

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дела № 05-10-06/2012 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – <...> заместитель Руководителя Управления,

Члены Комиссии:

<...> - начальник отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

<...> старший специалист 3 разряда отдела контроля финансовых рынков, информации и анализа,

с участием представителей ответчика ЗАО «Тандер»:

- <...>, действующей на основании доверенности;

-<...>, действующей на основании доверенности;

с участием представителей заявителя - Ассоциации торговых предприятий Оренбургской области:

- <...> – Президента, действующего на основании устава;

- <...> действующего на основании доверенности;

с участием представителей заявителя Муниципального образования г. Новотроицк Оренбургской области:

- <...> действующей на основании доверенности;

- <...> действующей на основании доверенности;

с участием представителя лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах – Территориального органа Федеральной службы государственной статистики по Оренбургской области -<...> действующей на основании доверенности;

в отсутствие иных лиц, надлежащим образом уведомленных о месте, дате и времени проведения заседания Комиссии,

рассмотрев дело № 05-10-06/2012, возбужденное приказом № 60 от 04.05.2012 г. по признакам нарушения Закрытым акционерным обществом «Тандер» (ИНН 2310031475, ОГРН 1022301598549), расположенным по адресу: 350000, г. Краснодар, ул. Леваневского, д. 185 (Торговая сеть «Магнит»);

- в лице Оренбургского филиала, расположенного по адресу: 460000,

Оренбургская область, г. Оренбург, ул. Чкалова, д. 57, офис 3, почтовый адрес: 460036, г. Оренбург, ул. Расковой, д. 10 А,

- в лице Орского филиала, расположенного по адресу: 462429, Оренбургская область, г. Орск, ул. Горького, д. 119

части 1 статьи 14 Федерального закона от 28 декабря 2009 г. N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившегося в приобретении или аренде дополнительной площади торговых объектов для осуществления торговой деятельности по любым основаниям в границах административно-территориальных образований Оренбургской области: г. Бузулук, г. Медногорск, руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

07 февраля 2012 года в Оренбургское УФАС России поступило заявление Ассоциации торговых предприятий Оренбургской области (вх. № 865 от 07.02.2012 г.) (далее – АТПОО, Ассоциация, Заявитель) о фактах нарушения ЗАО «Тандер» (торговая сеть «Магнит») антимонопольного законодательства, а именно статьи 14 Федерального закона от 28 декабря 2009 г. N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

19 апреля 2012 г. от Министерства экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области поступило письмо (вх. № 2748 от 19.04.2012 г.) из которого следует, что согласно оперативной информации органов местного самоуправления в ряде муниципальных образований (г. Бузулук, Новотроицк, Новоорский район и др.) доля федеральных торговых сетей, осуществляющих реализацию продовольственных товаров, превышает 25%. Данным письмом Министерство экономического развития, промышленной политики и торговли Оренбургской области просит провести оценку и дать заключение о соблюдении сетевыми торговыми предприятиями требований статьи 14 Федерального закона о торговле и возможном дальнейшем расширении их инфраструктуры.

20 апреля 2012 г. от Администрации Новоорского района Оренбургской области поступил запрос (вх. № 2785 от 20.04.2012 г.) о том, имеет ли право торговая сеть «Магнит» развиваться на территории данного муниципального образования.

12 мая 2012 г. от Администрации муниципального образования г. Новотроицк поступило заявление, из которого следует, что в администрацию данного муниципального образования и лично к главе города обращаются предприниматели, осуществляющие деятельность в сфере торговли с жалобами на «засилье» магазинов торговой сети «Магнит». Согласно представленными муниципальным образованием пояснениями, по состоянию на 01.04.2012 г. из 41 предприятия торговли со смешанным ассортиментом, функционирующего на потребительском рынке г. Новотроицка, 15 единиц (36%) – это магазины сети

«Магнит». Все магазины сети «Магнит» размещены в зданиях (помещениях) площадью более 100 кв. м. и расположены в густонаселенных районах города с высокой проходимостью. Так, суммарная торговая площадь магазинов города со смешанным ассортиментом составляет 13611 кв.м., а суммарная торговая площадь сети «Магнит» 4628 кв.м., что составляет 34%.

В ходе рассмотрения данных заявлений и обращений антимонопольным органом была запрошена информация о показателях хозяйственной деятельности и размерах площадей, используемых для осуществления розничной торговли Торговой сетью «Магнит» (ЗАО «Тандер») на территории Оренбургской области за период 2010 – 2011 годы.

Также в целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения данного дела была запрошена информация об объеме всех реализованных продовольственных товаров на территории Оренбургской области за 2011 год у Оренбургстата. Данные сведения за 2010 год общедоступны, размещены на официальном сайте органа статистики.

Проанализировав представленные в Оренбургское УФАС России сведения Комиссия сделала следующие выводы.

Исходя из сведений, представленных ЗАО «Тандер» (ТС «Магнит»), в 2011 году произошло увеличение торговых площадей на территории города Бузулука и города Медногорска.

На территории г. Бузулука у ТС «Магнит» после увеличения торговой площади доля [объема всех реализованных продовольственных товаров](#) в денежном выражении в 2011 году составила более 25 %.

На территории г. Медногорска у ТС «Магнит» после увеличения торговой площади доля [объема всех реализованных продовольственных товаров](#) в денежном выражении в 2011 году составила более 25 %.

