

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

Определение

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № АО 01-01/19 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

07 февраля 2019 года г. Сыктывкар № 01-107/842

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании приказа Коми УФАС России № 8 от 23.01.2019 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Федеральным государственным унитарным предприятием «Промсервис» Федеральной службы исполнения наказаний (далее – ФГУП «Промсервис»), место нахождения: город Москва, Кронштадтский бульвар, дом 9, строение 2, пункта 5 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) в части заключения договоров комиссии,

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступили заявления от лиц, отбывающих наказание в исправительных колониях в Республике Коми, в том числе ИК-49 (г. Печора), ИК-8 (г. Ухта), ИК-25 (г. Сыктывкар), по установлению ФГУП «Промсервис» завышенных, по мнению заявителей, розничных цен на продукты питания и товары первой необходимости.

В ходе рассмотрения данных заявлений Коми УФАС России были установлены факты заключения ФГУП «Промсервис» ФСИН России договоров комиссии с индивидуальными предпринимателями <...>, ФКУ «ИК № 19 УФСИН по Республике Коми», ФКУ «ИК № 8 УФСИН по Республике Коми», ФКУ «ИК № 49 УФСИН по Республике Коми» индивидуальным предпринимателем <...>, ФКУ «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности УФСИН по РК», ФКУ «ИК № 49 УФСИН по Республике Коми».

Согласно статье 2 Закона о торговле:

- торговая деятельность (далее также - торговля) - вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров;
- розничная торговля - вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности;
- торговый объект - здание или часть здания, строение или часть строения, сооружение или часть сооружения, специально оснащенные оборудованием, предназначенным и используемым для выкладки, демонстрации товаров, обслуживания покупателей и проведения денежных расчетов с покупателями при

продаже товаров;

- 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.

Согласно пункту 2.1. Устава ФГУП «Промсервис» предметом и целями деятельности Предприятия являются:

- привлечение к оплачиваемому труду лиц, отбывающих уголовные наказания, на территории Российской Федерации в соответствии с требованиями законодательства РФ;
- получение прибыли;
- обеспечение деятельности и развитие материальной и социальной сферы ФСИН России, удовлетворение ее потребностей;
- получение, хранение, содержание запасов материально-технических ресурсов и обеспечение ими учреждений и органов УИС в установленном порядке;
- развитие и совершенствование оптовой и розничной торговли.

Согласно пункту 2.2. Устава ФГУП «Промсервис» предприятие осуществляет следующие виды деятельности:

п. 2.2.1 Оказание услуг:

- по оптовой и розничной торговле;
- складского хранения (хранение, перевалка, формирование партий товаров и материалов);
- общественного питания, столовых.

п. 2.2.6 - розничная торговля в неспециализированных магазинах преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки и табачными изделиями.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, основным видом деятельности ФГУП «Промсервис» является торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах.

Согласно письменным пояснениям ФГУП «Промсервис» исх. от 30.07.2018 (вх. № 3635 от 31.07.2018) предприятие осуществляет торговую деятельность на территории Республики Коми через магазины исправительных учреждений и следственных изоляторов, в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Согласно данным официального сайта ФГУП «Промсервис» на территории Республики Коми расположено 23 магазина, через которые ФГУП «Промсервис» осуществляет торговую деятельность в исправительных учреждениях.

Согласно представленным данным между ФГУП «Промсервис» и учреждениями исправительной системы ФСИН России, расположенными на территории Республики Коми заключены договоры безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления (всего 17 договоров). Все договоры являются типовыми.

Согласно пункту 1.1. договора безвозмездного пользования ссудодатель (исправительное учреждение) обязуется передать ссудополучателю (ФГУП ФСИН России) в безвозмездное пользование объект нежилого фонда, а ссудополучатель обязуется вернуть указанный объект по окончании действия договора в том состоянии, в каком он его получил, с учетом нормального износа. Объект нежилого фонда передается Ссудополучателю для использования в целях обеспечения прав осужденных и находящихся под стражей лиц на приобретение продуктов питания, безалкогольных напитков, сигарет и предметов первой необходимости.

