

## РЕШЕНИЕ

по делу № 357-13Т о нарушении законодательства о государственном регулировании торговой деятельности

26 марта 2013г.

г. Воронеж

Резолютивная часть решения объявлена 12 марта 2013г.

Решение в полном объеме изготовлено 26 марта 2013г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее Управление) по рассмотрению дела о нарушении законодательства о государственном регулировании торговой деятельности в составе: <...> – председатель Комиссии; <...> – члены Комиссии,

рассмотрев дело №357-13Т по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Ашан» (ул. Средняя Калитниковская, д.28, стр. 4, г. Москва, 109029) (далее ООО «Ашан», либо Ответчик) подпункта «а» части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации (далее ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»)), в присутствии представителей от:

ООО «Ашан» - <...>,

ООО «ВРК-Северное» - <...>, **установила:**

25.09.2012 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее Управление) поступило обращение Общества с ограниченной ответственностью «ВРК-Северное» (далее ООО «ВРК-Северное») на действия Общества с ограниченной ответственностью «Ашан» (далее ООО «Ашан») по вопросу правомерности уклонения ООО «Ашан» от заключения договора на поставку пряностей и приправ с ООО «ВРК-Северное».

Как следует из заявления, в начале 2011г. в адрес ООО «ВРК-Северное» поступило предложение ООО «Ашан» о сотрудничестве. Со стороны ООО «ВРК-Северное» в адрес ООО «Ашан» была выслана вся необходимая информация для заключения договора поставки пряностей и приправ.

19.05.2011г. в адрес ООО «ВРК-Северное» было направлено письмо из финансового отдела ООО «Ашан» от 13.07.2011г. б/н, в котором сообщалось, что предоставленные ООО «ВРК-Северное» документы одобрены финансовым департаментом ООО «Ашан».

Однако договор поставки пряностей и приправ между ООО «Ашан» и ООО «ВРК-Северное» заключен не был.

При этом, 19.08.2011г. в адрес ООО «ВРК-Северное» от ООО «Ашан» было направлено письмо, в котором сообщалось, что предложение ООО «ВРК-Северное» не может быть принято т. к. ассортиментная матрица товаров уже сформирована, согласно утвержденным планам компании.

Как следует из письменных объяснений ООО «Ашан» в соответствии со статьей 13 Федерального закона «О государственном регулировании торговой деятельности в Российской Федерации» торговая сеть не обязана заключать договор на поставку продовольственных товаров с любым обратившимся с предложением о заключении договора поставки. ООО «Ашан» вправе самостоятельно решать, заключать или не заключать договор на поставку продовольственных товаров с тем или иным лицом, обратившимся с соответствующим предложением.

Управлением была запрошена информация об ассортиментной матрице товаров ООО «Ашан». Из информации ООО «Ашан» следует, что ассортиментная матрица продовольственных товаров формируется на основании решения собрания, которое проводится ежегодно с участием представителей магазинов, офиса закупок и исходит от потребностей клиентов. Решение принимается на основе

многостороннего анализа: покупателей, потребителей, конкурентов, рынка. Ответственность за определение ассортиментной матрицы ложится на менеджеров магазинов и директоров направлений. Их основная задача — предусмотреть покрытие всех покупательских способностей людей (от малообеспеченных до более состоятельных).

Помимо этого, ООО «Ашан» в своих письменных пояснениях от 29.11.2012г. №286/12-юр указывает на то, что причиной невозможности принятия коммерческого предложения ООО «ВРК-Северное» явились высокие цены на товар, не позволяющие ООО «Ашан» внести изменения в уже сформированную ассортиментную матрицу.

По результатам предварительного рассмотрения заявления и материалов, Управлением были установлены признаки нарушения части 1 статьи 13 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», в связи с чем возбуждено дело №357-13Т (приказ от 15.10.2012г. №193 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении законодательства о государственном регулировании торговой деятельности»).

Рассмотрение дела №357-13Т о нарушении законодательства о государственном регулировании торговой деятельности было назначено на 12 ноября 2012 г.