Оренбургский филиал ЗАО «Тандер» в ходе рассмотрения заявления АТПОО представил ответ на запрос (вх. № 1511 от 06.03.2012 г.) из которого следует, что ответчик не имеет возможности представить информацию о торговых объектах, которые компания планирует приобретать или арендовать в границах Оренбургской области в 2012 г., поскольку открытие торговых объектов зависит от финансово-экономических показателей филиала и компании в целом, эффективности имеющихся торговых объектов, наличия необходимых трудовых ресурсов, решений Совета директоров компании, опубликования Федеральной службой государственной статистики сведений об общем объеме всех продовольственных товаров, реализованных в 2011 г. в границах муниципального района, городского округа Оренбургской области и, соответственно, от размера доли компании в общем товарообороте продовольственных товаров, изменений в антимонопольном законодательстве, а также иных социальных и экономических факторов.

АТПОО представила письменные пояснения (вх. № 1395 от 01.03.2012 г.) из которых следует, что своими действиями ЗАО «Тандер» нарушает права и законные интересы следующих хозяйствующих субъектов: ООО «Ника», ООО «ОрскАлкоТрейд», ООО «Чай-ка», ООО «Ринг-торг», ООО «Компания «ТРАСТ», ООО

«Максим», ООО «Октябрьский», ООО «ФудСервис».

Администрация муниципального образования город Медногорск Оренбургской области представила письменные пояснения (вх. № 3938 от 07.06.2012 г.), из которых следует, что в период с 2009-2011 г. земельные участки для проведения проектно-изыскательских работ и строительства торговых и иных объектов ЗАО «Тандер» не предоставлялись. Недвижимое имущество муниципального образования Оренбургской области г. Медногорск ЗАО «Тандер» в аренду, собственность, пользование в течении 2010-2011 г. не передавалось. Муниципальным образованием Оренбургской области г. Медногорск торги в целях приобретения участником торгов недвижимого имущества для осуществления торговой деятельности (ЗАО «Тандер») не проводились. Также данный участник дела о нарушении антимонопольного законодательства просит Комиссию рассмотреть дело № 05-10-06/2012 в отсутствие представителя администрации.

Администрация муниципального образования город Новотроицк Оренбургской области представила письменные пояснения (вх. № 4522 э от 29.06.2012 г.), из которых следует, что в период с 2009-2011 г. земельные участки для проведения проектно-изыскательских работ и строительства торговых и иных объектов ЗАО «Тандер» не предоставлялись. В собственность, аренду, пользование ЗАО «Тандер» недвижимое имущество муниципального образования город Новотроицк не предоставлялось. Торги по реализации муниципальных торговых помещений проводились ЗАО «Тандер» в указанных торгах участия не принимало.

Министерство экономического развития промышленной политики и торговли Оренбургской области направило письменное обращение (вх. № 3929 от 07.06.2012 г.) из которого следует, что Министерство просит изменить его статус как участника дела о нарушении антимонопольного законодательства и выражает желание участвовать в деле № 05-10-06/2012 как лицо, располагающее сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах.

Администрация Новоорского района Оренбургской области представила письменные пояснения (вх. № 4180 от 18.06.2012 г.), из которых следует, что недвижимое имущество муниципального образования Новоорский район Оренбургской области в период 01.01.2010 по 31.12.2011 в аренду, собственность, пользование не предоставлялось. Торги, в целях приобретения участником торгов недвижимого имущества для осуществления торговой деятельности, не проводились. 01 ноября 2010 года ЗАО «Тандер» был представлен в собственность земельный участок, общей площадью 1575 кв.м., кадастровый номер <...> :18:0901003:492, местоположение: установлено относительно ориентира, расположенного за пределами участка. Ориентир – многоквартирный жилой дом. Участок находится примерно в 26 м. от ориентира по направлению на восток. Почтовый адрес ориентира: Оренбургская обл., Новоорский р-н, п. Энергетик, дом 21 (почтовый адрес земельного участка: Оренбургская область, Новоорский район, п. Энергетик, дом 127), в соответствии со статьей 36 Земельного Кодекса РФ, как собственнику здания магазина товаров повседневного спроса. Первоначально указанный выше земельный участок был представлен в аренду физическому лицу, согласно договора аренды № 17/08 от 07 мая 2008 года. 11 июня 2008 года между физическим лицом - арендатором земельного участка и ЗАО «Тандер» был заключен договор о передаче прав и обязанностей по договору аренды земельного участка № 17/08 от 07 мая 2008 года. 01 ноября 2010 года указанный

договор аренды был расторгнут в связи с приобретением участка в собственность по вышеуказанным основаниям.

Администрация города Бузулука представила письменные пояснения (вх. № 4248 от 20.06.2012 г.), из которых следует, что земельные участки на территории муниципального образования город Бузулук Оренбургской области для проведения проектно-изыскательских работ и строительства торговых и иных объектов ЗАО «Тандер» администрацией города Бузулука не предоставлялись. Недвижимое имущество муниципального образования город Бузулук Оренбургской области ЗАО «Тандер» в аренду, собственность, пользование в течение 2010-2011 года не передавалось. Торги муниципальным образованием город Бузулук Оренбургской области в целях приобретения участником торгов недвижимого имущества для осуществления торговой деятельности не проводились.

Министерство Экономического развития промышленной политики и торговли Оренбургской области представило письменные пояснения (вх. № 4263 от 20.06.2012 г.) из которых следует, что письменных обращений по поводу экономического поведения ЗАО «Тандер» за период 2011-2012 г.г. в Министерство не поступало.

