

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

г. Курск

Резолютивная часть решения оглашена 05.12.2011 г.

Решение в полном объеме изготовлено 14.12.2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

<...>

рассмотрев дело № 03-05/41-2011 по признакам нарушения п.1 ч.1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» со стороны общества с ограниченной ответственностью «Европа» <...>,

УСТАНОВИЛА:

Во исполнение поручения ФАС России от 22.09.2011 № АК/4467-ПР управление Федеральной антимонопольной службы по Курской области провело проверку договорной практики хозяйствующих субъектов, осуществляющих производство и оптовую реализацию хлеба и хлебобулочных изделий, с торговыми сетями, на предмет соблюдения положений Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее ФЗ «О регулировании торговой деятельности»), в ходе которой установлено следующее

Общество с ограниченной ответственностью «Европа», осуществляющее торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации розничной торговой сети «Европа», в лице агента в 2010 году заключило договоры на поставку хлеба и хлебобулочных изделий со следующими поставщиками – хлебопекарными предприятиями:

<...>

<...>

Форма указанных договоров является типовой и разработана ООО «Европа», что подтверждается следующими фактами:

- первоначальная структура и содержание договора одинаковы для всех

указанных контрагентов торговой сети;

- договора на поставку с другими торговыми сетями, представленные указанными хлебозаводами в управление, не являются аналогичными по структуре и содержанию договорам с ООО «Европа»;

- исходя из письменных пояснений заинтересованных лиц форму договора поставки для подписания представила агент ООО «Европа»;

- исходя из устных пояснений представителя инициатором заключения договора и разработчиком основных условий является ООО ГК «Промресурс»;

- типовая форма договора, аналогичная заключенным договорам, представлена ООО «Европа» в ходе рассмотрения дела.

В первоначальной редакции каждого из указанных договоров, присутствует п. 2.3, которым установлено, что при оплате первых поставок продукции ООО «Европа» удерживает определенную сумму из суммы, подлежащей оплате за поставляемую поставщиком продукцию.

Согласно указанному п. 2.3 договора данная сумма будет являться обеспечительной мерой надлежащего выполнения поставщиком своих обязательств по договору. Проценты на данную сумму не начисляются. В случае истечения срока действия, либо расторжения настоящего договора, указанная сумма возвращается поставщику после подписания сторонами акта взаиморасчетов.

<...>

В первоначальной редакции договоров содержится пункт 2.5, согласно которому цена товара определяется Спецификацией к договору, которая подписывается сторонами на определенный период времени.

<...>

В первоначальной редакции договоров содержится пункт 2.6, согласно которому «Поставщик» (хлебозавод) обязан сообщить «Покупателю» (торговой сети) об изменении цены не менее чем за определенное количество календарных дней.

<...>

Проанализировав вышеуказанную информацию и документы, Председатель Комиссии Курского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства принял решение о возбуждении дела по признакам нарушения ч.1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», руководствуясь следующими положениями законодательства.

Удерживаемая сумма по пункту договора 2.3 фактически является оплатой за поставленные в торговую сеть товары и может быть возвращена поставщику только по истечении действия договора поставки или его расторжения после подписания сторонами акта взаиморасчетов.

Между тем, в соответствии с ч.7 ст.9 ФЗ «О регулировании торговой деятельности» в случае, если между хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, и хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, заключается договор поставки продовольственных товаров с условием оплаты таких товаров через определенное время после их передачи хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, срок оплаты таких товаров для установления данным договором определяется по следующим правилам:

1) продовольственные товары, на которые срок годности установлен менее чем десять дней, подлежат оплате в срок не позднее, чем десять рабочих дней со дня приемки таких товаров хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность;

2) продовольственные товары, на которые срок годности установлен от десяти до тридцати дней включительно, подлежат оплате в срок не позднее, чем тридцать календарных дней со дня приемки таких товаров хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность;

3) продовольственные товары, на которые срок годности установлен свыше тридцати дней, а также алкогольная продукция, произведенная на территории Российской Федерации, подлежат оплате в срок не позднее, чем сорок пять календарных дней со дня приемки таких товаров хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность.

Таким образом, удерживая с поставщика денежные средства до истечения действия договора поставки или его расторжения, торговая сеть нарушает сроки оплаты, установленные ч.7 ст.9 ФЗ «О регулировании торговой деятельности».

При этом, установив в договорах условия оплаты, нарушающие требования ст. 9 ФЗ «О регулировании торговой деятельности», ООО «Европа» предусмотрело для поставщиков однородных товаров (хлеба и хлебобулочных изделий) различные суммы удержания.

Установление для разных поставщиков хлеба и хлебобулочных изделий в торговую сеть «Европа» ООО «Европа» различных условий по пунктам договора 2.3 ставит отдельных поставщиков хлеба и хлебобулочных изделий в лучшие условия, по сравнению с другими, тем самым для последних созданы дискриминационные условия деятельности.

<...>

Установление для разных поставщиков хлеба и хлебобулочных изделий в торговую сеть «Европа» ООО «Европа» различных условий по пунктам договора 2.5 и 2.6 ставит отдельных поставщиков в лучшие условия по сравнению с другими, тем самым для последних созданы дискриминационные условия деятельности.

<...>

Кроме того, пунктом 2.7 договоров поставки установлено, что в случае нарушения поставщиком п. 2.5 и 2.6 торговая сеть имеет право произвести возврат товара или требовать от поставщика компенсировать разницу в цене с повышающим коэффициентом 2.

В ходе рассмотрения дела получены устные и письменные пояснения и дополнительная информация от ООО «Европа» и хлебопекарных предприятий из которых установлено следующее.

1. Проекты договоров были подготовлены и направлены в адрес контрагентов по инициативе ООО «Европа».

Разработку условий, согласование с контрагентами и подписание договоров осуществляла Агент ООО «Европа» в соответствии с агентским договором.

Агент действует на основании агентского договора <...>. В соответствии с п. 1.1 данного договора ООО «Европа» (Принципал) поручает, а Агент принимает на себя обязательства совершать от имени и за счет ООО «Европа» юридические действия по поиску поставщиков и заключению с ними договоров поставки (купли-продажи) продовольственных и промышленных товаров.

В соответствии со ст. 1005 Гражданского Кодекса Российской Федерации по сделке, совершенной Агентом от имени и за счет Принципала, права и обязанности возникают непосредственно у Принципала.

Таким образом, при заключении и реализации договоров с хлебопекарными предприятиями обязанности по договору возникают непосредственно у ООО «Европа».

2. Согласно письменным объяснениям ООО «Европа», основные условия договоров поставки продовольственных товаров установлены типовым договором поставки. Информация об условиях отбора поставщиков для заключения договоров поставки продовольственных товаров предоставляется по запросам безвозмездно в четырнадцатидневный срок.

3. После возбуждения дела в адрес Курского УФАС России поступили копии протоколов разногласий и дополнительных соглашений к договорам поставки между ООО «Европа» и хлебопекарными предприятиями.

<...>

Из устных пояснений Представителей ООО «Европа» следует что, установление различных сумм обеспечения по пункту 2.3 было обусловлено предполагаемыми различными объемами поставки товара. На настоящий момент организация исключила требования удержания определенной суммы из всех заключенных договоров, а также из формы типового договора.

Установление различных сроков действия цены по спецификации и сроков уведомления об изменении цены обусловлено взаимной договоренностью сторон, кроме того возражений со стороны контрагентов по данным пунктам договоров на момент их заключения не поступало.

Из устных пояснений Представителей хлебопекарных предприятий следует, что пункт 2.3 договоров на настоящее время не действует.

Представитель <...> пояснила, что по состоянию на настоящий момент

предприятие соблюдает условия по п. 2.5 и 2.6, соответствующие первоначальной редакции договора (т.е. 90 дней действия цены по спецификации и 20 дней до уведомления об изменении цены), по взаимной устной договоренности между хлебозаводом и ООО «Европа». Важно отметить, что на момент заключения договора обе стороны подписали протокол разногласий, в котором срок действия цены по спецификации установлен не менее 30 дней, а срок уведомления об изменении цены – не меньше 10 дней.

Таким образом, по факту у всех контрагентов срок действия цены по спецификации составляет не менее 90 дней, а срок уведомления об изменении цены по спецификации составляет не меньше 20 дней до изменений.

Проанализировав представленную информацию, документы, письменные и устные объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия Курского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

Посредством установления для разных поставщиков хлеба и хлебобулочных изделий в торговую сеть «Европа» ООО «Европа» различных условий по пунктам договора 2.3, 2.5 и 2.6 ставило отдельных поставщиков хлеба и хлебобулочных изделий в лучшие условия, по сравнению с другими, тем самым для последних были созданы дискриминационные условия деятельности.

В январе 2011 года договоры поставки продовольственных товаров с хлебопекарными предприятиями были приведены в соответствие Федеральному закону от 28.12.2009г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

В соответствии с п.8 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» дискриминационные условия – 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.

Пунктом 1 статьи 13 ФЗ «О регулировании торговой деятельности» установлено, что хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается создавать дискриминационные условия.

В соответствии с ч.2 ст. 22 ФЗ «О регулировании торговой деятельности» хозяйствующие субъекты обязаны были привести в соответствие с законом договоры поставки продовольственных товаров, заключенные до 01.02.2010 г., в течение ста восьмидесяти дней со дня вступления в силу указанного закона (т.е. до 01.08.2010 г.).

Все договоры ООО «Европа» с указанными выше поставщиками хлеба и хлебобулочных изделий заключены после вступления в силу ФЗ «О регулировании торговой деятельности» (после 01.02.2010г.).

В соответствии с п.2 ст. 16 ФЗ «О государственном регулировании торговой

деятельности» государственный контроль (надзор) за соблюдением антимонопольных правил и требований, предусмотренных статьями 13 – 15 настоящего Федерального закона, проводится федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальными органами с правом выдачи соответствующих предписаний в порядке и в пределах полномочий, которые установлены антимонопольным законодательством Российской Федерации.

В соответствии со ст. 22, 23, 39 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства.

Таким образом, на основании вышеизложенного Комиссией в ходе рассмотрения дела установлен факт осуществления дискриминации торговой сетью поставщиков хлеба и хлебобулочных изделий в период с 01.07.2010 г. по 01.01.2011 г., выразившийся в удержании с поставщиков определенной суммы (разной для всех контрагентов) в качестве обеспечения соблюдения условий договоров поставки.

Торговую деятельность по продаже продовольственных товаров, посредством организации торговой сети «Европа» осуществляют два хозяйствующих субъекта – ООО «Европа» и ООО ГК «Промресурс». Данные организации заключили договоры на поставку продукции с поставщиками хлеба и хлебобулочных изделий. Договоры на поставку являются типовыми.

Таким образом, вышеуказанные хлебозаводы поставляют в торговую сеть «Европа» продукцию по договорам поставки с идентичными условиями, хотя и заключенными с разными юридическими лицами.

В рамках рассмотрения настоящего дела и аналогичного дела № 03-05/36-2011, возбужденного в отношении ООО ГК «Промресурс», было установлено следующее:

- срок уведомления об изменении цены по спецификации у всех поставщиков хлеба и хлебобулочных изделий составляет 20 дней (договоры с ООО «Европа» и с ООО ГК «Промресурс»);
- срок действия цены по спецификации у <...> составляет не менее 90 дней (договоры с ООО «Европа» и с ООО ГК «Промресурс»);
- срок действия цены по спецификации у <...> составляет не менее 30 дней (договор с ООО ГК «Промресурс»).

Таким образом, установлено, что <...> имело преимущественное положение при поставке продукции в магазины торговой сети «Европа» по сравнению с другими поставщиками.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия сделала следующие выводы.

1. Все договоры поставки ООО «Европа» с хлебопекарными предприятиями были заключены после вступления в силу Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», следовательно, с нарушением ст. 13 указанного закона.

2. Пункт 2.3 договоров поставки, устанавливающий суммы удержания с поставщиков, исключен из всех договоров с контрагентами дополнительными соглашениями от 01.01.2011 г.

Таким образом, нарушение п.1 ч.1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009г. № 135-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» было устранено ООО «Европа» в 2011 году в связи с заключением между сторонами дополнительных соглашений.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1 – 4 ст. 41, ч.1 ст. 49, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а также ст.3, ст.4, ст. 13, ст. 16 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Европа», осуществляющее торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети «Европа», нарушившим ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания дискриминационных условий для поставщиков хлеба и хлебобулочных изделий в торговую сеть.

2. Выдать предписание о недопущении нарушения антимонопольного законодательства и недопущении дискриминационных условий в отношении различных контрагентов и о предупреждении их создания.

3. Контроль за исполнением предписания возложить на специалиста-эксперта отдела товарных и финансовых рынков Курского УФАС России.

<...>

Примечание:

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

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