

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 10 ноября 2011 года.

Полный текст решения изготовлен 24 ноября 2011 года.

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела № 2-Т-2011 о нарушении Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Комиссия) в составе:

- Борисова В.А. - руководителя управления (председатель Комиссии);
- Даниловой С.Г. - начальника отдела контроля органов власти и по борьбе с картелями (член Комиссии);
- Новикова Д.В. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти и по борьбе с картелями (член Комиссии);

при участии в заседании представителя:

ООО «Копейка-Поволжье»

Зимины Евгения Сергеевича (по доверенности №б/н от 17.05.2011г.);

в отсутствие заинтересованных лиц <...> надлежащим образом извещенных (о времени и месте рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 2-Т-2011 по признакам нарушения ООО «Копейка-Поволжье» пункта 1 части 1 и подпункта «к» пункта 2 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 Федеральным законом от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» Чувашским УФАС России проведено изучение договорной практики хозяйствующего субъекта - Общества с ограниченной ответственностью «Копейка-Поволжье», осуществляющего торговую деятельность посредством организации торговой сети, в том числе на территории Чувашской Республики. Торговые точки - продовольственные гипермаркеты в количестве 5 единиц расположены в г. Чебоксары по адресам: <.....>

Управлением ФАС по Чувашской Республике проанализированы договоры поставки продовольственных товаров ООО «Копейка-Поволжье» заключенные с хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на территории Чувашской Республики. Проверены договоры поставки, заключенные ООО «Копейка-Поволжье» с хозяйствующими субъектами

<.....>

На момент проверки установлено, что при обращении хозяйствующих субъектов, имеющих намерение заключения договора поставки продовольственных товаров, обществом «Копейка-Поволжье» предлагается к подписанию собственный типовый договор поставки. Из действующих договоров поставки восемь заключены сроком на неопределенное время с условием его прекращения по инициативе одной из сторон. Пять из представленных договоров поставки подписаны с протоколами разногласий с принятием условий поправки поставщика: ООО «Юнимилк» филиал «ЮниМилк Чебоксары», ООО «Беркут 3000», ООО «Торговый дом «ВКТ», ОАО «Ядринмолоко», ООО «Вурнарский мясокомбинат».

К четырем заключенным договорам поставки продовольственных товаров подписаны дополнительные соглашения, устанавливающие размер и порядок выплаты вознаграждения в связи с приобретением определенного количества продовольственных товаров: ОАО «Чебоксарский хлебокомбинат», ОАО «Ядринмолоко», ООО «ПРОДО Коммерц», ООО «Торговый дом «ВКТ». В то же время поставщики однородных групп товаров - молочной продукции ООО «Юнимилк» филиал «ЮниМилк Чебоксары» и колбасных изделий и мясных полуфабрикатов ООО «Вурнарский мясокомбинат» - согласно заключенным договорам не платят премии покупателю за выполнение определенных объемов закупки, что ставит поставщиков в неравные условия сотрудничества и может привести к созданию дискриминационных условий. Размер выплачиваемой премии определяется без учета объемов поставки отдельных видов социально значимых продовольственных товаров, указанных в перечне, установленном Правительством Российской Федерации Постановлением от 15.07.2010 г. № 530.

Со стороны хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров в торговую сеть ООО «Копейка-Поволжье», жалобы и замечания в УФАС по Чувашской Республике не поступали.

В двухсторонних договорах поставки, заключенных между ООО «Копейка-Поволжье» и поставщиками товаров, санкции за нарушение условий договоров поставки предусмотрены исключительно за неисполнение обязательств поставщиками. Покупатель по данным договорам несет ответственность только за несвоевременную оплату поставленного товара.

<....>

Условия санкций данных пунктов являются несоразмерными нарушению, за которые они предусмотрены и в случае применения повлечет для поставщика чрезмерные материальные потери. Право применения санкции в виде штрафов, пеней, неустойки в соответствии с ГК РФ должно обеспечивать поставщика выполнять свои обязательства своевременно и в полном объеме. Однако в рассматриваемом случае размеры штрафов и неустойки могут быть несопоставимы с ущербом, которые могут быть причинены этим нарушением и ими могут быть покрыты не только убытки торговой сети в полном размере, но поставщик вынужден будет заплатить сумму в десятки раз превышающую товарооборот с данным контрагентом.

<.....>

Таким образом, договоры ставят торговую сеть ООО «Копейка-Поволжье» и поставщиков в неравные условия и носят дискриминационный характер по отношению к последним, ставят поставщиков однородных групп товаров в неравные условия.

По вышеуказанным фактам Чувашское УФАС России возбудило настоящее дело.

