

## РЕШЕНИЕ

18 сентября 2012г.

г. Архангельск

Резолютивная часть решения объявлена 04.09.2012

Решение изготовлено в полном объеме 18.09.2012

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее – Архангельское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель - Д.В.Бугаев	- и.о. руководителя Управления;
Член комиссии- Т.А.Спирина	- зам. начальника отдела антимонопольного контроля;
Член комиссии- Т.В.Нестеренко	- главный специалист эксперт отдела антимонопольного контроля;
Член комиссии- Е.Н.Воробьева	- специалист эксперт отдела антимонопольного контроля

в присутствии представителей:

ЗАО «Тандер» - <...> (доверенность № 2-4/442 от 10.08.2012), <...> (доверенность № 2-4/387 от 17.07.2012);

ОАО «Северодвинский хлебокомбинат» - <...> (доверенность от 03.09.2012),

рассмотрев дело № 1зт-12, возбужденное в отношении: ЗАО «Тандер» (ИНН 2310031475) (350002, г. Краснодар, ул. Леваневского, д. 185) в лице Архангельского филиала (163051, г.Архангельск, пр.Ломоносова, д.261) по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

### УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области № 121 от 05 мая 2012 года «О проведении внеплановой выездной проверки», инспекцией Архангельского УФАС России была проведена проверка в отношении ЗАО «Тандер» (г.Краснодар, ул.Леваневского, д.185) - Архангельского филиала (163051, г.Архангельск, пр.Ломоносова, д.261) на предмет соответствия договоров поставки требованиям Федерального закона от 28.12.2009г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле).

По результатам проверки хозяйствующего субъекта были выявлены признаки нарушения ч.1 ст.13 Закона о торговле. Результаты проверки отражены в акте проверки № 6 от 18.06.2012, являющегося неотъемлемой частью материалов данного дела.

Учитывая вышеизложенное, Приказом от 06.08.2012 № 236 Архангельское УФАС России возбудило дело в отношении ЗАО «Тандер» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле, выразившемся:

- в нарушении установленного порядка ценообразования путем включения в договоры поставки условия о выплате поставщикам хлебобулочных изделий вознаграждения – премии за поставленный объем хлеба и хлебобулочных изделий из ржаной и смеси ржаной и пшеничной муки по [ГОСТу 52961-2008](#) со сроком годности менее 10 дней, хлеба и хлебобулочных изделий из пшеничной муки по [ГОСТу 52462-2005](#) со сроком годности менее 10 дней;

- в создании дискриминационных условий для поставщиков однородной группы товаров - хлеба и хлебобулочных изделий, путем установления различных премий за достижение покупателем определенного объема товаров.

В качестве заинтересованных лиц привлечены <...>, <...>, <...>.

ЗАО «Тандер» с вменяемыми нарушениями не согласилось и пояснило, что все договоры на поставку продовольственных товаров, представленные в ходе проверки, содержат п.7.6 следующего содержания: «За достижение покупателем определенного объема закупок товаров поставщик выплачивает покупателю вознаграждение (премию), размер, основания начисления, порядок и сроки выплаты которого указываются в Приложении № 5 к настоящему договору. Выплата вознаграждения не допускается в отношении поставки социально значимых продовольственных товаров, перечень которых утвержден Постановлением Правительства от 15.07.2010 № 530 «Об утверждении Правил установления предельно допустимых розничных цен на отдельные виды социально значимых продовольственных товаров первой необходимости, перечня отдельных видов социально значимых продовольственных товаров первой необходимости, в отношении которых могут устанавливаться предельно допустимые розничные цены, и перечня отдельных социально значимых продовольственных товаров, за приобретение определенного количества которых хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, не допускается выплата вознаграждения» (письмо ЗАО «Тандер» от 31.08.2012 № б/н).

По вопросу установления различных премий для поставщиков однородной продукции ЗАО «Тандер» пояснило, что согласно ст.421 ГК РФ стороны свободны в заключении договора. Заключение каждого договора является индивидуальным процессом, каждому из которых предшествуют переговоры об условиях этого договора. По достижении приемлемых, удовлетворяющих обе стороны и добровольных условий, стороны заключают договор.

### **Комиссия рассмотрела дело с учетом следующего.**

В соответствии со статьей 16 Закона о торговле государственный контроль (надзор) за соблюдением антимонопольных правил и требований, предусмотренных статьями 13-15 указанного Федерального закона, проводится федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальными органами с правом выдачи соответствующих предписаний в порядке и в пределах полномочий, которые установлены антимонопольным законодательством 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 Закона о торговле, принимают меры в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

ЗАО «Тандер» в лице Архангельского филиала осуществляет деятельность по розничной реализации продуктов питания. По данным, представленным ЗАО «Тандер» в лице Архангельского филиала в ходе проведения проверки, Общество имеет на территории Архангельской области 32 обособленных подразделения, находящихся под общим управлением и использующих единое торговое наименование «МАГНИТ».

