



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области

ул. Пушкинская, 25, г. Вологда, 160000

тел. (8172) 72-99-70

факс (8172) 72-46-64

e-mail: fo35@fas.gov.ru

<http://vologda.fas.gov.ru>

ПО С Т А Н О В Л Е Н И Е

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 37АМЗ/17

23.01.2018 г.

Г.

В о л о г д а

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области Осипов С.В., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 37АМЗ/17, возбужденного в отношении ОАО «ТД «Русский Холодъ», (ОГРН 1052201906657,

ИНН 2221069438), расположенного по адресу: 140060, Московская область, Люберецкий район, п. Октябрьский, ул. Старый двор, 2-25. Общество уведомлено о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении. Представляют интересы: ***** по доверенности от 27.12.2017, выданной единоличным исполнительным органом - генеральным директором ОАО «ТД «Русский Холодъ», (представителям ОАО «ТД «Русский Холодъ» разъяснены права лиц, в отношении, которых ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные ч.1 ст. 25.1 КоАП РФ),

У С Т А Н О В И Л:

Решением Комиссии Вологодского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства по делу № 1-13ТД/17 от 23.08.2017 года установлено, что ОАО «ТД «Русский Холодъ» допустило нарушение п.5 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившееся в заключении договора комиссии № ВЛГД.К.-12 от 22.04.2016 с ФГУП «Промсервис» ФСИН России, что запрещено вышеуказанной нормой Закона.

Согласно материалам дела субъектом данного правонарушения является ОАО «ТД «Русский Холодъ» расположенное по адресу: 140060, Московская область, Люберецкий район, п. Октябрьский, ул. Старый двор, 2-25; г. Вологда, ул. Доронинская, 15.

Объектом правонарушений выступают общественные отношения в сфере осуществления торговой деятельности по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, поставки продовольственных товаров в торговые сети. Предусмотренное нарушение посягает на установленные государством в Федеральном [законе](#) «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» антимонопольные правила при осуществлении указанной выше торговой деятельности.

Объективной стороной правонарушения являются действия ОАО «ТД «Русский Холодъ», выразившиеся в заключении с ФГУП «Промсервис» ФСИН России договора комиссии № ВЛГД.К.-12 от 22.04.2016, что является нарушением п.5 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Ранее Вологодским УФАС России по результатам рассмотрения обращения Вологодской прокуратуры по надзору за соблюдением законов в исправительных учреждениях, служебной записки отдела контроля антимонопольного законодательства и экономического анализа Вологодского УФАС России, выявило в действиях ОАО «ТД «Русский Холодъ» признаки нарушения п.5 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

14.03.2017 года в отношении ОАО «ТД «Русский Холодъ» Вологодским УФАС России было возбуждено дело № 1-13ТД/17.

22.04.2016 года ОАО «ТД «Русский Холодъ» и ФГУП «Промсервис» ФСИН России был заключен договор комиссии № ВЛГД.К.-12, в соответствии с которым ОАО «ТД «Русский Холодъ» является Комитентом, а ФГУП «Промсервис» ФСИН России Комиссионером. Согласно предмету договора ФГУП «Промсервис» ФСИН России обязуется от своего имени, но за счет и по поручению ОАО «ТД «Русский Холодъ» совершать сделки по продаже продовольственных товаров – замороженной пищевой продукции ОАО «ТД «Русский Холодъ» третьим лицам. За выполняемые по договору поручения ОАО «ТД «Русский Холодъ» выплачивает ФГУП «Промсервис» ФСИН России вознаграждение.

На основании п.5 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается заключать между собой для осуществления торговой деятельности договор, по которому товар передается для реализации третьему лицу без перехода к такому лицу права собственности на товар, в том числе договор комиссии, договор поручения, агентский договор или смешанный договор, содержащий элементы одного или всех указанных договоров, за исключением заключения указанных договоров внутри одной группы лиц, определяемой в соответствии с Федеральным [законом](#) "О защите конкуренции", и (или) заключения указанных договоров между хозяйствующими субъектами, образующими торговую сеть, либо исполнять (реализовывать) такие договоры.