Передаваемый в безвозмездное пользование объект представляет собой часть помещения под магазин. В состав передаваемого в безвозмездное пользование объекта нежилого фонда также включается имущество, в том числе торговое оборудование, передаваемое Ссудополучателю по акту приема-передачи.

Согласно пункту 9.1. договора безвозмездного пользования договор безвозмездного пользования заключен на неопределенный срок.

Все объекты по договорам безвозмездного пользования переданы по актам приема-передачи.

Таким образом, ФГУП «Промсервис» является торговой сетью в понимании Закона о торговле.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 13 Закона 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 заключать между собой для осуществления торговой деятельности договор, по которому товар передается для реализации третьему лицу без перехода к такому лицу права собственности на товар, в том числе договор комиссии, договор поручения, агентский договор или смешанный договор, содержащий элементы одного или всех указанных договоров, за исключением заключения указанных договоров внутри одной группы лиц, определяемой в соответствии с Федеральным законом "О защите конкуренции", и (или) заключения указанных договоров между хозяйствующими субъектами, образующими торговую сеть, либо исполнять (реализовывать) такие договоры.

Пункт 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле введен в действие Федеральным законом от 03.07.2016 № 273-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» и Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации» (далее – Закон № 273-ФЗ).

Согласно пункту 1 части 3 Закона № 273-ФЗ настоящий Федеральный закон вступает в силу по истечении десяти дней после дня его официального опубликования.

Согласно части 2 статьи 3 Закона № 273-ФЗ условия договоров поставки и иных договоров, регулируемых Федеральным законом от 28 декабря 2009 года N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" и заключенных до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, должны быть приведены в соответствие с Федеральным законом от 28 декабря 2009 года N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" (в редакции настоящего Федерального закона) до 1 января 2017 года.

Согласно части 4.1. статьи 1 Закона о торговле Положения статей 13 и 14 настоящего Федерального закона не распространяются на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, выручка которых (их группы лиц, определяемой в соответствии с антимонопольным законодательством) от реализации товаров за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей, а также хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность посредством организации торговой сети, совокупная выручка от реализации товаров которых в рамках одной торговой сети за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей.

Согласно письменной информации ФГУП «Промсервис», подтвержденной отчетами о финансовой деятельности, выручка ФГУП «Промсервис» за 2016 год составила 484 183 000 рублей, за 2017 год составила 535 610 000 рублей.

Таким образом, на ФГУП «Промсервис» распространяется действие статьи 13 Закона о торговле.

Основы правового регулирования отношений по договору комиссии регламентированы статьями 990 – 1004 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 990 ГК РФ по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Согласно статье 992 ГК РФ принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента, а при отсутствии в договоре комиссии таких указаний - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В случае, когда комиссионер совершил сделку на условиях более выгодных, чем те, которые были указаны комитентом, дополнительная выгода делится между

комитентом и комиссионером поровну, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

ФГУП «Промсервис» (Комиссионер) были заключены следующие договоры комиссии:

1. с индивидуальным предпринимателем <...> (Комитент):

- договор комиссии № К-10.Коми/2018 от 12.04.2018, сроком до 31.12.2018; Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (16 магазинов, расположенных на территории исправительных учреждений Республики Коми);

1. с ФКУ «Исправительная колония № 49 УФСИН по РК» № К51-Коми/224 от 22.12.2016, сроком с 01.01.2017 по 31.12.2017. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (1 магазин на территории ИК-49 РК);
2. с ФКУ «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности УФСИН по РК» № 283/К.53-Коми от 28.12.2016, на срок до 31.12.2017. Дополнительным соглашением № 323 от 22.12.2017 срок договора продлен до 31.12.2018. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (19 магазинов на территории исправительных учреждений РК);
3. с индивидуальным предпринимателем <...>:

- договор № К-9.Коми/2018 от 12.04.2018 от 12.04.2018, на срок до 31.12.2018. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (21 магазин на территории исправительных учреждений РК);

- договор № К-7.Коми/2018 от 11.04.2018, на срок до 31.12.2018. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (21 магазин на территории исправительных учреждений РК);

1. с ФКУ «ИК № 8 УФСИН по РК» № К.52-Коми от 28.12.2016, сроком с 01.01.2017 по 31.12.2017. Дополнительным соглашением № 2 от 20.12.2017 срок договора комиссии продлен до 31.12.2018. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (19 магазинов на территории исправительных учреждений РК);
2. с ФКУ «ИК № 19 УФСИН ПО РК» № К.60-Коми от 30.12.2016 сроком по 31.12.2017. Дополнительным соглашением № 2 от 20.12.2017 срок договора комиссии продлен до 31.12.2018 (далее – договоры комиссии).

Согласно пунктам 1.1 – 1.5 вышеуказанных договоров комиссии по настоящему договору Комиссионер обязуется от своего имени, но за счет и по поручению Комитента, совершать сделки по продаже товаров Комитента третьим лицам.

За выполняемые по настоящему договору поручения Комитент обязуется выплачивать Комиссионеру вознаграждение.

Товары, передаваемые Комиссионеру от Комитента, остаются собственностью последнего, до момента их реализации Комиссионером.

Поручение Комитента об осуществлении реализации товаров передается посредством согласования с Комиссионером графиков отгрузок и направления

заявок, передаваемых на комиссионную торговлю товаров.

Ассортимент и отпускные (продажные) цены передаваемых на комиссионную торговлю товаров согласуются сторонами в приложении № 2 к настоящему договору. Реализация товара третьим лицам осуществляется Комиссионером по ценам с учетом НДС.

Согласно пункту 2.1 вышеуказанных договоров Комиссионер реализует товар третьим лицам по продажной (отпускной) цене (в том числе НДС), указанной в приложении № 2 к настоящему договору, действующем на дату передачи товара на комиссионную торговлю по акту (приложение № 6 к договору).

Согласно пункту 2.2. вышеуказанных договоров за выполнение поручения Комитент обязан ежемесячно уплачивать Комиссионеру вознаграждение, которое составляет от 6 до 20 (в зависимости от конкретного договора) от цены фактически реализованного товара.

Согласно пункту 2.4 вышеуказанных договоров в случае реализации Комиссионером товара по цене выше, чем продажная (отпускная) цена Комитента, положительная разница цены реализации товара в виде торговой наценки Комиссионера полностью остается в его распоряжении в качестве дополнительной выгоды.

По смыслу пунктом 2.5.1 – 2.5.3 вышеуказанных договоров комиссии комиссионер предоставляет комитенту отчет об исполнении поручения, акт об оказании комиссионных услуг и счета-фактуры.

Согласно пункту 3.4 договоров комиссии передача товаров на комиссию осуществляется по месту нахождения обособленного подразделения Комиссионера, указанного в графике. Доставка товара по месту нахождения обособленного подразделения Комиссионера осуществляется за счет Комитента, а также его силами и средствами.

Приложением № 2 к договорам комиссии является ассортимент и отпускные (продажные) цены передаваемых на комиссионную торговлю товаров.

ФГУП «Промсервис» представлены копии отчетов об исполнении договор комиссии с вышеуказанными хозяйствующими субъектами.

Таким образом, заключение договоров комиссии ФГУП «Промсервис», осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, с поставщиками продовольственных товаров (контрагентами) противоречат требованиям установленным пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

На основании изложенного Коми УФАС России издан приказ от 23.01.2019 N 8 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела по признакам нарушения ФГУП «Промсервис» пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело № АО 01-01/19 к рассмотрению на **26.02.2019 в 10 часов 30 минут** по адресу: Республика Коми, город Сыктывкар, улица