ЗАО «Тандер» представило письменные пояснения и документы (вх. № 4272 от 20.06.2012 г.), из которых следует, что следующие обособленные структурные подразделения (торговые объекты - магазины ТС «Магнит») находящиеся на территории г. Бузулука Оренбургской области подчиняются Оренбургскому филиалу ЗАО «Тандер»: Оренбургская область, г. Бузулук, ул. Московская, д. 10 Г, Оренбургская область, г. Бузулук, ул. 1 Линия, д. 18, Оренбургская область, г. Бузулук, 2ой Микрорайон, д. 40 б, Оренбургская область, г. Бузулук, ул. Пушкина, д. 3 Б, Оренбургская область, г. Бузулук, ул. Маршала Егорова, д. 38, Оренбургская область, г. Бузулук, ул. Мичурина, д. 2 а, Оренбургская область, г. Бузулук, ул. Галактионова, д. 47, Оренбургская область, г. Бузулук, ул. 4 микрорайон, д. 19, Оренбургская область, г. Бузулук, ул. 1 Линия, д. 28.

Следующие обособленные структурные подразделения (торговые объекты - магазины ТС «Магнит») находящиеся на территории г. Медногорска Оренбургской области подчиняются Орскому филиалу ЗАО «Тандер»: Оренбургская область, г. Медногорск, ул. А. Гайдара, д. 14, Оренбургская область, г. Медногорск, ул. А. Гайдара, д. 14 «а», Оренбургская область, г. Медногорск, ул. Оренбургская, д. 6.

Согласно представленных ЗАО «Тандер» сведений торговые объекты (магазины ТС «Магнит») на территории муниципального образования город Бузулук Оренбургской области заняты Обществом на основании следующих документов:

- 1) Торговый объект, расположенный по адресу: Оренбургская область, г. Бузулук, ул. Московская, д. 10 Г – свидетельство о государственной регистрации права собственности № 56АБ 298209, выданное 22 февраля 2011 г. на основании решения Арбитражного суда Оренбургской области по делу № А47-9559/2010 от 29.12.2010 г. Объект права: нежилое здание, 1-2-3 этажный ГМ «Магнит», общая площадь 3865,8 кв. м; Уведомление о постановке на учет Российской организации в налоговом органе на территории РФ (№ 1874301 от 22.11.2011 г.) на основании сведений о создании обособленного подразделения ЗАО «Тандер» -

Гипермаркет «Магнит», расположенный по указанному выше адресу.

2) Торговый объект, расположенный по адресу: Оренбургская область, г. Бузулук, ул. 1 Линия, д. 28 - свидетельство о государственной регистрации права собственности № 56 АБ 529398, выданное 26 августа 2011 года на основании договора купли-продажи недвижимого имущества от 05.08.2011 г. № ОрбФ-4/521/11, дополнительного соглашения от 18.08.2011 к договору купли-продажи недвижимого имущества от 05.08.2011 г. № ОрбФ-4/521/11. Объект права: сервисно-торговый комплекс, назначение: нежилое, 1 этажный, общая площадь – 547,9 кв. м; Уведомление о постановке на учет Российской организации в налоговом органе на территории РФ (№ 2094712 от 07.09.2011 г.) на основании сведений о создании обособленного подразделения ЗАО «Тандер» - магазин «Магнит», расположенный по указанному выше адресу.

3) Торговый объект, расположенный по адресу: Оренбургская область, г. Бузулук, 4 микрорайон, д. 19 - свидетельство о государственной регистрации права собственности № 56 АА 896215, выданное 30 июня 2009 г. на основании договора купли-продажи недвижимого имущества от 29.05.2009 г. № ОрбФ-1/287/09 и акта приема передачи недвижимого имущества от 29.05.2009 г. Объект права: комнаты (№ 1,2,4-13) во встроенном нежилом помещении № 1, общая площадь 889,4 кв. м. Уведомление о постановке на учет Российской организации в налоговом органе на территории РФ (№ 1385724 от 15.07.2009 г.) на основании сведений о создании обособленного подразделения ЗАО «Тандер» - магазин «Магнит», расположенный по указанному выше адресу.

4) Торговый объект, расположенный по адресу: Оренбургская область, г. Бузулук, улица Галактионова, д. 47 - свидетельство о государственной регистрации права собственности № 56 АА 910641, выданное 06 июля 2009 г. на основании договора купли-продажи недвижимого имущества от 25.06.2009 г. № ОрбФ-1/298/09 и акта приема передачи недвижимого имущества от 25.06.2009 г. Объект права: помещение № 2 здания литер АВ, назначение: нежилое, общая площадь 677,1 кв. м. этаж 1. Уведомление о постановке на учет Российской организации в налоговом органе на территории РФ (№ 1210693 от 11.11.2008 г.) на основании сведений о создании обособленного подразделения ЗАО «Тандер» - магазин «Магнит», расположенный по указанному выше адресу.

5) Торговый объект, расположенный по адресу: Оренбургская область, г. Бузулук, улица Мичурина, д. 2 «А» - договор аренды недвижимого имущества № ОрбФ-1/645/10 от 03 ноября 2010 г. Объект права аренды: нежилое помещение площадью 743,1 кв. м., в том числе торговой площадью 659 кв. м. на первом этаже трехэтажного нежилого здания, литер Е, общая площадь 2263,2 кв. м. Данный договор заключен сроком на 360 календарных дней, содержит условие об автоматической пролонгации на тот же срок. Уведомление о постановке на учет Российской организации в налоговом органе на территории РФ (№ 1869758 от 18.11.2010 г.) на основании сведений о создании

обособленного подразделения ЗАО «Тандер» - магазин «Магнит», расположенный по указанному выше адресу.

