

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 05-10/04-15/ТА

25 декабря 2015 года

Смоленское УФАС России

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области <...>, рассмотрев протокол № 05-10/04-15/ТА об административном правонарушении от 24.12.2015 и материалы дела № 05-10/04-15/ТА об административном правонарушении, возбужденного в отношении начальника юридического отдела ООО «Евроторг-Запад» (местонахождение: 214031, г. Смоленск, ул. 25 Сентября, д. 30 В) <...> (место регистрации: <...>),

### УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела № 05-10/04-15/ТА об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частями 1 и 2 статьи 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (далее - КоАП), явилось принятие Комиссией Смоленского УФАС России решения по делу № 05-09/04-15/Т от 16.12.2015 (исх. № 3831/05), которым зафиксирован факт нарушения ООО «Евроторг-Запад» антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации, что свидетельствует об обнаружении достаточных данных, указывающих на наличие признаков административного правонарушения.

В соответствии с решением Комиссии Смоленского УФАС России по делу № 05-09/04-15/Т от 16.12.2015 действия ООО «Евроторг-Запад» признаны нарушившими требования пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», в части создания индивидуальному предпринимателю <...> дискриминационных условий, по сравнению с условиями иных поставщиков, при поставке в торговую сеть «Евроторг» мясoproдуктов и колбасных изделий, путём включения в условия договора поставки от 01.01.2014 № 11 ежемесячной выплаты вознаграждения в размере 6% при закупке равной 10 000 руб. и при условии возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции не более 10% от объема продаж, а также в части навязывания невыгодных условий о возврате не проданной по истечении определенного срока и поврежденной колбасной продукции.

Поводом для возбуждения в отношении ООО «Евроторг-Запад» дела № 05-09/04-15/Т по признакам нарушения пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» послужили результаты плановой выездной проверки на предмет соблюдения требований статей 9, 13 и 14 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) и Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», по результатам которой инспекцией

Смоленского УФАС России 17.09.2015 был составлен Акт проверки № 19, в котором указано, что в действиях ООО «Евроторг-Запад» выявлены признаки нарушения пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Дело № 05-09/04-15/Т, возбужденное в отношении ООО «Евроторг-Запад», по признакам нарушения пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле рассматривалось 10.12.2015.

В ходе рассмотрения всех материалов дела, было установлено следующее.

Согласно пункту 8 статьи 2 Закона о торговле: «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 «Евроторг-Запад» осуществляет деятельность по торговле продовольственными товарами на территории Смоленской области посредством организации торговой сети под коммерческим обозначением «Евроторг». На момент проведения проверки торговая сеть «Евроторг» осуществляла деятельность в 26 стационарных торговых объектах. ООО «Евроторг-Запад» заключено 206 договоров с поставщиками на поставку продовольственных товаров и алкогольной продукции в розничную торговую сеть «Евроторг».

Таким образом, ООО «Евроторг-Запад» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети.

В соответствии со статьёй 421 ГК РФ, юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Согласно требованиям части 1 статьи 422 ГК РФ: «договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения».

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.

В соответствии с пунктом 1 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 создавать дискриминационные условия.

Согласно пункту 8 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под дискриминационными условиями понимаются 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.

Согласно подпункту «и» пункта 2 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 навязывать контрагенту условия о возврате хозяйствующему субъекту, осуществившему поставки продовольственных товаров, таких товаров, не проданных по истечении определенного срока, за исключением случаев, если возврат таких товаров допускается или предусмотрен законодательством Российской Федерации».

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. Такие пищевые продукты, материалы и изделия признаются некачественными и опасными и не подлежат реализации, утилизируются или уничтожаются.

В соответствии с пунктом 12 технического регламента Таможенного союза «О безопасности мяса и мясной продукции» (принят Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 09.10.2013 № 68 «О техническом регламенте Таможенного союза «О безопасности мяса и мясной продукции»): «Не допускается обращение на рынке государств-членов продуктов убоя и мясной продукции, не соответствующих требованиям настоящего технического регламента и технических регламентов Таможенного союза, действие которых на них распространяется, в том числе продуктов убоя и мясной продукции с истекшим сроком годности».

