

РЕШЕНИЕ

по делу № 09-22/7-13 о нарушении

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «16» января 2014 года

В полном объеме решение изготовлено «30» января 2014 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии – А.А. Азаренко, заместителя руководителя управления; членов Комиссии – Д.В. Стуканова, начальника отдела контроля за экономической концентрацией и торговой деятельностью; Н.Г. Минасян, ведущего специалиста – эксперта отдела контроля за экономической концентрацией и торговой деятельностью, рассмотрев дело № 09-22/7-13 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ЗАО «Смарт Велью Ритейл» (место нахождения: 143005, Московская область, г. Одинцово, Можайское шоссе, д. 55, 3 этаж) части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

УСТАНОВИЛА:

На основании Приказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Московское областное УФАС) была проведена внеплановая проверка ЗАО «Смарт Велью Ритейл» по адресу: 143005, Московская область, г. Одинцово, Можайское шоссе, д. 55, 3 этаж (приказ о проведении внеплановой выездной проверки от 07.06.2013 № 309, приказ о продлении срока проведения внеплановой проверки 10.07.2013 № 359).

По итогам проведенного контрольного мероприятия инспекцией Московского областного УФАС России в действиях ЗАО «Смарт Велью Ритейл» выявлены признаки нарушения п.1 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Данное обстоятельство послужило основанием для возбуждения в отношении ЗАО «Смарт Велью Ритейл» дело №09-22/7-13 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения по признакам нарушения ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о торговой деятельности) в части создания дискриминационных условий путем установления различных размеров штрафных санкций за нарушение сроков поставки товара, что ставит поставщиков в неравное положение по отношению друг другу.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения ответчика по делу, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного

законодательства установила следующее.

Закрытое акционерное общество «Смарт Велью Ритейл» (сокращенное фирменное наименование Общества на русском языке – ЗАО «Смарт Велью Ритейл») является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением единственного акционера № 6/11 от 23 августа 2011 года. ЗАО «Смарт Велью Ритейл» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 29 февраля 2008 года Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Одинцово Московской области за основным государственным регистрационным номером 1085032002901. В соответствии с Уставом ЗАО «Смарт Велью Ритейл» местонахождение Общества: 143005, Московская область, Одинцовский район, город Одинцово, Можайское шоссе, дом 55.

Приказом № 21 от 01 ноября 2012 «О вступлении в должность генерального директора», решением единственного акционера ЗАО «Смарт Велью Ритейл» №05/12 от 12 сентября 2012 года на должность генерального директора ЗАО «Смарт Велью Ритейл» сроком на три года согласно Уставу назначен XXXXXXXX (паспорт XXXXXXXXXX) с 16 октября 2012 года.

В соответствии с п. 2.1 Устава Общества, к основным видам деятельности ЗАО «Смарт Велью Ритейл» относятся:

- торговля в специализированных и неспециализированных магазинах;
- торговля пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями;
- прочее.

Из представленных документов следует, что ЗАО «Смарт Велью Ритейл» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети на территории Московской области, в том числе в магазинах по адресу:

- 1) Можайское ш., д. 71, г. Одинцово, Московская область, 143005;
- 2) Красногорский бульвар, д. 4, г. Красногорск, Московская область, 143405;
- 3) Борисовское ш., 17а, г. Серпухов, Московская область, 142200.

В соответствии с п.8 ст.2 Закона о торговой деятельности торговая сеть - 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.

Таким образом, ЗАО «Смарт Велью Ритейл» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети на территории Московской области, и его деятельность подпадает под действие Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

В ходе анализа договоров поставки, заключенных ЗАО «Смарт Велью Ритейл» с поставщиками продовольственных товаров, Комиссией Московского областного УФА России по рассмотрению дела №09-22/7-13 о нарушении антимонопольного

законодательства выявлено установление и применение ЗАО «Смарт Велью Ритейл» различных размеров штрафных санкций для поставщиков однородной продукции по следующим договорам.

Между ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и ООО «Гермис ПРО» (поставщик сырной продукции) заключен договор от 01.01.2013 № ВМД - 484 сроком действия на 1 (один) год на поставку сыра, в котором установлено, что за каждый факт несоблюдения срока поставки Заказа Поставщик уплачивает Покупателю штраф в размере 30% от стоимости Заказа, в отношении которого допущено нарушения.

Между ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и ООО «РичАрт ТД» (поставщик сырной продукции) заключен договор от 01.01.2013 № ВМД - 614 сроком действия на 1 (один) год на поставку сыра, в котором установлено, что за каждый факт несоблюдения срока поставки Заказа Поставщика уплачивает Покупателю штраф в размере 30% от стоимости Заказа, в отношении которого допущено нарушения.

