Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 011/10/13-649/2020

г. Сыктывкар

14 апреля 2021 года № 01-119/3418

ФГУП «Архангельское» ФСИН России

пл. Конституции, д. 7, офис 314,

г. Санкт-Петербург, 196191

Северный проезд, д. 1, пос. Металлострой, г. Санкт-Петербург, 196641

ФКУ ИК-31 УФСИН

по Республике Коми

Восточная ул., д. 39, г. Микунь, Республика Коми, 169060

ФКУ «Тюрьма №2»

УФСИН России по Липецкой области

для осужденного ‹…›

ул. Пролетарская, д. 1Б, г. Елец, Липецкая обл., 399783,

ФКУ ИК-31 УФСИН

по Республике Коми

для осужденного ‹…›

Восточная ул., д. 39, г. Микунь, Республика Коми, 169060

Индивидуальному предпринимателю

‹…›

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (Коми УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии ‹…› (далее - Комиссия), рассмотрев дело № 011/10/13-649/2020 по признакам нарушения Федеральным государственным унитарным предприятием «Архангельское» Федеральной службы исполнения наказаний (далее – ФГУП «Архангельское», предприятие), место нахождения: 196641, г. Санкт-Петербург, пос. Металлострой, Северный проезд, д. 1, ОГРН: 1073601000770, ИНН: 3621005430, КПП: 781701001, индивидуальным предпринимателем ‹…›пункта 5 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) в

части заключения, исполнения (реализации) договоров комиссии, в присутствии на заседании:

‹…›– представителя ФГУП «Архангельское» по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступили заявления от лиц, отбывающих наказание в федеральном казенном учреждении Исправительной колонии № 31 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми (далее - ФКУ ИК-31 УФСИН России по Республике Коми), по установлению завышенных цен на продукты питания в магазине исправительной колонии.

В ходе рассмотрения данных заявлений Коми УФАС России был установлен факт заключения ФГУП «Архангельское» с ФКУ ИК-31 УФСИН России по Республике Коми договора комиссии.

К участию в рассмотрения дела в качестве заявителей привлечены ‹…›.

К участию в деле в качестве ответчика привлечено ФГУП «Архангельское», место нахождения: 196641, г. Санкт-Петербург, пос. Металлострой, Северный проезд, д. 1.

К участию в рассмотрения дела в качестве заинтересованного лица привлечено ФКУ ИК-31 УФСИН России по Республике Коми, ОГРН: 1021101053654, ИНН: 1116004493, КПП: 111601001, место нахождения: Республика Коми, Усть-Вымский р-н, г. Микунь, ул. Восточная, д. 39.

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила, что в действиях индивидуального предпринимателя ‹…›также содержатся признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле. В связи с чем, индивидуальный предприниматель ‹…› привлечен в качестве ответчика по делу.

Согласно статье 2 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о торговле) Закона о торговле:

- торговая деятельность (далее также - торговля) - вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров;

- 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;

- 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;

- торговая сеть - совокупность двух и более торговых объектов, которые принадлежат на законном основании хозяйствующему субъекту или нескольким хозяйствующим субъектам, входящим в одну группу лиц в соответствии с Федеральным законом "О защите конкуренции", или совокупность двух и более

торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

Согласно пункту 2.2 Устава ФГУП «Архангельское», утвержденного приказом ФСИН России от 27.08.2010 № 382 с изменениями, целями и предметом деятельности предприятия является, в том числе: получение прибыли; прочая оптовая и розничная торговля; хранение и складирование; деятельность столовых при предприятиях и учреждениях и поставка продукции общественного питания.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц дополнительным видом деятельности ФГУП «Архангельское» является - деятельность по розничной торговле большим товарным ассортиментом с преобладанием продовольственных товаров в неспециализированных магазинах (код ОКВЭД 47.11.3).

ФГУП «Архангельское» является хозяйствующим субъектом в понимании Закона о защите конкуренции.

Между ФКУ ИК-31 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключены:

-договор № 3-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 15 кв. м. в Административном здании Штаб ИК-31колонии «Контора проходная» по адресу: Республика Коми, город Микунь, ул. Восточная, д. 39/33,

-договор № 4-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 16 кв. м. в здании колонии «Контора проходная» по адресу: Республика Коми, город Микунь, ул. Восточная, д. 39/35.

Согласно пункту 1.1. договоров ссудодатель обязуется передать ссудополучателю в безвозмездное пользование объект нежилого фонда, а ссудополучатель обязуется вернуть указанный объект по окончании действия договора в том состоянии, в каком он его получил, с учетом нормального износа. Объект нежилого фонда передается Ссудополучателю для использования в целях обеспечения прав осужденных и находящихся под стражей лиц на приобретение продуктов питания, безалкогольных напитков, сигарет и предметов (товаров) первой необходимости.

Передаваемый в безвозмездное пользование объект представляет собой часть помещения под магазин. В состав передаваемого в безвозмездное пользование объекта нежилого фонда также включается имущество, в том числе оборудование, передаваемое ссудополучателю по акту приема-передачи (приложение № 1).

Из приложения № 1 к договорам следует, что по договору также передается торговое оборудование: стеллажи деревянные – 2 шт. (по договору № 3-ком/БП), стеллажи деревянные, стеллажи деревянные на металлическом каркасе, холодильник-витрина, морозильная камера – по договору № 4-ком\БП.

Согласно пункту 9.1. договоров – срок действия до 31.12.2030.

Все объекты по договорам безвозмездного пользования переданы по актам приема-передачи.

