

РЕШЕНИЕ № 36/тр

25 сентября 2015 года

г. Саратов

Резолютивная часть решения оглашена "11" сентября 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено "25" сентября 2015 г.

Комиссия Управления федеральной антимонопольной службы по Саратовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

1..... – руководитель управления, председатель Комиссии;

2..... - начальник отдела контроля товарных рынков, член Комиссии;

3..... - ведущий эксперт управления, член Комиссии;

4..... – старший государственный инспектор отдела контроля товарных рынков, член Комиссии.

рассмотрев дело № 36/тр по признакам нарушения ООО "Центр реструктуризации" части 1 статьи 13 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 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, статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Саратовским УФАС России на основании приказа №469 от 27.10.2014 "О проведении внеплановой выездной проверки" была проведена внеплановая

выездная проверка в отношении ООО "Центр реструктуризации" (410005, г. Саратов, ул. Пугачевская, д. 147/151).

По результатам проведенной проверки, и на основании Приказа от 21.01.2015 №16 Саратовским УФАС России возбуждено дело № 36/тр по признакам нарушения ООО "Центр реструктуризации" части 1 статьи 13 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации".

Между ООО "Центр реструктуризации" и ООО "Атикс-Торг", а так же между ООО "Центр реструктуризации" и ООО "ДАНОН-Трейд" заключен Договор возмездного оказания услуг по проведению выкладки товаров в магазинах.

Договоры возмездного оказания услуг, заключенные между ООО "Центр реструктуризации" и поставщиками, содержат условия о предмете оказания услуг, определяемые приложением к договору, условия о сроках, порядке исполнения обязательств сторонами, порядке приемки и оплаты оказанных услуг, условия об ответственности сторон, порядок урегулирования разногласий и прочие условия.

Договоры возмездного оказания услуг имеют приложение, в котором определены оказываемые услуги поставщику (в рассматриваемом случае - услуга по проведению выкладки товаров в магазинах Исполнителя), товарная марка, в отношении которой оказываются услуги, а так же размер платы, в виде расчетного % от оборота за один месяц, за минусом возвратов, в т.ч. НДС, по которой будет определяться стоимость услуг.

По договору возмездного оказания услуг с ООО "ДАНОН-Трейд" в перечень услуг, помимо выкладки товаров, входит размещение единым блоком товара, холодильного оборудования, рекламного оборудования, что отличается от объема услуг по другим поставщикам.

Из письменных пояснений ООО "Центр реструктуризации" от 21.08.2015 исх.№ 763, от 29.07.2015 исх.№ 666, от 11.02.2015 исх.№ 2197 следует, что при проведении выкладки в рамках договоров возмездного оказания услуг в магазинах исполнителя в пределах срока оказания услуги оператор торгового зала магазина по мере продажи товара потребителю и получения товара по договору поставки размещает соответствующие товарные позиции, предусмотренные приложением к договору возмездного оказания услуг на эффективных для привлечения внимания покупателей местах в торговом оборудовании по утвержденной планограмме, в результате чего происходит постоянное предоставление услуги по выкладке товара, объем которой зависит от количества купленного товара. Выкладка товара во исполнение договоров возмездного оказания услуг осуществляется работниками магазинов ООО "Центр реструктуризации". Таким образом, расходы ООО "Центр реструктуризации" складываются из заработной платы указанных работников.

Из письменных пояснений ООО "Центр реструктуризации", которые были даны при рассмотрении дела, так же следует, что общество не производит анализ эффективности оказываемых услуг, не оценивает достижение какого-либо определенного результата, в свою очередь оплата с поставщиков взимается за сам факт оказания услуг.

