

ООО «Сладкая жизнь плюс»

<...>

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу № 052/01/11-2827/2021

о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения объявлена 09 июня 2022 года.

Решение изготовлено в полном объеме 15 июня 2022 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>

- <...>

<...>

- <...>

<...>

- <...>

рассмотрев дело № 052/01/11-2827/2021 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Сладкая жизнь плюс» (далее – ООО «Сладкая жизнь плюс», ответчик) части 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», при участии от ответчика:

- ООО «Сладкая жизнь плюс»

-представителя <...> (доверенность от 01.10.2021 № 247),

-представителя <...> (доверенность от 01.10.2021 № 249),

- представителя <...> (доверенность от 01.10.2021 № 248)

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с поручениями Федеральной антимонопольной службы от 02.08.2021 № МШ/64364/21 и от 03.08.2021 №МШ/64481/21 Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области проводит анализ деятельности хозяйствующих субъектов, осуществляющих розничную реализацию продовольственных товаров на территории Нижегородской области.

По результатам мероприятий, реализованных в рамках исполнения указанных поручений, установлено, что на территории Нижегородской области ряд хозяйствующих субъектов осуществляют деятельность под торговым наименованием «Авокадо».

Как установлено ранее, в соответствии с информацией, размещенной на официальном сайте общества с ограниченной ответственностью «Сладкая жизнь плюс» (далее — ООО «Сладкая жизнь плюс», Общество) в сети Интернет <https://swnp.ru>, Общество предлагает франшизу «Авокадо».

Между тем ООО «Сладкая жизнь плюс» на рынке реализации продовольственных товаров действует как оптовый поставщик. В связи с этим в адрес Общества направлен запрос (исх.№СК/18181/21 от 26.08.2021) о необходимости представить в адрес Управления договоры франчайзинга, заключенные в 2021 году по франшизе «Авокадо».

Письмом от 26.08.2021 №48-ю ООО «Сладкая жизнь плюс» представило информацию о том, что договоры коммерческой концессии (франчайзинга) Обществом не заключались. Общество оказывает информационно-консультационные и исследовательские услуги до договору об оказании таких услуг при открытии магазинов «Авокадо» без права использования исключительных прав или товарного знака, при этом стороны остаются самостоятельными субъектами предпринимательской деятельности. При этом в соответствии с выписками из Реестра товарных знаков Федерального института промышленной собственности правообладателями товарного знака «АВОКАДО» (рег.номер 821217, 821216, 821220) является ООО «Сладкая жизнь плюс».

Информация об адресах торговых объектов, действующих в рамках информационно-консультационных и исследовательских услуг, на которых используется торговое наименование «Авокадо», размещена на официальном сайте в сети Интернет <https://авокадо.рф> в разделе «Наши партнеры».

По предварительной оценке Управлением установлено, что на территории Нижегородской области действует около 400 таких торговых объектов.

В целях уточнения информации в адрес ООО «Сладка жизнь плюс» направлен запрос (исх. №ЛШ/8500/21 от 30.08.2021) о представлении реестра договоров оказания информационно-консультационных и исследовательских услуг при

открытии магазина «Авокадо» и сведений о хозяйствующих субъектах (наименование, организационно-правовая форма, контактные данные, в том числе адрес электронной почты), с кем такие договоры заключены, а также реестр договоров поставки продовольственных товаров с такими хозяйствующими субъектами, с приложением таких договоров.

Согласно полученной информации, направленной Обществом письмом от 03.09.2021 №50-ю, ООО «Сладкая жизнь плюс» на территории Нижегородской области заключено около 600 договоров оказания информационно-консультационных и исследовательских услуг.

На официальном сайте в сети Интернет <https://авокадо.рф> в разделе «Вопросы и ответы» размещена следующая информация: «Действие Договора распространяется на один магазин, адрес которого указывается в тексте Договора. Ограничений по количеству открытых магазинов Авокадо с одним Партнером нет, на каждый магазин заключается новый договор».

Кроме того, в разделе «Акции» размещена информация «Промо для конечных покупателей», в которой представлены акции на продовольственные товары с указанием конкретных цен на них. Таким образом, размещая информацию о действующих акциях в магазинах «Авокадо», ООО «Сладкая жизнь плюс» фактически давало указание о том, какие цены должны быть установлены на тот или иной товар в торговых объектах, принадлежащих самостоятельным хозяйствующим субъектам, действующим под торговым наименованием «Авокадо».

С учетом изложенного в действиях ООО «Сладкая жизнь плюс», которое централизованно размещает информацию об акциях на продовольственные товары, действующих в торговых объектах под одним торговым наименованием «Авокадо», а также заключает с хозяйствующими субъектами -собственниками таких торговых объектов договоры поставки продовольственных товаров, так как является оптовым поставщиком и может быть заинтересовано в реализации своих товаров через такие торговые объекты, по отношению к указанным хозяйствующим субъектам без организации торговой сети усмотрены признаки согласования деятельности таких хозяйствующих субъектов по организации объектов розничной торговли

Данная информация подтверждается сведениями, представленными Обществом письмом №50-ю, в соответствии с которым ООО «Сладкая жизнь плюс» заключило договоры поставки с ИП <...> (№1265- 21 от 01.04.2021), ИП <...> (№2438-2 от 2021 года), ООО «Виктория» (№3142-20 от 14.10.2021), при этом с указанными хозяйствующими субъектами также заключены договоры информационно-консультационных и исследовательских услуг (подтверждается сведениями из «Реестра действующих договоров оказания информационно-консультационных и исследовательских услуг при открытии магазина «Авокадо»: <...> код клиента <...>, дата регистрации 20.03.2021; ИП <...> код клиента <...>, дата регистрации 09.06.2021; ООО «Виктори» код клиента <...>, дата регистрации 29.04.2020, 19.12.2019, 06.06.2021).

В соответствии с частью 3 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Нижегородским УФАС России в действиях ООО «Сладкая жизнь плюс» усмотрены признаки нарушения запретов, установленных частью 5 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции», выражающиеся в координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов, действующих на рынке розничной торговли под одним товарным знаком «Авокадо».