Следовательно, ни один из вышеназванных нормативных документов не предусматривает возможность возврата торговым предприятием поставщикам мясопродуктов и колбасных изделий в связи с истечением срока годности продукции.

При проведении сравнительного анализа договоров поставки в торговую сеть «Евроторг», заключенных ООО «Евроторг - Запад» с разными поставщиками одной группы товаров - продукции мясной промышленности (мясопродуктов и колбасных изделий), были выявлены различные условия поставки, предоставляемые поставщикам:

1. Договор поставки № 11 от 01.01.2014, заключенный ООО «Евроторг-Запад» (Покупатель) с индивидуальным предпринимателем <...> (Поставщик).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 договора, платежи за поставленный товар производятся Покупателем на условиях отсрочки платежа 21 день с момента поставки.

Согласно пункту 1 Дополнительного соглашения № 1 от 15.06.2015 к указанному договору, в целях увеличения продаж Поставщик ежемесячно предоставляет Покупателю вознаграждение в размере 6% от стоимости закупленной у Поставщика колбасной продукции, при условии достижения общего объема закупок равного 10 000 руб. за месяц и при условии возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции не более 10% от объема продаж. Следует отметить, что возврат просроченной или поврежденной колбасной продукции в данном случае подразумевает продукцию, срок годности которой истёк или повреждение которой произошло в период реализации продукции в торговой сети, т.е. после перехода в собственность Покупателя. Условия возврата товара с истёкшим сроком реализации либо повреждённого, выявленного при приёмке товара, предусмотрены статьёй 4 договора.

Таким образом, включенные в договор поставки условия: о возврате просроченной или поврежденной колбасной продукции не более 10% от объёма продаж, что предполагает условие возврата ООО «Евроторг-Запад» поставщику продукции с истекшим сроком годности и поврежденной в период реализации продукции в торговой сети; о выплате вознаграждения в размере 6% от стоимости закупок равной всего 10 000 руб.; об отсрочке платежа в 21 день с момента поставки, без указания, в каких днях следует считать исчисление – в банковских, рабочих либо календарных, как указано в условиях других договоров поставки, может привести к увеличению сроков оплаты за поставленную продукцию, тем самым ставят индивидуального предпринимателя <...> в неравное положение по сравнению с другими поставщиками одноименной продукции.

2. Договор поставки № 0114/115115 от 01.01.2014, заключенный ООО «Евроторг-Запад» (Покупатель) с индивидуальным предпринимателем <...>(Поставщик).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 договора, платежи за поставленный товар производятся Покупателем на условиях отсрочки платежа 15 (пятнадцать) банковских дней с момента поставки. Выплата вознаграждения от стоимости закупленной у Поставщика колбасной продукции и условия возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции в период реализации в торговой сети, условиями договора не предусмотрены.

3. Договор поставки № 270 от 03.03.2014, заключенный ООО «Евроторг-Запад» (Покупатель) с ОАО «Великолукский мясокомбинат» (Поставщик).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 договора, платежи за поставленный товар производятся Покупателем на условиях отсрочки платежа 14 рабочих дней с момента поставки. Выплата вознаграждения от стоимости закупленной у Поставщика колбасной продукции и условия возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции в период реализации в торговой сети, условиями договора не предусмотрены.

4. Договор поставки № 155 от 14.06.2013, заключенный ООО «Евроторг-Запад» (Покупатель) с ОАО «Брянский мясокомбинат» (Поставщик).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 договора, платежи за поставленный товар производятся Покупателем на условиях отсрочки платежа 10 банковских дней с момента поставки. Выплата вознаграждения от стоимости закупленной у Поставщика колбасной продукции и условия возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции в период реализации в торговой сети, условиями договора не предусмотрены.

Индивидуальный предприниматель <...> в письме от 26.11.2015, в ответ на запрос Смоленского УФАС России от 24.11.2015, сообщил, что объем продукции, поставленной предприятием индивидуального предпринимателя <...> в торговую сеть «Евроторг» (ООО «Евроторг-Запад») за период с 01.06.2015 по 31.10.2015 составил 7 361 254,58 рублей. Объем продукции, возврат которой в результате истечения 70% от общего срока годности произвело ООО «Евроторг-Запад» предприятию индивидуального предпринимателя <...> в указанный период, составил 664 021,10 рублей.

Таким образом, возврат продукции в результате истечения 70% от общего срока годности за период с 01.06.2015 по 31.10.2015, составил 9% от общего объема закупок за указанный период.

ООО «Евроторг-Запад» в письме от 10.12.2015 исх. № 1140 сообщило, что за период с 01.01.2015 по 10.12.2015 ООО «Евроторг-Запад» у индивидуального предпринимателя <...> было закуплено мясопродуктов и колбасных изделий на сумму 15 256 872,08 руб., объем возврата некачественного товара составил 1 457 572,52 рублей. Общая сумма вознаграждений, выплаченных индивидуальным предпринимателем <...> за указанный период, составила 275 919,35 рублей.

Таким образом, возврат мясопродуктов и колбасных изделий от общего объема закупки ООО «Евроторг-Запад», индивидуальному предпринимателю <...> за период с 01.01.2015 по 10.12.2015 составил 9,6%. Размер вознаграждений, выплаченных индивидуальным предпринимателем <...> ООО «Евроторг-Запад» за указанный период составил 1,8% от общего объема закупки и 2% от объема закупки за минусом возврата продукции.

Наличие в договоре поставки от 01.01.2014 № 11, заключенного ООО «Евроторг-Запад» с индивидуальным предпринимателем <...>, условий о выплате ежемесячного вознаграждения в размере 6% при условии общего объема закупок на 10 000 руб. за месяц и при условии возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции не более 10% от объема продаж (Дополнительное соглашение № 1 от 15.06.2015 к указанному договору), создаёт для индивидуального предпринимателя <...> невыгодные и худшие для него условия по сравнению с другими поставщиками мясопродуктов и колбасных изделий; ставит его в неравное положение с другими поставщиками, но при этом, в целях сбыта продукции предприятия, индивидуальный предприниматель <...> вынужден вступать в правоотношения на невыгодных для него условиях.

Таким образом, в действиях ООО «Евроторг-Запад» содержатся нарушения пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле в части создания индивидуальному предпринимателю <...> дискриминационных условий, по сравнению с условиями иных поставщиков, при поставке в торговую сеть «Евроторг» мясопродуктов и колбасных изделий, путём включения в условия договора поставки от 01.01.2014 № 11 ежемесячной выплаты вознаграждения в

размере 6% при закупке равной 10 000 руб. и при условии возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции не более 10% от объема продаж, а также в части навязывания невыгодных условий о возврате не проданной по истечении определенного срока и поврежденной колбасной продукции.

Факт нарушения ООО «Евроторг-Запад» пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле был установлен Комиссией Смоленского УФАС России и зафиксирован 10.12.2015 в своем решении по делу № 05-09/04-15/Т.

Таким образом, установлено событие административного правонарушения, выразившееся в нарушении ООО «Евроторг-Запад» антимонопольных правил, установленных федеральным законом, при осуществлении торговой деятельности путем создания индивидуальному предпринимателю <...> дискриминационных условий по выплате вознаграждения в размере 6% и навязывания невыгодных условий, запрещенных федеральным законом, о возврате не проданной по истечении определенного срока и поврежденной колбасной продукции.

В Смоленское УФАС России 11.12.2015 (вх. № 2505/05) поступило ходатайство ООО «Евроторг-Запад» от 10.12.2015 с просьбой привлечь к ответственности по факту совершения правонарушения начальника юридического отдела Козлову Татьяну Александровну, как лицо, непосредственно отвечающее за подготовку и заключение договоров и соглашений к ним. <...> переведена на должность начальника юридического отдела ООО «Евроторг-Запад» на основании приказа (распоряжения) о переводе работника на другую работу от 14.07.2014, с должности юрисконсульта на должность начальника юридического отдела. В соответствии с должностной инструкцией начальника юридического отдела ООО «Евроторг-Запад», утвержденной генеральным директором ООО «Евроторг-Запад» 14.07.2014, начальник юридического отдела разрабатывает проекты договоров и соглашений к ним, заключает их с контрагентами и несет ответственность за правонарушения, совершенные в процессе осуществления своей деятельности, в пределах, определенных административным, уголовным и гражданским законодательством Российской Федерации.

В ходатайстве от 24.12.2015 <...> поясняет, что в связи с большим объемом работы, связанной с окончанием срока действия подавляющего большинства договоров поставки, необходимостью их пролонгации или заключения новых договоров, была допущена техническая ошибка, выразившаяся в ошибочной подписании спорного дополнительного соглашения.

Дело № 05-10/04-15/ТА рассматривалось 25.12.2015 без участия <...> на основании ее ходатайства от 24.12.2015.

В соответствии со статьей 21 Закона о торговле, лица, виновные в нарушении настоящего Федерального закона, несут гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Статьей 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) предусмотрена административная ответственность за нарушение антимонопольных правил, установленных федеральным законом, при осуществлении торговой деятельности.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Учитывая изложенное и все материалы дела, ответственность за административное правонарушение несет начальник юридического отдела ООО «Евроторг-Запад» <...>, как должностное лицо, совершившее административное правонарушение в связи с ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей, при подготовке к заключению проектов договоров и соглашений с поставщиками продовольственных товаров.

В соответствии со статьей 14.40 КоАП РФ за нарушение антимонопольных правил, установленных федеральным законом, при осуществлении торговой деятельности предусмотрено административное наказание в виде следующих санкций:

1. Создание хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, или хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, дискриминационных условий, в том числе создание препятствий для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1 настоящего Кодекса, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от двух миллионов до пяти миллионов рублей.

2. Навязывание хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, или хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, контрагенту условий, запрещенных федеральным законом, за исключением случаев, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1 настоящего Кодекса, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двух миллионов пятисот тысяч до пяти миллионов рублей.

Согласно части 1 статьи 4.1. КоАП, административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП.

В соответствии с частью 2 статьи 4.4 КоАП РФ, при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) КоАП и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Согласно пункту 2 части 3 статьи 4.4. КоАП РФ, в случае, предусмотренном частью 2 указанной статьи, административное наказание назначается в пределах санкции, при применении которой может быть назначен наибольший административный штраф в денежном выражении, если указанными санкциями предусматривается назначение административного наказания в виде административного штрафа.

На основании части 4 статьи 4.4 КоАП РФ, при назначении административного наказания в соответствии с частями 2 и 3 указанной статьи, могут быть назначены дополнительные административные наказания, предусмотренные каждой из соответствующих санкций.

Неумышленное совершение административного правонарушения, на основании части 2 статьи 4.2 КоАП, можно признать обстоятельством, смягчающим административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьёй 4.3 КоАП, не установлено.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законом требований, при рассмотрении дела не установлены.

Доказательства малозначительности совершенного правонарушения при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельства, исключающие производство по делу, не установлены.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.7, 29.9, а также статьями 2.1, 2.4, 2.9, 4.1, 4.2, 4.3, 14.40 и 29.10 КоАП,

#### ПОСТАНОВИЛ:

Признать начальника юридического отдела ООО «Евроторг-Запад» <...> (паспорт <...> <...>; место регистрации: <...>) виновной в совершении административного правонарушения, выразившегося в нарушении требований пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», в части создания индивидуальному предпринимателю <...> дискриминационных условий по выплате вознаграждения в размере 6% и навязывания невыгодных условий, запрещенных федеральным законом, о возврате не проданной по истечении определенного срока и поврежденной колбасной продукции, административная ответственность за которое предусмотрена частями 1 и 2 статьи 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и на основании пункта 2 части 3 статьи 4.4. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, назначить наказание в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие, более строгого административного наказания - в виде наложения на начальника юридического отдела ООО «Евроторг-Запад» <...> административного штрафа в размере тридцати тысяч рублей (30,0 тыс.руб), предусмотренного частью 2 статьи 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Сумму штрафа надлежит перечислить по следующим реквизитам: получатель: УФК по Смоленской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по

Смоленской области, л/с 04631485530), ИНН 6730031796, КПП 673001001. Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ СМОЛЕНСК Г. СМОЛЕНСК, БИК 046614001, р/счет 40101810200000010001, КБК 16111602010016000140, код ОКАТО 66701000, код по ОКТМО 66701000, УИН 0319829247122800000344498 (квитанция для уплаты штрафа прилагается).

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП, административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим [Кодексом](#), влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо районный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП, постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя

Смоленского УФАС России

<...>