

ИП Богомолу С.В.

<...>

РЕШЕНИЕ № 16/АМЗ

об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства

«06» мая 2022 года

г. Курган

Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России), рассмотрев заявление ИП Богомолу Сергея Васильевича (вх. № ЭП-950 от 14.03.2022) на действия торговой сети «Пятерочка», выразившиеся в создании дискриминационных условий и препятствии в доступе на товарный рынок, сообщает следующее.

Часть 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации устанавливает, что в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

В силу статьи 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (часть 1), а экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию, не допускается (часть 2).

Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе по предупреждению и пресечению монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции (пункт 1 часть 1 статьи 1 Закона о защите конкуренции).

В соответствии со статьёй 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган выполняет функции по обеспечению государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами (пункт 1); выявлению нарушения антимонопольного законодательства (пункт 2); предупреждению монополистической деятельности в том числе хозяйствующих субъектов (пункт 3).

В соответствии с частью 1 статьи 10 Закона 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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, 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) (пункт 3); создание дискриминационных условий (пункт 8).

Условия, на основании которых положение хозяйствующего субъекта может быть признано доминирующим, установлены статьёй 5 Закона о защите конкуренции. Согласно части 2 статьи 5 Закона о защите конкуренции не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), доля которого на рынке определенного товара не превышает тридцать пять процентов, за исключением указанных в частях 3 и 6 настоящей статьи случаев.

Необходимо отметить, что в географических границах Курганской области, в том числе г. Кургана, доля объема от всех реализованных продовольственных товаров в денежном выражении торговой сети «Пятерочка» не превышает 25 % от суммарного объема всех реализованных продовольственных товаров иными хозяйствующими субъектами.

Таким образом, торговая сеть «Пятерочка» не является хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение, на территории г. Кургана и Курганской области.

Федеральным законом, определяющим основы государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации является Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговой деятельности).

Согласно статьи 2 Закона о торговой деятельности «торговая деятельность (далее также – торговля)» - вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров (пункт 1), «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 (пункт 8).

Исходя из изложенного, торговая сеть «Пятерочка» (ООО «Агроторг») подпадает под регулирование Закона о торговой деятельности и должна соблюдать установленные настоящим Федеральным законом запреты.

Так, в соответствии с частью 1 статьи 13 Закона о торговой деятельности 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» (пункт 1); создавать препятствия для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов (пункт 2).

В силу части 1 статьи 9 Закона о торговой деятельности хозяйствующий субъект, осуществляющий торговую деятельность посредством организации торговой сети, обязан обеспечивать хозяйствующему субъекту, осуществляющему поставки продовольственных товаров, доступ к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора путем размещения соответствующей информации на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Руководствуясь указанным положением, торговая сеть «Пятерочка» (ООО «Агроторг») на своём официальном сайте по адресу www.x5.ru разместило Политику по работе с поставщиками товаров, предназначенных для реализации в торговых сетях X5 Group (группа компаний, в которую входит торговая сеть «Пятерочка» (ООО «Агроторг») (далее – Политика), которая

описывает основные принципы выбора поставщика и условиях выбора контрагентов для заключения договора поставки. В том числе в Политике содержится информация об условиях проведения контроля качества поставляемого товара.

Полный текст типового договора поставки опубликован на сайте www.5ka.ru, согласно пункту 3.2 которого Покупатель вправе осуществлять контроль качества и безопасности поставляемых/поставленных Товаров, в том числе посредством проведения лабораторных исследований в аккредитованной лаборатории или независимом испытательном центре. Результаты исследований признаются Сторонами достоверными в отношении всего Товара с датой изготовления, аналогичной дате изготовления проверенного образца.

Покупатель вправе проводить аудит условий производства Товара. Для проведения аудитов используются единые чек-листы, которые размещены на сайте Покупателя по адресу:

<https://www.x5.ru/ru/PublishingImages/Pages/Partners/SupplyContract/check-list-osnovnoy.pdf>;

<https://www.x5.ru/ru/PublishingImages/Pages/Partners/SupplyContract/check-list-stm.pdf>.

ИП Богомолов С.В. в своём заявлении указывает, что вышеуказанный пункт типового договора поставки создает дискриминационные условия и препятствия для доступа на товарный рынок.

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона 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.

Как следует из информации на официальных сайтах по адресу www.x5.ru, www.5ka.ru, и подтверждается положениями Политики и типового договора поставки, а также ответом ООО «Агроторг» условия для заключения договора поставки с торговой сетью «Пятерочка» у всех хозяйствующих субъектов – поставщиков одинаковые, ко всем применяются равный подход и равные условия работы.

В заявлении ИП Богомолова С.В. не указано каких-либо сведений и обстоятельств, которые бы свидетельствовали о создании торговой сетью «Пятерочка» неравных условий между ним и иными хозяйствующими субъектами в части заключения договора поставки. Более того, официальной переписки между ООО «Агроторг» и ИП Богомоловым С.В. относительно

условий договора поставки не осуществлялось, каких-либо коммерческих предложений не представлялось.

Как указывает ООО «Агроторг», типовая форма договора может быть изменена в процессе рассмотрения предложенного поставщиком протокола разногласий в той части, которая не связана с технологиями работы покупателя.

Относительно соответствия условий типового договора поставки пункту 2 части 1 статьи 13 Закона о торговой деятельности необходимо учитывать, что указанные условия о проведении контроля качества направлены на соблюдение требований к продукции, реализуемой торговой сетью «Пятерочка» на своих торговых объектах. К таким требованиям относится безопасность товара для жизни и здоровья, соответствие его свойств и качества установленным нормативам и регламентам.

В своем ответе ООО «Агроторг» указывает, что время аудита заранее согласовывается с поставщиком, поставщик имеет возможность для подготовки к нему и ознакомления с чек-листами, работа аудиторов оплачивается торговой сетью «Пятерочка», а по итогам проведения аудита поставщик получает подробный отчет, в котором указаны выявленные недочеты в целях их устранения.

ИП Богомолов С.В., как возможный поставщик дикоросов в торговую сеть «Пятерочка», со своей стороны должен обеспечить надлежащие условия заготовления, складского хранения с соблюдением температурного и влажностного режима, фасовки, транспортировки этих товаров, а также сортировки и оценки их качества.

На основании изложенного, рассматриваемые условия договора поставки обусловлены положениями Закона о торговой деятельности и не позволяют прийти к выводу о наличии препятствий в доступе на товарный рынок хозяйствующим субъектам либо о создании дискриминационных условий осуществления их деятельности.

В силу части 8 статьи 44 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений: о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства (пункт 1); об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства (пункт 2); о выдаче предупреждения в соответствии со статьей 39.1 настоящего Федерального закона (пункт 3).

Антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела в том числе когда признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют (пункт 2 часть 9 статья 44 Закона о защите конкуренции).

Поскольку не представлено документов и доказательств,

свидетельствующих, что торговая сеть «Пятерочка» создает неравные условия между ИП Богомоловым С.В. и иными хозяйствующими субъектами в части заключения договора поставки и последующего его исполнения, а также препятствует заявителю в доступе на товарный рынок, Курганским УФАС России на основании пункта 2 части 8 и пункта 2 части 9, части 10 статьи 44 Закона о защите конкуренции принято решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

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

Руководитель