В ходе рассмотрения дела установлено заключение также следующих договоров безвозмездного пользования:

-между ФКУ ИК-1 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 101/1-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 12,5 кв. м. в здании «ДПНК, магазин, посылочная» по адресу: Республика Коми, город Сыктывкар, Верхний Чов (на территории учреждения ИК № 1),

-между ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 106/2-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 19.9 кв. м. в здании «Столовая и ПТУ» по адресу: Республика Коми, город Сыктывкар, мкр. Верхний Чов, д. 43/2,

-между ФКУ КП-51 ОИУ ОУХД УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 134/5-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 19.9 кв. м. в здании «Столовая» по адресу: Республика Коми, Княжпогостский район, г. Емва, ул. Морозова, д. 15, стр 15, лит. М,

-между ФКУ КП-34 ОИУ ОУХД УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 6-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 18,2 кв. м. в здании «Столовая» по адресу: Республика Коми, Удорский район, п. Вожский, ул. Лесная, д. 1Ж,

-между ФКУ СИЗО-1 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 38/7-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 16,7 кв. м. в здании «Административное здание» по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, Верхний Чов, д. 99,

-между ФКУ СИЗО-1 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 40/8-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 16.6 кв. м. в здании «Режимный корпус» по адресу: Республика Коми, г. Сыктывкар, Верхний Чов, д. 100,

-между ФКУ КП-22 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 49/9-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 19,9 кв. м. в здании «Прачечная-баня» по адресу: Республика Коми, г. Воркута, пгт. Северный,

-между ФКУ ИК-49 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 94/10-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 19,9 кв. м. в здании «Здание общежития № 3» по адресу: Республика Коми, г. Печора, п. Миша-Яг, тер. Исправительной колонии, д. 4,

-между ФКУ ИК-49 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 95/11-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 19,9 кв. м. в здании пекарни по адресу: Республика Коми, г. Печора, п. Миша-Яг, тер. Исправительной колонии, д. 13,

-между ФКУ СИЗО-3 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 12-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 15,6 кв. м. в здании по адресу: Республика Коми, г. Воркута, ул. Проминдустрии, д. 8/10,

-между ФКУ ОИУ ОУХД УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 13-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 19.9 кв. м. в здании «Магазин» по адресу: Республика Коми, Княжпогостский район, п. Чиньяворык, ул. Промышленная, д. 10,

-между ФКУ ИК-42 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 14-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 9,52 кв. м. в здании «Магазин» по адресу: Республика Коми, Княжпогостский район, п. Синдор,

-между ФКУ ИК-19 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 15-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 19,9 кв. м. в здании «Клуб-столовая» по адресу: Республика Коми, г. Ухта, ул. Промышленная, д. 4, стр. 23,

-между ФКУ ИК-24 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 29/16-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 19,9 кв. м. в здании «Общежитие на 112 мест» по адресу: Республика Коми, г. Ухта,

-между ФКУ ИК-29 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 17-ком/БП/74 безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 19,9 кв. м. в здании «Баня, прачечная» по адресу: Республика Коми, г. Ухта, пст. Нижний Доманик, ул. Лермонтова, д. 3,

-между ФКЛПУ Б-18 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 24/18-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 16,7 кв. м. в лечебно-санитарном здании по адресу: Республика Коми, г. Ухта, ул. Транспортная, д. 29а,

-между ФКУ ИК-8 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 24/18-ком/БП безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 19,9 кв. м. в здании «Барак камерного типа (штрафной изолятор)» по адресу: Республика Коми, г. Ухта, ул. Транспортная, д. 16б,

-между ФКУ СИЗО-2 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 22-ком/БП/58 безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 19,9 кв. м. в здании «Административное здание» по адресу: Республика Коми, г. Сосногорск, пст. Лыаель, д. 13, стр. 1,

-между ФКУ ИК-42 УФСИН России по Республике Коми (ссудодатель) и ФГУП «Архангельское» (ссудополучатель) заключен договор № 21-ком/БП/197 безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления, от 05.06.2019, по которому передается часть помещения под магазин площадью 19 кв. м. в здании «Гараж» по адресу: Республика Коми, Княжпогостский район, пгт. Синдор.

Положения указанных договоров аналогичны положениям договоров № 3-ком/БП, № 4-ком/БП от 05.06.2019.

Данное указывает, что ФГУП «Архангельское» является торговой сетью в понимании Закона о торговле.

Согласно пункту 5 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 заключать между собой для осуществления торговой деятельности договор, по которому товар передается для реализации третьему лицу без перехода к такому лицу права собственности на товар, в том числе договор комиссии, договор поручения, агентский договор или смешанный договор, содержащий элементы одного или всех указанных договоров, за исключением заключения указанных договоров внутри одной группы лиц, определяемой в соответствии с Федеральным законом "О защите конкуренции", и (или) заключения указанных договоров между хозяйствующими субъектами, образующими торговую сеть, либо исполнять (реализовывать) такие договоры.

По смыслу данной нормы, недопустимо осуществление торговли по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети с использованием посреднических договоров, предусматривающих поручения поставщика торговой сети осуществлять реализацию товаров без перехода права собственности на товары к торговой сети, третьим лицам (приобретателям товаров). Такой запрет отвечает принципам антимонопольного регулирования в области контроля над динамикой цен на продовольственные товары при розничной торговле и обеспечения условий справедливой конкуренции при доступе производителей к услугам торговых организаций.

Согласно частям 1, 2 статьи 74 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации от 08.01.1997 № 1-ФЗ (далее – Уголовно-исполнительный кодекс):

1. Исправительными учреждениями являются исправительные колонии, воспитательные колонии, тюрьмы, лечебные исправительные учреждения. Следственные изоляторы выполняют функции исправительных учреждений в отношении осужденных, оставленных для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию, осужденных, в отношении которых приговор суда вступил в законную силу и которые подлежат направлению в исправительные учреждения для отбывания наказания, осужденных, перемещаемых из одного места отбывания наказания в другое, осужденных, оставленных в следственном изоляторе или переведенных в следственный изолятор в порядке, установленном статьей 77.1 настоящего Кодекса, а также в отношении осужденных на срок не свыше шести месяцев, оставленных в следственных изоляторах с их согласия.

2. Исправительные колонии предназначены для отбывания осужденными, достигшими совершеннолетия, лишения свободы. Они подразделяются на колонии-поселения, исправительные колонии общего режима, исправительные колонии строгого режима, исправительные колонии особого режима. В исправительных колониях могут создаваться изолированные участки с различными видами режима, а также изолированные участки, функционирующие как тюрьма.

В соответствии со статьей 88 Уголовно-исполнительного кодекса осужденные к лишению свободы могут приобретать продукты питания и предметы первой необходимости по безналичному расчету за счет средств, заработанных в период отбывания наказания, а также за счет получаемых пенсий, социальных пособий и переводов денежных средств. Указанные средства зачисляются на лицевые счета осужденных.

Порядок приобретения осужденными продуктов питания, вещей, предметов и оказания им дополнительных услуг в исправительных учреждениях определен в правилах внутреннего распорядка исправительных учреждений, утвержденный Приказом Минюста России от 16.12.2016 № 295 (далее – Приказ № 295).