6) Торговый объект, расположенный по адресу: Оренбургская область, г. Бузулук, улица Маршала Егорова, д. 38 - свидетельство о государственной регистрации права собственности № 56 АА 465885 выданное 02 октября 2007 г. на основании договора от 04.09.2007 г. Объект права: встроенное нежилое помещение № 1 (магазин), расположенное на первом этаже трехэтажного дома литер А. Общая площадь 291,9 кв. м. Уведомление о постановке на учет Российской организации в налоговом органе на территории РФ (№ 810466 от 17.05.2007 г.) на основании сведений о создании обособленного подразделения ЗАО «Тандер» - магазин «Магнит», расположенный по указанному выше адресу.

7) Торговый объект, расположенный по адресу: Оренбургская область, г. Бузулук, улица Пушкина, д. 3 «Б» - договор аренды недвижимого имущества № ОрбФ-1/900/11 от 10 ноября 2011 г. Объект права аренды: встроенное нежилое помещение, № 1 (универсам «Магнит»), расположенное на первом этаже пятиэтажного дома литер АБ, общая площадь 295,9 кв. м. Данный договор заключен сроком на 6 лет, содержит условие об автоматической пролонгации на тот же срок. Уведомление о постановке на учет Российской организации в налоговом органе на территории РФ (№ 905611 от 01.11.2007 г.) на основании сведений о создании обособленного подразделения ЗАО «Тандер» - магазин «Магнит», расположенный по указанному выше адресу.

8) Торговый объект, расположенный по адресу: Оренбургская область, г. Бузулук, 2 микрорайон, д. 40 «Б» - свидетельство о государственной регистрации права собственности № 56 АБ 007952. Объект права: помещение № 2 здания литер БЗБ4, назначение: нежилое, общая площадь 359,8 кв. м., этаж: 1,2. Уведомление о постановке на учет Российской организации в налоговом органе на территории РФ (№ 1470609 от 09.11.2009 г.) на основании сведений о создании обособленного подразделения ЗАО «Тандер» - магазин «Магнит», расположенный по указанному выше адресу.

9) Торговый объект, расположенный по адресу: Оренбургская область, г. Бузулук, улица 1 Линия, д. 18 - договор аренды недвижимого имущества № ОрбФ-1/279/11 от 03 марта 2011 г. Объект права аренды: часть нежилого помещения площадью 437,4 кв.м., в том числе торговой площадью 322 кв.м. в одноэтажном здании магазина литер ББ1Б2 общей площадью 780 кв.м. Данный договор заключен сроком на 360 календарных дней, содержит условие об автоматической пролонгации на тот же срок. Уведомление о постановке на учет Российской организации в налоговом органе на территории РФ (№ 726135 от 14.07.2006 г.) на основании сведений о создании обособленного подразделения ЗАО «Тандер» - магазин «Магнит», расположенный по указанному выше адресу.

Увеличение торговой площади в г. Бузулуке произошло в результате введения в эксплуатацию дополнительных площадей торгового объекта (получения

свидетельства о государственной регистрации права собственности № 56АБ 298209 выданное 22 февраля 2011 на основании решения Арбитражного суда Оренбургской области по делу № А47-9559/2010 от 29.12.2010 г.).

Согласно представленных ЗАО «Тандер» сведений, торговые объекты (магазины ТС «Магнит») на территории муниципального образования город Медногорск Оренбургской области заняты Обществом на основании следующих документов:

1) Торговый объект, расположенный по адресу: 462274, Оренбургская область, г. Медногорск, ул. А. Гайдара, д. 14 «а»:

- договор аренды недвижимого имущества № ОрсФ-1/09/10 от 22 февраля 2010 г. Арендодатель: ООО «Медногорский горкоопторг». Объект права аренды: часть первого этажа, нежилого двухэтажного (с цокольным этажом) торгового комплекса, площадью 770,5 кв. м., в том числе торговая площадь 620 кв.м. Договор заключен сроком на 5 лет, до 31 января 2015 г.

- договор аренды недвижимого имущества № ОрсФ 1/277/11 от 18 июля 2011 г. Арендодатель: ООО «Медногорский горкоопторг». Объект права аренды: часть крытого павильона (литер Б1Б2Б3Б4Б5), 1-этажный литер Б4, площадью 188,2 кв. м., в том числе торговая площадь 137 кв.м. пункт 1.2. договора – объект предоставляется арендатору для организации розничной торговли смешанными группами непродовольственных товаров. Договор заключен до 30 июня 2012 года.

Уведомление о постановке на учет Российской организации в налоговом органе на территории РФ (№ 1635139 от 11.02.2010 г.) на основании сведений о создании обособленного подразделения ЗАО «Тандер» - магазин «Магнит», расположенный по указанному выше адресу.

2) Торговый объект, расположенный по адресу: Оренбургская область, г. Медногорск, ул. Оренбургская, д. 6. – Свидетельство о регистрации права собственности № 56 АА 850175 от 24 ноября 2009 г. на основании договора № ОрсФ-1/9/07 Объект права: помещение № 3, общая площадь 736,2 кв.м., этаж 2 и подвал. Уведомление о постановке на учет Российской организации в налоговом органе на территории РФ (от 24.12.2004 г.) на основании сведений о создании обособленного подразделения ЗАО «Тандер» - магазин «Магнит», расположенный по указанному выше адресу.