Рассмотрения настоящего дела отлагались до 04.12.2012г., 26.12.2012г., 10.01.2013г., 18.01.2013г.

Изучив материалы, дела и доказательства, предоставленные лицами, участвующими в деле, выслушав доводы данных лиц, Комиссия Управления приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Ашан», выразившихся в создании для ООО «ВРК-Северное» дискриминационных условий в том числе препятствий ООО «ВРК-Северное» для доступа на рынок оптовой реализации пряностей и приправ для дальнейшей розничной реализации через торговую сеть «Ашан» нарушения подпункта «а» пункта 1 части 1 статьи 13 ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в силу следующих обстоятельств.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 1 части 1 статьи 13 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, в том числе создавать препятствия для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов.

В соответствии со статьей 2 ФЗ «О государственном регулировании торговой деятельности в Российской Федерации», торговая сеть — совокупность двух и более торговых объектов, которые находятся под общим управлением, или совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

ООО «Ашан» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети посредством 58 торговых объектов, которые являются обособленными подразделениями ООО «Ашан» в соответствии с пунктом 2 статьи 11 Налогового кодекса Российской Федерации, а также в соответствии с уведомлениями о постановке на учет российских организаций в налоговом органе на территории Российской Федерации.

Таким образом, ООО «Ашан», как торговая сеть обязано соблюдать требования

Федерального закона «О государственном регулировании торговой деятельности в Российской Федерации» как торговая сеть, в том числе, запрет на создание для отдельных хозяйствующих субъектов — поставщиков продовольственных товаров дискриминационных условий.

Из материалов дела установлено, что в июле 2011г. между ООО «ВРК-Северное» и ООО «Ашан» велись переговоры по вопросам заключения договора поставки приправ и специй в магазины торговой сети «Ашан». 24.07.2011г. после указанных переговоров ООО «ВРК-Северное» в адрес ООО «Ашан» было направлено коммерческое предложение по электронной почте.

13.07.2011г. ООО «Ашан» в адрес ООО «ВРК-Северное» было направлено предложение о проведении встречи для изучения условий сотрудничества.

22.07.2011г. ООО «ВРК-Северное» предоставило коммерческое предложение с необходимыми данными об объемах поставки и цене в адрес ООО «Ашан». Указанное предложение было рассмотрено ООО «Ашан» и 18.09.2011 г. и ООО «Ашан» проинформировало ООО «ВРК-Северное» о невозможности принятия предложения о сотрудничестве на поставку пряностей и приправ в связи с высокими ценами на пряности и приправы, производимые ООО «ВРК-Северный».

Одновременно из материалов дела установлено, что ООО «Ашан» заключены договоры поставки специй и приправ с поставщиками аналогичных товаров, что и ООО «ВРК-Северное», в частности, с такими как: ООО «Юнилевер-Русь», ООО «Фудсервис», ООО «Фирма Эмикс», ООО «ТК «ГУД — ФУД», ООО «Три — С Фуд», ООО «Тпк Таймэкс», ООО «Возрождение», ООО «Котани», ООО «Олимпик Фудс», ООО «Мастерфуд», ООО «Камис- приправы», ООО «Каре», ООО «Айдиго», ООО «РК Европрестиж», ООО «Концепция вкуса», ОАО «Руспрод».

В связи с этим, Комиссией Управления в ходе рассмотрения настоящего дела были проанализированы цены на пряности и приправы ООО «ВРК-Северное» и других аналогичных поставщиков этих же товаров поставляющих указанные товары в торговую сеть «Ашан».

В результате указанного анализа, Комиссией Управления установлено следующее: Сравнительная таблица цен на пряности и приправы ООО «ВРК-Северное» и других поставщиков поставляющих аналогичные товары в торговую сеть «Ашан» (По информации, предоставленной ООО «Ашан» в материалах дела).

