

РЕШЕНИЕ

г. Томск

Резолютивная часть оглашена 18 октября 2017 года

В полном объеме решение изготовлено 27 октября 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии — Бутенко И.В. – заместителя руководителя – начальника отдела контроля монополистической деятельности, членов комиссии: Гвоздевой А.Г. – главного специалиста-эксперта отдела экономического анализа, Третьяковой Р.Э. – специалиста-эксперта отдела экономического анализа, Брюхановой А.В. – специалиста-эксперта отдела экономического анализа,

рассмотрев дело № 04-10/45-17 по признакам нарушения ООО «Спар-Томск» (ИНН 7017326645, 634003, г. Томск, пр. Комсомольский, 13Б) п.1 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившегося в создании дискриминационных условий в договорах поставки продовольственных товаров, при которых хозяйствующие субъекты поставлены в неравное положение,

при участии представителя ООО «Спар-Томск» В. , доверенность от 18.04.2017 г. б/н,

УСТАНОВИЛА:

Во исполнение пункта 4 раздела 1 протокола заседания Правительственной комиссии по мониторингу и оперативному реагированию на изменение конъюнктуры продовольственных рынков от 21.12.2016 № 3 под председательством Заместителя Председателя Правительства Российской Федерации А. В. Дворковича на основании приказа Томского УФАС России от 02.02.2017 г. № 25 «О проведении внеплановой документарной проверки» в период с 03.02.2017 г. по 01.03.2017 г. Томским УФАС России была проведена проверка в отношении ООО «Спар-Томск». В ходе проведения проверки была осуществлена работа по оценке договоров, заключенных между ООО «Спар-Томск» и поставщиками продовольственных товаров, зарегистрированными на территории Томской области, на соответствие требованиям Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Согласно Акту проверки № 11 от 01.03.2017 г. было выявлено следующее.

В договоре поставки от 27.02.2014 г. № 27/02/14, заключенном между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп», отсутствуют следующие важные пункты, предусмотренные в типовом договоре поставки продовольственных товаров № М- (далее типовой договор), размещенном на официальном сайте торговой сети, на условиях которого заключены договоры с поставщиками продовольственных товаров Томской области:

- отсутствует раздел 2.СПЕЦИФИКАЦИЯ, в котором оговариваются конкретные сроки изменения и подтверждения новых цен. Так пунктом 2.3 раздела 2. СПЕЦИФИКАЦИЯ типового договора предусмотрено, что изменение цены Товара допускается не чаще, чем один раз в 3 (Три) месяца, в договоре, заключенном с ООО «Терминал-Групп», такое ограничение отсутствует;

- отсутствуют пункты 4.1 – 4.3, устанавливающие обязанность Поставщика предоставлять информацию о Товаре ООО «Спар-Томск» в конкретные сроки по установленному образцу (Приложение № 3 к типовому договору), а также условия отказа ООО «Спар-Томск» от приемки Товара;

- отсутствует пункт 4.5, в котором дается определение срока годности Товара, а также ограничение в поставке Товара определенного срока годности;

- отсутствует раздел 5.ДОСТАВКА И ПРИЕМКА ТОВАРА. В данном разделе пунктами 5.1 – 5.7 устанавливается порядок приемки товара, а также логистические требования к доставке товара согласно Приложению № 7. Данные требования к ООО «Терминал-Групп» согласно договору поставки от 27.02.2014 г. № 27/02/14 не предъявляются.

Также в договоре поставки от 27.02.2014 г. № 27/02/14 отсутствует пункт 5.8, в котором указывается на то, что, если во время приемки Товара обнаружится некачественный Товар или несоответствующий указанным требованиям, равно как и Товар с истекшим сроком годности или сроком годности, несоответствующим условиям (п. 4.5 типового договора), то ООО «Спар-Томск» вправе отказаться от несоответствующей части Товара, а Поставщик обязуется принять и вывезти этим же рейсом поставки несоответствующий указанным

требованиям Товар. Согласно пункту 5.8.1 в случае, если расхождения, указанные в пункте 5.8, были обнаружены после приемки Товара, то Поставщик обязан вывезти своими силами и за свой счет такой Товар не позднее 7 (Семи) дней с даты получения соответствующего требования ООО «Спар-Томск». При этом при возврате Товара Поставщик возмещает ООО «Спар-Томск» расходы за хранение за 1 кв.м. занимаемой площади за каждый день хранения с даты приемки Товара. Обмен Товара запрещен.