3) Торговый объект, расположенный по адресу: Оренбургская область, г. Медногорск, ул. Гайдара, д. 14. – договор аренды недвижимого имущества № ОрсФ 1/173/10 от 01 ноября 2010 г. Объект права аренды: нежилое помещение, общей площадью – 315 кв.м., торговая площадь – 213 кв.м., расположенное по адресу: Оренбургская область, город Медногорск. Ул. Гайдара, 14, №№ по поэтажному плану 12,13, 14,15, 16, 17, 18,19, 20, 21. Договор заключен сроком до 31 декабря 2013 года. Дополнительное соглашение к договору аренды недвижимого имущества № ОрсФ 1/173/10 от 01 ноября 2010 г. от 10 ноября 2010 г. п. 1.1. площадь арендуемого Объекта увеличивается и составляет 415 кв.м. Уведомление о постановке на учет Российской организации в налоговом

органа на территории РФ (№ 790110 от 01.06.2005 г.) на основании сведений о создании обособленного подразделения ЗАО «Тандер» - магазин «Магнит», расположенный по указанному выше адресу.

Увеличение торговой площади на территории г. Медногорска произошло в результате заключения дополнительного соглашения к договору аренды недвижимого имущества № ОрсФ 1/173/10 от 01 ноября 2010 г. от 10 ноября 2010 г. и договора аренды недвижимого имущества № ОрсФ 1/277/11 от 18 июля 2011 г.

ТС «Магнит» представило письменные пояснения (вх. № 5491 от 09.08.2012 г.), из которых следует, что должностные лица ЗАО «Тандер» проводят проверку договоров купли-продажи/аренды на соответствие действующему законодательству, в том числе Федерального закона от 28 декабря 2009 г. N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации». Договоры, направленные на приобретение дополнительной торговой площади подписываются директором филиала либо лицом его замещающим.

Относительно конкретной даты фактического введения в эксплуатацию (начала использования для торговой деятельности) торгового объекта, расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Бузулук, ул. Московская, д. 10 Г, площадью 3865,8 кв. м. ТС «Магнит» пояснила следующее: земельный участок под строительство гипермаркета приобретен в 2007 г. Контракт № ЦНТ 12/1908/09 на строительство торгового комплекса заключен 08 декабря 2009 г. 22 ноября обособленное подразделение поставлено на налоговый учет по месту нахождения гипермаркета «Магнит» в Межрайонной инспекции ФНС № 3 по Оренбургской области. Фактически торговая деятельность начата 01.02.2012 г.

Относительно конкретной даты фактического введения в эксплуатацию (начала использования для торговой деятельности) дополнительной площади торгового объекта в размере 100 кв.м., расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Медногорск, ул. Гайдара, д. 14, а также площади в размере 188,2 кв. м., в том числе торговой площади 137 кв.м., торгового объекта, расположенного по адресу: Оренбургская область, г. Медногорск, ул. А. Гайдара, д. 14 «а» ЗАО «Тандер» пояснило следующее. 18 июля 2011 года ЗАО «Тандер» заключило договор аренды недвижимого имущества № ОрсФ 1/277/11 с ООО «Медногорский горкоопторг» на аренду части крытого павильона площадью 188,2 кв. м., расположенного по адресу: г. Медногорск, ул. А. Гайдара, 14а для размещения магазина «Магнит-Косметик», для торговли непродовольственной группой товаров. Согласно выписки из торгового реестра Администрации МО город Медногорск от 22.05.2012 г. № 01-12/194, в данном магазине осуществляется розничная торговля непродовольственных групп товаров (бытовая химия, декоративная косметика, парфюмерия и т.д.). А также данный магазин «Магнит-Косметик» внесен в торговый реестр г. Медногорска за регистрационным номером 523, как специализированный, непродовольственный магазин «Парфюмерия». Договор аренды магазина, расположенного по адресу г. Медногорск, ул. А. Гайдара 14, первоначально был заключен 01.04.2005 г., с собственником помещения. Общая площадь арендуемого помещения составляла 315 кв.м. Дополнительным соглашением от 10.01.2010 арендуемая общая площадь увеличена до 415 кв. м.

ЗАО «Тандер» пояснило, что нарушение части 1 статьи 14 Закона о торговле в связи с приобретением в границах административно-территориального

образования г. Бузулук Оренбургской области дополнительной площади торговых объектов для осуществления торговой деятельности по любым основаниям не признает, в силу того, что в соответствии с частью 3 статьи 22 вышеуказанного Закона, положения статьи 14 не распространяются на сделки, связанные с приобретением, арендой или введением в эксплуатацию торговых объектов и совершенные до дня вступления в силу данного Закона. Контракт на строительство торгового комплекса заключен 08.12.2009 г., т.е. до принятия и вступления в силу Закона о торговле. Право собственности на здание гипермаркета, построенного на приобретенном земельном участке, оформлено на основании решения арбитражного суда Оренбургской области от 29.12.2010 г., вступившего в законную силу 31.01.2011 г. Торговый объект введен в эксплуатацию и начал действовать, по мнению ТС «Магнит», в отсутствие превышения доли ЗАО «Тандер» в г. Бузулуке за 2010 г.

ЗАО «Тандер» пояснило, что нарушение части 1 статьи 14 Закона о торговле в связи с арендой в границах административно-территориального образования г. Медногорск Оренбургской области дополнительной площади торговых объектов для осуществления торговой деятельности по любым основаниям не признает в силу того, что, по мнению ТС «Магнит», ограничения на приобретение дополнительных торговых площадей распространяется только на торговые площади, на которых осуществляется деятельность по реализации продовольственных товаров. ЗАО «Тандер» указывает на то, что товарные рынки «розничной торговли продовольственными товарами» и «розничной торговли непродовольственными товарами» не тождественны. И по мнению ТС «Магнит», открытие магазина «Магнит-Косметик» по адресу Оренбургская область, г. Медногорск, ул. Гайдара, д. 14 А не нарушает конкуренцию на товарном рынке услуг розничной торговли продовольственными товарами, не препятствует равному доступу хозяйствующих субъектов на рынок услуг розничной торговли продовольственных товаров и не увеличивает объем всех реализованных продовольственных товаров в границах г. Медногорска.