№	Наименование товара	Количество хоз.субъектов, осуществляющих поставку пряностей и приправ торговую сеть «Ашан»	Доля хоз. субъектов поставляющих пряности и приправы по цене ниже чем ООО «ВРК-Северное» (% соотношении)		Доля хоз. субъектов поставляющих пряности и приправы по цене выше чем ООО «ВРК-Северное» (% соотношении)	
			и ниже чем ООО «ВРК-Северное» (% соотношении)	и выше чем ООО «ВРК-Северное» (% соотношении)	и выше чем ООО «ВРК-Северное» (% соотношении)	и выше чем ООО «ВРК-Северное» (% соотношении)
1	Перец черный горошек	5	нет		100	
2	Перец черный молотый	7	нет		100	
3	Перец красный молотый	6	16,7		83,3	
4	Перец душистый	3	нет		100	

	горошек			
5	Имбирь молотый	2	нет	100
6	Корица молотая	1	нет	100
7	Приправа для фарша	1	нет	100
8	Приправа для курицы	7	28,57	71,43
9	Приправа для рыбы	3	нет	100
10	Приправа для свинины	2	50	50
11	Приправа для шашлыка	6	33,3	66,6
12	Приправа для супа	2	100	нет
13	Приправа карри	2	нет	100
14	Приправа хмели-сунели	2	нет	100

Как усматривается из указанной таблицы, цена на пряности и приправы у поставщиков, с которыми ООО «Ашан» уже заключены договоры на поставку пряностей и приправ в 85,71 % случаях выше, чем цена ООО «ВРК-Северное» на аналогичные товары, который последний планировал поставлять в торговую сеть «Ашан». Кроме того, Комиссия Управления учитывала тот факт, что приправы, производимые ООО «ВРК-Северное» фасуются в упаковку из алюминия, которая обладает высокой прочностью, стойкостью к проколу, обеспечивает высокие барьерные свойства по влагостойкости и посторонним запахам, защиту от солнечного света, а следовательно, обеспечивает более длительное хранение упакованного продукта и сохранность всех полезных качеств пряностей и приправ. При указанных обстоятельствах, уклонение ООО «Ашан» от заключения с ООО «ВРК-Северное» договора поставки пряностей и приправ в связи с завышенными (более высокими) ценами на производимые ООО «ВРК-Северное» пряности и приправы, является несостоятельным.

С учетом этого, ООО «Ашан» необоснованно уклонилось от заключения аналогичного, что и с другими поставщиками договора на поставку пряностей и приправ с ООО «ВРК-Северное».

В соответствии с пунктом 8 статьи 4 Федерального 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.

При указанных обстоятельствах, ООО «Ашан» своими действиями, выразившимися в необоснованном уклонении от заключения с ООО «ВРК-Северное» договора на поставку пряностей и приправ, создало для последнего дискриминационные условия по сравнению с ООО «Юнилевер-Русь», ООО «Фудсервис», ООО «Фирма

Эмикс», ООО «ТК «ГУД — ФУД», ООО «Три — С Фуд», ООО «Тпк Таймэкс», ООО «Возрождение», ООО «Котани», ООО «Олимпик Фудс», ООО «Мастерфуд», ООО «Камис- приправы», ООО «Каре», ООО «Айдиго», ООО «РК Европрестиж», ООО «Концепция вкуса», ОАО «Руспрод», что является нарушением подпункта «а» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона «О государственном регулировании торговой деятельности в Российской Федерации».