В связи с изложенным в отношении ООО «Сладкая жизнь плюс» в соответствии с приказом Нижегородского УФАС России от 13.09.2021 №324/21 возбуждено дело № 052/01/11-2827/2021 о нарушении антимонопольного законодательства.

Заслушав пояснения ответчика, исследовав материалы дела в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Управлением установлено, что действия ООО «Сладкая жизнь плюс» в рамках заключенных договоров информационно-консультационных и исследовательских услуг содержат признаки координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов, действующих на рынке розничной торговли под одним товарным знаком «Авокадо».

В частности, ранее на своем официальном сайте ООО «Сладкая жизнь плюс» размещало предложение «франшизы» ведения торговой деятельности под товарным знаком «Авокадо», а также размещало информацию о проводимых акциях на товары, реализуемые хозяйствующими субъектами под товарным знаком «Авокадо». ООО «Сладкая жизнь плюс» является, в том числе, поставщиком в указанные торговые объекты.

В свою очередь, ООО «Сладкая жизнь плюс» с 01.01.2019 заключено с хозяйствующими субъектами, работающими на территории ПФО, ЦФО, Московской области и г.Москвы под торговым обозначением «Авокадо», 2953 договоров информационно-консультационных и исследовательских услуг. На территории Нижегородской области заключено 573 договора.

В соответствии с пунктом 2.1.5 договоров владелец торгового объекта обязуется реализовывать задачу закупки не менее чем на 100 000 руб./мес с НДС, в некоторых случаях сумма закупки составляет 200000 руб./мес с НДС в месяц. Также согласно пункту 2.1.7 названного договоров владелец торгового объекта обязуется поддерживать проведение рекламных и маркетинговых акций, объявленных ООО «Сладкая жизнь плюс». Пунктом 3.1 указанных договоров также определен размер вознаграждения (600 руб./год в том числе НДС) за право пользования комплексом прав, определенных договором.

При этом между ООО «Сладкая жизнь плюс» и хозяйствующими субъектами,

работающими под торговым обозначением «Авокадо», заключены договоры поставки (с каждым торговым объектом отдельно). С 01.01.2019 заключено 293 договора с хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на территории Нижегородской области. Пунктом 3.1 договоров поставки определён минимальный размер партии поставки товаров.

На заседании комиссии, состоявшемся 05 октября 2021 года, представители ООО «Сладкая жизнь плюс» устно пояснили во вопросу заключения с хозяйствующими субъектами, осуществляющими розничную реализацию продовольственных товаров, договоров на информационно-консультационные и исследовательские услуги.

Также представители пояснили, что система работы внутри «Авокадо» построена таким образом, что у магазинов имеется выбор ассортимента товаров, поставщиков товара и система не предусматривает никакого контроля порядка ценообразования, то есть, цены на товары в рамках франшизы «авокадо» никаким образом не контролируются. Также за установление иных цен на продукты питания не предусмотрена ответственность. Фактически участники франшизы «Авокадо» свободны в выборе своего рыночного поведения, при этом участники программы должны осуществить закупку товаров на определенный объём, а также поддерживать акции на товары (является условием договоров сотрудничества). При этом данные обязательства являются встречными взамен права использования комплекса прав на объекты интеллектуальной собственности. В данном случае объектами интеллектуальной собственности можно считать следующее: по договору заказа ООО «Сладкая жизнь плюс» разработан комплекс объектов интеллектуальной собственности, включая логотипы, фирменный стиль по оформлению внутренних торговых залов и торгового оборудования. Таким образом, в комплекс объектов интеллектуальной собственности входит оформление витрин магазинов, которые придерживаются строгих стандартов. Данный комплекс разработан согласно договору от 03.12.2018 компанией «Ритейл Дэйтинг». Соответственно, те ограничения, содержащиеся в искомом договоре сотрудничества, являются условиями договора об использовании объектов интеллектуальной собственности.

Определением от 02.11.2021 рассмотрение дела отложено в связи с Указом Президента Российской Федерации от 20.10.2021 № 595 «Об установлении на территории Российской Федерации нерабочих дней в октябре-ноябре 2021 г.»

23.11.2021 на заседании комиссии представители ООО «Сладкая жизнь плюс» устно пояснили по вопросу содержания договоров информационно-консультационных и исследовательских услуг, заключенных с хозяйствующими субъектами, а также по вопросу закрепления торговых объектов за торговыми представителями общества.

Между Обществом и хозяйствующими субъектами заключены договоры информационно-консультационных и исследовательских услуг, в рамках которых Общество передает логотип «Авокадо», брендбук, фирменный стиль одежды, стандарты торговой деятельности, элементы фирменного стиля,

включая дизайн, отраженный в брендбуке, планировка и расстановка торгового оборудования, наружный дизайн, технология ведения бизнес-процессов, рекомендации по составлению ассортимента, рекомендации по ведению рекламно-маркетинговой политики. В соответствии с пунктом 8 Закона о торговой деятельности под торговой сетью понимается совокупность двух и более торговых объектов, которые принадлежат одному лицу (группе лиц) и используют одно коммерческое наименование. При этом коммерческое обозначение является субъектом интеллектуальных прав. Таким образом, совокупность торговых объектов, которые используют единое коммерческое наименование «Авокадо», принимаются как торговая сеть. Однако ООО «Сладкая жизнь плюс» не имеет торговых объектов под коммерческим наименованием «Авокадо», в связи с чем торговые объекты «Авокадо» и ООО «Сладкая жизнь не являются торговой сетью. ООО «Сладкая жизнь плюс» является основным поставщиком в торговую сеть «Авокадо», основным видом деятельности общества является оптовая торговля продуктами питания. Поставка товаров производится в рамках договора поставки, который заключен с каждым торговым объектом.