В то время как согласно пункту 3.3 договора поставки от 27.02.2014 г. № 27/02/14, заключенного между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп», в случае обнаружения при приемке товара ненадлежащего качества, оговаривается вопрос замены такого товара на качественный;

- отсутствует пункт 7.8, в котором прописаны сроки и ответственность Поставщика по компенсации расходов, связанных с уплатой штрафов по результатам налоговой проверки деятельности ООО «Спар-Томск» по нарушениям, осуществленным по вине Поставщика. А также в случае, если к ООО «Спар-Томск» будут предъявлены претензии, иски или возбуждены дела по уголовным или административным правонарушениям по поводу приобретения потребителями Товаров ненадлежащего качества (ненадлежащее качество возникло по причинам, за которые покупатель ответственности не несет), то Поставщик обязан урегулировать такие претензии и обеспечить судебную защиту, а также компенсировать понесенные ООО «Спар-Томск» расходы и убытки, связанные с данными ситуациями, в установленный срок;

- отсутствует пункт 10.2, согласно которому указано, что одностороннее расторжение договора поставки продовольственных товаров возможно в случаях существенного нарушения данного договора одной из сторон, а также прописаны данные случаи.

В договоре, заключенном между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп», каждая из сторон вправе расторгнуть данный договор, уведомив об этом другую сторону не менее чем за 7 (Семь) дней до предполагаемого срока.

Таким образом, в сравнении с договорами поставки продовольственных товаров, заключенными ООО «Спар-Томск» с поставщиками продовольственных товаров Томской области, в договоре, заключенном с ООО «Терминал-Групп», отсутствует ряд штрафных санкций, дополнительных расходов по определенным условиям договора, а также ряд конкретно установленных сроков, логистических требований, связанных с поставкой продовольственных товаров, что может давать преимущества ООО «Терминал-Групп» по сравнению с другими поставщиками продовольственных товаров Томской области, то есть в данном случае ООО «Терминал-Групп» и другие поставщики продовольственных товаров могут быть поставлены в неравное положение при поставке продовольственных товаров ООО «Спар-Томск».

На основании вышеизложенного, Приказом Томского УФАС России от 03.04.2017 № 58 было возбуждено дело № 04-10/45-17 по признакам нарушения ООО «Спар-Томск» (634003, г. Томск, пр. Комсомольский, 13Б) п.1 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

На заседание комиссии представитель ООО «Спар-Томск» пояснил, что ООО «Терминал-Групп» работает исключительно по своему типовому договору. Так, на этапе переговоров о заключении договора поставки ООО «Терминал-Групп» в письме от 12.02.2014 г. отказалось заключить договор поставки по типовой форме ООО «Спар-Томск», тогда 05.03.2014 г. в адрес ООО «Терминал-Групп» был направлен подписанный ООО «Спар-Томск» в редакции поставщика договор поставки от 27.02.2014 г. № 27/02/14 с просьбой ознакомиться с протоколом разногласий к данному договору. В свою очередь ООО «Терминал-Групп» отказалось подписывать и протокол разногласий, предложив рассмотреть вариант заключения дополнительных соглашений с учетом пожеланий торговой сети. Дополнительное соглашение № 1/2015 к договору поставки от 27.02.2014 г. № 27/02/14 между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп» подписано 01 января 2015 г.

Также отношения между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп» регламентируются Инструкцией по доставке и приемке товара, которая была направлена ООО «Спар-Томск» и принята ООО «Терминал-Групп» к исполнению 24.03.2015 г.