АТПОО заявила письменное ходатайство о приобщении к материалам дела № 05-10-06/2012 обоснования Ассоциации торговых предприятий Оренбургской области о совершении административного правонарушения ЗАО «Тандер». Рассмотрев указанное ходатайство, Комиссия пришла к выводу о том, что данное ходатайство подлежит удовлетворению.

АТПОО заявила ходатайства о возбуждении административного производства в отношении ЗАО «Тандер» и о наложении наказания на Территориальный орган Федеральной службы государственной статистики по Оренбургской области за непредставление информации. Рассмотрев указанные ходатайства, Комиссия пришла к выводу о том, что данные ходатайства не подлежат удовлетворению в силу следующего. В силу положений главы 9 Закона о защите конкуренции Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства не обладает полномочиями по привлечению к административной ответственности и наложению административного наказания, а лишь рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства.

АТПОО заявила ходатайство о запросе копий правоустанавливающих документов от ЗАО «Тандер» в отношении торговых объектов ТС «Магнит», расположенных на территории г. Орска, пос. Энергетик, г. Гая Оренбургской области. Рассмотрев

указанное ходатайство, Комиссия пришла к выводу о том, что оно не подлежит удовлетворению в силу следующего. Комиссией рассматривается дело № 05-10-06/2012 о нарушении части 1 статьи 14 Закона о торговле ЗАО «Тандер» на территории административно-территориальных образований Оренбургской области: г. Бузулук, г. Медногорск, а не указанных Ассоциацией в ходатайстве муниципальных образований. Таким образом, запрос соответствующих сведений не связан с обстоятельствами данного дела, рассматриваемыми Комиссией.

Также Комиссией по делу № 05-10-06/2012 установлено, что доля ЗАО «Тандер» превышает двадцать пять процентов [объема всех реализованных продовольственных товаров](#) в денежном выражении в границах следующих административно-территориальных образований Оренбургской области:

- за 2010 финансовый год: Абдулинский район, Грачевский район, Домбаровский район, Кувандыкский район, Курманаевский район, Октябрьский район, Первомайский район, Переволоцкий район, Светлинский район, Тюльганский район, Шарлыкский район, Ясненский район;

- за 2011 финансовый год: Абдулинский район, Беляевский район, Грачевский район, Домбаровский район, Кваркенский район, Кувандыкский район, Курманаевский район, Новоорский район, Октябрьский район, Первомайский район, Переволоцкий район, Пономаревский район, Светлинский район, Тюльганский район, Шарлыкский район, Ясненский район.

Комиссия установила, что доля ЗАО «Тандер» чуть менее двадцати пяти процентов [объема всех реализованных продовольственных товаров](#) в денежном выражении в границах следующих административно-территориальных образований Оренбургской области за 2011 год: г. Бугуруслан, г. Гай, Гайский район, г. Новотроицк, Акбулакский район, Александровский район, Аскеевский район, Бузулукский район.

Рассмотрев материалы дела, доводы и пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к следующим выводам.

Как было установлено Комиссией увеличение торговой площади ЗАО «Тандер» на территории г. Бузулука произошло в результате введения в эксплуатацию дополнительных площадей торгового объекта (получения свидетельства о государственной регистрации права собственности № 56АБ 298209 выданное 22 февраля 2011 на основании решения Арбитражного суда Оренбургской области по делу № А47-9559/2010 от 29.12.2010 г.).

Ознакомившись с представленными документами и пояснениями ТС «Магнит», Комиссия приходит к выводу о том, что в действиях ЗАО «Тандер» в лице Оренбургского филиала, выразившихся в приобретении дополнительной площади торговых объектов для осуществления торговой деятельности по любым основаниям в границах административно-территориального образования Оренбургской области г. Бузулук, отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

Ознакомившись с представленными документами и пояснениями ТС «Магнит» относительно приобретения дополнительной площади торговых объектов для осуществления торговой деятельности по любым основаниям в границах

административно-территориального образования Оренбургской области г. Медногорск, Комиссия не может согласиться с позицией ЗАО «Тандер» в силу следующего.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект это коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с частью 4 статьи 2 Закона о торговле торговый объект - здание или часть здания, строение или часть строения, сооружение или часть сооружения, специально оснащенные оборудованием, предназначенным и используемым для выкладки, демонстрации товаров, обслуживания покупателей и проведения денежных расчетов с покупателями при продаже товаров.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о торговле торговая деятельность (торговля) - вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров.

В соответствии с частью 3 статьи 2 Закона о торговле розничная торговля - вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

В соответствии с частью 1 статьи 14 Федерального закона от 28 декабря 2009 г. N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» хозяйствующий субъект, который осуществляет [розничную торговлю](#) продовольственными товарами посредством организации [торговой сети](#) (за исключением сельскохозяйственного потребительского кооператива, организации потребительской кооперации) и доля которого превышает двадцать пять процентов [объема всех реализованных продовольственных товаров](#) в денежном выражении за предыдущий финансовый год в границах муниципального района, городского округа, не вправе приобретать или арендовать в границах соответствующего административно-территориального образования дополнительную площадь торговых объектов для осуществления торговой деятельности по любым основаниям, в том числе в результате введения в эксплуатацию торговых объектов, участия в торгах, проводимых в целях их приобретения.

Как установлено Комиссией и не отрицается ЗАО «Тандер», увеличение торговой площади на территории г. Медногорска произошло в результате заключения договора аренды недвижимого имущества № ОрсФ 1/277/11 от 18 июля 2011 г.