В соответствии со ст.2 Федерального закона № 381-ФЗ от 28.12.2009 «Об основах государственного регулирования торговой деятельности», торговый объект - здание или часть здания, строение или часть строения, сооружение или часть сооружения, специально оснащенные оборудованием, предназначенным и используемым для выкладки, демонстрации товаров, обслуживания покупателей и проведения денежных расчетов с покупателями при продаже товаров. Торговая сеть -

совокупность двух и более торговых объектов, которые принадлежат на законном основании хозяйствующему субъекту или нескольким хозяйствующим субъектам, входящим в одну группу лиц в соответствии с Федеральным [ЗАКОНОМ](#) «О защите конкуренции», или совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

В соответствии с представленной ФГУП «Промсервис» ФСИН России информацией на территории Вологодской области у ФГУП «Промсервис» ФСИН России в 2015 году имелось 13 торговых объектов, в 2016 году - 14 торговых объектов. В соответствии с распоряжением заместителя директора ФСИН России от 08.06.2015 № исх-04-34187, следует, что на основании решения директора ФСИН России от 03.06.2015 года организация торговли в магазинах учреждений уголовно-исполнительной системы передана в полном объеме ФГУП «Промсервис» ФСИН России.

В соответствии с уставом ФГУП «Промсервис» ФСИН России, утвержденным приказом ФСИН России № 271 от 16.05.2012, ФГУП «Промсервис» ФСИН России является коммерческой организацией. Предметом и целями деятельности ФГУП «Промсервис» ФСИН России является получение прибыли. ФГУП «Промсервис» ФСИН России осуществляет оказание услуг по оптовой и розничной торговле. Таким образом, ФГУП «Промсервис» ФСИН России является хозяйствующим субъектом согласно п.5 ст.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, ФГУП «Промсервис» ФСИН России в соответствии с положениями Федерального закона № 381-ФЗ от 28.12.2009 «Об основах государственного регулирования торговой деятельности» осуществляет торговую деятельность посредством организации торговой сети, а ОАО «ТД «Русский Холодъ» является поставщиком продовольственных товаров.

Ссылка ФГУП «Промсервис» ФСИН России в обоснование довода о том, что используемые им для реализации продовольственных товаров магазины на территории исправительных учреждений не образуют торговую сеть, на судебные акты по делу № А79-11990/2015 не может быть принята во внимание, поскольку изложенные в них выводы сделаны при ином предмете доказывания и иных фактических обстоятельствах, не являющихся идентичными с рассматриваемыми, не имеют существенного значения для данного дела.

ФГУП «Промсервис» ФСИН России не приведено достаточного правового обоснования довода о том, что специфика деятельности предприятий уголовно-исполнительной системы позволяет исключить их из сферы действия антимонопольного регулирования.

Судебная практика подтверждает факт того, что запрет на заключение договора комиссии распространяется на организации, осуществляющие торговую деятельность на территории исправительных учреждений

(постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 29.02.2016 по делу №А72-14542/2015, постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 15.06.2017 по делу № А28-8418/2016).

Следовательно, запрет, установленный в п. 5 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», распространяется на все торговые сети и всех поставщиков торговых сетей при осуществлении торговли между собой, в том числе и на торговые сети, осуществляющие торговую деятельность в Российской Федерации на территории исправительных учреждений, то есть вне зависимости от их подведомственности (например, ФСИН России) и места реализации продовольственных товаров (в данном случае – исправительные учреждения ФСИН России).

Согласно бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2015 год выручка ФГУП «Промсервис» ФСИН России составила 117 067 тысяч рублей.

В соответствии с ч. 2 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», хозяйствующий субъект вправе представить доказательства того, что его действия (бездействие), указанные в [части 1](#) настоящей статьи (за исключением действий, указанных в [пункте 4 части 1](#) настоящей статьи), могут быть признаны допустимыми в соответствии с требованиями [части 1 статьи 13](#) Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пояснениями, представленными ФГУП «Промсервис» ФСИН России следует, что решение о заключении договора комиссии с ОАО «ТД «Русский Холодъ» было принято с учетом отсутствия у ФГУП «Промсервис» ФСИН России оборотных средств для закупки товаров и так как данный контрагент принял на себя обязательство по доставке товаров.