Письмом от 22.10.2021 № 69-ю в Управление представлены сведения о совокупной выручке общества от реализации товара за 2019-2022 г.г., а также представлены штатное расписание Общества и должностные инструкции торговых представителей ООО «Сладкая жизнь плюс». Данным письмом Общество сообщило об отсутствии утвержденной территориальной схемы выездов торговых представителей (менеджеров) в торговые объекты, действующие под торговым наименованием «Авокадо».

Определением от 24.11.2021 № СК/26492/21 рассмотрение дела отложено на 07.12.2021.

Письмом от 03.12.2021 № 78-ю Обществом представлены пояснения во вопросу осуществления деятельности торговыми представителями ООО «Сладкая жизнь плюс». Согласно пункту 1.2 пояснений в рамках посещений торговых объектов осуществляется мониторинг цен в части превышения максимальных цен перепродажи на акционные товары, ассортимента товаров, наличия в торговых залах рекламных и маркетинговых материалов, наполненность полок, состояние торговой точки. Мониторинг торговых объектов, действующих под торговым наименованием «Авокадо» в 2021 года проводился торговыми представителями по графику (график приобщен в материалы дела).

Обществом в материалы дела представлен график посещения торговыми представителями ООО «Сладкая жизнь плюс» таких объектов. При этом, как указывают представители общества, санкции за несоблюдение стандартов обслуживания отсутствуют.

Обществом дополнительно представлена информация о передаваемых объектах интеллектуальной собственности в рамках заключенных договорах оказания информационно-консультационных и исследовательских услуг. Общество отмечает, что указанные договоры являются смешанными (пункт 3 статьи 421 ГК РФ) и содержат элементы договоров оказания услуг (статья 779

ГК РФ), коммерческой концессии (статья 1027 ГК РФ) и лицензирования (статья 1235 ГК РФ).

Также Общество полагает, что торговые объекты, действующие под торговым наименованием «Авокадо» образуют торговую сеть, при этом Общество, со слов представителей, не является участником данной торговой сети, поскольку Общество торговую деятельность под коммерческим обозначением «Авокадо» не осуществляет и не имеет соответствующих объектов.

В торговых объектах, действующих под торговым наименованием «Авокадо», проводятся маркетинговые акции, в рамках которых потребителям предоставляется сниженная цена (скидка) на определенный перечень товаров, поставляемых Обществом. Целью проведения таких акций является стимулирование продаж, повышение лояльности потребителей к бренду торговой сети. В проведении подобных акций также заинтересованы производители и дистрибьюторы, что способствует увеличению продаж продукции на рынке и формированию спроса. Информация о проводимых акциях и о сниженных ценах на товары доводится до потребителей путем размещения на официальном сайте общества, в печатной продукции, на вывесках и иными способами.

07.12.2021 на заседании комиссии по рассмотрению дела №1212/01/11-2827/2021 представители ООО «Сладкая жизнь плюс» дали устные пояснения согласно представленным в материалы дела документам.

Определением от 09.12.2021 № СК/28260/21 рассмотрение дела отложено на 20.01.2022.

20.01.2022 на заседании комиссии по рассмотрению дела № 52/01/11-2827/2021 представители ООО «Сладкая жизнь плюс» представили пояснения по вопросу актов-приема передачи в рамках заключенных с хозяйствующими субъектами договоров информационно-консультационных и исследовательских услуг.

Определением от 21.01.2022 № СК/1157/22 рассмотрение дела отложено на 24.02.2022.

Приказом от 16.02.2022 № 52/22 внесены изменения в состав комиссии для рассмотрения дела № 052/01/11-2827/2021 в связи с кадровыми изменениями в Нижегородском УФАС России.

24.02.2022 на заседании комиссии по рассмотрению дела № 52/01/11-2827/2021 представители ООО «Сладкая жизнь плюс» представили пояснения по вопросу условий типовых договоров поставки и договоров на оказание информационно-консультационных и исследовательских услуг.

Определением от 02.03.2022 № СК/4770/22 рассмотрение дела отложено на 24.03.2022.

24.03.2022 на заседании комиссии по рассмотрению дела № 52/01/11-2827/2021 представители ООО «Сладкая жизнь плюс» дали пояснения по вопросу проведения акций (промо-акций) в торговых объектах, действующих под торговым наименованием «Авокадо».

Определением от 24.03.2022 № СК/7240/22 рассмотрение дела отложено на 20.04.2022.

20.04.2022 на заседании комиссии по рассмотрению дела № 52/01/11-2827/2021 представители ООО «Сладкая жизнь плюс» представили пояснения по вопросу установления стоимости на товары в торговых объектах, действующих под торговым наименованием «Авокадо».

Письмом от 04.05.2022 № 40-ю Обществом представлена информация об общем объеме поставок в торговые объекты, действующие под торговым наименованием «Авокадо» в стоимостном выражении:

2021 год — 4 654 127 710,56 руб., 2022 год — 1 376 748 433,76 руб.

Согласно пояснениям ООО «Сладкая жизнь плюс» от 17.05.2022 № 49-ю договором поставки не предусмотрен возврат товаров с истекшим сроком годности. При этом стороны по договору в рамках осуществления коммерческой деятельности вправе согласовать условия возврата товара в случаях, не запрещенных действующим законодательством. Также Общество отметило, что в рамках договоров на оказание информационно-консультационных и исследовательских услуг контрагенты используют товарные знаки «Авокадо» (Avocado) под контролем и с разрешения ООО «Сладкая жизнь плюс». Государственная регистрация предоставления права использования товарного знака не производилась. По мнению общества, указанные выше договоры являются смешанными, содержащими элементы коммерческой концессии, и не противоречат действующему законодательству — Обществом выдавалось письменное согласие на использование товарного знака.

Письмом от 25.05.2022 № б/н ООО «Сладкая жизнь плюс» представило пояснения по вопросу бухгалтерского учета операций по начислению и оплате вознаграждения за пользование заказчиком комплексом прав. Данный учет осуществляется в соответствии с пунктами 37-39 ПБУ 14/2007, утвержденных приказом Минфина России от 27.12.2007 № 153н.

