское хозяйство «Фирма Сатурн» с торговыми сетями, следует, что в договорах поставки содержатся условия, противоречащие антимонопольным правилам и требованиям, установленным частью 1 статьи 13 Закона о торговле. Проведенный анализ условий договоров поставки со всеми приложениями, на предмет соответствия требованиям Закона о торговле показал, что практически все договора поставки не имеют типовой формы и совершенно разные по содержанию. В договорах установлены дискриминационные условия поставки одной товарной группы продовольственных товаров молоко и молочная продукция, по которым хозяйствующие субъекты поставлены в неравное положение. Дискриминация выражается в том, что установлены разные размеры штрафных санкций за ненадлежащее исполнение одних и тех же обязательств по договору поставки. Данный факт явился основанием для возбуждения в отношении ООО «Фермерское хозяйство «Фирма Сатурн» настоящего дела.

Комиссией установлено следующее.

1. В договоре с ЗАО «Торговый дом «П...» пунктом 8.2. (дополнительного соглашения к договору поставки № 1Ш от 18.04.2014 г.) предусмотрено, что за каждый факт несоблюдения срока поставки по заказу, размещенному покупателем, поставщик уплачивает покупателю штраф в размере 12 % от стоимости заказа, в отношении которого допущено нарушение.

Пунктом 8.3. договора предусмотрено за каждый факт недопоставки товара по заказу, размещенному покупателем, поставщик уплачивает покупателю штраф в размере 12 % от стоимости недопоставленного товара, Минимальный уровень поставки 97%.

Согласно пункту 8.5. договора в случае совершения действий указанных в пункте 8.2. договора («недружественное влияние»), а так же в случае нарушения конфиденциальности условий настоящих гарантий, поставщик добровольно и безотзывно обязуется выплатить покупателю штраф в размере 10% оборота между сторонами за предшествующий год, но не менее 2700000 (два миллиона семьсот тысяч) рублей в течение 15 календарных дней с момента получения соответствующего требования покупателя.

Пунктом 8.6. договора предусмотрено, что покупатель обязуется за каждый подтвержденный случай разглашения работниками покупателя, членами их семей, представителями и (или) иными уполномоченными, а равно аффилированными (зависимыми) лицами покупателя конфиденциальной или иной внутренней информации покупателя, а так же за каждый подтвержденный случай совершения иных действий, направленных на получение работниками покупателя, членами их семей, представителями и (или) иными уполномоченными, а равно аффилированными (зависимыми) лицами покупателя, от поставщика или иных третьих лиц денег, иного имущества и имущественных прав, выплатить поставщику вознаграждение в размере 2700000 (два миллиона семьсот тысяч) рублей.

2. В договоре с ЗАО «С.....» пунктом 5.6. договора предусмотрено, что в случае нарушения сроков поставки (просрочки поставки товара) покупатель вправе запросить уплату договорной неустойки в размере 0,06% за каждый день просрочки в доставке от стоимости несвоевременно поставленной продукции, либо потребовать оплаты законной неустойки на усмотрение покупателя.

Пунктом 3.17. протокола разногласий от 17.04.2013 г. к договору поставки предусмотрено, за приобретение продукции в объемах, согласованных в ежемесячных планах продаж, поставщик выплачивает покупателю 1% от стоимости приобретенной продукции до 5 числа месяца, следующего за расчетным.

3. В договоре с ЗАО «Т.....» пунктом 4 приложения № 6 предусмотрено, что в случае поставки товаров ненадлежащего качества поставщик уплачивает покупателю штраф в размере 5 % от стоимости партии товара, в которой выявлены указанные нарушения за первое нарушение, за каждое последующее нарушение размер штрафа увеличивается на 5%.

Пункт 7 предусматривает, что в случае недопоставки, не поставки, поставки товара в количестве, превышающем согласованное сторонами в заказе на поставку партии товара, а так же в случае нарушения поставщиком условия о согласованном ассортименте, комплектности товаров более, чем на 15 % при поставке, по требованию покупателя уплачивается штраф в размере 15 % от стоимости подлежащей поставке партии товара.

Пункт 8 предусматривает в случае поставки покупателю товара по несогласованным ценам, покупатель вправе предъявить поставщику претензию на сумму отклонений от согласованных сторонами цен. Покупатель так же вправе потребовать от поставщика уплатить штраф в размере 30% от суммы отклонений от согласованных цен.

Пункт 11 предусматривает, что за нарушение поставщиком сроков предоставления согласованных сторонами премий на срок более 30 календарных дней, поставщик уплачивает покупателю штраф в размере 5% от размера суммы премии, подлежащей выплате.

Пункт 13 предусматривает, что при реорганизации, а также при смене полного фирменного наименования поставщика в течение срока действия договора, поставщик (или юридическое лицо, являющееся правопреемником поставщика) оплачивает расходы покупателя по переоформлению настоящего договора в размере 30000 (тридцати тысяч) рублей за каждое такое изменение.