Для продажи осужденным продуктов питания, вещей и предметов в исправительном учреждении (далее также ИУ) организуются магазины (интернет-магазины), работающие ежедневно, за исключением выходных и праздничных дней. Осужденные вправе пользоваться этими магазинами во время, отведенное распорядком дня, с учетом очередности (по отрядам и бригадам) по безналичному расчету. Осужденным, содержащимся в колониях-поселениях, разрешается приобретать продукты питания, вещи и предметы первой необходимости за наличный расчет (п. 106 Приказа № 295).

Для осужденных, содержащихся в ПКТ, ЕПКТ, одиночных камерах, безопасном месте и запираемых помещениях, освобожденных из-под стражи под надзор администрации ИУ, а также осужденных, пользующихся правом передвижения без конвоя и проживающих за пределами ИУ, по их заявлениям продукты питания и предметы первой необходимости приобретаются администрацией ИУ. С этой целью каждому осужденному, имеющему право на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости, выдаются бланки заявлений, которые после заполнения сдаются администрации ИУ. Администрация ИУ перед закупкой предварительно проверяет в финансовой части либо бухгалтерии наличие денег на лицевом счету осужденного. Купленный товар вручается осужденному под роспись на заявлении (п. 107 Приказа № 295).

Следственные изоляторы согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 01.02.2000 № 89 «Об утверждении перечня видов предприятий, учреждений и организаций, входящих в уголовно-исполнительную систему» являются учреждениями уголовно-исполнительной системы.

Также существует отдельный порядок приобретения подозреваемыми и обвиняемыми продуктов питания, предметов первой необходимости и других промышленных товаров, утвержденный приказом Минюста России от 14.10.2005 N 189 "Об утверждении Правил внутреннего распорядка следственных изоляторов уголовно-исполнительной системы" (далее – Приказ № 189):

59. Подозреваемые и обвиняемые приобретают продукты питания, предметы первой необходимости и другие не запрещенные к хранению и использованию промышленные товары по безналичному расчету в магазине (ларьке) СИЗО или в иных торговых точках при отсутствии в СИЗО магазина (ларька).

60. Ассортимент продуктов питания, предметов первой необходимости и других промышленных товаров, разрешенных к продаже в магазине (ларьке) СИЗО, определяется Перечнем (приложение N 2). Сумма денег, на которую подозреваемый или обвиняемый может приобрести товар, не ограничивается. Не допускается продажа табачных изделий лицам, не достигшим возраста 18 лет.

62. Выводить подозреваемых и обвиняемых, содержащихся под стражей, в магазин (ларек) запрещается. Ассортимент товаров, имеющихся в магазине (ларьке), и их стоимость доводятся до сведения лиц, содержащихся под стражей.

63. Лица, желающие приобрести продукты питания, предметы первой необходимости и промышленные товары, пишут заявления по установленной форме на имя начальника СИЗО либо лица, его замещающего, которые сдаются представителю администрации вместе с денежными квитанциями о наличии денег на лицевых счетах.

Работник магазина (ларька) проверяет в финансовой части наличие денег на лицевых счетах подозреваемых и обвиняемых, изъявивших желание приобрести товары. Купленные товары разносятся по камерам и вручаются под расписку.

Из письма ФКУ ИК-31 УФСИН России по Республике Коми на исх. № 02-07/5787 от 10.07.2020 следует, что торговую деятельность в магазинах учреждения осуществляет ФГУП «Архангельское».

Наличие установленных нормативными правовыми актами ограничений применительно к конкретному виду предпринимательской деятельности (нормативно установленные ограничения могут быть связаны как с самим видом осуществляемой деятельности, так и с требованиями к субъекту, осуществляющему такую деятельность) не влияет на характер этой деятельности и ее оценку на предмет наличия признаков предпринимательской деятельности, установленных в пункте 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 2, части 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из Закона о защите конкуренции, иных федеральных законов, регулирующих отношения, которые связаны с защитой конкуренции.

Следовательно, глава 3 Закона о торговле, устанавливающая антимонопольные правила, требования и запреты в сфере торговой деятельности, в том числе статья 13 Закона о торговле, является составной частью антимонопольного законодательства.

При этом антимонопольное законодательство, в том числе Закон о защите конкуренции, Закон о торговле, не содержат норм, в силу которых деятельность хозяйствующих субъектов, осуществляемая в соответствии со специальным отраслевым законодательством, имеющим свои особенности, выводилась бы из-под сферы действия антимонопольного законодательства.

Таким образом, осуществление деятельности каким-либо хозяйствующим субъектом в соответствии со специальным отраслевым законодательством, имеющим свои особенности, не освобождает и не может освобождать данный хозяйствующий субъект от обязанности соблюдать антимонопольное законодательство (конкретные положения антимонопольного законодательства).

Иной подход к данному вопросу означал бы, что деятельность всех хозяйствующих субъектов, которая имеет свои особенности и регламентируется специальным отраслевым законодательством (в том числе хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность в сфере оборота нефтепродуктов, лекарственных средств, медицинских изделий, электроэнергии, природных ресурсов и пр.), должна быть выведена из-под сферы действия антимонопольного законодательства на том лишь основании, что имеет данные особенности и

регламентируется соответствующим специальным отраслевым законодательством.

При этом Закон о торговле содержит перечень правоотношений, к которым его положения не применяются.

Так, согласно части 4 статьи 1 Закона о торговле его положения не применяются к отношениям, связанным с организацией и осуществлением:

1) внешнеторговой деятельности;

2) деятельности по проведению организованных торгов;

3) деятельности по продаже товаров на розничных рынках;

4) купли-продажи ценных бумаг, объектов недвижимости, продукции производственно-технического назначения, в том числе электрической энергии (мощности), тепловой энергии и мощности, а также иных видов энергетических ресурсов.

Указаний о том, что Закон о торговле не применяется к деятельности исправительных учреждений, учреждений уголовно-исправительной системы, приведенная норма Закона о торговле не содержит.

Положения Уголовно-исполнительного кодекса, приведенных выше приказов также не содержат положений о том, что хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность в соответствии с законодательством об уголовно-исполнительной системе, освобождаются от обязанности соблюдать антимонопольное законодательство.

Таким образом, деятельность исправительных учреждений, учреждений уголовно-исполнительной системы, в том числе ФГУП «Архангельское», регулируется Законом о торговле.

ФГУП «Архангельское» осуществляет торговую деятельность через магазины, расположенные на территории учреждения.