Начисление вознаграждения осуществляется на основании соответствующего первичного учетного документа (акта). Оплата вознаграждения отражается в бухгалтерском учете в зависимости от способа оплаты (перечисление денежных средств, зачет встречных требований и т. д.) соответствующими операциями.

По общему правилу доходы от предоставления в пользование прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации, относятся к внереализационным доходам на основании пункта 5 статьи 250 Налогового Кодекса Российской Федерации (далее — НК

РФ).

Для целей исчисления НДС деятельность исполнителя (торгового объекта) по договору рассматривается как оказание услуг, поскольку услугой признается деятельность, результаты которой не имеют материального выражения, а также реализуются и потребляются в процессе осуществления деятельности (п.5 ст.38 НК РФ).

На сумму вознаграждения исполнитель начисляет НДС по ставке 20% и вместе с актами выставляет заказчику счета-фактуры. Уплата НДС осуществляется в соответствии с налоговым законодательством РФ.

После перерыва на заседании комиссии представители пояснили по вопросу бонусной программы, которая применяется в адрес торговых объектов, действующих под торговым наименованием «Авокадо», в зависимости от объема поставки товаров в торговые объекты. Условие о применении бонусной программы не является условием типового договора поставки и согласовывается сторонами дополнительным соглашением к такому договору индивидуально в каждом конкретном случае.

Согласно статье 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);
- 3) базы данных;
- 4) исполнения;
- 5) фонограммы;
- 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
- 7) изобретения;
- 8) полезные модели;
- 9) промышленные образцы;
- 10) селекционные достижения;
- 11) топологии интегральных микросхем;
- 12) секреты производства (ноу-хау);

- 13) фирменные наименования;
- 14) товарные знаки и знаки обслуживания;
- 15) наименования мест происхождения товаров;
- 16) коммерческие обозначения.

В силу пункта 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1233 ГК РФ правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в части 2 данной статьи.

Распоряжение правом может быть оформлено различными видами соглашений, в частности:

- 1) договором об отчуждении исключительного права (ст. 1233 ГК РФ)
- 2) лицензионным договором (предоставление права пользования) (ст. 1233 ГК РФ)
- 3) договором коммерческой концессии (ст. 1027 ГК РФ)
- 4) договором доверительного управления исключительными правами (ст. 1012 ГК РФ)
- 5) договором залога исключительного права (ст. 358.18 ГК РФ)
- 6) договором продажи или аренды предприятия (ст. 559, 656 ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 1027 ГК РФ по договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право

использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау).

Пунктом 2 статьи 1027 ГК РФ определено, что договор коммерческой концессии предусматривает использование комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определенном объеме (в частности, с установлением минимального и (или) максимального объема использования), с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности (продаже товаров, полученных от правообладателя или произведенных пользователем, осуществлению иной торговой деятельности, выполнению работ, оказанию услуг).

В соответствии со статьей 1226 ГК РФ исключительные права являются имущественными правами.

Согласно пункту 1 статьи 1029 ГК РФ договором коммерческой концессии может быть предусмотрено право пользователя разрешать другим лицам использование предоставленного ему комплекса исключительных прав или части этого комплекса на условиях субконцессии, согласованных им с правообладателем либо определенных в договоре коммерческой концессии.

Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. К ним относятся условия о предмете договора, условия, которые в законе или иных правовых актах определены как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (п. 1 ст. 432 ГК РФ, п. п. 1, 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 № 49).

Существенными условиями являются:

- предмет договора, который заключается в предоставлении права использовать комплекс исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав (п. 1 ст. 1027 ГК РФ);
- объем передаваемых прав (п. 2 ст. 1027 ГК РФ);
- условие о размере вознаграждения (п. 1 ст. 1027 ГК РФ);
- форма выплаты вознаграждения (ст. 1030 ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 1028 ГК РФ договор коммерческой концессии должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы договора влечет его недействительность. Такой договор считается

НИЧТОЖНЫМ.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1028 ГК РФ государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности подлежит предоставление права использования в предпринимательской деятельности пользователя комплекса принадлежащих правообладателю исключительных прав по договору концессии. При несоблюдении требования о государственной регистрации предоставление права использования считается несостоявшимся.

Государственную регистрацию предоставления права использования комплекса исключительных прав по договору коммерческой концессии обеспечивает правообладатель, если иное не предусмотрено договором (абз. 2 п. 2 ст. 1031 ГК РФ).

Также договор коммерческой концессии является возмездным. При этом в договоре должна быть определена форма выплаты вознаграждения, например: разовые (паушальные) или периодические (роялти) платежи, отчисления от выручки, наценка на оптовую цену товаров, передаваемых правообладателем для перепродажи. Стороны могут согласовать и иную форму выплаты вознаграждения (ст. 1030 ГК РФ).

При прекращении исключительного права на товарный знак, знак обслуживания или на коммерческое обозначение наступают последствия, предусмотренные пунктом 3 статьи 1037 и статьи 1039 ГК РФ.

У правообладателя торговая марка и исключительные права на нее относятся к нематериальным активам (п. 3 Правил бухучета 14/2007). Данные активы не списываются и при продаже франшизы продолжают амортизироваться. Отображать нематериальные активы необходимо на дополнительном счете к субсчету 04. При этом в течение всего срока действия договора на нематериальные активы, отданные в использование, начисляется амортизация.

Все суммы от продажи исключительных прав относятся к прочим доходам. Паушальный взнос учитывается как кредиторская задолженность на счете 76 и списывается в состав прочих доходов равномерно в течение срока действия договора. Если договор бессрочный – в течение 5 лет.

Когда правообладатель (франчайзер) продает права на основной вид деятельности, выручка от использования интеллектуальных прав в рамках договора коммерческой концессии (франшизы) учитывается в составе доходов от реализации (п. 1 ст. 249 НК РФ). Если франшизы не являются основным видом деятельности правообладателя (франчайзера), выручка учитывается в составе внереализационных доходов (п. 5 ст. 250 НК РФ).

