

ООО «Липка»
Студеновская ул., д. 124А,
г. Липецк, 398007

РЕШЕНИЕ

город Липецк

Резолютивная часть решения оглашена «22» ноября 2018 года

В полном объеме решение изготовлено «27» ноября 2018 года

Комиссия Липецкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Заместитель руководителя управления -
начальник отдела защиты конкуренции

<.....>

Члены комиссии:

Государственный инспектор
отдела защиты конкуренции

<.....>

Государственный инспектор
отдела защиты конкуренции

<.....>,

в присутствии от ответчика ООО «Липка» – представителя <.....> по доверенности от 09.01.2018,

рассмотрев дело № 42 по признакам нарушения ООО «Липка» ОГРН 1064823052271, ИНН/КПП 4825045730/482501001, адрес: ул. Студеновская, д. 124А, г. Липецк, 398007) пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», в части создания препятствий для доступа на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, выразившихся в не размещении информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет,

УСТАНОВИЛА:

В целях осуществления государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства (Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции») и законодательства о торговле (Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) в редакции Федерального закона от 03.07.2016 №273-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», на территории Липецкой области, были произведены действия по установлению официального сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Общества с ограниченной ответственностью «Липка» (далее - Общество) (ОГРН 1064823052271, ИНН 4825045730), расположенного по адресу: 398007, Липецкая область, г. Липецк, ул. Студеновская, д. 124А, на котором должна быть размещена информация согласно ч. 1 ст. 9 Закона о торговле.

Осмотрев указанный сайт, зафиксировано отсутствие предусмотренной ч. 1 ст. 9 Закона о торговле информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора, что подтверждается актами осмотра интернет сайта от 22.10.2018, 24.10.2018.

Липецкое УФАС России, усмотрев признаки нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО «Липка», приказом от 26.10.2018 № 474 возбудило дело по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле, в части создания препятствий для доступа на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, выразившихся в не размещении информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет.

Определением о назначении дела № 42 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 26.10.2018 года рассмотрение дела назначено на 08.11.2018 года.

Согласно части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В случае принятия заключения об обстоятельствах дела, дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению (положения части 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

08.11.2018 года комиссия антимонопольного органа приняла Заключение об обстоятельствах дела № 42.

Пунктом 3 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции установлено, что комиссия обязана отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае принятия заключения об обстоятельствах дела.

Определением об отложении рассмотрения дела № 42 от 08.11.2018 года рассмотрение дела было отложено на 22.11.2018 года.

Из анализа представленных документов и сведений, комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области установлены следующие фактические и иные обстоятельства дела.

22.10.2018, 24.10.2018 составлены акты осмотра Интернет-сайта, расположенного по адресу: <http://lipka.su/>.

Осмотрев указанный сайт, зафиксировано отсутствие предусмотренной ч. 1 ст. 9 Закона о торговле информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора, что подтверждается актами осмотра интернет сайта от 22.10.2018, 24.10.2018.

Исследовав материалы дела № 42 о нарушении антимонопольного законодательства, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области пришла к выводу об установлении в действиях ООО «Липка» нарушения пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле на основании следующего.

В понимании части 1 статьи 9 Закона о торговле ООО «Липка» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети.

Статьей 9 Закона о торговле предусмотрены права и обязанности хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность, и хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, в связи с заключением и исполнением договора поставки продовольственных товаров.

В соответствии с частями 2 и 3 статьи 16 Закона о торговле государственный контроль (надзор) за соблюдением правил и требований, предусмотренных статьями 9, 13 - 15 настоящего Федерального закона, осуществляется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальными органами с правом выдачи соответствующих предписаний в порядке и пределах полномочий, которые установлены антимонопольным законодательством Российской Федерации. Федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальные органы при выявлении нарушений требований, предусмотренных статьями 9, 13 - 15 настоящего Федерального закона, принимают меры в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 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".

Следует обратить внимание, что в новой редакции указанных положений предусмотрено предоставление доступа к информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки только путем размещения информации на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет.

Следует принимать во внимание, что установленное частью 1 статьи 9 Закона о торговле правило направлено на создание недискриминационного доступа поставщиков путем

одинаковых для них условий вхождения в товарный рынок. Неопределенность такой информации приравнивается к ее отсутствию, поскольку исключается сама возможность воспользоваться такой информацией поставщиками в целях заключения договоров поставки, следовательно, не соблюдается и цель обеспечения поставщиков такой информацией (постановление Семнадцатого Арбитражного Апелляционного суда от 12.12.2013 N 17АП-14431/2013-АК).

Информация об условиях отбора контрагента должна определять потребности торговой сети в товарах и формировать предложения по условиям поставок.

При этом сформулированные в обобщенном виде (высокое качество товаров, лучшие ценовые предложения, соответствие действующему законодательству) условия вводят поставщиков в заблуждение относительно реальных потребностей торговой сети и создают условия, при которых любое предложение поставщика может быть признано несоответствующим таким условиям (определение ВАС России от 02.08.2012 N ВАС-9921/12).

В соответствии с пунктом 2 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 препятствия для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов.

