

# О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

## о продлении срока проведения административного расследования по делу об административном правонарушении № 4-14.40-13/00-18-14

«11» апреля 2014 г.

г. Москва

Я, заместитель Руководителя ФАС России Доценко Алексей Викторович, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 4-14.40-13/00-18-14,

### **У С Т А Н О В И Л:**

Федеральной антимонопольной службой было возбуждено дело № 4 13/190-11 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «АШАН» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее — Закон о торговле), выразившегося в создании дискриминационных условий для хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров.

По результатам рассмотрения дела № 4 13/190-11 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «АШАН» 30.12.2013 принято решение (исх. от 30.12.2013 № АК/53907/13), которым действия ООО «АШАН», выразившиеся в создании дискриминационных условий для поставщиков молока и молочной продукции при определении стоимости услуги «по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товара» (далее — Услуга), а также при взимании различной платы за одинаковый объем оказанных услуг по сравнению с другими поставщиками молока и молочной продукции, нарушением пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле (далее — Решение по делу № 4 13/190-11).

Решением по делу № 4 13/190-11 о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

ООО «АШАН» осуществляет деятельность на рынке оказания услуг «по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товара», на котором ООО «АШАН» является поставщиком таких услуг, а поставщики продовольственных товаров являются покупателями.

Исходя из пояснений ООО «АШАН» (письмо от 04.02.2013 № 09/13-юр., вх. от 05.02.2013 № 82428/13) следует, что основным «элементом» (фактором) успешной промо-акции является скидка с цены, предоставляемая поставщиком, и, соответственно, отражаемая в розничной цене товара. С учетом этого обстоятельства в каждом конкретном случае размер скидки, предоставляемой поставщиком, определяется исходя из положения товара на рынке и маркетинговых целей поставщика, то есть планируемого места товара на рынке.

Также комиссией по рассмотрению дела № 4 13/190-11 (далее — Комиссия) исследован вопрос о фактических затратах ООО «АШАН» на оказание Услуги, в том числе влияние оказания данной Услуги на деятельность сотрудников в торговых объектах АШАН и их заработную плату.

Помимо затрат, связанных непосредственно с процессом выкладки товара при оказании услуги (расходы, связанные с приобретением и оформлением торгового оборудования, оплатой труда персонала, осуществляющего выкладку товара и другие) ООО «АШАН» несет затраты на осуществление маркетинговых усилий при оказании данной услуги.

ООО «АШАН» определяет маркетинговые усилия как «совокупность управленческих решений и фактических действий сотрудников компании, связанных с планированием и реализацией промо-акции, влияющих на достижение цели промо-акции – рост товарооборота» и указывает, что маркетинговые усилия снижают издержки планирования и реализации промо-акции (письмо от 04.02.2013 № 09/13-юр, вх. от 05.02.2013 № 8428/13). Таким образом, указанные издержки снижаются исключительно для торговой сети.

Также ООО «АШАН» сообщило, что источником формирования заработной платы сотрудников, осуществляющих выкладку товаров в рамках оказания Услуги в торговых объектах ООО «АШАН», является фонд оплаты труда ООО «АШАН». Размер заработной платы определяется в соответствии с трудовым договором на основании штатного расписания. Дополнительное премирование сотрудников ООО «АШАН», осуществляющих выкладку товаров в рамках оказания Услуги в торговых объектах ООО «АШАН», за выкладку товара во время проведения рекламной акции не предусмотрено.

ФАС России проанализирована представленная ООО «АШАН» информация (письма вх. от 01.03.2013 № 16270/13 и вх. от 12.03.2013 № 18722/13) об объемах закупки и реализации молока и молочной продукции «до», «во время» и «после» оказания Услуги, а также в аналогичный период, в котором данная услуга не оказывалась в 2010, 2011 и 2012 годах.

По результатам анализа установлено, что предоставление скидки на товары, участвующие в акции, оплата поставщиками молока и молочной продукции услуг ООО «АШАН» по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товара не гарантирует повышения объемов закупки и реализации таких товаров как во время проведения таких акций, так и после, а также не гарантирует повышения объемов закупки и реализации товаров, участвующих в акции, во время проведения такой акции по сравнению с закупками и продажами таких товаров в аналогичный период без проведения акции.

Также установлено, что в большинстве случаев объемы реализации акционных товаров «до» и «во время» проведения акций превышают объемы закупки таких товаров «до» и «во время» проведения акций, что говорит о том, что в периоды проведения таких акций реализуются также товары, не проданные в предшествующие акции периоды, что является выгодным для ООО «АШАН».

В письменных пояснениях, представленных письмом от 26.12.2013 № 214-13/ЮР (вх. № 120066/13 от 26.12.2013), ООО «АШАН» сообщило, что каждый вид демонстрации («Большая демонстрация», «Большая демонстрация «День рождения АШАН»,

«Точечная демонстрация») имеют свои особенности, также имеются особенности оказания услуги в различных форматах магазинов (АШАН, АШАН-Сити, АШАН Радуга).