В результате указанного действия ООО «Ашан», ООО «ВРК-Северное» поставлено в неравное положение по сравнению с ООО «Юнилевер-Русь», ООО «Фудсервис», ООО «Фирма Эмикс», ООО «ТК «ГУД — ФУД», ООО «Три — С Фуд», ООО «Тпк Таймэкс», ООО «Возрождение», ООО «Котани», ООО «Олимпик Фудс», ООО «Мастерфуд», ООО «Камис- приправы», ООО «Каре», ООО «Айдиго», ООО «РК Европрестиж», ООО «Концепция вкуса», ОАО «Руспрод», так как ООО «Ашан» обеспечило последним доступ на рынок оптовой реализации пряностей и приправ для дальнейшей розничной реализации через торговую сеть «Ашан», путем заключения с соответствующими поставщиками договоров поставки пряностей и приправ в торговую сеть «Ашан». В то же время ООО «Ашан» необоснованно уклонилось от заключения аналогичного договора с ООО «ВРК-Северное», которое обладает такими же как и ООО «Юнилевер-Русь», ООО «Фудсервис», ООО «Фирма Эмикс», ООО «ТК «ГУД — ФУД», ООО «Три — С Фуд», ООО «Тпк Таймэкс», ООО «Возрождение», ООО «Котани», ООО «Олимпик Фудс», ООО «Мастерфуд», ООО «Камис- приправы», ООО «Каре», ООО «Айдиго», ООО «РК Европрестиж», ООО «Концепция вкуса», ОАО «Руспрод» правами на поставку пряностей и приправ в торговую сеть «Ашан» и заключение соответствующего договора.

Помимо этого, ООО «Ашан» своим действием (необоснованным уклонением от заключения договора поставки пряностей и приправ) создало для ООО «ВРК - Северное» препятствие доступу на рынок оптовой реализации пряностей и приправ для дальнейшей розничной реализации через торговую сеть «Ашан», так как без заключения договора на поставку пряностей и приправ с ООО «ВРК — Северное» отсутствует фактическая возможность осуществлять свою деятельность на указанном товарном рынке.

Таким образом, с учетом установленных по делу обстоятельств и имеющихся в материалах доказательств, действия ООО «Ашан», выразившиеся в создании для ООО «ВРК - Северное» дискриминационных условий, в том числе создание препятствий ООО «ВРК - Северное» для доступа на рынок оптовой реализации пряностей и приправ для дальнейшей розничной реализации через торговую сеть «Ашан» путем необоснованного уклонения от заключения договора поставки пряностей и приправ с ООО «ВРК — Северное», является нарушением подпункта «а» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона «О государственном регулировании торговой деятельности в Российской Федерации».

В соответствии с вышеизложенным, довод ООО «Ашан» о том, что Общество не обязано было заключать договор поставки пряностей и приправ с ООО «ВРК-Северное», в рассматриваемом случае является несостоятельным.

В соответствии с пунктом 3 статьи 16 Федерального закона «О государственном регулировании торговой деятельности в Российской Федерации» федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальные органы при выявлении нарушений антимонопольных правил и требований, предусмотренных статьями 13-15 Федерального закона «О государственном регулировании торговой деятельности в Российской Федерации» принимает меры в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции».

Учитывая положения указанной нормы Федерального закона «О государственном регулировании торговой деятельности в Российской Федерации», в целях предупреждения и пресечения нарушения требований подпункта «а» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона «О государственном регулировании торговой деятельности в Российской Федерации» со стороны ООО «Ашан», Комиссия Управления приходит к выводу о наличии оснований в соответствии со статьей 23 Федерального закона «О защите конкуренции» для выдачи указанному хозяйствующему субъекту предписаний: о прекращении нарушения законодательства о государственном регулировании торговой деятельности; о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению законодательства о государственном регулировании торговой деятельности.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия Управления, **решила:**

**1.** Признать действие Общества с ограниченной ответственностью «Ашан», выразившееся в создании для Общества с ограниченной ответственностью «ВРК-Северное» дискриминационных условий, в том числе препятствий Обществу с ограниченной ответственностью «ВРК-Северное» для доступа на рынок оптовой реализации пряностей и приправ для дальнейшей розничной реализации через торговую сеть «Ашан» путем необоснованного уклонения от заключения договора поставки пряностей и приправ, нарушением подпункта «а» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона «О государственном регулировании торговой деятельности в Российской Федерации».

**2.** Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Ашан» предписание о прекращении нарушения законодательства о государственном регулировании торговой деятельности.

**3.** Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Ашан» предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению законодательства о государственном регулировании торговой деятельности.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии