

РЕШЕНИЕ  
по делу №А-366/11-10  
01.10.2010г. г.Уфа, ул.Пушкина, 95

Резолютивная часть решения оглашена 17 сентября 2010г.  
В полном объеме решение изготовлено 01 октября 2010г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>, <...>, <...>, <...>, в присутствии представителей ответчиков по делу: ЗАО «Аллат» в лице «Уфамолзавод» филиал ЗАО «Аллат» - <...>, по доверенности от 08.09.2010 г., ИП <...> – <...>, по доверенности от 01.04.2009г., рассмотрев дело № А-366/11-10 по признакам нарушения ЗАО «Аллат» в лице «Уфамолзавод» филиал ЗАО «Аллат» (450001, Республика Башкортостан, г.Уфа, ул.Комсомольская, 3) и ИП <...> пунктов 1,3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В ходе внеплановой выездной проверки ЗАО «Аллат» на предмет соблюдения требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» были проанализированы дистрибьюторские договоры, по которым ЗАО «Аллат» реализовало молочную продукцию в течение 2009 года и установлено следующее.

Между «Уфамолзавод» филиал ЗАО «Аллат» в лице директора <...> и ИП <...> 01.09.2009 было заключено дополнительное дистрибьюторское соглашение к договору поставки № 69-04-2009 от 01.07.2009 сроком действия в течение 1 месяца со дня подписания.

Предметом данного соглашения является осуществление Покупателем (ИП <...>) действий по обеспечению распространения продукции Поставщика («Уфамолзавод» филиал ЗАО «Аллат») на территории и в порядке, предусмотренном соглашением. Поставщик при этом обязуется предоставлять Покупателю льготы, касающиеся цены продукции (скидки), условий поставки, оплаты и маркетинговой поддержки.

Пунктом 2.1 статьи 2 дополнительного дистрибьюторского соглашения установлены следующие обязательства дистрибьютора:

1) Выполнять инструкции Поставщика, относящиеся к погрузке, хранению, продажам, рекламе, продвижению и т.д. Продукции;  
2) Реализовывать Продукцию на всей территории, но исключительно в ее пределах и по рекомендованным ценам, обеспечивая продажи Продукции в Каналы сбыта, согласованные с Поставщиком. Закрепленная за дистрибьютором территория указывается в спецификации. Рекомендованные цены также указываются в спецификации № 1.

Пунктом 2.2 статьи 2 дополнительного дистрибьюторского соглашения установлена обязанность дистрибьютора по предоставлению ежемесячных отчетов, в том числе мониторинг цен на продукцию Поставщика и конкурентов на полках магазинов и прайс-листы конкурентов.

В Спецификации № 1 (Приложении № 1 к дополнительному дистрибьюторскому соглашению к договору поставки № 69-04-2009 от 01.07.2009):

установлено ограничение по территории продаж Покупателем продукции Поставщика: «Бугульма, Лениногорск, Альметьевск, Джалиль, Азнакаево, Актюба, Черемшан, Аксубан, Новошешминск, Нуурлат» (пункт 3 Спецификации № 1);

установлены рекомендованные цены продажи продукции Поставщика (в прайс-листе на 2009 год);

установлены финансовые санкции для Дистрибьютора за нарушение территориального деления и демпинг цен в виде уменьшения общей скидки на 2 %.

Исходя из вышеизложенного, условием реализации молочной продукции производства ЗАО «Аллат» согласно дополнительного дистрибьюторского соглашения к договору поставки № 69-04-2009 от 01.07.2009 является обязательство Дистрибьютора реализовывать продукцию только на своей закрепленной сбытовой территории и только по рекомендованным ценам. В случае нарушения данных условий к дистрибьютору могут быть применены финансовые санкции в виде уменьшения общей скидки на 2 %. Таким образом, в действиях «Уфамолзавод» филиал ЗАО «Аллат» и ИП <...> по заключению указанного дополнительного дистрибьюторского соглашения были выявлены признаки нарушения пунктов 1,3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции. В соответствии с пунктами 1, 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами или согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок; и разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков).

В пункте 7 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» даны разъяснения по применению арбитражными судами ст. 11 Закона о защите конкуренции. Согласно разъяснениям Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации запрещены соглашения между хозяйствующими субъектами или согласованные действия хозяйствующих субъектов на товарном рынке, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к последствиям, поименованным в части 1 указанной статьи; а также иные соглашения между хозяйствующими субъектами или иные согласованные действия хозяйствующих субъектов, если такие соглашения или согласованные действия приводят или могут привести к ограничению конкуренции (часть 2 статьи 11 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Для квалификации нарушения по статье 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не имеет значение занимает ли хозяйствующий субъект доминирующее положение, не требуется устанавливать признаки ограничения конкуренции на соответствующем товарном рынке, поскольку частью 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен безусловный запрет на соглашения между хозяйствующими субъектами которые приводят или могут привести к поименованным последствиям.

Таким образом, действующим законодательством прямо запрещены соглашения хозяйствующих субъектов или согласованные действия, которые приводят или могут привести к установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат), наценок, разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков).

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

Статьей 1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» определено, что целями настоящего

Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свобода экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В соответствии с частью 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации. Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

Статья 421 Гражданского кодекса Российской Федерации, определяющая содержание принципа свободы договора, допускает ее ограничения законом. В соответствии со статьей 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Соответственно, условия дополнительного дистрибьюторского соглашения к договору поставки № 69-04-2009 от 01.07.2009 должны соответствовать требованиям Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в частности статье 11, устанавливающей запрет на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов.

В соответствии с пунктом 3 статьи 55 Конституции РФ и абзацем 2 пункта 2 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Таким образом, для введения ограничений гражданских прав в Российской Федерации Конституция РФ и ГК РФ требуют соблюдения двух условий: а) ограничение может быть введено только федеральным законом; б) ограничение может быть введено только по тем основаниям, которые перечислены в статье 55 Конституции РФ и в статье 1 Гражданского кодекса Российской Федерации. Свобода договора ограничена как нормами ГК РФ, так и других законов, прежде всего Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции не допускается.

Таким образом, свобода договора не означает, что ЗАО «Аллат» и его контрагенты при заключении договоров могут действовать и осуществлять права по своему усмотрению. Пределы этой свободы установлены статьей 10 ГК РФ, иными нормами ГК РФ и другими нормативными правовыми актами.

Нормы Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в том числе, статьи 11, носят также упреждающий характер нарушения антимонопольного законодательства. В статье 11 указано буквально следующее: «могут привести» к названым в этой норме последствиям. Таким образом, для вменения совершения действий, запрещенных статьей 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», доказательства наступления негативных последствий не требуется. Дополнительное дистрибьюторское соглашение было проверено на предмет соответствия Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в понимании, придаваемом данному термину в пункте 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Дистрибьютор, подписывая договор на вышеуказанных условиях, фактически отказался от самостоятельных действий на рынке услуг по оптовой торговле (реализации) молочной продукции производства «Уфамолзавод» филиал ЗАО «Аллат», что в соответствии с пунктом 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции является признаком ограничения конкуренции.

Выполнение указанных условий договоров между «Уфамолзавод» филиал ЗАО «Аллат» и ИП <...> может привести к установлению и поддержанию цен (тарифов), скидок (установлению определенной системы скидок и поощрений); разделу товарного рынка по территориальному принципу (определению эксклюзивной территории дилера), объему продажи и покупки товаров; экономически и технологически не обоснованному отказу от заключения договоров с определенными продавцами либо покупателями (запрету активных и пассивных продаж за пределами эксклюзивной территории); экономически, технологически и иным образом не обоснованному установлению различных цен (тарифов) на один и тот же товар; созданию препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка другим хозяйствующим субъектам; координации коммерческой организацией экономической деятельности хозяйствующего субъекта.

На заседании Комиссии представитель ИП <...> пояснил, что ИП <...> реализует продукцию производства ЗАО «Аллат» только на территории определенных населенных пунктов Республики Татарстан в связи с тем, что за их пределы вывозить продукты невыгодно из-за значительных транспортных расходов. Тем самым факт реализации ИП <...> молочной продукции производства ЗАО «Аллат» только на территории, определенной в Спецификации № 1 (Приложении № 1 к дополнительному дистрибьюторскому соглашению к договору поставки № 69-04-2009 от 01.07.2009) ответчиками по делу не оспаривается.

ЗАО «Аллат» представило в адрес Башкортостанского УФАС России информацию от 14.09.2010 исх.№ 84, согласно которой дополнительное дистрибьюторское соглашение к договору поставки № 69-04-2009 от 01.07.2009 было расторгнуто 01.02.2010. На заседании Комиссии представитель ЗАО «Аллат» пояснил причины расторжения – вступление в силу Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

К данному факту Комиссия относится критически по следующим основаниям:

во-первых, соглашение о расторжении не было представлено во время выездной внеплановой проверки ЗАО «Аллат» и рассматриваемое дополнительное дистрибьюторское соглашение к договору поставки № 69-04-2009 от 01.07.2009 было представлено как действующее;

во-вторых, антимонопольные правила, установленные статьей 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», распространяются на торговые сети и их поставщиков.

В соответствии с пунктом 8 статьи 2 указанного закона 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;

Как было установлено в ходе рассмотрения дела на заседании Комиссии, ИП <...> розничная торговля осуществляется только через один магазин, следовательно, требования, установленные Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» для торговых сетей, на деятельность ИП <...> не распространяются.

Следует также отметить, что рассматриваемое дело было возбуждено по признакам нарушения пунктов 1 и 3 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции, однако, учитывая, что относительно цен реализации молочной продукции дополнительное дистрибьюторское соглашение содержит только рекомендации, а не жесткие требования, признаки нарушения пункта 1 части 1 статьи 11 Закона о защите конкуренции не подтвердились.

На основании вышеизложенного, Комиссией в действиях «Уфамолзавод» филиал ЗАО «Аллат» и ИП <...> по заключению дополнительного дистрибьюторского соглашения к договору поставки № 69-04-2009 от 01.07.2009 установлен факт нарушения пункта 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которому запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами, если такие соглашения приводят к разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков).

Сведения о размере причиненного ответчиками ущерба отсутствуют.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

РЕШИЛА:

1. Признать ЗАО «Аллат» в лице «Уфамолзавод» филиал ЗАО «Аллат» и индивидуального предпринимателя <...> нарушившими пункт 3 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2010 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения 01.09.2009 дополнительного дистрибьюторского соглашения к договору поставки № 69-04-2009 от 01.07.2009, которое приводит или может привести к разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков).
2. Рассмотрение дела прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.
3. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.