Общество указывает, что заказчики услуг подразделяются в зависимости от группы (количества, ассортимента, наименования) поставляемого товара, в отношении которого будет оказываться услуга, что подразумевает под собой: один поставщик предлагает оказать ему услугу в отношении определенной группы товара, например, молока одного наименования или одного наименования творога, а другой поставщик предлагает оказать ему услугу в отношении более расширенной группы товаров различного наименования - молока (пастеризованное, ультрапастеризованное, отборное и т.д), творога различного процента жирности, сметаны, кефира. В результате этого при оказании одного и того же вида услуги ее объем для различных поставщиков будет разным, что в свою очередь влияет на размер стоимости услуги. Размер стоимости по договору оказанию услуг зависит также от объема оказываемой услуги, т.е.:

- количество магазинов, в которых буду оказываться услуги;
- высота полки, на торговых стеллажах, на которых будет расположен товар, в отношении которого оказывается услуга (наиболее выгодным расположением товара на полках торгового стеллажа считается полка, расположенная на уровне груди и глаз покупателей, что позволяет обеспечить более эффективный и удобный зрительный контакт покупателей с товаром);
- количество площади, занимаемой товаром, в отношении которого оказывается услуга, на полке (количество рядов товара - «фэйсингов»). Указанные способы оказания услуг в непосредственной близости потребителя к товару создают предпочтение к его приобретению, вызывают интерес потребителя рассмотреть альтернативные варианты покупки в рамках одного наименования товара (письмо ООО "Центр реструктуризации" от 21.08.2015 исх.№ 763).

В соответствии с национальным стандартом "Услуги торговли. Общие требования. ГОСТ Р 51304-2009" Услуги розничной торговли включают в себя (пункт 4.3. ГОСТ Р 51304-2009):

- реализацию товаров (примечание - Реализацию товаров осуществляют на предприятиях торговли и вне предприятий торговли);
- оказание помощи покупателю в приобретении (покупке) товаров и при их использовании и применении;
- информационно-консультационные (консалтинговые) услуги;
- дополнительные услуги по созданию удобств покупателям в приобретении (покупке) товаров.

Таким образом, услуга по проведению выкладки товаров в соответствии с планограммой являются собственной деятельностью продавца ООО "Центр реструктуризации" в отношении собственного товара, не принадлежащего поставщикам, по удовлетворению потребностей покупателя при купле-продаже таких товаров.

Анализ условий договора возмездного оказания услуг, заключенного ООО "Центр реструктуризации" с ООО "Атикс-Торг" и с ООО "ДАНОН-Трейд", а также актов об оказании услуг, предусмотренных таким договором, показал, что стоимость услуги по проведению выкладки товаров определена в зависимости от объема поставленного товара, а именно:

Договор возмездного оказания услуг № 4751 от 25.08.2014 между ООО "Атикс-Торг"

и ООО "Центр реструктуризации". Срок действия 25.08.2014 по 31.12.2015. ТМ Ягодная поляна, расчетный % от оборота – 8 %.

Договор возмездного оказания услуг № 850030120-3 №OVT-SMR-384с/15 от 12.02.2015 между ООО "Центр реструктуризации" и ООО "Данон трейд", стоимость услуг – 12% от стоимости товара, закупленного у поставщика.

В соответствии с Актами выполненных работ (оказанных услуг), подтверждающих приемку выполненных работ (услуг) от исполнителя (ООО "Центр реструктуризации"), количество выполненных услуг по каждому из актов одинаковое и составляет "1.000".

Изучив представленные документы, заслушав и исследовав доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с п. 8 ст. 2 Федерального закона от 28.12.2009 "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" (далее – Закон о торговле), торговой сетью признается 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.

В ходе проведенной Саратовским УФАС проверки установлено, что на момент проведения проверки ООО "Центр реструктуризации" на территории Саратовской области владел 97 торговыми объектами.

Из учредительных документов ответчика следует, что ООО "Центр реструктуризации" осуществляет деятельность по розничной торговле в неспециализированных магазинах преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачные изделия.

Таким образом, ООО "Центр реструктуризации" является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети.

