

## РЕШЕНИЕ

Смоленское УФАС России

*Резолютивная часть решения оглашена 31 июля 2013 г.*

*В полном объеме решение изготовлено 31 июля 2013 г.*

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>

рассмотрев дело № 03/13-Т по признакам нарушения открытым акционерным обществом «Гагаринский хлебозавод» (местонахождение: 215010, Смоленская обл., г. Гагарин, Хлебный переулок, дом 10) пункта 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),

без участия представителей Ответчика по делу – открытого акционерного общества «Гагаринский хлебозавод» (местонахождение: 215010, Смоленская обл., г. Гагарин, Хлебный переулок, дом 10) и заинтересованного лица - индивидуального предпринимателя Бабурина А.А. (место регистрации: 215010, Смоленская обл., г. Гагарин, Ленинградская набережная, дом 19, кв. 72), извещенных в установленном порядке о времени и месте рассмотрения дела,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области 26.07.2013 поступило ходатайство ОАО «Гагаринский хлебозавод» от 17.07.2013 (исх. № 84) с просьбой рассмотреть дело № 03/13-Т о нарушении антимонопольного законодательства без его участия.

В Смоленское УФАС России 24.07.2013 (вх. № 591/05) поступило ходатайство индивидуального предпринимателя Бабурина А.А. с просьбой рассмотреть дело

№ 03/13-Т о нарушении антимонопольного законодательства без его участия.

Комиссия Смоленского УФАС России, рассмотрев и обсудив представленные ходатайства ОАО «Гагаринский хлебозавод» и индивидуального предпринимателя Бабурина А.А. о рассмотрении дела без их участия, приняла решение удовлетворить заявленные ходатайства, так как материалов дела достаточно для рассмотрения дела по существу, и рассмотреть дело № 03/13-Т о нарушении антимонопольного законодательства без участия Ответчика и

заинтересованного лица.

Приказом Смоленского УФАС России от 17.07.2013 в отношении ОАО «Гагаринский хлебозавод» было возбуждено дело № 03/13-Т о нарушении антимонопольного законодательства и вынесено Определение о назначении дела № 03/13-Т о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению на 31.07.2013 в 11 час. 00 мин. Основанием для возбуждения дела послужили следующие обстоятельства.

Смоленским УФАС России на основании информации, представленной администрацией муниципального образования «Гагаринский район» Смоленской области 21.03.2013 (вх. № 216/05) в ответ на запрос Смоленского УФАС России от 13.03.2013 (исх. № 1004/05), было выявлено, что на территории Гагаринского района осуществляют розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети четыре хозяйствующих субъекта, имеющих более двух торговых объектов и находящихся под общим управлением:

1. торговая сеть ООО «Арсалина» (местонахождение: г. Гагарин, ул. Герцена, дом 4-А), 4 магазина;

2. торговая сеть ООО «Айсберг» (местонахождение: г. Гагарин, ул. Строителей, дом 159-А), 3 магазина;

3. торговая сеть ООО «Русский размер» (местонахождение: г. Гагарин, пер. Матросова, дом 17), 3 магазина;

4. торговая сеть индивидуального предпринимателя Бабурина А.А. (местонахождение: г. Гагарин, ул. Ленинградская набережная, дом 19, кв. 72), 3 магазина: магазин «Лигга» (г. Гагарин, ул. Советская, дом 9), магазин продукты «Лагуна» (г. Гагарин, ул. 50 лет ВЛКСМ, дом 10) и магазин «Колос» (г. Гагарин, ул. П. Алексеева, дом 10).

В целях контроля за соблюдением антимонопольных правил и требований, установленных Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) Смоленское УФАС России 01.04.2013 (исх. № 1260/05) направило запрос указанным хозяйствующим субъектам о представлении в Смоленское УФАС России копий действующих договоров поставки продовольственных товаров (со всеми приложениями, дополнительными соглашениями, протоколами разногласий, изменениями к договору и т.п.), заключенных ими с поставщиками продовольственных товаров, зарегистрированными на территории Смоленской области.

В установленные сроки хозяйствующие субъекты представили в Смоленское УФАС России копии запрашиваемых документов.

Комиссия Смоленского УФАС России, рассмотрев все материалы дела, установила следующее.

По результатам анализа всех представленных договоров поставки продовольственных товаров на предмет соблюдения требований Федерального

закона № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», было установлено:

ОАО «Гагаринский хлебозавод» в 2013 году осуществляет поставку хлебобулочной продукции в указанные торговые сети на основании следующих договоров:

1. Договор № 1 от 22.12.2012, заключен с ООО «Айсберг»;
2. Договор № 3 от 23.12.2011, заключен с ООО «Арсалина»;
3. Договор № 11 от 01.01.2013, заключен с ООО «Русский размер»;
4. Договор № 53 от 01.01.2013, заключен с индивидуальным предпринимателем Бабуриным А.А.

В результате проведенной проверки вышеуказанных договоров поставки хлебобулочной продукции в торговые сети на предмет соблюдения требований Закона о торговле, было выявлено, что условия договора № 53 от 01.01.2013, заключенного ОАО «Гагаринский хлебозавод» с индивидуальным предпринимателем Бабуриным А.А., имеют значимое отличие от условий договоров, заключенных с другими торговыми сетями:

- в пункте 1.1 Дополнительного соглашения от 21.02.2013 о внесении дополнений в договор № 53 от 01.01.2013, содержатся следующие условия: «Дополнить пункт 2. Порядок заказа и Получения подпунктом 2.5. следующего содержания: «2.5. Возврат нереализованной хлебобулочной продукции с истекшим сроком хранения **не должен превышать 3%** от количества поставленной партии изделий».

Так, договоры, заключенные ОАО «Гагаринский хлебозавод» с торговыми сетями ООО «Айсберг», ООО «Арсалина» и ООО «Русский размер», вышеуказанного условия по ограничению количества возврата нереализованной хлебобулочной продукции с истекшим сроком хранения, не содержат.

В соответствии с положениями Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» (далее – Закон № 29-ФЗ) некачественные и опасные пищевые продукты, признаваемые таковыми в соответствии с пунктом 2 статьи 3 указанного Закона, подлежат изъятию, уничтожению или утилизации (статьи 24 и 25 Закона № 29-ФЗ).

В пункте 2 статьи 3 Закона № 29-ФЗ указано, что не могут находиться в обороте пищевые продукты, материалы и изделия, которые, в частности, не имеют сроков годности (для пищевых продуктов, материалов и изделий, в отношении которых установление сроков годности является обязательным) или сроки годности которых истекли.

Постановлением Госкомсанэпиднадзора России от 25.09.1996 № 20 для предприятий пищевой и перерабатывающей промышленности утверждены Санитарные правила и нормы производства хлеба, хлебобулочных и кондитерских

изделий СанПин 2.3.4.545-96 (далее - Санитарные правила).

Согласно пункту 3.1.1. Санитарных правил, установленные в них правила и нормы определяют гигиенические требования к устройству, оборудованию и содержанию всех предприятий, цехов, участков, вырабатывающих хлеб, хлебобулочные и кондитерские (без крема и с кремом) изделия, независимо от форм собственности и ведомственной принадлежности, а также требования к режиму производства, хранения, реализации, качеству хлеба, хлебобулочных и кондитерских изделий.

На основании пункта 3.11.8 Санитарных правил: «Хлеб и хлебобулочные изделия могут находиться в продаже на предприятиях торговли после выхода из печи не более:

36 часов - хлеб из ржаной и ржано-пшеничной и ржаной обдирной муки, а также смеси пшеничной и ржаной сортовой муки;

24 часов - хлеб из пшенично-ржаной и пшеничной обойной муки, хлеб и хлебобулочные изделия массой более 200 г из сортовой пшеничной, ржаной сеянной муки;

16 часов - мелкоштучные изделия массой 200 г и менее (включая бублики).

**По истечении этих сроков продажа хлеба и хлебобулочных изделий запрещается, и они подлежат изъятию из торгового зала и возвращаются поставщику как черствые».**

Таким образом, Закон № 29-ФЗ и Санитарные правила обязывают поставщика принимать хлеб и хлебобулочные изделия по истечении сроков годности от всех без исключения продавцов и без каких-либо ограничений.

Одной из основных целью Закона о торговле является обеспечение соблюдения прав и законных интересов юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих торговую деятельность, юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих поставки производимых или закупаемых товаров, предназначенных для использования их в предпринимательской деятельности, в том числе для продажи или перепродажи, баланса экономических интересов указанных хозяйствующих субъектов, а также обеспечение при этом соблюдения прав и законных интересов населения.

Статьей 13 Закона о торговле установлены антимонопольные правила для хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, и хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров.

Пунктом 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается создавать дискриминационные условия.

Согласно пункту 8 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

ОАО «Гагаринский хлебозавод», направив индивидуальному предпринимателю Бабурину А.А. для подписания, как неотъемлемую часть договора № 53 от 01.01.2013, дополнительное соглашение от 21.02.2013, тем самым поставило индивидуального предпринимателя Бабурина А.А. в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими торговую деятельность по продаже продовольственных товаров на территории города Гагарина Смоленской области посредством организации торговой сети, а именно: ООО «Арсалина», ООО «Айсберг» и ООО «Русский размер», создало таким образом дискриминационные условия при реализации хлеба и хлебобулочных изделий для торговой сети индивидуального предпринимателя Бабурина А.А.

Смоленское УФАС России располагает сведениями о том, что индивидуальный предприниматель Бабурин А.А., согласно заключенным договорам аренды, осуществляет торговую деятельность в нежилых помещениях в городе Гагарине по адресам: ул. 50-лет ВЛКСМ, дом 10 и ул. П. Алексеева, дом 10, собственником которых является ОАО «Гагаринский хлебозавод».

Создание ОАО «Гагаринский хлебозавод» указанного условия договора, невыгодно для индивидуального предпринимателя Бабурина А.А., в данном случае ущемляются его права как покупателя и вынуждают его вступать в правоотношения на невыгодных для него условиях.

Учитывая изложенное и на основании всех материалов дела, Комиссия Смоленского УФАС России считает, в действиях ОАО «Гагаринский хлебозавод» усматриваются признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле в части создания индивидуальному предпринимателю Бабурину А.А. дискриминационных условий путем внесения дополнений в договор поставки № 53 от 01.01.2013 дополнительным соглашением от 21.02.2013, условий о возврате нереализованной хлебобулочной продукции с истекшим сроком хранения не более чем 3% от количества поставленной партии изделий.

Ответчик, в ответ на Определение Смоленского УФАС России о назначении дела № 03/13-Т о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 17.07.2013 (исх. № 2921/05), письмом от 24.07.2013 представил пояснения о том, что дополнительным соглашением от 15.04.2013 к договору № 53 от 01.01.2013, заключенному с индивидуальным предпринимателем Бабуриным А.А. дополнения, внесенные 21.02.2013, ограничивающие возврат продукции с истекшим сроком хранения не более чем 3% от количества поставленной партии изделий, признаны недействительными с 15.04.2013.

Ответчиком, в подтверждение того, что указанное дополнительное соглашение признано недействительным, была представлена копия дополнительного соглашения от 15.04.2013 об отмене дополнений в договор № 53 от

01.01.2013. Таким образом, ОАО «Гагаринский хлебозавод» устранило нарушения требований пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле до начала рассмотрения дела № 03/13-Т по существу.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия открытого акционерного общества «Гагаринский хлебозавод» нарушившими требования пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания индивидуальным предпринимателю Бабурину А.А. дискриминационных условий путем внесения дополнений в договор поставки № 53 от 01.01.2013 дополнительным соглашением от 21.02.2013, условий о возврате нереализованной хлебобулочной продукции с истекшим сроком хранения не более чем 3% от количества поставленной партии изделий, что тем самым ущемляют его права как покупателя и вынуждают его вступать в правоотношения на невыгодных для него условиях.

2. Прекратить рассмотрение дела № 03/13-Т в связи с добровольным устранением ОАО «Гагаринский хлебозавод» нарушения требований Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» до рассмотрения дела № 03/13-Т по существу.

3. Не выдавать ОАО «Гагаринский хлебозавод» предписание о прекращении нарушения требований Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», в связи с добровольным устранением нарушения до рассмотрения дела № 03/13-Т по существу.