4. В договорах с ООО «ТК.....» и ООО фирма «О.....», ООО «И.....» пунктом 4.2. предусмотрено, за необоснованный отказ в приемке подлежащей поставке партии товара Покупатель уплачивает Поставщику неустойку в размере 1% от стоимости товара, который не был принят, а так же возмещает в полном объеме поставщику расходы, связанные с доставкой товара.

Пункт 4.3. договоров предусматривает, в случае несвоевременной оплаты товара, покупатель выплачивает поставщику неустойку в размере 0,1 % от стоимости неоплаченного товара за каждый календарный день просрочки платежа.

Условия договоров поставки об ответственности за нарушение договорных обязательств (в пределах товарных групп) не должны различаться. Иными словами, за одно и то же нарушение не могут быть установлены разные штрафные санкции для покупателей однотипной продукции (либо для одних устанавливаться, а для других - нет). В данном случае ко всем торговым сетям применены совершенно разные условия по договорам и тем самым они поставлены в неравное положение.

В соответствии с п. 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле 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. Норма пункта 1 статьи 13 Закона о торговле содержит общий запрет на создание хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, дискриминационных условий. Соответственно, ООО «Фермерское хозяйство «Фирма Сатурн» обязано учитывать и соблюдать требования Закона о торговле. Из текста данной статьи следует, что перечни дискриминационных условий не являются исчерпывающими, то есть данный перечень является открытым.

Согласно [п. 8 ст. 4](#) Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции) дискриминационными условиями признаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами. То есть применительно к отношениям "покупатель - поставщик" дискриминационными условиями можно считать любые условия приобретения (продажи) товара, при которых хозяйствующие субъекты поставлены в неравное положение относительно друг друга.

Из данного определения следует, что базовыми квалифицирующими признаками дискриминации являются наличие специального субъектного состава, т. е. как минимум трех участников правоотношения: первый субъект – тот, кто дискриминирует, второй субъект – тот, по сравнению с кем дискриминируют третьего субъекта; третий субъект – тот, кого дискриминируют. Неравное положение второго и третьего субъектов, возникшее в результате действий первого субъекта – это основной признак дискриминации.

В данных договорах поставки одной товарной группы продовольственных товаров (молоко и молочная продукция) установлены дискриминационные условия, при

которых хозяйствующие субъекты поставлены в неравное положение.

Кроме того, в целях антимонопольного регулирования и создания равного доступа на рынок [часть 2 статьи 9](#) Закона о торговле предусматривает, что хозяйствующий субъект, осуществляющий поставки продовольственных товаров, обязан обеспечивать хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность посредством организации торговой сети, доступ к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора, к информации о качестве и безопасности поставляемых продовольственных товаров 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. Данное требование [Закона](#) о торговле направлено на создание недискриминационного доступа вхождения на товарный рынок.

Комиссией установлено, что ни на момент возбуждения дела ни на момент рассмотрения дела на официальном сайте ООО «Фермерское хозяйство «Фирма Сатурн» <http://www.saturn-milk.ru/> не была размещена информация об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки молока и молочной продукции и о существенных условиях такого договора. Со слов представителя ООО «Фермерское хозяйство «Фирма Сатурн» условия прописанные, в договорах на самом деле выдвинуты торговыми сетями и у поставщика не было другого выбора, как согласиться с этими условиями.

Несмотря на то, что торговые сети фактически сами диктуют свои условия при заключении договоров поставки это не снимает обязанности с ООО «Фермерское хозяйство «Фирма Сатурн» как поставщика обеспечивать покупателям доступ к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки и о существенных условиях такого договора и тем самым обеспечивать недискриминационный доступ вхождения на товарный рынок.

Выслушав объяснения участвующих в деле представителей ответчика, изучив материалы дела и оценив имеющиеся в деле доказательства в совокупности, Комиссия УФАС по КЧР пришла к выводу, что ООО «Фермерское хозяйство «Фирма Сатурн» своими действиями нарушает нормы ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации, в соответствии с которой хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров, запрещается создавать дискриминационные условия.

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

**РЕШИЛА:**

1. Признать ООО «Фермерское хозяйство «Фирма Сатурн», нарушившим часть 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

2. Выдать ООО «Фермерское хозяйство «Фирма Сатурн» предписание о прекращении нарушения Федерального закона от 28.12.2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»:

- обеспечить хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети, доступ к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора, к информации о качестве и безопасности поставляемых продовольственных товаров путем размещения соответствующей информации на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

3. Материалы данного дела направить уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии

К.А. Бабаев

Члены Комиссии

С.М. Кумратов

З.У. Узденова

Л.М. Цамбова

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

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации

Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