Однако доводы ЗАО «Тандер» об отсутствии нарушения части 1 статьи 14 Закона о торговле отклоняются Комиссией как основанные на неверном толковании норм материального права.

А именно, ЗАО «Тандер» является хозяйствующим субъектом – Закрытым

акционерным обществом, созданным и зарегистрированным в установленном законом порядке. Основным видом деятельности данного хозяйствующего субъекта в соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ является розничная торговля алкогольными и другими напитками, которые в силу положений ч. 9 статьи 2 Закона о торговле относятся к продовольственным товарам. Таким образом, ЗАО «Тандер» является субъектом правонарушения, запрещенного частью 1 статьи 14 Закона о торговле.

Деяние, совершенное ЗАО «Тандер», выразившееся в заключении договора аренды недвижимого имущества № ОрсФ 1/277/11 от 18 июля 2011 г., содержит все необходимые признаки, описанные в диспозиции части 1 статьи 14 Закона о торговле. А именно, доля ЗАО «Тандер» за предыдущий 2010 финансовый год превышает 25 % объема всех реализованных продовольственных товаров в денежном выражении на территории Муниципального образования Оренбургской области г. Медногорск. ЗАО «Тандер» арендовало 18 июля 2011 года дополнительную торговую площадь путем заключения договора аренды недвижимого имущества № ОрсФ 1/277/11 от 18 июля 2011 г. Данный договор был заключен в отношении недвижимого имущества, расположенного в границах Муниципального образования Оренбургской области г. Медногорск. (Оренбургская область, г. Медногорск, ул. Гайдара, д. 14 А). Договор аренды № ОрсФ 1/277/11 от 18 июля 2011 г. является казуальным – то есть, заключен с определенной целью, которая указана в пункте 1.2. данного договора: «объект предоставляется Арендатору для организации розничной торговли смешанными группами непродовольственных товаров».

Доводы ЗАО «Тандер» о том, что данная торговая площадь была арендована для осуществления торговли непродовольственными товарами, отклоняются Комиссией в силу того, что диспозиция части 1 статьи 14 не содержит такого квалифицирующего признака как приобретение или аренда дополнительной площади торговых объектов для осуществления торговой деятельности посредством осуществления розничной торговли продовольственными товарами, а содержит запрет на аренду дополнительной площади торговых объектов для осуществления торговой деятельности. Под определение торговой деятельности подпадают как торговля продовольственными товарами, так и торговля непродовольственными товарами.

Таким образом, диспозиция части 1 статьи 14 Закона о торговле сконструирована таким образом, что действия ЗАО «Тандер» по увеличению торговой площади на территории г. Медногорска Оренбургской области подпадают под признаки указанные в данной норме права.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии [решения](#) по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 41 Закона о защите конкуренции в решении по делу о нарушении антимонопольного законодательства содержатся выводы о наличии или об отсутствии оснований для принятия антимонопольным органом других мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, обеспечению конкуренции (в том числе оснований для обращения с иском в суд).

Закрытое акционерное общество «Тандер» (ИНН 2310031475, ОГРН 1022301598549) в лице Орского филиала нарушило часть 1 статьи 14 Федерального закона от 28 декабря 2009 г. N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» путем заключения договора аренды недвижимого имущества № ОрсФ 1/277/11 от 18 июля 2011 г., направленного на приобретение в свое владение и пользование дополнительной площади торговых объектов для осуществления торговой деятельности по любым основаниям в границах административно-территориального образования Оренбургской области г. Медногорск.

Комиссия Оренбургского УФАС России по делу № 05-10-06/2012 установив, что на территории административно-территориальных образований Оренбургской области ЗАО «Тандер» имеет долю свыше 25 процентов [объема всех реализованных продовольственных товаров](#), либо чуть менее 25 процентов [объема всех реализованных продовольственных товаров](#), считает необходимым, в целях недопущения ограничения, устранения конкуренции, устранения препятствий для возникновения конкуренции и недопущения ЗАО «Тандер» нарушения антимонопольного законодательства выдать ЗАО «Тандер» обязательное для исполнения предписание.

Также, Комиссия Оренбургского УФАС России, учитывая факт нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 28 декабря 2009 г. N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», считает необходимым поручить ответственному должностному лицу Оренбургского УФАС России, руководствуясь частью 2 статьи 14 Закона о торговле, обратиться в суд с требованием о применении последствий недействительности договора аренды недвижимого имущества № ОрсФ 1/277/11 от 18 июля 2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, рассмотрев материалы дела № 05-10-06/2012 по признакам нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 28 декабря 2009 г. N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» руководствуясь [статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49](#) статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», частью 1 статьи 14 Федерального закона от 28 декабря 2009 г. N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

РЕШИЛА:

1. В удовлетворении ходатайства Ассоциации торговых предприятий Оренбургской области о запросе копий правоустанавливающих документов от ЗАО «Тандер» - отказать.
2. Ходатайство о приобщении к материалам дела № 05-10-06/2012 обоснования Ассоциации торговых предприятий Оренбургской области о совершении административного правонарушения – удовлетворить.
3. В удовлетворении ходатайства Ассоциации торговых предприятий Оренбургской области о возбуждении административного производства в отношении ЗАО «Тандер» - отказать.
4. В удовлетворении ходатайства Ассоциации торговых предприятий Оренбургской области о наложении наказания на Территориальный орган Федеральной службы государственной статистики по Оренбургской области за непредставление информации – отказать.
5. Рассмотрение дела № 05-10-06/2012 в отношении Закрытого акционерного общества «Тандер» (ИНН 2310031475, ОГРН 1022301598549) в лице Оренбургского филиала прекратить ввиду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) по факту приобретения дополнительной площади торговых объектов для осуществления торговой деятельности по любым основаниям в границах административно-территориального образования Оренбургской области г. Бузулук.
6. Закрытое акционерное общество «Тандер» (ИНН 2310031475, ОГРН 1022301598549) в лице Орского филиала признать нарушившим часть 1 статьи 14 Федерального закона от 28 декабря 2009 г. N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» по факту приобретения дополнительной площади торговых объектов для осуществления торговой деятельности по любым основаниям в границах административно-территориального образования Оренбургской области г. Медногорск.
7. Выдать Закрытому акционерному обществу «Тандер» (ИНН 2310031475, ОГРН 1022301598549) обязательное для исполнения предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства на территории Оренбургской области, а именно:

7.1.1. не приобретать или арендовать в течение 2012 года в границах следующих административно-территориальных образований Оренбургской области дополнительную площадь торговых объектов для осуществления торговой деятельности продовольственными товарами по любым основаниям, в том числе в результате введения в эксплуатацию торговых объектов, участия в торгах,

проводимых в целях их приобретения:

- г. Бузулук Оренбургской области,
- г. Медногорск Оренбургской области.

7.1.2. не приобретать или арендовать в течение 2012 года в границах следующих административно-территориальных образований Оренбургской области дополнительную площадь торговых объектов для осуществления торговой деятельности непродовольственными товарами по любым основаниям, в том числе в результате введения в эксплуатацию торговых объектов, участия в торгах, проводимых в целях их приобретения:

- г. Бузулук Оренбургской области,
- г. Медногорск Оренбургской области.

7.1.3. не приобретать или арендовать в течение 2012 года в границах следующих административно-территориальных образований Оренбургской области дополнительную площадь торговых объектов для осуществления торговой деятельности продовольственными товарами по любым основаниям, в том числе в результате введения в эксплуатацию торговых объектов, участия в торгах, проводимых в целях их приобретения:

- Абдулинский район Оренбургской области,
- Беляевский район Оренбургской области,
- Грачевский район Оренбургской области,
- Домбаровский район Оренбургской области,
- Кваркенский район Оренбургской области,
- Кувандыкский район Оренбургской области,
- Курманаевский район Оренбургской области,
- Новоорский район Оренбургской области,
- Октябрьский район Оренбургской области,
- Первомайский район Оренбургской области,
- Переволоцкий район Оренбургской области,
- Пономаревский район Оренбургской области,
- Светлинский район Оренбургской области,
- Тюльганский район Оренбургской области,
- Шарлыкский район Оренбургской области,
- Ясененский район Оренбургской области,

7.1.4. не приобретать или арендовать в течение 2012 года в границах следующих административно-территориальных образований Оренбургской области дополнительную площадь торговых объектов для осуществления торговой деятельности непродовольственными товарами по любым основаниям, в том числе в результате введения в эксплуатацию торговых объектов, участия в торгах, проводимых в целях их приобретения:

- Абдулинский район Оренбургской области,
- Беляевский район Оренбургской области,
- Грачевский район Оренбургской области,
- Домбаровский район Оренбургской области,
- Кваркенский район Оренбургской области,
- Кувандыкский район Оренбургской области,
- Курманаевский район Оренбургской области,
- Новоорский район Оренбургской области,
- Октябрьский район Оренбургской области,
- Первомайский район Оренбургской области,
- Переволоцкий район Оренбургской области,
- Пономаревский район Оренбургской области,
- Светлинский район Оренбургской области,
- Тюльганский район Оренбургской области,
- Шарлыкский район Оренбургской области,
- Ясненский район Оренбургской области.

7.1.5. не приобретать или арендовать с момента выдачи настоящего предписания в границах административно-территориальных образований Оренбургской области, где доля ЗАО «Тандер» превышает двадцать пять процентов [объема всех реализованных продовольственных товаров](#) в денежном выражении за предыдущий финансовый год, дополнительную площадь торговых объектов для осуществления торговой деятельности продовольственными товарами по любым основаниям, в том числе в результате введения в эксплуатацию торговых объектов, участия в торгах, проводимых в целях их приобретения.

7.2. Закрытому акционерному обществу «Тандер» совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции на территории Оренбургской области, в том числе информировать антимонопольный орган – Оренбургское УФАС России о следующем:

7.2.1. о намерении приобрести или арендовать в течение 2012 года в границах следующих административно-территориальных образований Оренбургской области дополнительную площадь торговых объектов для осуществления торговой деятельности непродовольственными товарами по любым основаниям, в том числе в результате введения в эксплуатацию торговых объектов, участия в торгах, проводимых в целях их приобретения:

- г. Бугуруслан Оренбургской области,
- г. Гай Оренбургской области,
- Гайский район Оренбургской области,
- г. Новотроицк Оренбургской области,
- Акбулакский район Оренбургской области,
- Александровский район Оренбургской области,
- Аскеевский район Оренбургской области,
- Бузулукский район Оренбургской области.

7.2.2. об объеме всех реализованных ЗАО «Тандер» продовольственных товаров в денежном выражении за финансовый год в целом и с разбивкой по муниципальным районам/городским округам Оренбургской области с указанием количества и площади торговых объектов (в соответствии с приложением № 1 к настоящему предписанию) в течение трех лет с момента выдачи настоящего предписания. Информацию представлять не позднее 15 апреля года следующего за отчетным.

Председатель Комиссии <....>

Члены Комиссии <...>

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.

Невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации влечет ответственность в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.