Согласно пункту 38 "ГОСТ Р 51303-2013. Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения" (утв. Приказом Росстандарта от 28.08.2013 № 582-ст) магазин - стационарный торговый объект, предназначенный для продажи товаров и оказания услуг покупателям, в составе которого имеется торговый зал или торговые залы, подсобные, административно-бытовые помещения и складские помещения.

Согласно статье 492 Гражданского кодекса по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Согласно статьям 434, 158 Гражданского кодекса договор может быть заключен в устной форме. Сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить

сделку.

Договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий (ст. 493 Гражданского кодекса).

Согласно части 1 статьи 861 Гражданского кодекса расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться наличными деньгами без ограничения суммы или в безналичном порядке.

В силу части 1 статьи 862 Гражданского кодекса безналичные расчеты могут осуществляться в форме расчетов платежными поручениями, расчетов по аккредитиву, по инкассо, чеками, а также в иных формах, предусмотренных законом, банковскими правилами или применяемыми в банковской практике обычаями.

При этом частями 1, 2 статьей 88 Уголовно-исполнительного кодекса установлено, что осужденные к лишению свободы могут приобретать продукты питания и предметы первой необходимости по безналичному расчету за счет средств, заработанных в период отбывания наказания, а также за счет получаемых пенсий, социальных пособий и переводов денежных средств. Указанные средства зачисляются на лицевые счета осужденных. Средства, заработанные осужденными в период отбывания наказания, получаемые ими пенсии и социальные пособия могут без ограничения расходоваться на приобретение продуктов питания и предметов первой необходимости.

Соответственно, с учетом вышеизложенного, при приобретении лицами, содержащимися в исправительных учреждениях, между соответствующим лицом и ФГУП «Архангельское» может происходить безналичный расчет за приобретенный этим лицом товар.

Существующие особенности внесения платы за товар, приобретаемый лицами, содержащимися в исправительных учреждениях, учреждениях уголовно-исполнительной системы, обусловлены порядком хранения денежных средств указанных лиц на специально открытых для них лицевых счетах, однако они не исключают наличие в данном случае всех элементов договора розничной купли-продажи (в том числе проведения денежных расчетов с покупателями), одной из сторон которого является именно потребитель – лицо, находящееся под стражей, приобретающее товар для личного потребления.

Магазины ФГУП «Архангельское» являются торговыми объектами согласно пункту 4 статьи 2 Закона о торговле, при этом особенности демонстрации товара осужденным, и особенности расчета за приобретение товара вызваны только особенностями режима содержания заключенных и касаются исключительно технического способа организации розничной торговли в исправительных учреждениях для нужд лиц содержащихся под стражей.

У ФКУ ИК-31 УФСИН по Республике Коми, заявителей по делу запрашивалась

письменная информация о порядке продажи на территории учреждения товаров заключенным, осуществления расчетов за покупку/продажу товаров; фотографии магазина на территории учреждения для продажи товаров заключенным – внешнего помещения, внутреннего помещения, входа в магазин, оборудования в магазине (полок, прилавок), товаров в магазине, ценников на товары.

Также аналогичная информация запрашивалась у других исправительных учреждений, учреждений уголовно-исполнительной системы на территории Республики Коми - о порядке продажи на территории учреждения продовольственных товаров осужденным, подозреваемым и обвиняемым, осуществления расчетов за покупку/продажу товаров (в период осуществления деятельности ФГУП «Архангельское»).

Из представленных материалов следует, что магазины расположены в отдельных помещениях, в которых имеется оборудование для выкладки, демонстрации товаров с ценниками. Плата за приобретение товаров осуществляется безналичным расчетом путем списания денежных средств с лицевого счета осужденного. Порядок продажи продуктов питания и предметов первой необходимости осужденным, содержащимся в запираемых помещениях, осуществляется в соответствии с Приказом № 295, - по их заявлениям продукты питания и предметы первой необходимости приобретаются администрацией исправительного учреждения. В следственных изоляторах приобретения подозреваемыми и обвиняемыми продуктов питания, предметов первой необходимости осуществлется в соответствии с Приказом № 189.

Одиннадцатый арбитражный апелляционный суд в постановлении от 29.02.2016 по делу № А72-14542/2015 указал, что предприятие, осуществляющее торговую деятельность в магазинах, расположенных на территории учреждений уголовно-исполнительной системы, является торговой сетью.

Арбитражный суд Волго-Вятского округа в постановлении от 15.06.2017 по делу № А28-8418/2016 подтвердил правомерность признания ФГУП «Промсервис» в аналогичном деле о нарушение Закона о торговле, осуществляющего деятельность по розничной торговле продуктами питания и товаров первой необходимости на территории исправительных учреждений, торговой сетью. Кассационный суд указал, что магазины, расположенные на территории исправительных учреждений, через которые ФГУП «Промсервис» осуществляло продажу товаров потребителям (лицам, находящимся под стражей), соответствует понятию торгового места, приведенному в статье 2 Закона о торговле, а отсутствие в магазинах контрольно-кассовой техники, особый порядок осуществления расчетов и отпуска товаров об ином не свидетельствует.

Аналогичная позиция представлена в постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 15.10.2018 по делу № А47-10774/2017, в котором суд подтвердил, что ФГУП «Промсервис» обладает всеми признаками хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность на территории исправительных учреждений с использованием торговой сети, и указал, что на данное предприятие распространяются ограничения, установленные пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Таким образом, можно прийти к выводу о том, что ФГУП «Архангельское» осуществляет деятельность по розничной торговле продовольственными товарами

в магазинах, расположенных на территории учреждений, посредством организации торговой сети.

Согласно части 4.1 статьи 1 Закона о торговле положения статьи 13 (за исключением подпункта "д" пункта 4 и пункта 6 части 1) и статьи 14 настоящего Федерального закона не распространяются на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, выручка которых (их группы лиц, определяемой в соответствии с антимонопольным законодательством) от реализации товаров за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей, а также хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность посредством организации торговой сети, совокупная выручка от реализации товаров которых в рамках одной торговой сети за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей.

Таким образом, Закон о торговле содержит «иммунитеты» для хозяйствующих субъектов, в силу которых антимонопольные правила статей 13 и 14 Закона о торговле не распространяются на указанные субъекты в случае, если их выручка не превышает четыреста миллионов рублей.

