

Корпоративный центр

X5RETAIL GROUP

109029, Москва, ул. Средняя  
Калитниковская, д. 28, стр. 4

ООО «Агроторг»

Невский проспект, д. 90/92,

г. Санкт-Петербург,

191025

факс (812) 327-84-81

[box335@mail.wplus.net](mailto:box335@mail.wplus.net)

Исходящие № 1354/02 от 17.03.2020

#### Предупреждение № 24

о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки  
нарушения антимонопольного законодательства

17 марта 2020 года  
Новгород

Великий

В связи с наличием в действиях Общества с ограниченной ответственностью «Агроторг» (юридический адрес: Невский проспект, д. 90/92, г. Санкт-Петербург, 191025, далее – ООО «Агроторг») признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктом 1 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), которой 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», в частности создание дискриминационных условий, выразившихся в создании дискриминационных условий, при которых хозяйствующий субъект поставщик плодоовощной продукции – крестьянское хозяйство Пиреева И.И. (далее - КХ Пиреева И.И.) поставлен в неравное положение по сравнению с другими поставщиками на рынке поставок плодоовощной продукции в розничные сети на территории Российской Федерации, поскольку для КХ Пиреева И.И. договором поставки установлены дополнительные виды штрафных санкций по сравнению с другими поставщиками плодоовощной продукции для ООО «Агроторг», что запрещено пунктом 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле и что может привести к недопущению, ограничению и устранению конкуренции на рынке поставок плодоовощной продукции в розничные сети на территории Российской Федерации.

Управлением были проанализированы представленные ООО «Агроторг» договоры поставок на предмет их соответствия требованиям Закона о торговле, в части установления (применения) видов и размеров штрафных санкций для различных поставщиков и выявлены признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

ООО «Агроторг» (далее – покупатель) был заключен с КХ Пиреева И.И. (далее – поставщик) договор поставки (далее - Договор поставки).

По Договору поставки КХ Пиреева И.И. поставляет ООО «Агроторг» плодоовощную продукцию. Договор действует в настоящее время.

Кроме того, ООО «Агроторг» было заключено с КХ Пиреева И.И. дополнительное соглашение № 2 к Договору поставки (далее - Дополнительное соглашение № 2), действующее в настоящее время.

В пункте 5 Дополнительного соглашения № 2 указано дополнить пункт 8 Приложения № 3 к Договору поставки пунктами 8.14-8.35, содержащими различные виды и размеры штрафов.

Кроме того, ООО «Агроторг» было заключено с КХ Пиреева И.И. дополнительное соглашение от 12 ноября 2015 года № ШК-1 к Договору поставки (далее - Дополнительное соглашение № ШК-1), также действующее в настоящее время.

В пункте 1.3. Дополнительного соглашения № ШК-1 указано дополнить пункт 8 Приложения № 3 к Договору поставки пунктом **8.36** следующего содержания:

- «...».

Также ООО «Агроторг» были заключены договора поставки с поставщиками с других регионов РФ.

По указанным договорам поставляется для ООО «Агроторг» плодоовощная продукция.

При этом к договору поставки с ООО <Д...> дополнительное соглашение № 2 есть, но без пункта **8.36**.

К договору поставки с ООО <Ю...> дополнительное соглашение № 2 также есть, но без пункта **8.36**.

В договоре поставки с приложениями, заключенным с ООО <А...>, штрафные санкции, предусмотренные пунктом 5 Дополнительного соглашения № 2 к Договору поставки с КХ Пиреева И.И., отсутствуют, а именно, указанные в пунктах **8.14-8.35** Дополнительного соглашения № 2.

Также в договоре поставки с приложениями, заключенным с ООО <А...>, штрафные санкции, предусмотренные пунктом 5 Дополнительного соглашения № 2 (дополнены пунктом 1.3. Дополнительного соглашения № ШК-1 к Договору поставки с КХ Пиреева И.И.), отсутствуют, а именно, указанные в пункте **8.36** Дополнительного соглашения № 2.

В договоре поставки с приложениями, заключенным с ООО <Л...>, штрафные санкции, предусмотренные пунктом 5 Дополнительного соглашения № 2 к Договору поставки с КХ Пиреева И.И. отсутствуют, а именно, указанные в пунктах **8.14-8.35** Дополнительного соглашения № 2.

Также в договоре поставки с приложениями, заключенным с ООО <Л...>, штрафные санкции, предусмотренные пунктом 5 Дополнительного соглашения № 2 (дополнены пунктом 1.3. Дополнительного соглашения № ШК-1 к Договору поставки с КХ Пиреева И.И.), отсутствуют, а именно указанные в пункте **8.36** Дополнительного соглашения № 2.

Таким образом, ООО «Агроторг» были заключены договоры поставок: с КХ Пиреева И.И., с ООО <Л...>, ООО <А...>, ООО <Ю...>, ООО <Д...>, являющимися поставщиками аналогичных товаров (плодоовощная продукция), с разными условиями в части установления (применения) штрафных санкций со стороны ООО «Агроторг».

Согласно пункту 1 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) 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».

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 (пункт 8 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции)).

В письме ФАС России от 05.09.2016 № АК/60976/16 «Разъяснения ФАС России по некоторым вопросам применения Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в редакции Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ» указано, что все разъяснения ФАС России, подготовленные в рамках применения статьи 10 Закона о защите конкуренции, могут быть применимы к положениям статьи 13 Закона о торговле с учетом особенностей субъектного состава статьи 13 Закона о торговле.