Таким образом, представитель ООО «Спар-Томск» настаивает на том, что договор поставки от 27.02.2014 г. № 27/02/14 в совокупности с дополнительными документами содержат ряд условий по поставке товара и ответственности юридического лица, содержащимися в типовом договоре поставки ООО «Спар-Томск».

Исследовав материалы дела, оценив доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

ООО «Спар-Томск» со всеми поставщиками продовольственных товаров, зарегистрированными на территории Томской области, за исключением ООО «Терминал-Групп», заключен договор поставки продовольственных товаров по типовой форме торговой сети.

Также было установлено, что ООО «Спар-Томск», не смотря на предпринятую попытку заключить с ООО «Терминал-Групп» договор по своей типовой форме, а далее заключить к договору поставки от 27.02.2014 № 27/02/14 протокол разногласий с необходимыми условиями, подписало дополнительное соглашение № 1/2015 к договору поставки от 27.02.2014 № 27/02/14 с ООО «Терминал-Групп» лишь 01 января 2015 г. В дополнительном соглашении № 1/2015 был предусмотрен ряд условий об ответственности ООО «Терминал-Групп» и штрафных санкциях в случае их невыполнения, однако данный перечень не включает в себя ряд выявленных в ходе проведения проверки условий договора поставки продовольственных товаров, прописанных в пунктах 2.3, 4.1-4.3, 4.5, 5.1-5.8, 5.8.1, 7.8, 7.8.1, 10.2 типового договора торговой сети, предъявляемых к остальным поставщикам.

В дальнейшем ООО «Спар-Томск» не предприняло шагов по заключению дополнительных соглашений к данному договору с условиями, выявленными в ходе проведения проверки в договорах поставки, заключенных с другими

поставщиками продовольственных товаров, при этом поставив ООО «Терминал-Групп» и других поставщиков продовольственных товаров, зарегистрированных на территории Томской области, в неравное положение при поставке продовольственных товаров ООО «Спар-Томск».

В соответствии с п. 8 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под дискриминационными условиями понимаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 13 Закона о регулировании торговой деятельности хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, запрещено создавать дискриминационные условия.

Согласно п. 8 ст. 2 Закона о регулировании торговой деятельности 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.

При этом в соответствии с пунктом 4.1. ст. 1 Закона о регулировании торговой деятельности положения [ст. 13](#) данного Федерального закона не распространяются на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, 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.

Изложенные обстоятельства подтверждаются следующими доказательствами.

Комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с п. 5.1 ст. 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» было принято решение провести обзор состояния конкуренции на рынке розничной реализации продовольственных товаров (Протокол заседания комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 08.06.2017).

Результатами обзора рынка розничной реализации продовольственных товаров подтверждено, что в понимании п. 8 ст. 2 Закона о регулировании торговой деятельности ООО «Спар-Томск» за период с 01.01.2017 г. по 08.06.2017 г. является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети на территориях г. Томска Томской области.

Так, по данным обзора состояния конкуренции на рынке розничной реализации продовольственных товаров по состоянию на 01.04.2017 г. ООО «Спар-Томск» на законном основании используются для осуществления предпринимательской деятельности, а именно розничной реализации продовольственных товаров, торговые объекты, используемые под единым коммерческим обозначением «Абрикос», которые находятся по следующим адресам:

- г. Томск, ул. Киевская, 13; г. Томск, ул. Бирюкова, 8; г. Томск, ул. Киевская, 68; г. Томск, Иркутский тракт, 74; г. Томск, ул. К. Ильмера, 13; г. Томск, ул. Б. Куна, 26/1; г. Томск, ул. Сибирская, 104 «а»; г. Томск, пр. Фрунзе, 102; г. Томск, ул. Кулагина, 6 «а», стр. 40; г. Томск, пер. Дербышевского, 17; г. Томск, Иркутский тракт, 96а; г. Томск, ул. Сибирская, 9/1; г. Томск, Иркутский тракт, 15 «а»; г. Томск, ул. Киевская, 109/1; г. Томск, ул. Красноармейская, 101 «а» (Красный экспресс); г. Томск, ул. Красноармейская, 101 «а», стр. 8 (ул. Вершинина, 44); г. Томск, ул. Нефтяная, 1, стр. 21; г. Томск, ул. Лазо, 3 «б»; г. Томск, пр. Ленина, 1, стр. 1; г. Томск, ул. Стрелочная, 23; г. Томск, пр. Фрунзе, 186; г. Томск, ул. Мокрушина, 24; г. Томск, пр. Мира, 27 в; г. Томск, пр. Фрунзе 119 к; г. Томск, ул. 79 Гв. Дивизии, 12/1; г. Томск, Иркутский тракт, 170; г. Томск, Иркутский тракт, 42; г. Томск, ул. Смирнова, 38; г. Томск, ул. Сибирская, 60; г. Томск, Московский тракт, 17; г. Томск, ул. Ново-Трактовая, 1; г. Томск, Богашевский тракт, стр. 1; г. Томск, ул. Грузинская, 7; г. Томск, пр. Фрунзе, 92 а; г. Томск, пр. Мира, 76; г. Томск, ул. Яковлева, 6; г. Томск, ул. Б. Подгорная, 87; г. Томск, ул. Ново-Трактовая, д. 1; г. Томск, ул. Лазарева, 1; г. Томск, ул. Архитекторов, 2; г. Томск, пр. Кирова, 65; г. Томск, ул. 79 Гв. Дивизии, 12/1; г. Томск, ул. Алтайская, 118; г. Томск, пр. Фрунзе, 120; г. Томск, ул. Вокзальная, 41.

При этом по информации, представленной ООО «Спар-Томск» (письмо от 15.02.2017 г. № 1-08/433), выручка данного хозяйствующего субъекта от реализации товаров за 2016 г. составила 3 241 128 619 руб., в связи с чем положения ст. 13 Закона о регулировании торговой деятельности распространяются на ООО «Спар-Томск».

Подтверждением наличия дискриминационных условий в договорах поставки продовольственных товаров, заключенных ООО «Спар-Томск» со всеми поставщиками продовольственных товаров Томской области по типовой форме торговой сети, в сравнении с договором поставки, заключенном между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп», являются результаты проведенного опроса хозяйствующих субъектов, зарегистрированных на территории Томской области и осуществляющих поставки продовольственных товаров в ООО «Спар-Томск» (далее – опрос поставщиков продовольственных товаров).

Так, согласно отчету по результатам опроса хозяйствующих субъектов, зарегистрированных на территории Томской области и осуществляющих поставки продовольственных товаров в ООО «Спар-Томск» (далее - отчет по результатам опроса поставщиков продовольственных товаров), был сделан вывод о том, что для ряда поставщиков продовольственных товаров, у которых договор поставки продовольственных товаров заключен по типовой форме ООО «Спар-Томск», условия данного договора являются либо полностью неприемлемыми, либо приемлемыми, но не в полной мере.

Максимальное количество нареканий вызывают условия пунктов 2.3, 5.5, 5.8.1, 7.8, 7.8.1, 10.2 типового договора ООО «Спар-Томск», которые часть респондентов считает наиболее дискриминационными и требующими корректировки. При этом в совокупности 27,1% поставщиков продовольственных товаров признают, что хотя бы одно из рассматриваемых условий (пункты 2.3, 4.1-4.3, 4.5, 5.1-5.8, 5.8.1, 7.8, 7.8.1, 10.2) типового договора поставки продовольственных товаров ООО «Спар-Томск» может создавать дискриминационные условия и ставить поставщиков в неравное положение в сравнении с теми поставщиками, у которых данные условия не будут включены в договоры поставки, заключенные с ООО «Спар-Томск».

Также, исходя из результатов рассмотрения ответов поставщиков продовольственных товаров, было подтверждено не только то, что ряд условий типового договора является дискриминационным, а также то, что такие пункты типового договора, как 5.8.1, 7.8, 7.8.1, приводят к дополнительным расходам в деятельности поставщиков продовольственных товаров и в процессе взаимодействия с торговой сетью влекут за собой дополнительные издержки, тем самым влияя на положение данных поставщиков в сравнении с ООО «Терминал-Групп», которое по условиям договора поставки от 27.02.2014 № 27/02/14 данные издержки не несет.