При этом частью 4.1 статьи 1 Закона о торговле к критерию достижения хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, торговой сетью, поставщиком пороговых значений по выручке отнесено получение указанными хозяйствующими субъектами выручки за реализацию товаров без выделения товаров по продовольственной или непродовольственной группам.

Согласно представленным ФГУП «Архангельское» сведениям исх. № 113-1-9/1744 от 14.09.2020 (вх. № 4533 от 15.09.2020) выручка ФГУП «Архангельское» от реализации товаров за 2018 год составила 13 562 360 руб., за 2019 год составила 3 137 920 руб.

При этом, согласно представленным ФГУП «Архангельское» копиям отчетов о финансовых результатах за 2018 год выручка составила 2 413 943 000 руб., за 2019 год – 2 629 450 000 руб.

При рассмотрении дела № А76-43549/2019 арбитражными судами трех инстанций установлено, что совокупная выручка предприятия от реализации товаров за 2017 год превысила четыреста миллионов рублей, и составила 3 428 580 000 рублей. Выручка ФГУП «Архангельское» определялась именно по отчету о финансовых результатах за год, являвшимся приложением к бухгалтерскому балансу.

По аналогичным нарушениям при заключении договоров комиссии с участием ФГУП «Промсервис» при рассмотрении дела № А47-10774/2017 судами установлено, что совокупная выручка предприятия от реализации товаров за 2017 год превысила четыреста миллионов рублей.

Дело № А47-10774/2017 рассмотрено судами трех инстанций, определением Верховного Суда Российской Федерации от 04.04.2019 отказано в передаче кассационной жалобы ФГУП «Промсервис» для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации.

При рассмотрении дела № А76-1043/2019 в суде первой инстанции судом также

указано, что выручка от реализации товаров за 2016, 2017 года, 11 месяцев 2018 года превысила 400 млн. руб. и ФГУП «Промсервис» ФСИН России не относится к категории субъектов, на которые распространяются «иммунитеты», предусмотренные частью 4.1 статьи 1 Закона о торговле.

При этом выручка ФГУП «Промсервис» определялась именно по отчетам о финансовых результатах за год, являвшимися приложениями к бухгалтерским балансам.

Таким образом, учитывая, что совокупная выручка ФГУП «Архангельское» составляет более 400 млн. руб., предприятие не относится к категории субъектов, на которые распространяются «иммунитеты», предусмотренные частью 4.1 статьи 1 Закона о торговле.

На ФГУП «Архангельское» распространяется действие статьи 13 Закона о торговле.

Основы правового регулирования отношений по договору комиссии регламентированы статьями 990 – 1004 Гражданского кодекса.

Согласно пункту 1 статьи 990 Гражданского кодекса по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Договор комиссии является самостоятельным видом договора. В соответствии с Гражданским кодексом по договору комиссии комитент уплачивает комиссионеру вознаграждение за оказанные услуги, при этом переход права собственности товара комитента к комиссионеру не происходит. По сделке, совершенной комиссионером с третьими лицами, права и обязанности приобретает сам комиссионер. При этом комиссионер действует не за свой счет, а за счет комитента.

При этом договор комиссии возлагает на комиссионера обязанность выполнения принятых поручений с учетом указаний комитента и на выгодных для него условиях. При исполнении договора сделки совершаются от имени комиссионера. При совершении порученной сделки комиссионер выступает как лицо совершенно самостоятельное.

Согласно статье 992 Гражданского кодекса принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента, а при отсутствии в договоре комиссии таких указаний - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В случае, когда комиссионер совершил сделку на условиях более выгодных, чем те, которые были указаны комитентом, дополнительная выгода делится между комитентом и комиссионером поровну, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

ФГУП «Архангельское» (Комиссионер) и ФКУ ИК-31 УФСИН России по Республике Коми (Комитент) заключен договор комиссии № 143 от 15.11.2019 (далее – договор комиссии) сроком до 31.12.2019 (по дополнительному соглашению срок продлен до 31.12.2020); Приложение № 7 к договору содержит список магазинов – магазины в ФКУ ИК-31 УФСИН России по Республике Коми по адресам: Республика Коми, город Микунь, ул. Восточная, д. 39/33, д. 39/35.

Согласно пунктам 1.1 – 1.5 договора комиссии по настоящему договору Комиссионер обязуется от своего имени, но за счет и по поручению Комитента, совершать сделки по продаже товаров Комитента третьим лицам.

За выполняемые по настоящему договору поручения Комитент обязуется выплачивать Комиссионеру вознаграждение.

Товары, передаваемые Комиссионеру от Комитента, остаются собственностью последнего, до момента их реализации Комиссионером.

Поручение Комитента об осуществлении реализации товаров передается посредством согласования с Комиссионером графиков отгрузок и направления заявок, передаваемых на комиссионную торговлю товаров.

Ассортимент и отпускные (продажные) цены передаваемых на комиссионную торговлю товаров согласуются сторонами в приложении № 2 к настоящему договору. Реализация товара третьим лицам осуществляется Комиссионером по ценам без НДС на основании освобождения Комитента от НДС по ст. 145 НК РФ.

Согласно пункту 2.1 договора комиссии Комиссионер реализует товар третьим лицам по продажной (отпускной) цене (без НДС), указанной в приложении № 2 к настоящему договору, действующем на дату передачи товара на комиссионную торговлю по акту (приложение № 6 к договору).

Согласно пункту 2.2. договора комиссии вознаграждение Комиссионеру устанавливается в размере 10 процентов (в т.ч. НДС 20%) от совокупной суммы фактически реализованного товара Комитента.

Согласно пункту 2.4 договора комиссии в случае реализации Комиссионером товара по цене выше, чем продажная (отпускная) цена Комитента, положительная разница цены реализации товара в виде торговой наценки Комиссионера полностью остается в его распоряжении в качестве дополнительной выгоды.

По смыслу пунктов 2.6 – 2.8 договора комиссии комиссионер предоставляет комитенту отчет об исполнении поручения, акт об оказании комиссионных услуг.

Согласно пункту 3.4 договора комиссии передача товаров на комиссию осуществляется по месту нахождения обособленного подразделения Комиссионера, указанного в графике. Доставка товара по месту нахождения обособленного подразделения Комиссионера осуществляется за счет Комитента, а также его силами и средствами.

Приложением № 2 к договорам комиссии является ассортимент и отпускные (продажные) цены передаваемых на комиссионную торговлю товаров.

