

**РЕШЕНИЕ**  
**по делу № 1 10/149-11**

**г. Москва**

**Резолютивная часть решения оглашена «20» декабря 2011 года.**  
**В полном объеме решение изготовлено «10» января 2012 года.**

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Кашеварова А.Б. - заместителя руководителя Федеральной антимонопольной службы;

Урюкиной Е.В. - заместителя начальника Управления контроля социальной сферы и торговли;

Тузиковой Л.А. - начальника отдела торговли и непроизводственных услуг Управления контроля социальной сферы и торговли;

Фролова Д.В. - начальника отдела анализа рынков, реестров и НИКОР Аналитического управления;

Огневской Д.В. – главного специалиста – эксперта отдела судебной работы Правового управления;

Багровой В.А. - главного специалиста – эксперта отдела торговли и непроизводственных услуг Управления контроля социальной сферы и торговли, рассмотрев дело № 1 10/149-11 по признакам нарушения ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» (350000, г. Краснодар, ул. Красная, 180) пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России поступило обращение ИП Шилковой Л.В (вх № 1380 от 01.03.2011), по вопросу соответствия действий группы компаний «Мегаполис» и ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» антимонопольному законодательству.

В соответствии с Приказом от 01.06.2011 № 169 Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 124/2011 по признакам нарушения ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» пункта 3 части 1 статьи 10 Закон о защите конкуренции, выразившегося в отказе от изменения предложенных ИП Шилковой Л.В. условий дополнительных соглашений от 31.12.2010 № JT1, № PMI, № ITG к Договору поставки № ЗДП-23/1 от 11.01.2010.

Аналогичное обращение ИП Шилковой Л.В. поступило в ФАС России из Аппарата Правительства Российской Федерации (вх. № 3098-ПР от 01.04.2011).

16.05.2011 года в ФАС России поступило обращение ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» (вх. № 26256 от 17.05.2011) по вопросу рассмотрения, поступившего в Краснодарский УФАС России заявления ИП Шилковой Л.В.

ФАС России, письмом от 09.06.2011 № АК/22170, истребовал к своему рассмотрению дело № 124/2011 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное 01.06.2011 Краснодарским УФАС России в отношении ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» в соответствии с пунктом 1.4.5 Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган, утвержденных приказом ФАС России 01.08.2007 № 244.

Из представленных материалов следует, что между ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» и ИП Шилковой Л.В. 11.01.2010 был заключен договор поставки (табачных изделий) № ЗДП-23/1.

В связи с истечением срока Договора поставки, ИП Шилкова Л.В. в письме от 11.12.2010 (исх. № 6-б) предложила ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» заключить соответствующий договор на 2011 год, приложив к данному письму его проект. ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» в ответном письме (вх. № б/н от 24.01.2011), предложило продлить срок действующего Договора на аналогичных условиях. Таким образом, 01.11.2011 было заключено Дополнительное соглашение № 1 к Договору поставки от 11.01.2010 № ЗДП-23/1 о продлении срока действия данного договора до 31.12.2011.

Вместе с данным письмом ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» направил ИП Шилковой Л.В. для ознакомления и подписания дополнительные соглашения от 31.12.2010 № ЖТІ, № РМІ, № ІТГ к Договору поставки № ЗДП-23/1 от 11.01.2010.

В соответствии с пунктом 1 указанных дополнительных соглашений при одновременном соблюдении условий, предусмотренных пунктами 2-6 соглашения, поставщик (ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР») предоставляет покупателю (ИП Шилковой Л.В.) премию в размере определенном соглашением (размер составляет от 0,5% до 1% в зависимости от того, объем какой продукции закуплен) от стоимости объема закупок без учета НДС за отчетный период.

Так основанием для выплаты контрагенту премии является выполнение условий соглашений, в том числе среднемесячного объема закупок по производителям:

- 350 кор./мес. продукции ЖТІ (Japan Tobacco International) (далее – ЖТІ) – премия составляет 1% от стоимости объема закупок продукции;
- 200 кор./мес. продукции РМІ (Philip Morris International) (далее – РМІ) – премия составляет 0,5% от стоимости объема закупок продукции;
- 80 кор./мес. продукции ІТГ (Imperial Tobacco Group) (далее – ІТГ) – премия составляет 1% от стоимости объема закупок продукции.

Согласно подпункту «в» пункта 5 дополнительных соглашений, покупатель закупает у поставщиков товар в количестве определенном поставщиком за соответствующий отчетный период.

В ответ ИП Шилкова Л.В., письмом от 24.01.2011 № 1в, направила протоколы разногласий к дополнительным соглашениям для принятия мер по выдвинутым условиям. В соответствии с данными протоколами ИП Шилкова Л.В. предлагала внести изменения в части уменьшения установленных объемов реализации, достижение которых является основанием для получения соответствующей премии, а именно:

- 150 коробов продукции ЖТІ за отчетный период;
- 100 коробов продукции РМІ за отчетный период;
- 15 коробов продукции ІТГ за отчетный период.

ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» в ответ на письмо ИП Шилковой Л.В. (исх. № 1в от 24.01.2011), сообщило об отказе в заключении с ИП Шилковой Л.В. дополнительных соглашений к договору поставки на предложенных ею условиях.

В качестве обоснования данного отказа ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» указало, что в случае одобрения ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» предложенных условий был бы нарушен установленный группой компании «Мегаполис», в том числе и ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР», единый подход к сотрудничеству с контрагентами, а именно выплата контрагентам премий на определенных условиях (данные условия являются единообразными для всех контрагентов), и другие клиенты ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» были бы поставлены в неконкурентные условия.

Из представленных документов следует, что ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» был

заключен агентский договор на реализацию товаров с ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» от 14.06.2007 № 23 (далее – агентский договор), из которого следует, что ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» заключает с третьими лицами договоры поставки в отношении товара ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» в предварительно одобренной ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» в форме и на условиях, предварительно согласованных с ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС», наиболее выгодных для него, и обязуется предоставлять такие договоры для ознакомления ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» по первому его требованию (п. 2.1.1. агентского договора).

В соответствии с пунктом 2.6. агентского договора ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» не вправе заключать от своего имени и за счет ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» иных договоров, помимо тех, заключение которых соответствует выполнению поручения ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС», предварительно одобренных ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС», любым удобным для него способом, а также договоров с другими агентами.

ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» включена в реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определённого товара в размере более чем тридцать пять процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определённого товара на основании приказа ФАС России № 222 от 29.03.2011, в связи с тем, что данное общество занимает долю на рынке оптовой торговли сигаретами в географических границах Российской Федерации более 50%.

ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» 09.04.2010 было направлено заявление в ФАС России о проверке соответствия Коммерческой политики и типового Договора с соответствующими дополнительными соглашениями антимонопольному законодательству. Письмами ФАС России от 25.06.2010 № ЦА/20088 и от 13.07.2010 № ЦА/22193 указанная Коммерческая политика и типовой Договор с соответствующими дополнительными соглашениями были признаны соответствующими требованиям статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Также по результатам анализа указанного типового Договора и дополнительных соглашений к нему ФАС России установил, что условия данных соглашений не направлены на ограничение конкуренции, поскольку предполагают установление единого подхода ко всем контрагентам в зависимости от предусмотренных Коммерческой политикой ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» единообразных условий.

01.01.2011 данная Коммерческая политика в согласованном виде была размещена на официальном сайте группы компании «Мегаполис» в сети Интернет по адресу <http://www.gkm.ru/ru/policy>.

Таким образом, условия дополнительных соглашений ИП Шилковой Л.В., предложенные ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР», являются идентичными рассмотренным ФАС России и признанным соответствующими антимонопольному законодательству условиям Коммерческой политики ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС».

Дополнительно ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС», письмом от 07.11.2011 № 264 (вх. № 65136 от 08.11.2011), по запрошенной информации ФАС России предоставила информацию об объемах реализации табачной продукции по Краснодарскому краю ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» и его группой лиц за 2011 год:

- по продукции PMI – 140 491,61 коробов, из них с подписанием Сервисного соглашения – 106 892,74 коробов;
- по продукции JTI – 220 930,60 коробов, из них с подписание Сервисного соглашения – 177 854,53 коробов

- по продукции ITG – 36 959,67 коробов, из них с подписанием Сервисного соглашения 28 957,69 коробов.

Также, из представленных материалов ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» следует, что ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» и его группа лиц заключили договоры поставки:

- по продукции PMI в 2010 году с 11 524 контрагентами, в 2011 (9 месяцев) году с 6 522 контрагентами;

- по продукции JT1 в 2010 году с 11 447 контрагентами, в 2011 (9 месяцев) году с 6 451 контрагентами;

- по продукции ITG в 2010 году с 10 976 контрагентами, в 2011 (9 месяцев) году с 5 969 контрагентами.

Одновременно, в данном письме ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» пояснило, что возможный максимальный заказ табачной продукции не ограничен, а минимальный заказ составляет один блок (пять или десять пачек) сигарет.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Закон о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Из анализа имеющейся в деле информации следует, что ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» занимает долю более 50% на рынке оптовой торговли сигаретами в географических границах Российской Федерации.

В соответствии с агентским договором от 14.06.2007 № 23 ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» является агентом ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» по реализации сигарет. Все договоры, которые заключает ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» в рамках исполнения агентского договора, имеют типовую форму, определенную ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС».

ФАС России была согласована коммерческая политика ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» и типовой договор.

Учитывая изложенное, ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» действовал в соответствии с агентским договором на условиях, определенных коммерческой политикой ЗАО «Торговая Компания «МЕГАПОЛИС» и типовым договором, согласованным ФАС России.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу об отсутствии нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закон о защите конкуренции в действиях ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. В связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «МЕГАПОЛИС КРАСНОДАР» на основании пункта 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела № 1 10/149-11 прекратить.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.