Услуга по предоставлению объектов интеллектуальной собственности, которую предоставляет правообладатель (франчайзер), облагается НДС (ст. 38 НК РФ). Налоговая база по НДС определяется на дату оказания услуги. НДС на паушальный взнос начисляется в момент передачи исключительных прав

пользователю, то есть, дата регистрации договора коммерческой концессии в Роспатенте. Если правообладатель (франчайзер) является плательщиком НДС, то необходимо начислять налог на сумму паушального взноса и роялти.

В ходе рассмотрения дела № 052/01/11-2827/2021 Комиссией, в частности, установлено, что предметом договора информационно-консультационных и исследовательских услуг от 30.01.2019 № б/н, заключенного с ООО «Магистраль», действующим по торговым наименованием «Авокадо», является принятие обязательства исполнителем (ООО «Сладкая жизнь плюс») на оказание услуги по разработке и поддержанию корпоративного (организационного стандарта торгового обслуживания на объекте заказчика (ООО «Магистраль»). Данные права, методики, инструкции, технологии информационно-консультационные услуги, товары передаются исключительно для использования в пределах указанного объекта и не могут быть распространены на другие магазины заказчика или переданы третьей стороне.

Разделом 2 указанного договора, а именно пунктом 2.1.5, определено, что заказчик обязуется закупать продукцию у исполнителя для продажи в своем магазине в помещениях согласно следующим принципам: заказчик обязуется реализовывать задачу закупки не менее чем 200000 рублей с НДС в месяц в течение срока действия договора.

Согласно пункту 2.1.7 договора заказчик обязан поддерживать проведение рекламных и маркетинговых акций, объявленных и указанных исполнителем, на условиях, объявленных исполнителем. Заказчик не будет закупать для продажи в магазине «Авокадо» какую-либо продукцию под собственным брендом какой-либо компании оптовой или розничной торговли, кроме продукции поставляемой исполнителем.

В соответствии с пунктом 2.1.8 договора заказчик обязан предоставлять доступ на объект персонала для проведения промо-акций по графику и на условиях, объявленных исполнителем. Пунктом 2.2.3 договора определено, что исполнитель осуществляет рекомендации по ассортиментной матрице, планограмме выкладки товаров, по разработке, рекламной и маркетинговой политики, адаптируя эти правила под возможности их реализации на объекте.

Из раздела 3 договора следует, что за право пользования комплексом прав, предоставленных по договору заказчик уплачивает вознаграждение в размере 600 рублей в том числе НДС. Заказчик осуществляет оплату лицензионного платежа ежеквартально в размере 50 рублей не позднее 15 числа месяца, следующего за отчетным кварталом.

Также пунктом 5.1 договора определен порядок доступа специально уполномоченных представителей исполнителя на объект для проведения проверочных и контрольных мероприятий с целью соблюдения стандартов обслуживания.

Согласно пункту 7.5 договора в случае не выполнения задачи закупки

согласно пункту 2.1.5. договора исполнитель вправе начислить заказчику неустойку в размере 15 000 рублей за каждый месяц не выполнения задачи закупки.

Также к указанному договору прилагаются:

- акт ввода в эксплуатацию/соответствие стандартам магазина Авокадо;
- перечень оборудования;
- спецификация на поставляемое оборудование;
- проект планировки магазина;
- визуализация наименования «Авокадо»;
- проект визуализации;
- дополнительное соглашение, которое регламентирует размер вознаграждения в зависимости от объема товара, закупленного у ООО «Сладкая жизнь плюс».

Аналогичные требования содержат иные договоры информационно-консультационных и исследовательских услуг, заключенные с иными хозяйствующими субъектами, действующими под торговым наименованием «Авокадо».

С 01.01.2019 с хозяйствующими субъектами, работающими под торговым обозначением «Авокадо» на территории ПФО, ЦФО, Московской области и г.Москвы, заключено 2953 договора информационно-консультационных и исследовательских услуг, с хозяйствующими субъектами, действующими на территории Нижегородской области - 573 договора (т.1 стр. 46, строка 34, т.1 стр. 89, строки 26-28, т1. стр. 90-101, т.1 стр. 102, строки 1-34, т.1 стр. 114, строки 30-33, т.1 стр. 115-116, т.1 стр.117, строки 1-7). Дополнительно к указанным договорам в адрес хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность под торговым наименованием «Авокадо», ООО Сладкая жизнь плюс» прилагается уведомление в письменной форме в целях подтверждения наличия взаимоотношений в рамках определенного договора информационно-консультационных и исследовательских услуг и передачи права на использование товарных знаков «Авокадо» с гос. Регистрационными номерами: №762788, №762788, №810325, №821214, № 821218, № 82217, № 821220, № 821216. Комплекс объектов интеллектуальной собственности (оформление витрин, торговых залов) разработан по заказу ООО «Сладкая жизнь плюс» компанией Retail Branding GmbH в рамках договора от 03.12.2018 и предоставляется торговым объектам в рамках договоров на оказание информационно-консультационных и исследовательских услуг.

При анализе должностных инструкций торговых представителей ООО «Сладкая жизнь плюс» установлено, что основными обязанностями являются: подготовка к визиту в торговую точку, прием заявок, урегулирование споров и разногласий, соблюдение техники безопасности, контроль взаиморасчетов с

клиентами. Согласно представленной в материалы дела выписке штатного расписания ООО «Сладкая жизнь плюс» в обществе числятся 259 торговых представителей. Также на заседании комиссии по рассмотрению дела № 052/01/11-2827/2021 представители ООО «Сладкая жизнь плюс» пояснили, что в рамках посещений торговых объектов осуществляется мониторинг цен в части превышения максимальных цен перепродажи на акционные товары, ассортимента товаров, наличия в торговых залах рекламных и маркетинговых материалов, наполненность полок, состояние торговой точки, то есть, через систему торговых представителей осуществляется доведение до хозяйствующих субъектов о принятых решениях и контроль ведения торговой деятельности за такими торговыми объектами.