Данные доводы ФГУП «Промсервис» ФСИН России представляются Комиссии УФАС необоснованными по следующим обстоятельствам.

На основании аналитического отчета № 11 от 20.06.2017 Вологодского УФАС России в границах Вологодской области, в состав хозяйствующих субъектов действующих на товарном рынке торговли, в том числе замороженными пищевыми продуктами в качестве потенциальных продавцов рассматриваемого товарного рынка может быть включено большое количество хозяйствующих субъектов. На территории Вологодской области аналогичную деятельность (как у ОАО «ТД «Русский Холодъ») осуществляют: ООО «Айсберри норд», ООО «Агроском», ООО «Холод», ООО «Продукты», ООО «Транс Логистик».

Таким образом, в качестве поставщиков продовольственных товаров – замороженных пищевых продуктов ФГУП «Промсервис» ФСИН России могло

выбрать данные хозяйствующие субъекты, вместе с тем действия ФГУП «Промсервис» ФСИН России по заключения договора с ОАО «ТД «Русский Холодъ», в отсутствие процедуры отбора потенциальных контрагентов, фактически устраняют конкуренцию среди всех возможных поставщиков замороженных пищевых продуктов.

В соответствии с ч. 4.1 ст. 1 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», положения [статьи 13](#) Федерального закона № 381-ФЗ не распространяются на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, выручка которых (их группы лиц, определяемой в соответствии с антимонопольным законодательством) от реализации товаров за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей, а также хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность посредством организации торговой сети, совокупная выручка от реализации товаров которых в рамках одной торговой сети за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей.

В связи с тем, что выручка ФГУП «Промсервис» ФСИН России, составляет менее суммы выручки, при наличии которой в связи с нарушением законодательства наступает ответственность по ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», положения ст.13 вышеуказанного Закона не распространяются на данный хозяйствующий субъект.

В соответствии с бухгалтерской отчетностью за 2015 год, представленной ОАО «ТД «Русский Холодъ» выручка Общества составляет 7 813 046 тысяч рублей, следовательно, на ОАО «ТД «Русский Холодъ» распространяются запреты, предусмотренные п.5 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Таким образом, в действиях ОАО «ТД «Русский Холодъ» в связи с заключением договора комиссии с ФГУП «Промсервис» ФСИН России имеется нарушение п.5 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

В ходе рассмотрения дела ОАО «ТД «Русский Холодъ» было представлено соглашение о расторжении с ФГУП «Промсервис» ФСИН России 17.08.2017 договора комиссии № ВЛГД.К.-12 от 22.04.2016, в связи, с чем Комиссия УФАС пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи ОАО «ТД «Русский Холодъ» предписания.

С субъективной стороны данное правонарушение характеризуется

тем, что у ОАО «ТД «Русский Холодъ» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность по ч.5 ст. 14.40 КоАП РФ, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, ОАО «ТД «Русский Холодъ» совершило административное правонарушение, предусмотренное ч. 5 ст. 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

На основании ч. 5 ст. 14.40, ст.23.48, ст.29.9 ч.1 п.1 КоАП РФ,

ПО С Т А Н О В И Л:

Подвергнуть ОАО «ТД «Русский Холодъ» (ОГРН 1052201906657, ИНН 2221069438)

административному наказанию в виде штрафа 1 500 000 (один миллион пятьсот тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 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.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Получатель: ИНН 3525048696, КПП 352501001, Управление Федерального казначейства по Вологодской области (Вологодское УФАС)

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140

ОКТМО 19701000

БИК 041909001

Счет 40101810700000010002 Вологодское отделение № 8638 ПАО
Сбербанк России.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 72-46-64).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Согласно пункту 3 части 1, части 3 статьи 30.1; статье 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней 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

Вологодского УФАС России
Ф.И.О.

подпись

Постановление получил: _____

« ____ » _____ 2018 г.

подпись

Отметка о высылке постановления почтой исх. № _____ от « ____ » _____ 2018

Г.