Между ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и ООО «Терра» (поставщик сырной продукции) заключен договор от 01.01.2013 № ВМД – 603 сроком действия на 1 (один) год на поставку сыра, в котором установлено, что за каждый факт несоблюдения срока поставки Заказа Поставщика уплачивает Покупателю штраф в размере 20% от стоимости Заказа, в отношении которого допущено нарушения.

Между ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и ООО «Восход-Центр» (поставка хлебобулочной продукции) заключен договор от 01.01.2013 № ВМД – 446 сроком действия на 1 (один) год на поставку хлеба и хлебобулочных изделий, в котором установлено, что за каждый факт несоблюдения срока поставки Заказа Поставщика уплачивает Покупателю штраф в размере 30% от стоимости Заказа, в отношении которого допущено нарушения.

Между ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и ЗАО «Хлебзавод №22» (поставщик хлебобулочной продукции) заключен договор от 01.01.2013 № ВМД - 457 сроком действия на 1 (один) год на поставку хлеба и хлебобулочных изделий, в котором установлено, что за каждый факт несоблюдения срока поставки Заказа Поставщика уплачивает Покупателю штраф в размере 10% от стоимости Заказа, в отношении которого допущено нарушения.

Между ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и ООО «Фацер» (поставщик хлебобулочной продукции) заключен договор от 01.01.2013 № ВМД - 607 сроком действия на 1 (один) год на поставку хлеба и хлебобулочных изделий, в котором установлено, что за каждый факт несоблюдения срока поставки Заказа Поставщика уплачивает Покупателю штраф в размере 20% от стоимости Заказа, в отношении которого допущено нарушения.

Указанные договоры на поставку продовольственных товаров заключались в редакции ЗАО «Смарт Велью Ритейл» в редакции Общества, размеры штрафных санкций установлены договором и не изменялись протоколами разногласий к договорам поставки.

Кроме того, в соответствии с пояснениями ООО «Гермис ПРО» (от 04.12.2013 №2072), лицо предложившее штрафные санкции за нарушение сроков поставки товаров в размере, установленном Договором поставки № ВМД – 484 от 01.01.2013 г. является ЗАО «Смарт Велью Ритейл».

Кроме того, в соответствии со сведениями, представленными ОАО «Фацер» в период 2013 года Обществом в адрес ЗАО «Смарт Велью Ритейл» были произведены выплаты штрафных санкций в размере 1 569,28 рублей.

Таблица №1. Объем поставки в торговую сеть за 2012 год и 1 квартал 2013 года и размеры штрафных санкций.

| Группа товаров | № п/н | наименование Х/С | объем поставки в ЗАО "Смарт Велью Ритейл" | штрафные санкции |
|------------------------------|-------|---------------------|---|------------------|
| | 1 | ООО "ТЕРРА" | 13 002 230,59 | 20% |
| сыр | 2 | ООО "РичАрт ТД" | 14 132 618,35 | 30% |
| | | ООО "Гермис ПРО" | 16 474 920,39 | 30% |
| | 3 | | | |
| | 4 | ОАО "Фацер" | 11 379 861,13 | 20% |
| Хлеб и хлебобулочные изделия | 5 | ООО "Восход-Центр" | 19 830 989,84 | 30% |
| | 6 | ЗАО "Хлебозавод 22" | 12 694 714,02 | 10% |

Таким образом, Комиссией Московского областного УФАС России не установлено объективных причин установления ЗАО «Смарт Велью Ритейл» различных штрафных санкций за нарушение сроков поставки товаров, что указывает на субъективный подход и носит дискриминационный характер.

В соответствии с пунктом 8 статьи 4 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» дискриминационные условия определяются как 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.

В соответствии с частью 1 статьи 13 Закона о торговой деятельности 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.

Учитывая изложенное, установление различных штрафных санкций свидетельствует о создании ЗАО «Смарт Велью Ритейл» дискриминационных условий в отношении поставщиков продовольственных товаров, конкурирующих между собой при поставке товаров в торговую сеть, что ставит последних в

неравное положение по отношению друг к другу.

В рамках рассмотрения дела и анализа вышеуказанных договоров поставки, Комиссией Московского областного УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства также было установлено, что ЗАО «Смарт Велью Ритейл» в договорах поставки применяло различные размеры вознаграждений в связи с приобретением им у хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров (далее – вознаграждение) одной группы, что ставит последних в неравные условия по отношению друг к другу при осуществлении деятельности по поставке продовольственных товаров в торговую сеть.

Размеры вознаграждений устанавливались типовыми договорами поставки продовольственных товаров в редакции ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и не изменялись протоколами разногласий к договорам поставки.