23.03.2022 сотрудниками Управления осуществлен выход в торговые объекты, действующие под торговым наименованием «Авокадо», расположенные по адресам:

- <...>

- <...>

- <...>

- <...>

Целью указанного выхода являлось сопоставить информацию, размещенную на официальном сайте «Авокадо» о проводимых промо-акциях (установлении стоимости товара), с фактическим исполнением торговыми объектами обязанности по установлению стоимости на товары. Согласно актам осмотра помещения от 23.03.2022 на товары, которые в торговом объекте были в наличии, установлена стоимость согласно действующим акциям.

Так, в торговом объекте, расположенном по адресу: <...> установлены следующие цены на продовольственные товары:

- 1) Корм влажного для кошек «FELIX» 85 гр. по цене 15,90 рублей.
- 2) Печенье постного 1 кг. по цене 169,00 рублей.
- 3) Мед липовый цветочный «Сладкая жизнь» 250 гр. по цене 110 рублей.
- 4) Шоколад «Риттер Спорт» 100 гр. по цене 89,90 рублей.
- 5) Икра из кабачков «Дядя Ваня» 460 гр. по цене 59,90.
- 6) Летняя смесь «Vitamin» 400 гр. по цене 79,90 рублей.

в торговом объекте, расположенном по адресу:<...>, установлены следующие цены на продовольственные товары:

Произведена фото фиксация продуктов:

- 1) Колбаса Московская 1 кг. по цене 569 рублей.

- 2) Рулет из грудинки 1 кг. по цене 430 рублей.
- 3) Грудинка Боярская 1кг. по цене 390 рублей.
- 4) Ветчина для завтрака 1 кг. по цене 380 рублей.
- 5) Колбаса Любительская 1 кг. по цене 380 рублей.
- 6) Колбаса Докторская 1 кг. по цене 380 рублей.
- 7) Колбаса Столичная 1 кг. по цене 445 рублей.
- 8) Минеральная вода «Волжоті» по цене 69.90 рублей.
- 9) Сервелат Кремлевский 1 кг по цене 345 рублей.
- 10) Сыр плавленый «Хохланд» 200 гр. по цене 99,90 рублей.
- 11) Молоко сгущенное «Алексеевское» 270 гр. по цене 79,90.
- 12) Икра из кабачков «Дядя Ваня» 460 гр. по цене 59,90 рублей.
- 13) Томаты «Помидорка» 720 гр. по цене 79 рублей.
- 14) Кофе «Империал» 100 гр. по 139 рублей.

Таким образом, цены, зафиксированные в торговых объектах (торговые объекты по адресам: <...> и <...> деятельность на момент выхода не осуществляли) соответствуют ценам проводимых ООО «Сладкая жизнь плюс» промо-акций.

Также в адрес хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на торговых объектах, расположенных по адресам, указанным выше, направлены запросы о стоимости закупки товаров у ООО «Сладкая жизнь плюс» в целях их дальнейшей реализации в рамках проведения промо-акций. Исходя из представленных сведений следует, что торговые объекты осуществляют установление наценки на поставляемый ООО «Сладкая жизнь плюс» товар в размере до 10%.

Письмом от 13.05.2022 № СК/12108/22 в адрес ИП <...>. и ООО «Околица» направлен запрос о поставщиках товаров в торговые объекты, осуществляющие деятельность под торговым наименованием «Авокадо», за период с 01.11.2021 по 31.03.2022 с указанием стоимостного выражения таких поставок. Исходя из представленных сведений следует, что доля закупаемого у ООО «Сладкая жизнь плюс» товара в общем объеме поставок в торговые объекты, действующие под торговым наименованием «Авокадо», составляет от 21,36% до 53%.

Как установлено комиссией в рамках рассмотрения дела № 052/01/11-2827/2021, при выборке торговыми объектами определенного объема закупки у ООО «Сладкая жизнь плюс» применяется система вознаграждения, размер которого зависит от объема поставляемого товара в такие торговые объекта

и применяется Обществом индивидуально в отношении конкретного лица, и не превышает размер такого вознаграждения в соответствии с требованиями действующего законодательства.

В соответствии с частью 5 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» физическим лицам, коммерческим организациям и некоммерческим организациям запрещается осуществлять координацию экономической деятельности хозяйствующих субъектов, если такая координация приводит к любому из последствий, которые указаны в частях 1 - 3 настоящей статьи, которые не могут быть признаны допустимыми в соответствии со статьями 12 и 13 настоящего Федерального закона или которые не предусмотрены федеральными законами.

При этом в соответствии с пунктом 14 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под координацией экономической деятельности понимается согласование действий хозяйствующих субъектов третьим лицом, не входящим в одну группу лиц ни с одним из таких хозяйствующих субъектов и не осуществляющим деятельности на товарном рынке, на котором осуществляется согласование действий хозяйствующих субъектов. Не являются координацией экономической деятельности действия хозяйствующих субъектов, осуществляемые в рамках «вертикальных» соглашений.

Как указано в пункте 1 части 2 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются «вертикальные» соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением «вертикальных» соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если такие соглашения приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара, за исключением случая, если продавец устанавливает для покупателя максимальную цену перепродажи товара.

Согласно части 1 статьи 12 Закона о защите конкуренции допускаются «вертикальные» соглашения в письменной форме (за исключением «вертикальных» соглашений между финансовыми организациями), если эти соглашения являются договорами коммерческой концессии.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 №2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» антимонопольным законодательством, по общему правилу, запрещаются ограничивающие конкуренцию «вертикальные» соглашения — соглашения между хозяйствующими субъектами, один из которых приобретает товар, а другой предоставляет (продает) товар, целью и (или) результатом исполнения которых является ограничение конкуренции (пункт 19 статьи 4, части 2 и 4 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Исходя из пункта 18 статьи 4 названного Закона антимонопольный запрет «вертикальных» соглашений относится к добровольным договоренностям,

достигнутым между продавцом и покупателем товара в связи с существующими между ними гражданско-правовыми отношениями.