ФГУП «Архангельское» представлены копии отчетов об исполнении договора

комиссии с комитентом за 2019 год, 2020 год. Копии представленных платежных документов подтверждают факт исполнения договора комиссии в период его действия.

По дополнительному соглашению № 115 от 01.10.2020 к договору комиссии № 143 от 15.11.2019 из договора комиссии исключили продажу продовольственных товаров.

Определением от 25.09.2020 о назначении дела № 011/10/13-649/2020 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению у ФГУП «Архангельское» запрошены иные договоры комиссии, действующие на территории Республики Коми.

Письмом от 06.11.2020 представлены копии таких договоров комиссии.

ФГУП «Архангельское» (Комиссионер) заключены следующие договоры комиссии:

1.с индивидуальным предпринимателем ‹…› (Комитент):

- договор комиссии № 1-ком/КВП от 06.06.2019, сроком до 31.12.2019; Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (21 магазин). В соответствии с дополнительными соглашениями договор комиссии продлен до 30.06.2020; из письма ФГУП «Архангельское» от 18.02.2021 № 113-1-9/303 следует, что договор прекратил свое действие 17.11.2020 (в подтверждении информации представлен акт взаимных расчетов);

- договор комиссии № 3-ком/КВП от 06.06.2019, сроком до 31.12.2019; Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (21 магазин). В соответствии с дополнительными соглашениями договор комиссии продлен до 30.06.2020; ФГУП «Архангельское» в адрес индивидуального предпринимателя направлено уведомление от 18.09.2020 о расторжении договора комиссии с 18.10.2020;

2.с индивидуальным предпринимателем ‹…› (Комитент):

- договор комиссии № 5-ком/КВП от 04.06.2019, сроком до 31.12.2019; Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (17 магазинов). В соответствии с дополнительными соглашениями договор комиссии продлен до 30.06.2020; ФГУП «Архангельское» в адрес индивидуального предпринимателя направлено уведомление от 14.09.2020 о расторжении договора комиссии с 14.10.2020;

- договор комиссии № 6-ком/КВП от 04.06.2019, сроком до 31.12.2019; Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (5 магазинов). В соответствии с дополнительными соглашениями договор комиссии продлен до 30.06.2020; ФГУП «Архангельское» в адрес индивидуального предпринимателя направлено уведомление от 14.09.2020 о расторжении договора комиссии с 14.10.2020;

Также ФГУП «Архангельское» (Комиссионер) заключены следующие договоры комиссии:

1. с ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми – договор комиссии № 22 от 01.07.2019, сроком до 31.12.2019, приложение № 7 к договору содержит список

магазинов ФГУП «Архангельское» (1 магазин). По дополнительному соглашению договор комиссии продлен до 31.12.2020. По соглашению от 13.07.2020 договор комиссии расторгнут с 13.07.2020.

2. с ФКУ КП-34 ОИУ ОУХД УФСИН России по Республике Коми – договор комиссии № 42 от 01.07.2019, сроком до 31.12.2019, приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (1 магазин). По дополнительному соглашению договор комиссии продлен до 31.12.2020. По соглашению от 13.07.2020 договор комиссии расторгнут с 13.07.2020.
3. с ФКУ ИК-24 УФСИН России по Республике Коми – договор комиссии № 45 от 10.07.2019, сроком до 31.12.2019, приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (1 магазин). По дополнительному соглашению договор комиссии продлен до 31.12.2020. По соглашению от 13.07.2020 договор комиссии расторгнут с 13.07.2020.
4. с ФКУ ИК-29 УФСИН России по Республике Коми – договор комиссии № 75 от 12.07.2019, сроком до 31.12.2019, приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (1 магазин). По дополнительному соглашению договор комиссии продлен до 31.12.2020. По дополнительному соглашению от 01.07.2020 № 103 из договора комиссии исключена поставка продовольственных товаров. Таким образом данный договор в части продовольственных товаров действовал до 30.06.2020.
5. с ФКУ КП-22 УФСИН России по Республике Коми – договор комиссии № 83 от 22.10.2019, сроком до 31.12.2019. По дополнительному соглашению договор комиссии продлен до 31.12.2020. По соглашению № 28 от 13.07.2020 договор комиссии расторгнут с 13.07.2020.
6. с ФКУ СИЗО-3 УФСИН России по Республике Коми – договор комиссии № 94 от 02.10.2019, сроком до 31.12.2019, приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (2 магазина). По дополнительному соглашению договор комиссии продлен до 31.12.2020. По соглашению от 13.07.2020 договор комиссии расторгнут с 13.07.2020.
7. с ФКУ ИК-8 УФСИН России по Республике Коми – договор комиссии № 95 от 15.10.2019, сроком до 31.12.2019, приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (1 магазин). По дополнительному соглашению договор комиссии продлен до 31.12.2020. По соглашению от 13.07.2020 договор комиссии расторгнут с 13.07.2020.
8. с ФКУ ИК-1 УФСИН России по Республике Коми – договор комиссии № 111 от 10.06.2019, сроком до 31.12.2019, приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (3 магазина). По соглашению от 13.07.2020 договор комиссии расторгнут с 13.07.2020.

с ФКУ ИК-49 УФСИН России по Республике Коми – договор комиссии № 121 от 25.07.2019, сроком до 31.12.2019, приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (2 магазина). По дополнительному соглашению договор комиссии продлен до 31.12.2020. По дополнительному соглашению б/н от 11.07.2020 к договору комиссии № 121 от 25.07.2019 из договора комиссии исключили продажу продовольственных товаров.

1. с ФКУ ОИУ ОУХД УФСИН России по Республике Коми – договор комиссии № 148 от 22.07.2019, сроком до 31.12.2019, приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (22 магазина). По дополнительному соглашению договор комиссии продлен до 31.12.2020. По соглашению от 13.07.2020 договор комиссии расторгнут с 13.07.2020.

2. с ФКУ КП-51 УФСИН России по Республике Коми – договор комиссии № 210 от 27.09.2019, сроком до 31.12.2019, приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (1 магазин). По информации ФГУП «Архангельское» от 17.12.2020 (вх. № 6578э от 18.12.2020) договор после 31.12.2019 не продлевался.
3. с ФКУ ИК-42 ОУХД УФСИН России по Республике Коми – договор комиссии № 279 от 30.09.2019, сроком до 31.12.2019, приложение№ 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Архангельское» (2 магазина). По дополнительному соглашению договор комиссии продлен до 31.12.2020. По соглашению от 10.07.2020 договор комиссии расторгнут с 13.07.2020.

Положения данных договоров комиссии аналогичны положениям договора комиссии № 143 от 15.11.2019 с ФКУ ИК-31 УФСИН России по Республике Коми.

Согласно пункту 2.2. вышеуказанных договоров за выполнение поручения Комитент обязан ежемесячно уплачивать Комиссионеру вознаграждение, которое составляет от 10 до 20 (в зависимости от конкретного договора) от цены фактически реализованного товара.

ФГУП «Архангельское» представлены копии отчетов об исполнении указанных выше договоров комиссии с комитентом за 2019 год, 2020 год. Копии представленных платежных документов подтверждают факт исполнения договоров комиссии в период их действия.

Согласно письму ФГУП «Архангельское» от 18.02.2021 № 113-1-9/303 договоры комиссии либо договоры комиссии в части поставки продовольственных товаров расторгнуты.

По определению пункта 3 части 2 статьи 1 Закона о торговле комитенты (по договорам комиссии) являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими поставку товаров.

ФГУП «Архангельское» представлены письменные возражения. В частности указано, что ФГУП «Архангельское» не осуществляло торговую деятельность посредством организации торговой сети в 2018 году, в связи с чем, выручка за 2018 год не должна применяться при разрешении вопроса о правомерности заключения договоров комиссии.

У ФГУП «Архангельское» запрошена информация о видах деятельности за 2018 год, из представленной информации следует, что торговая деятельность посредством организации торговой сети не велась. Однако, ФГУП «Архангельское» вело торговую деятельность (по продаже продовольственных, непродовольственных товаров) в понимании Закона о торговле через один торговый объект – магазин ОСП «Свердловское» по адресу: г. Екатеринбург, ул. Минометчиков, д. 11.

Таким образом, ФГУП «Архангельское» в 2018 году осуществляющего торговую деятельность в понимании Закона о торговле.

В 2019-2020 годах у предприятия имелась торговая сеть – магазины в исправительных учреждениях, учреждениях уголовно-исполнительной системы на территории Республики Коми, переданные предприятию по вышеуказанным договорам безвозмездного пользования. ФГУП «Архангельское» по состоянию в

2019-2020 году являлось хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети, выручка которого от реализации товаров за 2018-2019 года превышала четыреста миллионов рублей.

В силу части 4.1 статьи 1 Закона о торговле на данное предприятие, не распространялся «иммунитет», установленный данной нормой при заключении и/или исполнении (реализации) договоров комиссии в 2019-2020 годах.

Заключение, исполнение (реализация) договоров комиссии ФГУП «Архангельское», осуществляющего торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, с поставщиками продовольственных товаров противоречат требованиям установленным пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

ФГУП «Архангельское», обходя заключение договора поставки, предусматривающего совокупный размер вознаграждения не более 5 процентов от цены приобретенных продовольственных товаров, заключило с поставщиками продовольственных товаров, в последующем исполняло (реализовывало) договоры комиссии, по которому предельный размер вознаграждения действующим законодательством не предусмотрен.

В действиях ФГУП «Архангельское» по заключению, исполнению (реализации) в 2019 году и исполнению (реализации) в 2020 году договоров комиссии имеются нарушения пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

ФГУП «Архангельское», кроме вышеприведенного возражения также указано, на ведение отдельного учета по торговой деятельности, по которой выручка за 2019, 2020 года не превысила 400 млн. руб.

Однако, как указано выше исходя из вышеприведенных судебных решений, при оценки выручки хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность (или поставки продовольственных товаров), принимается выручка такого субъекта по бухгалтерскому балансу - по отчету о прибылях и убытках.

Согласно пункту 1 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Согласно пунктам 1, 2 статьи 249 Налогового кодекса Российской Федерации в целях настоящей главы доходом от реализации признаются выручка от реализации товаров (работ, услуг) как собственного производства, так и ранее приобретенных, выручка от реализации имущественных прав. Выручка от реализации определяется исходя из всех поступлений, связанных с расчетами за реализованные товары (работы, услуги) или имущественные права, выраженные в денежной и (или) натуральной формах.

Таким образом, при установлении наличия условий, исключающих распространение положений Закона о торговле на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, торговые сети, поставщиков, учитывается совокупная выручка, полученная каждым из указанных хозяйствующих субъектов за реализацию товаров (в том числе работы, услуги).

В связи с этим, данный довод предприятия о непревышении его выручки 400 млн. руб. не принимается.

Кроме этого, ФГУП «Архангельское» указано, что данное предприятие и федеральные казенные учреждения, с которыми заключены договоры комиссии, входят в одну группу лиц по основаниям пунктов 1, 8 части 1 статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции):

1. Группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков:

1) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства);

2) юридическое лицо и осуществляющие функции единоличного исполнительного органа этого юридического лица физическое лицо или юридическое лицо;

3) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо на основании учредительных документов этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства) или заключенного с этим хозяйственным обществом (товариществом, хозяйственным партнерством) договора вправе давать этому хозяйственному обществу (товариществу, хозяйственному партнерству) обязательные для исполнения указания;

4) юридические лица, в которых более чем пятьдесят процентов количественного состава коллегиального исполнительного органа и (или) совета директоров (наблюдательного совета, совета фонда) составляют одни и те же физические лица;

5) хозяйственное общество (хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если по предложению такого физического лица или такого юридического лица назначен или избран единоличный исполнительный орган этого хозяйственного общества (хозяйственного партнерства);

6) хозяйственное общество и физическое лицо или юридическое лицо, если по предложению такого физического лица или такого юридического лица избрано более чем пятьдесят процентов количественного состава коллегиального исполнительного органа либо совета директоров (наблюдательного совета) этого хозяйственного общества;

7) физическое лицо, его супруг, родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры;

8) лица, каждое из которых по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 настоящей части признаку входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица,

входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 7 настоящей части признаку;

9) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство), физические лица и (или) юридические лица, которые по какому-либо из указанных в пунктах 1 - 8 настоящей части признаков входят в группу лиц, если такие лица в силу своего совместного участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) или в соответствии с полномочиями, полученными от других лиц, имеют более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства).