Порядок предоставления ООО «АШАН» поставщикам молока и молочной продукции Услуг, а также порядок формирования ООО «АШАН» стоимости Услуг для поставщиков молока и молочной продукции в 2013 году по сравнению с 2012 годом не изменялся.

Согласно указанных пояснений, калькуляции стоимости и затрат Услуг, ООО «АШАН» не ведется, при этом ООО «АШАН» не имеет возможности определять эффективность оказанной услуги.

При этом ООО «АШАН» для поставщиков продовольственных товаров определена различная стоимость Услуги.

Так Услуга оказывается в двух вариантах: Большая демонстрация и Точечная демонстрация. В рамках оказания услуги Большая демонстрация выделяется услуга «День рождения АШАН». Стоимость услуги «День рождения АШАН» с учетом специфики данной акции отличается от стоимости обычной акции «Большая демонстрация», проводимой в течение года. Стоимость оказания услуги «Большая демонстрация» и «Точечная демонстрация» различная. Также стоимость услуг различается в зависимости от формата магазина, в котором эта услуга оказывается: «АШАН», «АШАН-Сити», «Радуга» (письмо ООО «АШАН» от 14.05.2013 № 63-13/юр).

Стоимость Услуги – «Большая демонстрация» в магазинах формата «Радуга» для поставщиков молока и молочной продукции в 2012 году составляла от 7 500 рублей до 29 900 рублей.

Минимальная стоимость Услуги – «Большая демонстрация» в магазинах формата «Радуга» установлена для следующих поставщиков молока и молочной продукции: ООО «Пармалат МК», ЗАО «ЛАКТАЛИС ВОСТОК», ООО «компания СКИТ», ООО «Дисконт-Трейд», ОАО «КАРАТ», ООО «Юнилевер Русь», ООО «Торговый Дом «Солнечные Продукты», ЗАО «Молвест», ЗАО «Молсервис», ООО «Торговый дом «Балтия», ООО «Гермис ПРО», ООО «Молочный продукт», ООО «Арла Фудс Артис», ООО «Фудлайн Групп», ЗАО МК «Авида», ООО «Ястро», ООО ПК «Ильинское 95», ООО «РичАрт ТД», ЗАО «Эссен Продакш АГ», ООО «ЭкоМилк» – 7 500 рублей. При этом ООО «ФерЭльГам» заплатило за оказание Услуги – «Большая демонстрация» в магазинах формата «Радуга» 10 000 рублей.

Таким образом, ООО «ФерЭльГам» оплатило большую стоимость за одинаковый объем оказанных услуг по сравнению с ООО «Пармалат МК», ЗАО «ЛАКТАЛИС ВОСТОК», ООО «компания СКИТ», ООО «Дисконт-Трейд», ОАО «КАРАТ», ООО «Юнилевер Русь», ООО «Торговый Дом «Солнечные Продукты», ЗАО «Молвест», ЗАО «Молсервис», ООО «Торговый дом «Балтия», ООО «Гермис ПРО», ООО «Молочный продукт», ООО «Арла Фудс Артис», ООО «Фудлайн Групп», ЗАО МК «Авида», ООО «Ястро», ООО ПК «Ильинское 95», ООО «РичАрт ТД», ЗАО «Эссен Продакш АГ», ООО «ЭкоМилк».

Стоимость Услуги – «Точечная демонстрация» в магазинах формата «АШАН-сити» для поставщиков молока и молочной продукции в 2012 году составляла от 3 000

рублей до 10 000 рублей.

Минимальная стоимость Услуги – «Точечная демонстрация» в магазинах формата «АШАН-Сити» установлена для поставщиков молока и молочной продукции: ООО «БТК-2000», ООО Торговый Дом «Маслосыродел», ООО «ТПК «Витязь» – 3 000 рублей. При этом ООО «ФерЭльГам» заплатило за оказание Услуги – «Точечная демонстрация» в магазинах формата «АШАН-Сити» 5 000 рублей.

Таким образом, ООО «ФерЭльГам» оплатило большую стоимость за одинаковый объем оказанных услуг по сравнению с ООО «БТК-2000», ООО Торговый Дом «Маслосыродел», ООО «ТПК «Витязь».

В рамках рассмотрения дела № 4 13/190-11 Комиссией также была проанализирована общая стоимость оплаченных в 2012 году Услуг поставщиками молока и молочной продукции в 5 комбинациях: в разрезе типа акции (Большая демонстрация, Точечная демонстрация) и в разрезе форматов магазинов («АШАН», «АШАН-Сити», «Радуга»), а также рассчитала общую сумму, оплаченную за оказание всех типов услуг во всех форматах магазинов.

Решением по делу № 4 13/190-11 установлено, что общая стоимость Услуги оплаченная каждым поставщиком молока и молочной продукции в 5 различных комбинациях также является разной.

Учитывая тот факт, что при оказании Услуги поставщикам ООО «АШАН» не учитывает такие факторы как срок годности товара, особенности хранения товара, упаковку и прочее, устанавливая различную стоимость за оказание услуги в равном объеме для поставщиков молока и молочной продукции, ООО «АШАН» сформирован неравный подход к приобретателям (поставщикам молока и молочной продукции) идентичной по своей природе, содержанию и объему услуги.