К соглашению, навязанному лицом, доминирующим на рынке, применяется статья 10 Федерального закона «О защите конкуренции». В иных случаях направление лицом указаний продавцам относительно их поведения в отношении потребителей, в том числе если такие указания были реализованы в связи с наличием гражданско-правового договора и в силу экономической зависимости продавцов от давшего указания лица, может быть рассмотрено в качестве недопустимой координации экономической деятельности (пункт 14 статьи 4, часть 5 статьи 11 Закона).

Согласно разъяснению №3 Президиума ФАС России при доказывании антиконкурентных соглашений и согласованных действий могут использоваться прямые и косвенные доказательства.

Прямыми доказательствами наличия антиконкурентного соглашения могут быть письменные доказательства, содержащие волю лиц, направленную на достижение соглашения: непосредственно соглашения; договоры в письменной форме; протоколы совещаний (собраний); переписка участников соглашения, в том числе в электронном виде.

Факт заключения антиконкурентного соглашения может быть установлен как на основании прямых доказательств, так и совокупности косвенных доказательств.

Как установлено Управлением при рассмотрении дела № 052/01/11-2827/2021, ООО «Сладкая жизнь плюс» и хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность под торговым наименованием «Авокадо» не образуют одноименную торговую сеть. В данном случае основным видом деятельности ООО «Сладкая жизнь плюс» является деятельность по оптовой торговле товарами (ОКВЭД: 46. Торговля оптовая, кроме оптовой торговли автотранспортными средствами и мотоциклами), при этом поставка товаров производится в рамках договора поставки, который заключен по каждому торговому объекту.

В свою очередь, хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность розничной реализации товара посредством торговых объектов под торговым наименованием «Авокадо», реализуют такой товар лицам, приобретающим для использования исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Таким образом, ООО «Сладкая жизнь плюс» и хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность под торговым наименованием «Авокадо», осуществляют свою деятельность на разных товарных рынках и не являются при этом конкурентами.

Комиссией по рассмотрению дела № 052/01/11-2827/2021 установлено, что договоры информационно-консультационных и исследовательских услуг содержат условия о передаче комплекса прав, методик, инструкций,

технологий, информационно-консультационных услуг, а также условия о соблюдении ассортиментной матрицы, обеспечении объема закупок у поставщика, проведении рекламных и маркетинговых акций и иных ограничений, то есть, в совокупности составляют комплекс исключительных прав.

Между тем при исполнении рассматриваемых договоров информационно-консультационных и исследовательских услуг передача комплекса объектов интеллектуальной собственности (оформление витрин, торговых залов) не зарегистрирована, что, в свою очередь, делает такую передачу прав несостоявшейся в соответствии с частью 2 статьи 1028 ГК РФ.

Таким образом, данные договоры нельзя рассматривать в качестве договоров коммерческой концессии в целях применения антимонопольного законодательства в части соблюдения/не соблюдения установленных запретов в связи с тем, что в силу части 2 статьи 1028 ГК РФ предоставление ООО «Сладкая жизнь плюс» рассматриваемых прав хозяйствующим субъектам нельзя считать состоявшимся.

Следовательно, на отношения сторон рассматриваемых договоров информационно-консультационных и исследовательских услуг в данном случае распространяются запреты, установленные частью 5 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, условие договора информационно-консультационных исследовательских услуг о необходимости заключения с ООО «Сладкая жизнь плюс» договоров поставки в определенном объеме, а также условие о проведении хозяйствующими субъектами на торговых объектах, действующих под торговым наименованием «Авокадо», рекламных и маркетинговых акций, объявленных ООО «Сладкая жизнь плюс», является прямым признаком координации, запрет на осуществление которой установлен частью 5 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции», и приводит к последствиям ограничивающих конкуренцию соглашений, определенным пунктом 1 части 1 статьи 11 Федерального закона о защите конкуренции, а именно к поддержанию скидок (на акционные товары).

В свою очередь, условие договора информационно-консультационных и исследовательских услуг о необходимости закупки в определенном стоимостном выражении товаров у ООО «Сладкая жизнь плюс» в целях реализации в торговых объектах, действующих под торговым наименованием «Авокадо», а также факт применения Обществом бонусной программы для таких торговых объектов являются косвенными признаками координации деятельности хозяйствующих субъектов, приводящей к разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков).

Таким образом, являясь оптовым поставщиком в указанные торговые объекты, ООО «Сладкая жизнь плюс» может быть заинтересовано в реализации своих

товаров через торговые объекты и прямо ограничивает количество сторонних поставщиков товаров в такие торговые объекты.

Более того, система взаимодействия торговых представителей, находящихся в штате ООО «Сладкая жизнь плюс», с целью доведения о принятых решениях и контроля исполнения договоров информационно-консультационных и исследовательских услуг в части реализации товаров по установленной Обществом стоимости на акционные товары, наличие механизма определения перечня товаров и установления стоимости на товары с учетом скидок также являются косвенными признаками координации ООО «Сладкая жизнь плюс» экономической деятельности самостоятельных торговых объектов.

Также стоит отметить, что поскольку договоры информационно-консультационных и исследовательских услуг не зарегистрированы в качестве договоров коммерческой концессии хозяйствующие субъекты, действующие под торговым обозначением «Авокадо», формально не образуют отдельную торговую сеть в понимании Федерального закона от 28.12.2009 от 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», при этом по существу ей являются.

С учетом изложенного действия ООО «Сладкая жизнь плюс» приводят к нарушению запретов, установленных частью 5 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции», выражающиеся в координации экономической деятельности хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность под торговым наименованием «Авокадо».

26.05.2022 Комиссией Нижегородского УФАС России в соответствии с частью 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции принято заключение об обстоятельствах дела комиссией.

09.06.2022 ООО «Сладкая жизнь плюс» (№ вх. 3487/20) представило возражения касавшие вышеобозначенного заключения.