В соответствии с представленными ЗАО «Смарт Велью Ритейл» документами, материалами и сведениями в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, в период 2013 года, контрагентами ЗАО «Смарт Велью Ритейл» в рамках заключенных с ними договоров поставки были выплачены премии в следующем размере.

| Группа товаров | № п/н | Поставщик | Объем вознаграждения | Сумма премий (руб.) |
|------------------------------|-------|---------------------|---|---------------------|
| СЫР | 1 | ООО "ТЕРРА" | от 250 тыс. руб. 10% Хохланд от 200 тыс. руб 7 % | 986 304,42 |
| | 2 | ООО "РичАрт ТД" | от 300 тыс. руб. 10% | 845 720,21 |
| | 3 | ООО "Гермис ПРО" | от 300 тыс. руб. 10% | 1 269 653,04 |
| | 4 | ОАО "Фацер" | до 4 000 000 руб. 6,5% от 4 000 001 руб. 8% | 1 405 506,84 |
| хлеб и хлебобулочные изделия | 5 | ООО "Восход-Центр" | от 200 тыс. руб. 10% | 1 090 728,40 |
| | 6 | ЗАО "Хлебозавод 22" | от 200 тыс. руб. 10% | 183 161,91 |

С учетом изложенного, Комиссией Московского областного УФАС России не

установлено объективных причин установления ЗАО «Смарт Велью Ритейл» различного размера вознаграждений, что указывает на субъективный подход и носит дискриминационный характер.

В соответствии со п.8 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» дискриминационные условия - 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.

Таким образом, действия ЗАО «Смарт Велью Ритейл» по установлению и применению в договорах поставки различного размера вознаграждений в связи с приобретением им у хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров одной группы, создают дискриминационные условия для хозяйствующих субъектов – конкурентов.

На основании изложенного, Комиссией Московского областного УФАС России по рассмотрению дела №09-22/7-13 о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ЗАО «Смарт Велью Ритейл» установлен факт нарушения ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания дискриминационных условий путем установления различного размера вознаграждений в связи с приобретением им у хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров, что ставит поставщиков в неравное положение по отношению друг другу при осуществлении поставки продовольственных товаров в торговую сеть.

На основании ч.3 ст.16 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в 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 антимонопольных правил и требований, предусмотренных статьями 13 - 15 настоящего Федерального закона, принимают меры в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции».

В соответствии со ст. 22 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, выявляет нарушение антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

Комиссия, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1 – 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ЗАО «Смарт Велью Ритейл» (место нахождения: 143005, Московская

область, г. Одинцово, Можайское шоссе, д. 55, 3 этаж) нарушившим ч.1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания дискриминационных условий на рынке поставки сыра и хлебобулочных изделий путем установления различных штрафных санкций за нарушение сроков поставки товаров, а также установления различного объема вознаграждения в связи с приобретением у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров.

2. Выдать ЗАО «Смарт Велью Ритейл» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Материалы дела о нарушении ЗАО «Смарт Велью Ритейл» ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» передать должностному лицу Московского областного УФАС России для возбуждения в отношении ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и его должностного лица дел об административных правонарушениях, ответственность за которые предусмотрена ч.1 ст.14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
4. Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.
5. Примечание. За невыполнение в установленный срок законного Решения антимонопольного органа частью 2.1 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.
6. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

А.А. Азаренко

Члены Комиссии

Д.В. Стуканов

Н.Г. Минасян

Предписание по делу № 09-22/7-13

о нарушении антимонопольного законодательства

30 января 2014 года

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии – А.А. Азаренко, заместителя руководителя управления; членов Комиссии – Д.В. Стуканова, начальника отдела контроля за экономической концентрацией и торговой деятельностью; Н.Г. Минасян, ведущий специалист-эксперт специалиста отдела контроля за экономической концентрацией и торговой деятельностью, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-

ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от «16» января 2014 г. по делу № 09-22/7-13 о нарушении ЗАО «Смарт Велью Ритейл» (место нахождения: 143005, Московская область, г. Одинцово, Можайское шоссе, д. 55, 3 этаж) ч.1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ЗАО «Смарт Велью Ритейл» в тридцатидневный срок со дня получения настоящего Предписания прекратить нарушение ч.1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания дискриминационных условий на рынке поставки сыра и хлебобулочных изделий путем установления различных штрафных санкций за нарушение сроков поставки товаров, а также установления различного объема вознаграждения в связи с приобретением у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров

2. Совершить действия, направленные на устранение дискриминационных условий при осуществлении закупки однородных продовольственных товаров.

3. О выполнении настоящего Предписания сообщить в адрес Московского областного УФАС России в течение трех дней с даты окончания срока исполнения Предписания.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания 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 предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

А.А. Азаренко

Члены Комиссии

Д.В. Стуканов

Н.Г. Минасян