Интернациональная, дом 160 корпус «А», 3 этаж, зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика **Федеральное государственное унитарное предприятие «Промсервис» Федеральной службы исполнения наказаний**, место нахождения: город Москва, Кронштадтский бульвар, дом 9, строение 2.
3. **ФГУП «Промсервис»** в срок **до 21.02.2019** представить следующие надлежащим образом заверенные копии документов и письменную информацию:
 1. мотивированное нормативное обоснование правомерности заключения для совершения сделок по продаже товаров на территории исправительных учреждений Республики Коми договоров комиссии;
 2. копии документов, подтверждающих перечисление денежных средств (комиссионное вознаграждение) на расчетный счет ФГУП «Промсервис», полученных за реализацию товаров по договорам комиссии (по каждому договору отдельно);
 3. письменную информацию о заключении либо незаключении ФГУП «Промсервис» договоров комиссии, договоров поручения, агентских договоров или смешанных договоров, содержащих элементы одного или всех указанных договоров, заключенных с хозяйствующими субъектами для совершения сделок по продаже товаров на территории исправительных учреждений Республики Коми сроком действия на 2019 год, в случае заключения копии соответствующих договоров;
 4. письменную информацию о группе лиц ФГУП «Промсервис», определенные в соответствии с требованиями статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
 5. письменную информацию о хозяйствующих субъектах, входящих в одну торговую сеть с ФГУП «Промсервис», с указанием их наименования, фамилии, имени, отчества, юридического и почтового адресов;
 6. письменную информацию об объеме продажи в рублях продовольственных товаров в 2017-2018 годах по каждому договору комиссии отдельно;
 7. иные документы (копии документов) и письменные пояснения, имеющие значение, по мнению ответчика, для всестороннего и объективного рассмотрения дела по существу и подтверждающие его доводы, и пояснения.
4. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица: **индивидуального предпринимателя** <...>;
5. Индивидуальному предпринимателю <...> в срок **до 21.02.2019** представить письменную информацию об объеме продажи в рублях продовольственных товаров по договору комиссии № К-10. Коми/2018 от 12.04.2018.
6. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица: **индивидуального предпринимателя** <...>;
7. Индивидуальному предпринимателю <...> в срок до 21.02.2019 представить письменную информацию об объеме продажи в рублях продовольственных товаров по договорам комиссии № К-9. Коми/2018 от 12.04.2018, № К-7. Коми/2018 от 11.04.2018 (по каждому договору отдельно).
8. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица: **Федеральное казенное учреждение «Исправительная колония № 49 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми»**, место нахождения: Республика Коми, г. Печора, п. Миша-Яг;

9. ФКУ «Исправительная колония № 49 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» в срок **до 21.02.2019** представить:
1. надлежащим образом заверенную копию устава учреждения, или иного документа, регламентирующего организационно-правовой статус учреждения;
 2. письменную информацию об объеме продажи в рублях продовольственных товаров по договору комиссии № К51-Коми/224 от 22.12.2016.
10. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица **Федеральное казенное учреждение «Исправительная колония № 19 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми»**, место нахождения: Республика Коми, г. Ухта, ул. Промышленная, д. 4;
11. ФКУ «Исправительная колония № 19 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» в срок **до 21.02.2019** представить:
1. надлежащим образом заверенную копию устава учреждения, или иного документа, регламентирующего организационно-правовой статус учреждения;
 2. письменную информацию об объеме продажи в рублях продовольственных товаров по договору комиссии № К.60-Коми от 30.12.2016.
12. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица **Федеральное казенное учреждение «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми»**, место нахождения: Республика Коми, Княжпогостский р-он, г. Емва, ул. Дзержинского, д. 80;
13. ФКУ «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» в срок **до 21.02.2019** представить:
- 13.1 надлежащим образом заверенную копию устава учреждения, или иного документа, регламентирующего организационно-правовой статус учреждения;
- 1. письменную информацию об объеме продажи в рублях продовольственных товаров по договору комиссии № 283/К.53-Коми от 28.12.2016.
1. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица **Федеральное казенное учреждение «Исправительная колония № 8 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми»**, место нахождения: Республика Коми, г. Ухта, ул. Транспортная, д. 16Б.
2. ФКУ «Исправительная колония № 8 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» в срок **до 21.02.2019** представить:
- 15.1 надлежащим образом заверенную копию устава учреждения, или иного документа, регламентирующего организационно-правовой статус учреждения;
-

1. письменную информацию об объеме продажи в рублях продовольственных товаров по договору комиссии № К.52-Коми от 28.12.2016.

1. Заинтересованные лица в срок до 21.02.2019 могут представить документы (копии документов) и письменные пояснения, имеющие значение, по мнению заинтересованного лица, для всестороннего и объективного рассмотрения дела по существу и подтверждающие его доводы, и пояснения.

Председатель комиссии <...>