

## Решение по делу №1697-ФАС52-04/18

### о нарушении антимонопольного законодательства

28 декабря 2018 года г. Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>,

рассматривая дело №1697-ФАС52-04/18, возбужденное по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Лента» (далее – ООО «Лента») пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», при участии представителя ООО «Лента» <...> (доверенность № 78 АБ 4776120 от 10.05.2018),

#### **установила:**

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в рамках возложенных в статьях 22 и 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и установленных Федеральным законом от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» полномочий, проведен анализ действий сетевых организаций на соответствие антимонопольному законодательству и законодательству о торговле на территории Нижегородской области.

В ходе проведения анализа в действиях ООО «Лента» при заключении договоров с хозяйствующими субъектами на поставку продовольственных товаров были выявлены признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

В связи с чем приказом Нижегородского УФАС России от 09.08.2018 № 226 в отношении ООО «Лента» возбуждено дело и создана комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства №1697-ФАС52-04/18.

При рассмотрении настоящего дела комиссией Управления привлечены к участию в деле в качестве заинтересованных лиц поставщики продовольственных товаров категории «Курица»: <...>.

Нижегородским УФАС России установлено, что в 2017 году ООО «Лента» заключены договоры поставки продовольственной продукции, в том числе поставки продовольственной продукции категории «Курица», со следующими поставщиками:

– <...> (договор поставки <...>),

– <...> (договор поставки <...>) (далее также – договоры поставки продовольственных товаров категории «Курица»).

Данные договоры имеют типовую форму, которая содержит общие условия, в том числе условия поставки товаров категории «Курица», содержащие перечень возможных штрафных санкций, применяемых к поставщику.

При этом в договорах поставки продовольственных товаров категории «Курица» установлены различные размеры штрафных санкций для каждого поставщика (Приложение 1.1 к договору поставки <...>; Приложение 1.1 к договору поставки <...>).

Вместе с тем в Управлении имеются документы (уведомления о расчете), подтверждающие факты выставления и оплаты штрафных санкций по договорам поставки продовольственных товаров категории «Курица».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается создавать дискриминационные условия, определяемые в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции».

Согласно пункту 8 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» понятие «дискриминационные условия» определено как 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.

При таких обстоятельствах в действиях торговой сети ООО «Лента» усматриваются признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

На заседаниях комиссии представитель ООО «Лента» <...> (доверенность № 78 АБ 4776120 от 10.05.2018) факт нарушения обществом антимонопольного законодательства не признал.

Обозначенный представитель пояснил, что рассматриваемые договоры поставки продовольственных товаров категории «Курица» не содержат дискриминационных условий, установление различных размеров штрафов, в том числе штрафа за несоблюдение уровня исполнения заказов, при отсутствии прочих равных условий договоров поставки мяса курицы не является дискриминационными условиями.

ООО «Лента» устанавливаются равные требования к поставщикам в рамках одной категории товаров, при этом в дальнейшем все коммерческие условия, в том числе условия о размере штрафных санкций и премий, подлежат обязательному обсуждению и согласованию с поставщиками.

***Заслушав пояснения ответчика, исследовав материалы дела в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.***

Комиссией Нижегородского УФАС России по рассмотрению дела №1697-ФАС52-04/18 усматривается в действиях ООО «Лента» при заключении договоров с хозяйствующими субъектами на поставку продовольственных товаров по категории «Курица» установлено нарушение пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Рассматриваемые договоры поставки продовольственных товаров категории «Курица» являются типовыми договорами, изначально содержащими одинаковые условия, в том числе условия по взиманию штрафных санкций (штраф за несоблюдение уровня исполнения заказов; штраф за доставку недоброкачественного товара; штраф за несоответствие документов; штраф за ненадлежащее изменение параметров, указанных в карте ввода товара). При этом приложениями к указанным договорам конкретизируются и устанавливаются размеры штрафных санкций отдельно для каждого поставщика.

Так в договорах поставки продовольственных товаров категории «Курица» установлены следующие размеры штрафных санкций:

<...>.

Из представленных в Управление документов следует, что <...> производили оплату выставленных штрафов, в соответствии с условиями договора поставки, заключенного с ООО «Лента».

При этом вышеобозначенными поставщиками оплачены выставленные ООО «Лента» штрафы за несоблюдение уровня исполнения заказов. Всего поставщиками оплачено:

<...>.

Суть создания дискриминационных условий в отношении хозяйствующего субъекта заключается в том, что такие условия ставят данного хозяйствующего субъекта в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами.

Данный запрет связан с отсутствием объективного обоснования разных условий договора, в том числе связанных с установлением ответственности для хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставку продовольственных товаров, в отношении одного и того же товара.

Применительно к рассматриваемым отношениям следует признать, что характер дискриминационных условиям договора придает не их формальное отличие от условий договоров с иными хозяйствующими субъектами, а ничем не обусловленное неравное положение одних контрагентов по сравнению с другими при прочих равных условиях.

В рассматриваемой ситуации договоры поставки продовольственных товаров категории «Курица», заключенные <...>, являются типовыми.

Условия поставки продовольственных товаров категории «Курица», в том числе размер штрафа за несоблюдение уровня исполнения заказов, согласованы ООО «Лента» с каждым хозяйствующим субъектом отдельно и закреплены в

приложениях к договорам.

При этом определение и установление размера штрафа за несоблюдение уровня исполнения заказов в договорах поставки продовольственных товаров категории «Курица» не ставилось в зависимость от каких-либо условий. Такой штраф согласован и установлен, в том числе в ходе переговоров с поставщиками продовольственных товаров категории «Курица».

Заключение ООО «Лента» договоров с хозяйствующими субъектами, осуществляющими поставки продовольственных товаров категории «Курица», на разных условиях и их фактическое исполнение создает для некоторых из поставщиков конкурентные преимущества в виде сниженного размера штрафа за несоблюдение уровня исполнения заказов и вынуждает других нести повышенные расходы в связи с применением к ним более высокого размера штрафа, что приводит к ограничению конкуренции между рассматриваемыми контрагентами ООО «Лента».

В данном случае в договорах поставки продовольственных товаров категории «Курица» установлены условия поставки товаров, при которых одни хозяйствующие субъекты – поставщики продовольственных товаров категории «Курица» поставлены в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами – поставщиками продовольственных товаров категории «Курица».

При этом одни хозяйствующие субъекты лишаются возможности конкурировать на равных условиях с другими хозяйствующими субъектами, для которых ООО «Лента» устанавливает более низкий размер штрафа за несоблюдение уровня исполнения заказов.

Таким образом, комиссия приходит к итоговому выводу о том, что действия ООО «Лента» по установлению в договорах продовольственных товаров категории «Курица» и фактическому взиманию с поставщиков продовольственных товаров категории «Курица» разных размеров штрафов за несоблюдение уровня исполнения заказов при прочих равных условиях рассматриваемых договоров противоречат требованиям пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

По правилам части 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании.

Установив в рамках рассмотрения данного дела факта нарушения ООО «Лента» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», комиссия считает необходимым выдать обществу предписание о прекращении ООО «Лента» создания дискриминационных условий в отношении хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставку мяса курицы, а именно привести положения действующих договоров поставки мяса курицы в соответствие с Федеральным законом от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», установив размер штрафа за несоблюдение уровня исполнения заказов равный для всех хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставку

мяса курицы.

На основании изложенного, руководствуясь, статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия

**решила:**

1. Признать факт нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Лента» (г. Санкт-Петербург, ул. Савушкина, д. 112 литера Б; ОГРН 1037832048605; ИНН 7814148471; КПП 781401001) пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания дискриминационных условий в отношении хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставку мяса курицы.
2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Лента» предписание о прекращении нарушения запрета, установленного пунктом 1 части 1 статьей 13 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Решение территориального антимонопольного органа может быть обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

**Председатель Комиссии** <...>

<...>

**Члены Комиссии:**

<...>