На заседании представитель ООО «Копейка-Поволжье» нарушение Закона о торговле не признал. По мнению представителя ООО «Копейка-Поволжье» договоры поставок со всеми контрагентами заключались в интересах обеих сторон договора, т.е. навязывания условий сотрудничества со стороны ООО «Копейка-Поволжье» не происходит. Доля поставок в общем объеме производства и/или поставок приведенных контрагентов в торговую сеть ООО «Копейка-Поволжье» очень мала, следовательно, сеть не может влиять на результаты финансово-хозяйственной деятельности данных поставщиков и создавать им условия ограничения конкуренции.

По мнению представителя ООО «Копейка-Поволжье», условия договоров поставки о сроках оплаты, размере и сроках выплаты вознаграждения в связи с приобретением определенного кол-ва товара соответствуют требованиям ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации». Конкретные сроки оплаты, размер и сроки выплаты вознаграждения зависят от соглашения достигнутого сторонами в процессе заключения договора поставки и приняты на себя сторонами договора добровольно.

Учитывая сказанное представитель заявил:

- условия договора поставки заключаемого между ООО «Копейка-Поволжье» и Поставщиком какого либо товара не ограничивают возможности каждой из сторон воздействовать на условия обращения товара на товарном рынке за рамками такого договора;

- в результате заключения и исполнения таких договоров не создается возможность для отдельных лиц устранить конкуренцию на соответствующем товарном рынке;

- применение сторонами условий такого договора не приводит, в какой либо форме к ограничению конкуренции в рамках оборота товара на таком товарном рынке;

- руководствуясь п. 2 ст. 13 ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» и положениями части 1 статьи 13 Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции", а так же, учитывая то, что стороны договора не являются субъектами хозяйственной деятельности, занимающими доминирующее положение на рынке обращения такого рода товара, действия ООО «Копейка-Поволжье» не могут квалифицироваться как навязывание дискриминационных условий ООО «Копейка-Поволжье» и Поставщику в части коммерческих условий заключаемого договора поставки.

Представителем общества с ограниченной ответственностью «Копейка-Поволжье» в ходе заседания разъяснено, что запрошенные определением Комиссии Чувашского УФАС России документы, регламентирующие порядок действий подразделений компании X5 Retail Group N.V., касающиеся отбора поставщиков отсутствуют. Условия взаимоотношений с поставщиками регулируются Условиями отбора контрагентов, опубликованными на сайте <http://www.x5.ru> и условиями типового договора поставки.

Хранение документов и/или электронной переписки с поставщиками обществом не осуществляется, записки, справки, протоколы не оформляются.

Заслушав доклад члена Комиссии, обсудив доводы ответчиков, исследовав имеющиеся в деле доказательства, их взаимосвязь, Комиссия приходит к следующим выводам.

1. Статьей 13 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» установлены антимонопольные правила для хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность и хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров.

Пунктом 1 части 1 статьи 13 закона о торговле хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается создавать дискриминационные условия.

В соответствии с ч.3 статьи 16 Закона о торговле 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 Закона о торговле, принимают меры в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции». 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.

Общество с ограниченной ответственностью «Копейка-Поволжье» - хозяйствующий субъект, осуществляющий торговую деятельность посредством организации торговой сети, в том числе на территории Чувашской Республики. Торговые точки – продовольственные гипермаркеты в количестве 5 единиц расположены в г. Чебоксары по адресам:<.....>

В ходе проверки были проанализированы договоры ООО «Копейка-Поволжье» с поставщиками:<.....>

В данных договорах были обнаружены признаки навязывания поставщиками невыгодных условий договора и созданию дискриминационных условий, условия договоров приведены в табл.1, что является недопустимым в соответствии со статьей 13 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

ООО «Копейка-Поволжье» были представлены соглашения о расторжении указанных договоров поставки, в том числе: ОАО «Чебоксарский хлебокомбинат», ОАО «Ядринмолоко», ООО «Юнимилк» филиал «ЮниМилк Чебоксары», ООО «Вурнарский мясокомбинат», ООО «Торговый дом «ВКТ», ООО «Тортила», ООО «Беркут 3000» - от 01.02.2011г. и с ООО «ПРОДО Коммерц» от 12.03.2011года.

Той же датой (01.02.2011) между ООО «Копейка-Поволжье» и поставщиками продовольственных товаров заключены договоры поставки и дополнительные соглашения к ним по типовой форме торговой сети, размещенной на официальном сайте в сети «Интернет» - www.x5.ru. Типовая форма договора содержит, предусмотренные приложения, при этом допускает установления различных условий договора, в связи с тем, что некоторые пункты существенных условий не заполнены. Сведения о повторном заключении договор

поставки с ООО «Беркут 3000» в материалах дела отсутствуют.

Так ООО «Копейка-Поволжье» были заключены новые договоры поставки с <.....> . При этом договоры поставки с <.....> были заключены с протоколами разногласий.