Закон о торговле устанавливает запреты и ограничения именно в отношении субъектов, осуществляющих торговую деятельность посредством организации торговой сети, как субъектов, имеющих возможность определять общие условия обращения товаров на товарном рынке, а равно создавать препятствия в доступе на данный рынок и устанавливать обременения для «зависимых» участников рынка – поставщиков продукции.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 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.

При этом текст данной нормы не содержит указания в каких случаях 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 и в

отношении кого.

Как следствие, перечень нарушений со стороны торговых сетей в форме создания дискриминационных условий носит открытый характер.

В соответствии с п. 8 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции), дискриминационные условия – это 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, осуществление действий направленных на создание неравного подхода к приобретателям идентичных по своей природе услуг – является созданием дискриминационных условий.

Условия договора возмездного оказания услуг, заключенного ООО "Центр реструктуризации" с поставщиками продовольственных товаров групп "молоко", "сметана", а также актов об оказании услуг, предусмотренных таким договором, показал, что стоимость услуги по проведению выкладки товаров определена в зависимости от объема поставленного товара.

При этом, стоимость услуг (большой процент от оборота) обусловлен большим набором оказываемых ООО "Центр реструктуризации" поставщику ООО "ДАНОН-Трейд" услуг, в то время, как ООО "Атикс-Торг" фактически оказывается платная услуга по выкладке товаров, которая является собственной деятельностью ООО "Центр реструктуризации".

Учитывая изложенное, Комиссия Саратовского УФАС России пришла к выводу, что ООО "Центр реструктуризации" созданы дискриминационные условия для поставщика продовольственных товаров групп "молоко", "сметана" - ООО "Атикс-Торг".

С целью обеспечения единства экономического пространства в Российской Федерации; развития торговой деятельности в целях удовлетворения потребностей отраслей экономики в произведенной продукции, обеспечения доступности товаров для населения, формирования конкурентной среды, поддержки российских производителей товаров; обеспечение соблюдения прав и законных интересов юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих торговую деятельность, юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих поставки производимых или закупаемых товаров, предназначенных для использования их в предпринимательской деятельности, в том числе для продажи или перепродажи, баланса экономических интересов указанных хозяйствующих субъектов, а также обеспечение при этом соблюдения прав и законных интересов населения Законом о торговле установлен запрет создавать дискриминационные условия.

При таких обстоятельствах Комиссия Саратовского УФАС России пришла к выводу, что ООО "Центр реструктуризации", устанавливая и взимая плату за оказание услуг по проведению выкладки товаров, предусмотренных договором возмездного оказания услуг ООО "Атикс-Торг" нарушило пункт 1 части 1 статьи 13

Закона о торговле.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела ООО "Центр реструктуризации" указывало на возможность применения Комиссией Саратовского УФАС России ч.2 ст.13 Закона о торговле (письмо ООО "Центр реструктуризации" б/н от 03.09.2015).

Так, Общество поясняло, что действия, а именно заключение договоров возмездного оказания услуг с организациями поставщиками продукции допустимы, поскольку это не создает возможности для отдельных поставщиков устранить конкуренцию на товарном рынке и не налагает на них ограничения, не соответствующие достижению целей таких действий. Ввиду введенных против Российской Федерации экономических санкций и введением Российского продовольственного эмбарго результатом таких договоров является совершенствование реализации поставщика Российского производителя и повышение конкурентоспособности Российских товаров, поскольку покупатели получают информацию о Российском товаре, его полезности, ассортименте товаров каждого поставщика. В результате исполнения договоров возмездного оказания услуг с поставщиками покупатели получают преимущества (выгоду), соразмерную преимуществам (выгодам) полученным обществом, поскольку покупатели получают полную информацию о товаре Российского производства, знакомятся с новыми марками товаров Российского производства, что создает удобство для покупателей, информированность покупателя, тем самым способствует продвижению товаров на рынке и повышению спроса на товар. Таким образом, общество считает, что своими действиями не приносит какой-либо ущерб поставщикам и производителям.