Таким образом, в соответствии с п. 4, 8 ст. 2 Закона о торговле ЗАО «Тандер» в лице Архангельского филиала относится к хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети и на общество распространяются требования Закона о торговле.

При рассмотрении договоров установлено следующее:

Согласно п.1.2 приложения № 5 «Коммерческие условия» к договору № АрхФ 3/180/11 от 27.05.2011 на поставку хлеба и хлебобулочных изделий <...> (поставщик) выплачивает ЗАО «Тандер» (покупатель) премию за достижение объема закупок в размере 10 000 рублей при поставке товара в магазины покупателя. Величина премии составляет 2% от товарооборота за отчетный период.

П.1.2 приложения № 5 «Коммерческие условия» к договору № АрхФ 566 от 10.08.2011 на поставку хлеба и хлебобулочных изделий установлено, что <...> (поставщик) выплачивает ЗАО «Тандер» (покупатель) премию за достижение объема закупок в размере 10 тонн при поставке товара в магазины покупателя. Величина премии составляет:

- при объеме от 10 до 15 тонн 0,5 % от товарооборота за отчетный период;
- при объеме от 15 до 20 тонн 0,7 % от товарооборота за отчетный период;
- при объеме от 20 до 25 тонн 0,9 % от товарооборота за отчетный период;
- при объеме от 25 до 30 тонн 1,2 % от товарооборота за отчетный период;
- при объеме от 30 до 35 тонн 1,4 % от товарооборота за отчетный период;
- при объеме от 35 до 40 тонн 1,6 % от товарооборота за отчетный период;
- при объеме от 40 до 45 тонн 1,9 % от товарооборота за отчетный период;
- при объеме от 45 до 50 тонн 2,1 % от товарооборота за отчетный период;
- при объеме от 50 до 55 тонн 2,3 % от товарооборота за отчетный период;
- при объеме от 55 до 60 тонн 2,6 % от товарооборота за отчетный период;
- при объеме от 60 тонн 2,8 % от товарооборота за отчетный период.

Согласно п.1.2 приложения № 5 «Коммерческие условия» к договору № АрхФ-457/11 от 07.11.2011 на поставку хлеба и хлебобулочных изделий <...> (поставщик)

выплачивает ЗАО «Тандер» (покупатель) премию за достижение объема закупок в размере 10 000 рублей при поставке товара в РЦ, ГМ, магазины покупателя. Величина премии составляет по 2% от товарооборота за отчетный период.

В соответствии с п.1.2 приложения № 5 «Коммерческие условия» к договору № АрхФ-187/12 от 11.01.2012 на поставку хлеба и хлебобулочных изделий <...> (поставщик) не выплачивает ЗАО «Тандер» (покупатель) премию за достижение определенного объема закупок.

Указанные выше контрагенты поставляют в ТС «Магнит» хлеб и хлебобулочные изделия, в том числе хлеб и хлебобулочные изделия из ржаной и смеси ржаной и пшеничной муки по [ГОСТу 52961-2008](#) со сроком годности менее 10 дней; хлеб и хлебобулочные изделия из пшеничной муки по [ГОСТу 52462-2005](#) со сроком годности менее 10 дней.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 15.07.2010 № 530 утвержден Перечень отдельных видов социально значимых продовольственных товаров, за приобретение определенного количества которых хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, не допускается выплата вознаграждения.

В указанный перечень входят:

- Хлеб и хлебобулочные изделия из ржаной и смеси ржаной и пшеничной муки по [ГОСТу 52961-2008](#) со сроком годности менее 10 дней;

- Хлеб и хлебобулочные изделия из пшеничной муки по [ГОСТу 52462-2005](#) со сроком годности менее 10 дней;

В п.1.1 Приложения № 5 «Коммерческие условия» к договору поставки для целей расчета премий определено понятие «Товарооборот» - как стоимость поставленного поставщиком товара с НДС за отчетный период (один календарный месяц) на Распределительный центр/Гипермаркет (магазин) покупателя. Товарооборот определяется по датам, указанным в товаросопроводительных документах (накладных ТОРГ-12) на партию товара. При этом не указано, что объем товара, входящего в перечень вышеуказанных социально значимых товаров, не учитывается при расчете товарооборота для целей расчета премии.