В соответствии с пунктом 8 статьи 2 Закона о торговле 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.

Из анализа имеющейся информации ООО «АШАН» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети.

В соответствии с договорами возмездного оказания услуг, заключенными ООО «АШАН» с поставщиками продовольственных товаров и действовавшими в 2012 году, стоимость Услуги устанавливалась в фиксированной сумме. Вместе с тем, стоимость одной и той же услуги для поставщиков молока и молочной продукции была разной. Порядок предоставления ООО «АШАН» поставщикам молока и молочной продукции Услуг, а также порядок формирования ООО «АШАН» стоимости услуг по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров для поставщиков молока и молочной продукции в 2013 году по сравнению с 2012 годом не изменялся.

Условия оказания ООО «АШАН» поставщикам молока и молочной продукции услуг являются сопоставимыми для всех поставщиков молока и молочной продукции, так

как включают в себя сопоставимый объем действий, совершаемых ООО «АШАН» в рамках оказания данных услуг в отношении каждого поставщика молока и молочной продукции. Вместе с тем, поставщики молока и молочной продукции несли разные экономические затраты за оказание одного и того же объема услуг.

Учитывая изложенное, Решением по делу № 4 13/190-11 действия ООО «АШАН», выразившиеся в создании дискриминационных условий для ООО «ФерЭльГам» при определении стоимости Услуги, а также при взимании различной платы за одинаковый объем оказанных услуг по сравнению с другими поставщиками молока и молочной продукции, признаны нарушением пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Учитывая изложенное, ООО «АШАН» создавались дискриминационные условия для ООО «ФерЭльГам».

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП).

На основании изложенного 14.03.2014 начальником отдела торговли и непроизводственных услуг Управления контроля социальной сферы и торговли ФАС России Тузиковой Л.А. вынесено определение о возбуждении дела об административном правонарушении № 4-14.40-13/00-18-14 и проведении административного расследования (исх. от 14.03.2014 № 18/9217/14) (далее — определение о возбуждении дела № 4-14.40-13/00-18-14).

Определение о возбуждении дела № 4-14.40-13/00-18-14 получено ООО «АШАН» 21.03.2014 по адресу фактического места нахождения: Верхняя Красносельская ул., д. 3 «А», г. Москва, 107140, что подтверждается информацией о вручении ООО «АШАН» определения о возбуждении дела № 4-14.40-13/00-18-14, указанной на официальном сайте Почты России в разделе отслеживания операций передвижения регистрируемых почтовых отправок по почтовому идентификатору.

Вместе с тем по юридическому адресу ООО «АШАН» Определение о возбуждении дела № 4-14.40-13/00-18-14 не получено.

Определением об истребовании дополнительных необходимых материалов по делу об административном правонарушении № 4-14.40-13/00-18-14 от 25.03.2014 (исх. от 25.03.2014 № 18/11135/14) (далее — определение по делу об административном правонарушении № 4-14.40-13/00-18-14 от 25.03.2014 (исх. от 25.03.2014 № 18/11135/14) у ООО «ФерЭльГам» были запрошены дополнительные необходимые материалы.

Определение по делу об административном правонарушении № 4-14.40-13/00-18-14 от 25.03.2014 (исх. от 25.03.2014 № 18/11135/14) получено ООО «ФерЭльГам» 09.04.2014 по юридическому адресу, что подтверждается информацией о вручении ООО «ФерЭльГам» определения по делу об административном правонарушении № 4-14.40-13/00-18-14 от 25.03.2014 (исх. от 25.03.2014 № 18/11135/14), указанной на официальном сайте Почты России в разделе отслеживания операций передвижения регистрируемых почтовых отправок по почтовому идентификатору.

До настоящего времени запрошенные у ООО «ФерЭльГам» материалы в ФАС России не поступили.

На дату составления протокола об административном правонарушении по делу об административном правонарушении № 4 14.40-13/00-18-14 у ФАС России отсутствует информация, свидетельствующая о надлежащем уведомлении ООО «АШАН» о времени и месте составления протокола об административном правонарушении, а также ООО «ФерЭльГам» не были представлены необходимые для рассмотрения дела об административном правонарушении № 4 14.40-13/00-18-14 материалы.

Учитывая изложенное, руководствуясь частями 5 и 5.1 статьи 28.7 КоАП,

### **О П Р Е Д Е Л И Л:**

1. Продлить срок проведения административного расследования по делу об административном правонарушении № 4 14.40-13/00-18-14 в отношении ООО «АШАН» (зарегистрировано в качестве юридического лица 07.10.2002; ОГРН 1027739329408; ИНН 7703270067; КПП 508901001; место нахождения: 141031, Московская обл., Мытищинский р-н, г. Мытищи, Осташковское ш., 1) до «08» мая 2014 г.

2. Законному представителю ООО «АШАН» явиться «08» мая 2014 г. в 10 час. 00 мин. по адресу: 123995, г. Москва, ул. Садовая - Кудринская, д. 11, этаж 3, каб. 301 для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении, либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 4 14.40-13/00-18-14 со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.