Таким образом, поведение торговой сети, при котором поставщикам не предоставляется информация об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки путем размещения информации на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет, следует оценивать, как создание поставщикам препятствий для доступа на товарный рынок и рассматривать на соответствие пункту 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Представитель ООО «Липка», на заседании Комиссии Липецкого УФАС России дал пояснения о том, что ранее, на сайте <http://lipka.su/>, ООО «Липка» размещало всю необходимую информацию в соответствии с требованиями ч. 1 ст. 9 ФЗ о торговле. Однако, с 01.07.2018 г. данный сайт неоднократно подвергается хакерским атакам, что приводит к неработоспособности сайта. В настоящее время ООО «Липка» обратилось к разработчику сайта <.....> с целью устранения возникших неисправностей в работе сайта. На данный момент работоспособность сайта не восстановлена, так как данную проблему решить быстро невозможно, сроки, когда будет размещена информация об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки – не известны, но ориентировочная дата – 07.12.2018.

К данному доводу представителя ООО «Липка» следует отнести критически ввиду следующего.

Поскольку, 06.02.2015 г. ООО «Липка» заключило договор на разработку интернет сайта № 040215-с с <.....> в соответствии с которым исполнитель разработал для ООО «Липка» сайт, которому в соответствии с техническим заданием присвоено доменное имя <http://lipka.su/>, и представитель ООО «Липка» не отрицает, что сайт <http://lipka.su/> является официальным сайтом ООО «Липка», то Общество несет все риски не размещения информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки как на собственнике сайта, вне зависимости подвергается данный сайт хакерским атакам или нет, что привело, по мнению представителя Общества к неработоспособности сайта. Также следует отметить большой интервал времени, на протяжении которого Общество пыталось восстановить работоспособность сайта (с 01.07.2018), что не может не влиять на виновность Общества.

Подход, заложенный законодателем в части 1 статьи 9 Закона о торговле, обусловлен развитием информационных технологий и всеобщей компьютеризацией, а законодательные тенденции направлены на обеспечение создания прозрачного и доступного механизма

доступа к информации о порядке выбора контрагентов торговыми сетями, в том числе с целью обеспечения такого доступа для торговых сетей, территориально удаленных от хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров.

Иное толкование части 1 статьи 9 Закона о торговле нивелировало бы цели применения упомянутой нормы.

Из диспозиции части 1 статьи 9 Закона о торговле видно, что данная норма устанавливает безусловную обязанность хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность, обеспечить доступ поставщикам к указанной в Законе информации путем размещения ее на своем официальном сайте в сети Интернет. При этом на сайте <http://lipka.su/> все вкладки являются пустыми и не содержат информацию согласно ч. 1 ст. 9 ФЗ О торговле.

Под информацией понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления (пункт 1 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 N 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и о защите информации").

При этом под доступом к информации названный закон понимает возможность получения информации и ее использования (пункт 6 статьи 2).

С учетом положений законодательства Российской Федерации об информации и информационных технологиях, а также требований Закона о торговле, обращение одного субъекта к другому за получением информации может быть направлено и выражено в различных формах.

Обращение к информации может быть выражено не только в форме непосредственного направления обращения, предполагающего именно "письменный контракт", но и обращение к сведениям, размещенным на официальном сайте.

Соответственно, обращение поставщиков продовольственных товаров к официальному сайту торговой сети является способом запроса информации.

Законом о торговле в принципе не предусмотрено иного способа получения поставщиком информации, кроме обращения к официальному сайту хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность.

Исходя из целей применения Закона о торговле, не размещение информации торговой сетью влечет неисполнение обязанности, установленной частью 1 статьи 9 Закона о торговле, то есть не размещение обозначенной информации общедоступным для всех поставщиков способом в сети "Интернет".

Не размещение обозначенной информации общедоступным для всех поставщиков продовольственных товаров способом в сети "Интернет", является нарушением Закона о торговле.

Неисполнение обязанности, установленной частью 1 статьи 9 Закона о торговле, означает не предоставление информации неопределенному кругу поставщиков продовольственных товаров, что нарушает не только Закон, но и права поставщиков.

Таким образом, в действиях ООО «Липка» установлено нарушение пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации".

Ввиду того, что на дату принятия настоящего решения у ООО «Липка» не обеспечен открытый 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", у Комиссии Липецкого УФАС России имеются основания для выдачи обязательного для исполнения предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Признать наличие нарушения пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», в части создания препятствий для доступа на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, выразившихся в не размещении информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет.

2. Выдать ООО «Липка» предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, а именно в срок до 10 декабря 2018 года обеспечить хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки товаров в торговые сети, 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" в соответствии с требованиями Закона о торговле.

3. Передать материалы должностному лицу Липецкого УФАС России для решения вопроса о привлечении лиц виновных в нарушении антимонопольного законодательства к административной ответственности.

Председатель Комиссии

<.....>

Члены Комиссии

<.....>

<.....>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в установленном законом порядке.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 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.

ООО «Липка»

Студеновская ул., д. 124А,

г. Липецк, 398007

ПРЕДПИСАНИЕ № 42

«27» ноября 2018 года

город Липецк

Комиссия Липецкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Заместитель руководителя управления -

начальник отдела защиты конкуренции

<.....>

Члены комиссии:

Государственный инспектор

отдела защиты конкуренции

<.....>

Государственный инспектор

руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от «27» ноября 2018 года по делу № 42 о нарушении ООО «Липка» (ул. Студеновская, д. 124А, г. Липецк, 398007) пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Липка» в срок не позднее «10» декабря 2018 года прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», в части создания препятствий для доступа на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, выразившихся в не размещении информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет, а именно обеспечить хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки товаров в торговые сети, 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" в соответствии с требованиями Закона о торговле.

2. ООО «Липка» о выполнении настоящего предписания письменно сообщить в Липецкого УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

<.....>

Члены Комиссии

<.....>

<.....>

Предписание может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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