В случае, если в договоры (дополнительные соглашения) были включены условия о том, что вознаграждение (премия, бонус) выплачивается поставщиком хлебобулочных изделий, в связи с приобретением хозяйствующими субъектами у него отдельных видов социально-значимых продовольственных товаров, указанных в Перечне отдельных видов социально значимых продовольственных товаров, за приобретение определенного количества которых хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, не допускается выплата вознаграждения, - это не соответствует установленному нормативными правовыми актами порядку ценообразования, а именно запрещено пп.б п.1 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381 ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Учитывая описанный ранее п.7.6 договоров поставки продовольственных товаров, Комиссия запросила у ЗАО «Тандер» и у поставщиков акты, которые подтверждали

бы факты выплаты вознаграждения.

<...> пояснило, что не выплачивает ЗАО «Тандер» премию за достижение объема закупок, а именно хлеба и хлебобулочных изделий из ржаной и смеси ржаной и пшеничной муки по [ГОСТу 52961-2008](#) со сроком годности менее 10 дней; хлеба и хлебобулочных изделий из пшеничной муки по [ГОСТу 52462-2005](#) со сроком годности менее 10 дней (письмо от 08.08.2012 № 638-01).

<...> сообщил, что выплачиваемая им премия рассчитывалась за товарооборот, за исключением объемов поставленной продукции, включенной в перечень социально значимых продуктов. Это подтверждается и представленными актами расчета премии (письмо от 07.08.2012 № 73).

<...> сообщила, что не выплачивает премию за достижение определенного объема товара (письмо от 27.08.2012 № 18).

Таким образом, в рассматриваемых случаях отсутствует нарушение порядка ценообразования путем включения в договоры поставки условия о выплате поставщиками хлебобулочных изделий вознаграждения – премии за поставленный объем хлеба и хлебобулочных изделий из ржаной и смеси ржаной и пшеничной муки по [ГОСТу 52961-2008](#) со сроком годности менее 10 дней, хлеба и хлебобулочных изделий из пшеничной муки по [ГОСТу 52462-2005](#) со сроком годности менее 10 дней.

Договоры, заключенные ЗАО «Тандер» с контрагентами, по форме и условиям являются типовыми, проект договора разработан Обществом. Типовой договор поставки находится в открытом доступе на сайте компании <http://magnit-info.ru>.

При этом условия выплаты премии за достижение определенного объема товаров для каждого контрагента, осуществляющего поставки однородных товаров, индивидуальны.

Таким образом, ЗАО «Тандер», включив в договоры поставки разные условия для хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на одном товарном рынке, могло необоснованно создать дискриминационные (неравные) условия осуществления предпринимательской деятельности для <...>, <...>, <...>.

В силу п.1 ч.1 ст.13 Закона о торговле, создание дискриминационных условий хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, запрещено.

Согласно ч.4 ст.9 Закона о торговле соглашением сторон договора поставки продовольственных товаров может предусматриваться включение в его цену вознаграждения, выплачиваемого хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, в связи с приобретением им у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров. Размер указанного вознаграждения подлежит согласованию сторонами этого договора, включению в его цену и не учитывается при определении цены продовольственных товаров. Размер вознаграждения не может превышать десять процентов от цены приобретенных продовольственных товаров.

В соответствии с ч.5 ст.9 Закона о торговле, выплата вознаграждения не допускается в связи с приобретением хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, отдельных видов социально значимых продовольственных товаров, указанных в перечне, установленном Правительством Российской Федерации.

Из представленных в материалы дела доказательств следует, что во все проанализированные договоры поставки условие о размере вознаграждения включается в договор после его согласования с контрагентом, который не превышает 10% от цены приобретенных продовольственных товаров, а с поставки социально значимых продовольственных товаров вознаграждение не взимается.

Из пояснений участников и материалов дела следует, что условия договоров предварительно обсуждались сторонами, спорные вопросы были урегулированы, претензий по договорам поставки со стороны поставщиков нет.

Таким образом, условия, которые в настоящем деле определены как дискриминационные, включены сторонами в договоры поставки добровольно, и, значит, не могут рассматриваться в качестве дискриминационных.

Руководствуясь частью 3 статьи 16 Федерального закона от 28.12.2009г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

#### **РЕШИЛА:**

В связи с отсутствием факта нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» дело № 1зт-12, возбужденное в отношении ЗАО «Тандер» в лице Архангельского филиала, производством прекратить.

*Примечание:* Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия.

**Председатель  
комиссии**

**Д.В. Бугаев**

**Члены комиссии**

**Т.А. Спирина**

**Т.В. Нестеренко**

**Е.Н. Воробьева**