В связи с этим, на заключение договоров комиссии между такими лицами не распространяются требования пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Однако, вывод ФГУП «Архангельское» основан на неверном толковании закона. С учетом признаков, по которым лица входят в одну группу лиц, и перечисленным в статье 9 Закона о защите конкуренции, ФГУП «Архангельское» и федеральные казенные учреждения не входят в одну группу лиц. Соответственно, на заключенные, а в последующем исполняемые между ними договоры комиссии, распространяются требования, установленные пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

ФГУП «Архангельское» обладает всеми квалифицирующими признаками хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность с использованием торговой сети, а именно: самостоятельно реализует через магазины товары в розницу лицам, которые содержатся на территории исправительных учреждений; осуществляет торговую деятельность более чем через два торговых объекта; данные торговые объекты находятся под общим управлением предприятия. Выручка предприятия за 2018, 2019 года составляет более 400 млн. руб.

В действиях ФГУП «Архангельское» по заключению, исполнению (реализации) в 2019 году договоров комиссии № 1-ком/КВП от 06.06.2019 № 3-ком/КВП от 06.06.2019 с индивидуальным предпринимателем ‹…›, договора комиссии № 22 от 01.07.2019 с ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 42 от 01.07.2019 с ФКУ КП-34 ОИУ ОУХД УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 45 от 10.07.2019 с ФКУ ИК-24 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 75 от 12.07.2019 с ФКУ ИК-29 УФСИН России по Республике Коми, договор комиссии № 83 от 22.10.2019 с ФКУ КП-22 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 94 от 02.10.2019 с ФКУ СИЗО-3 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 95 от 15.10.2019 с ФКУ ИК-8 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 111 от 10.06.2019 с ФКУ ИК-1 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 121 от 25.07.2019 с ФКУ ИК-49 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 148 от 22.07.2019 с ФКУ ОИУ ОУХД УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 210 от 27.09.2019 с ФКУ КП-51 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 279 от 30.09.2019 с ФКУ ИК-42 ОУХД УФСИН России по Республике Коми; по исполнению (реализации) в 2019 году договора комиссии № 5-ком/КВП от 04.06.2019, № 6-ком/КВП от 04.06.2019 с индивидуальным предпринимателем ‹…›имеются нарушения пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

В действиях ФГУП «Архангельское» по исполнению (реализации) в 2020 году договоров комиссии № 1-ком/КВП от 06.06.2019 № 3-ком/КВП от 06.06.2019 с индивидуальным предпринимателем ‹…›, договор комиссии № 5-ком/КВП от 04.06.2019, № 6-ком/КВП от 04.06.2019 с индивидуальным предпринимателем ‹…›, договора комиссии № 22 от 01.07.2019 с ФКУ ИК-25 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 42 от 01.07.2019 с ФКУ КП-34 ОИУ ОУХД УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 45 от 10.07.2019 с ФКУ ИК-24 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 75 от 12.07.2019 с ФКУ ИК-29 УФСИН России по Республике Коми, договор комиссии № 83 от 22.10.2019 с ФКУ КП-22 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 94 от 02.10.2019 с ФКУ СИЗО-3 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 95 от 15.10.2019 с ФКУ ИК-8 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 111 от 10.06.2019 с ФКУ ИК-1 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 121 от 25.07.2019 с ФКУ ИК-49 УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 148 от 22.07.2019 с ФКУ ОИУ ОУХД УФСИН России по Республике Коми, договора комиссии № 279 от 30.09.2019 с ФКУ ИК-42 ОУХД УФСИН России по Республике Коми имеются нарушения пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

По ранее рассмотренному аналогичному делу № АО 01-01/19 в отношении ФГУП «Промсервис» ФСИН России известно, что выручка индивидуального предпринимателя ‹…› за 2018 год превысила 400 млн. руб., что подтверждалось представленной копией налоговой декларации по налогу на доходы физических лиц.

Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей основной вид деятельности индивидуального предпринимателя ‹…›торговля оптовая пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями (код ОКВЭД 46.3).

Исходя из содержания договоров комиссии № 5-ком/КВП, № 6-ком/КВП от 04.06.2019 индивидуальный предприниматель ‹…›осуществлял поставку продовольственных товаров в торговую сеть, организованную ФГУП «Архангельское».

С учетом того, что выручка индивидуального предпринимателя ‹…› в 2018 году превысила 400 млн. руб., на него в 2019 году распространялись запреты, установленные пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

В действиях индивидуального предпринимателя ‹…› исполнению (реализации) в 2019 году договоров комиссии № 5-ком/КВП, № 6-ком/КВП от 04.06.2019 с ФГУП «Архангельское» имеются нарушение пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Индивидуальный предприниматель ‹…› определением от 16.11.2020 привлечен к рассмотрению дела в качестве ответчика.

В соответствии с определением Коми УФАС России от 22.12.2020 индивидуальным предпринимателем ‹…›представлена выручка за 2019 год, также превышающая 400 млн. руб. Соответственно, в действиях по исполнению (реализации) в 2020 году договоров комиссии № 5-ком/КВП от 04.06.2019, № 6-ком/КВП от 04.06.2019 также имеется нарушение пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле

В результате проведенного исследования установлено:

1) Временным интервалом исследования товарного рынка услуги розничной торговли продовольственными товарами является период с 06.06.2019 по 17.11.2020.

2) Продуктовыми границами товарного рынка является услуга розничной торговли продовольственными товарами, код ОКПД 47.11.

3) Географическими границами товарного рынка услуги розничной торговли продовольственными товарами является местоположение магазинов в учреждениях, учреждениях уголовно-исполнительной системы на территории Республики Коми.

4) Субъектом товарного рынка услуги розничной торговли продовольственными товарами являлось ФГУП «Архангельское», адрес места нахождения: место нахождения: 196641, г. Санкт-Петербург, пос. Металлострой, Северный проезд, д. 1, ОГРН: 1073601000770, ИНН: 3621005430, КПП: 781701001.

5) Доля ФГУП «Архангельское» на товарном рынке услуг розничной торговли продовольственными товарами в исправительных учреждениях, учреждениях уголовно-исполнительной системы на территории Республики Коми в период с 06.06.2019 по 17.11.2020 составила 100 %.

6) По показателям рыночной концентрации (коэффициенту рыночной концентрации (CR3), индексу рыночной концентрации Герфиндаля-Гиршмана (HH1) товарный рынок относится к товарному рынку с высоким уровнем концентрации.

Председатель Комиссии ‹…›

Члены Комиссии ‹…›

‹…›