Также в письме ФАС России от 05.09.2016 № АК/60976/16 указано, что дискриминационные условия могут быть созданы хозяйствующим субъектам, действующим на одном товарном рынке, то есть конкурентам.

Хозяйствующие субъекты являются конкурентами, если они осуществляют свою деятельность в одной сфере обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами (пункт 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В своем сопроводительном письме ООО «Агроторг» указало, что представляет по запросу Управления договоры поставки плодоовощной продукции.

КХ Пиреева И.И. поставляет для ООО «Агроторг» плодоовощную продукцию.

ООО <Л...>, ООО <А...>, ООО <Ю...>, ООО <Д...>, также поставляет для ООО «Агроторг» плодоовощную продукцию.

На основании предмета договоров поставки товар определен как поставка плодоовощной продукции.

Таким образом, ООО <Л...>, ООО <А...>, ООО <Ю...>, ООО <Д...>, и КХ Пиреева И.И. осуществляют свою деятельность на одном товарном рынке.

Географические границы рынка плодоовощной продукции определены как территория Российской Федерации.

Таким образом, ООО «Агроторг» создает дискриминационные условия, при которых поставщик плодоовощной продукции - КХ Пиреева И.И. поставлен в неравное положение по сравнению с другими поставщиками на рынке поставки плодоовощной продукции в розничные сети на территории Российской Федерации, поскольку для КХ Пиреева И.И. договором поставки установлены дополнительные виды штрафных санкций по сравнению с другими поставщиками плодоовощной продукции для ООО «Агроторг», что запрещено пунктом 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

ФАС России своим письмом от 17.02.2020 №АЦ/11458-дсп/20 наделило Управление полномочиями по рассмотрению вышеуказанных материалов в отношении ООО «Агроторг».

Под торговой деятельностью согласно статье 2 Закона о торговле понимается вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров.

В свою очередь, статья 2 Закона о защите конкуренции предусматривает, что антимонопольное законодательство Российской Федерации состоит из настоящего Закона о защите конкуренции, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 Закона о защите конкуренции, а именно отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Таким образом, Закон о защите конкуренции подлежит применению ко всем вышеуказанным отношениям вне зависимости от сферы деятельности.

Из анализа данных положений можно сделать вывод, что Закон о торговле в части антимонопольных требований входит в состав антимонопольного законодательства Российской Федерации, а поскольку его регулирование направлено на специальную отдельную сферу отношений - торговую деятельность, то положения Закона о торговле должны рассматриваться в качестве специальных по отношению к положениям Закона о защите конкуренции. Квалификация нарушений при их установлении должна осуществляться по специальной норме.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство Российской Федерации (далее - антимонопольное законодательство) основывается на Конституции

Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона.

Часть 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции устанавливает, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции.

Статья 13

Закона о торговле устанавливает антимонопольные правила для хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети.

Следовательно, в этой части Закон о торговле входит в состав антимонопольного

законодательства.

Процедура рассмотрения заявлений и дел по признакам нарушения Закона о торговле осуществляется в соответствии с нормами главы 9 Закона о защите конкуренции. В статьях 10 и 15 Закона о защите конкуренции, как и в статье 13 Закона о торговле, содержатся запреты на создание дискриминационных условий (пункт 8 части 1 статьи 10 и пункт 8 части 1 статьи 15).

В соответствии с частью 1 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - **п р е д у п р е ж д е н и е**).

При этом, в соответствии с частью 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждения выдаются в случае выявления признаков нарушения, в том числе, пункта 8 части 1 статьи 10 и всех пунктов и частей статьи 15 указанного закона.

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается, и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением. И только в случае невыполнения предупреждения в

установленный срок антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела (часть 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции) и, соответственно, нарушитель подлежит административной ответственности. Учитывая единую правовую природу рассматриваемого правонарушения – создание дискриминационных условий, единые процессуальные нормы рассмотрения дел по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле, а также пункта 8 части 1 статьи 10 и пункта 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, права и интересы лица, в чьих действиях содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, правомерно применение в данном случае норм статьи 39.1 Закона о защите конкуренции и выдача ООО «Агроторг» предупреждения о прекращении действий, содержащих признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Новгородское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает ООО «Агроторг» о необходимости в срок до **30 апреля 2020 года** совершить действия, направленные на устранение дискриминационных условий, при которых поставщик плодоовощной продукции - КХ Пиреева И.И. поставлен в неравное положение по сравнению с другими поставщиками на рынке поставки плодоовощной продукции в розничные сети на территории Российской Федерации, а именно: руководствуясь мотивировочной частью настоящего предупреждения, обеспечить КХ Пиреева И.И. одинаковые условия договора поставки в части установления (применения) видов и размеров штрафных санкций как с иными поставщиками плодоовощной продукции.

О выполнении предупреждения сообщить в Управление в течение трех дней со дня выполнения предупреждения, с приложением документальных доказательств (дополнительного соглашения к договору поставки, иное) выполнения настоящего предупреждения.

Примечание:

В соответствии с частью 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий

десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Руководитель Управления

Государственный советник РФ 1 класса  
Виниченко

О.С.

Паньков С.Е.

(816-2) 73 88 51