В соответствии с ч.2 ст.13 Закона о торговле хозяйствующий субъект вправе представить доказательства того, что его действия (бездействие), указанные в [части 1](#) настоящей статьи (за исключением действий, указанных в [пункте 2 части 1](#) настоящей статьи), могут быть признаны допустимыми в соответствии с требованиями [части 1 статьи 13](#) Федерального закона от 26 июля 2006 года N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Федеральный закон "О защите конкуренции").

Частью 1 статьи 13 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции) предусмотрено, что действия (бездействие) хозяйствующих субъектов, предусмотренные частью 1 [статьи 10](#) настоящего Федерального закона (за исключением действий (бездействия), указанных в [пунктах 1](#) (за исключением случаев установления или поддержания цены товара, являющегося результатом инновационной деятельности), [2](#), [3](#), [5](#), [6](#), [7](#) и [10](#) части 1 статьи 10 настоящего Федерального закона), соглашения и согласованные действия, предусмотренные [частями 2 - 4 статьи 11](#), [статьей 11.1](#) настоящего Федерального закона, сделки, иные действия, предусмотренные [статьями 27 - 29](#) настоящего Федерального закона, могут быть признаны допустимыми, если такими действиями (бездействием), соглашениями и согласованными действиями, сделками, иными действиями не создается возможность для отдельных лиц устранить конкуренцию на соответствующем товарном рынке, не налагаются на их участников или третьих лиц ограничения, не соответствующие достижению целей таких действий (бездействия), соглашений и согласованных действий, сделок, иных действий, а также если их результатом является или может являться:

1) совершенствование производства, реализации товаров или стимулирование

технического, экономического прогресса либо повышение конкурентоспособности товаров российского производства на мировом товарном рынке;

2) получение покупателями преимуществ (выгод), соразмерных преимуществам (выгодам), полученным хозяйствующими субъектами в результате действий (бездействия), соглашений и согласованных действий, сделок.

Рассмотрев указанные пояснения ООО "Центр реструктуризации" о допустимости действий Общества по заключению договоров возмездного оказания услуг с поставщиками Комиссия Саратовского УФАС России приходит к выводу о том, что данная позиция Общества не подтверждена соответствующими доказательствами, свидетельствующими о наличии обстоятельств, предусмотренных ч.1 ст.13 Закона о защите конкуренции. В связи с этим данный довод не подлежит удовлетворению.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, статьей 49, Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО "Центр реструктуризации", выразившиеся в создании дискриминационных условий для ООО "Атикс-Торг" при определении различной стоимости услуги по проведению выкладки товаров в магазине исполнителя по сравнению с другими поставщиками продовольственных товаров группы "молоко", "сметана" нарушением пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

2. Выдать ООО "Центр реструктуризации" предписание о прекращении в срок до 20.11.2015 нарушений, указанных в пункте 1 резолютивной части решения, и совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, а именно: привести Договор возмездного оказания услуг № 4751 от 25.08.2014 в соответствие с п.1 ч.1 ст.13 Закона о торговле.

Председатель Комиссии

.....

Члены Комиссии:

.....

.....

.....

ПРЕДПИСАНИЕ № 36/тр

"25" сентября 2015 года

г. Саратов

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области (далее – Саратовское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

1.
 2.
 3.
 4.
- руководитель управления, председатель Комиссии;
 - начальник отдела контроля товарных рынков, член Комиссии;
 - ведущий эксперт управления, член Комиссии,
 - старший государственный инспектор отдела контроля товарных рынков, член Комиссии,

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 25.09.2015 по делу № 36/тр по признакам нарушения ООО "Центр реструктуризации" части 1 статьи 13 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации",

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО "Центр реструктуризации" прекратить в срок до 20.11.2015 нарушения, указанные в пункте 1 резолютивной части решения, и совершить действия,

направленные на обеспечение конкуренции, а именно: привести Договор возмездного оказания услуг № 4751 от 25.08.2014 в соответствие с п.1 ч.1 ст.13 Закона о торговле.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Саратовское УФАС России не позднее 5 дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

.....

.....

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.