<.....>

Согласно договорам поставки (п.3.1, 3.2, 3.3, 7.2 и п. 8.5) ООО «Копейка-Поволжье» установлены разные размеры штрафных санкций для поставщиков продуктов питания в Чувашской Республике (табл.2):

<.....>

Согласно Общим условиям поставки (приложение № 3 договорам поставки) ООО «Копейка-Поволжье» установлены разные условия поставки для поставщиков в Чувашской Республике, в том числе и однородных групп товаров (табл.3):

<.....>

Как следует из общих условий поставки ООО «Копейка-Поволжье», поставщики однородных групп товаров – молочной продукции <.....> не платят премии покупателю за выполнение определенных объемов закупки. Также заметны существенные различия в применения штрафных санкций ООО «Копейка-Поволжье» к поставщикам в целом, так и поставщикам однородных групп товаров.

При этом согласно протоколу разногласий между ООО «Копейка-Поволжье» и <.....> предусмотрено внесение изменений:

- в п.5.1 общих условий срок годности установлен не менее 70 % от общего срока годности;

- в п.7.1 общих условий включено вознаграждение: 5 % от ТО 100000 руб. и выше по молочной продукции и молочному детскому питанию (группа расчета А); 10 % от ТО 50000 руб. и выше по немолочному детскому питанию (группа расчетов В).

Согласно Порядку размещения заказа (приложение № 4А договорам поставки) установлены разные условия размещения заказа для поставщиков в Чувашской Республике.

<.....>

В свою очередь имеющиеся в материалах дела протоколы разногласий также свидетельствуют об отсутствии у ООО «Копейка-Поволжье» единых существенных условий договора для поставщиков и на практике существенные условия заключаемых договоров поставки существенно отличаются (табл.2-4).

Таким образом, ООО «Копейка-Поволжье» устанавливает различные условия поставки товара как поставщикам в целом, так и поставщикам однородных групп товаров, что является дискриминацией одних поставщиков по сравнению с другими.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» 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.

Комиссия установила, что жалобы со стороны поставщиков в адрес ООО «Копейка-Поволжье» отсутствуют, при этом торговая сеть, являясь крупной федеральной сетью входящую в группу «X5 Retail Group», находясь в более выгодных условиях с точки зрения рынка (являясь более сильной стороной по договору) может диктовать свои условия и злоупотреблять своим положением по отношению к региональным поставщикам.

Следовательно, действия ООО «Копейка-Поволжье» по установлению в договорах поставки разных штрафных санкций, различных условия выплаты вознаграждения, создают дискриминационные условия для хозяйствующих субъектов - поставщиков и производителей товаров и нарушают требования антимонопольного законодательства, установленные пунктом 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

В связи с тем, что нарушение пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» ООО «Копейка-Поволжье» не прекращено, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи ООО «Копейка-Поволжье» предписания о недопущении действий по созданию дискриминационных условий, путем заключения договоров поставки на равных условиях для поставщиков.

Нарушения ООО «Копейка-Поволжье» подпункта «к» пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в виде навязывания поставщикам продовольственных товаров на территории Чувашской Республики невыгодных условий договора материалами дела не установлено.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ч.3 ст. 16 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», ст. 23, части 1 ст.39, части 1-4 ст. 41, части 1 ст. 49, ст. 50 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Копейка-Поволжье», осуществляющего торговую деятельность посредством организации торговой сети, факт нарушения пункта 1 части 1 ст. 13 ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания дискриминационных условий хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговую сеть.

2. Выдать ООО «Копейка-Поволжье» предписание об устранении нарушений пункта 1 части 1 ст. 13 ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

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

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.

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 2-Т-2011

24 ноября 2011 г.

г. Чебоксары

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела № 2-Т-2011 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

- Борисова В.А. - руководителя управления (председатель Комиссии);
- Даниловой С.Г. - начальника отдела контроля органов власти и по борьбе с картелями (член Комиссии);
- Новикова Д.В. - ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти и по борьбе с картелями (член Комиссии);

руководствуясь ч.3 ст. 16 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 24 ноября 2011 г. по делу № 2-Т-2011 о нарушении ООО «Копейка-Поволжье» части 1 статьи 13 Федерального закона от 28 декабря 2009 года №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Копейка-Поволжье» прекратить нарушение части 1 статьи 13 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившееся в создании дискриминационных условий для хозяйствующих субъектов.
2. С целью исполнения пункта 1 настоящего Предписания ООО «Копейка-Поволжье» привести в соответствие с требованиями Федерального закона от 28 декабря 2009 года №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» типовую форму договора поставки, размещенную на сайте «www.x5.ru», путем включения всех существенных условий договора, определяющие равные условия поставки для хозяйствующих субъектов.
3. ООО «Копейка-Поволжье» довести до сведения: <.....> информацию об изменении условий договоров поставки.
4. О выполнении пунктов 1 - 3 Предписания ООО «Копейка-Поволжье» сообщить до 24 января 2012 года с приложением копий типовой формы договора поставки, писем об информировании поставщиков об изменении договоров, а также договоров с поставщиками, заключенных на новых условиях (при их наличии).

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.