В своих пояснениях общество сообщает, что отношения между ООО «Сладкая жизнь плюс» и клиентами, осуществляющими деятельность под брендом «Авокадо», состоят в следующем:

- общество поставляет клиентам товары;
- общество в рамках заключенных договоров информационно-консультационных и исследовательских услуг предоставило клиентам для использования совокупность объектов интеллектуальной собственности средство индивидуализации (бренд «Авокадо») и иную интеллектуальную собственность (включая стандарты обслуживания, логотипы, произведения дизайна) для осуществления торговой деятельности;
- клиенты осуществляют розничную продажу товаров под брендом «Авокадо». Они пользуются опытом и деловой репутацией общества в сфере торговли;
- общество контролирует использование своей интеллектуальной

собственности и консультирует клиентов по вопросам осуществления торговой деятельности, в том числе дает рекомендации по проведению в торговых объектах маркетинговых акций.

Общество не отрицает, что между ООО «Сладкая жизнь плюс» и хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность под торговым наименованием «Авокадо», сложились отношения коммерческой концессии (франчайзинга).

Так, франчайзинг, по мнению общества, представляет собой вид отношений между хозяйствующими субъектами, когда одна сторона (франчайзер) передает другой стороне (франчайзи) разработанную бизнес-модель его поведения. Данный вид отношений является развитой формой лицензирования, при которой одна сторона (франчайзер) предоставляет другой стороне (франчайзи) право действовать от своего имени, используя товарные знаки (бренды) франчайзера. При этом отсутствие формальной регистрации предоставления права на использование товарного знака не имеет правового значения поскольку при квалификации спорных правоотношений сточки зрения антимонопольного законодательства следует исходить из реального экономического содержания и поведения сторон. Так, товарный знак «Авокадо» и иные определяющие признаки концессии (комплекс интеллектуальных прав, деловая репутация и коммерческий опыт общества, разработанные стандарты обслуживания, модель ведения бизнеса) используются клиентами для осуществления торговой деятельности.

Одним из преимуществ участия хозяйствующих субъектов в торговой сети «Авокадо», исходя из пояснений общества, является возможность привлечения покупателей и увеличения товарооборота за счет проведения общесетевых маркетинговых акций (предоставление скидок на товары на определенный срок).

Между тем в рассматриваемом случае договоры информационно-консультационных и исследовательских услуг содержат условия о передаче комплекса прав, методик, инструкций, технологий, информационно-консультационных услуг, а также условия о соблюдении ассортиментной матрицы, обеспечении объема закупок у поставщика, проведении рекламных и маркетинговых акций и иных ограничений, то есть, в совокупности составляют комплекс исключительных прав.

При этом, как установлено Комиссией, передача такого комплекса объектов интеллектуальной собственности не зарегистрирована, что, в свою очередь, делает такую передачу прав несостоявшейся в соответствии с частью 2 статьи 1028 ГК РФ, и, как следствие, данные договоры нельзя рассматривать в качестве договоров коммерческой концессии в целях применения антимонопольного законодательства в части соблюдения/не соблюдения установленных запретов.

Таким образом, Комиссией при рассмотрении настоящего дела установлены следующие признаки координации ООО «Сладкая жизнь плюс»

экономической деятельности хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность на объектах с использованием торгового наименования «Авокадо»:

- централизованное размещение информации об акциях на продовольственные товары, действующих в торговых объектах под одним торговым наименованием «Авокадо»;
- наличие в договорах информационно-консультационных исследовательских услуг условия о необходимости проведения торговыми объектами, действующими под торговым наименованием «Авокадо», рекламных и маркетинговых акций, объявленных ООО «Сладкая жизнь плюс»;
- условие договора информационно-консультационных и исследовательских услуг о необходимости закупки в определенном стоимостном выражении товаров у ООО «Сладкая жизнь плюс» в целях реализации в торговых объектах, действующих под торговым наименованием «Авокадо»;
- заключение с хозяйствующими субъектами-собственниками торговых объектов, использующих торговое наименование «Авокадо», договоров поставки продовольственных товаров;
- наличие в договорах информационно-консультационных исследовательских услуг условия об ответственности за невыполнение задачи закупки (согласно пункту 2.1.5. договора исполнитель вправе начислить заказчику неустойку в размере 15 000 рублей за каждый месяц невыполнения задачи закупки);
- факт заключения дополнительного соглашения к договорам информационно-консультационных и исследовательских услуг, которое регламентирует размер вознаграждения в зависимости от объема товара, закупленного у ООО «Сладкая жизнь плюс»;
- факт применения Обществом бонусной программы для торговых объектов, которые осуществляют деятельность под торговым наименованием «Авокадо», приводящей к разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков);
- наличие системы взаимодействия торговых представителей, находящихся в штате ООО «Сладкая жизнь плюс», с целью доведения о принятых решениях и контроля исполнения договоров информационно-консультационных и исследовательских услуг в части реализации товаров по установленной Обществом стоимости на акционные товары, что приводит к поддержанию скидок (на акционные товары);
- наличие механизма определения перечня товаров и установления стоимости на товары с учетом скидок.

Изложенное свидетельствует о том, что рассматриваемые действия ООО «Сладкая жизнь плюс» в отсутствие заключенных надлежащим образом

договоров коммерческой концессии, а также в отсутствие зарегистрированной передачи прав на интеллектуальную собственность общества (комплекса исключительных прав) нарушают часть 5 статьи 11 Федерального закона «О защите конкуренции».

По правилам части 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании.

Установив в рамках рассмотрения данного дела факта нарушения ООО «Сладкая жизнь плюс» части 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», комиссия считает необходимым выдать обществу предписание о прекращении ООО «Сладкая жизнь плюс» действий, направленных на координацию экономической деятельности хозяйствующих субъектов, действующих на рынке розничной реализации товаров через объекты, на которых используется торговое наименование «Авокадо».

На основании изложенного, руководствуясь, статьями 23, 41, 49, Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия

решила:

1. Признать факт нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Сладкая жизнь плюс» (адрес места нахождения: <...>; ИНН 5258054000) части 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Сладкая жизнь плюс» предписание о прекращении нарушения запрета, установленного частью 5 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

Решение территориального антимонопольного органа может быть обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

2022-16343