Таким образом, результаты опроса поставщиков продовольственных товаров подтверждают, что ООО «Спар-Томск» для ООО «Терминал-Групп» созданы ничем не обусловленные более выгодные условия осуществления предпринимательской деятельности по отношению к другим поставщикам продовольственных товаров, в связи с отсутствием в договоре поставки от 27.02.2014 № 27/02/14, заключенном между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп», вышеуказанных условий.

Доводы ООО «Спар-Томск» о том, что ООО «Терминал-Групп» является крупной оптовой компанией, которая реализует по договору поставки от 27.02.2014 № 27/02/14 не только продовольственные товары, но и большой перечень непродовольственных товаров, и работает данный поставщик исключительно по своему типовому договору не принимаются Комиссией во внимание. Так как ст. 13 Закона о регулировании торговой деятельности регулируется деятельность хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность по продаже именно продовольственных товаров посредством организации торговой сети и хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров в торговые сети, следовательно, отношения между поставщиками и торговой сетью по поставкам непродовольственных товаров в данном случае не рассматриваются. При этом ООО «Терминал-Групп» заключен договор поставки от 01.01.2016 г. № 5/8 с ООО «Счастье Есть» (торговая сеть), предметом которого также является поставка продовольственных товаров, не по типовой форме поставщика. Необходимо также отметить, что в приложениях к пояснению ООО «Терминал-Групп» от 31.05.2017 г. на определение об отложении дела № 04-10/45-17 от 24.04.2017 г. среди представленных копий договоров на поставку продовольственных товаров, заключенных между ООО «Терминал-Групп» и торговыми сетями, договор, заключенный с ООО «Счастье Есть», отсутствует. В связи с чем довод ООО «Спар-Томск» о том, что ООО «Терминал-Групп» работает исключительно по своему типовому договору также является недостоверным.

В ходе рассмотрения дела изначально проводилось сравнение условий договора поставки от 27.02.2014 № 27/02/14, заключенного между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп», с условиями договоров поставки продовольственных товаров, заключенных ООО «Спар-Томск» со всеми поставщиками продовольственных товаров, зарегистрированными на территории Томской области, по типовой форме торговой сети.

При этом, исходя из перечня поставщиков продовольственных товаров, представленного ООО «Спар-Томск» в разрезе групп поставляемых товаров (письмо ООО «Спар-Томск» от 15.02.2017 г. № 1-08/433), можно констатировать, что каждая отдельная группа продовольственных товаров поставлялась в ООО «Спар-Томск» различными поставщиками.

В отчете по результатам опроса поставщиков продовольственных товаров был сделан вывод о том, что ООО «Терминал-Групп», поставляя товары из указанных групп товаров, является конкурентом тем поставщикам, которые также поставляют продовольственные товары из группы товаров, поставляемых ООО «Терминал-Групп». Так, например, поставляя товар из группы «Гастрономия мясная» ООО «Терминал-Групп» является конкурентом АО «Сибирская Аграрная Группа Мясопереработка», ООО «Фабрикантъ», ООО «Меженниновская птицефабрика», ООО «ГАММА», ООО «Мясной городок», ООО «Радуга»; поставляя товар из группы «Гастрономия рыбная» ООО «Терминал-Групп» является конкурентом ООО «Авангард», ООО «БАЛТИЙСКИЙ БЕРЕГ-Сибирь», ООО «СИБТОРГ», ИП Репко В.Н., ООО «Штурвал» и т.д. Тем самым ООО «Терминал-Групп» является конкурентом всем указанным в отчете по результатам опроса поставщиков продовольственных товаров поставщикам продовольственных товаров в разрезе каждой отдельной группы товаров.

Вместе с тем, всеми поставщиками продовольственных товаров, зарегистрированными на территории Томской области, за исключением ООО «Терминал-Групп», договоры поставки продовольственных товаров заключены по типовой форме ООО «Спар-Томск» (подтверждается письменными пояснениями по обстоятельствам дела № 04-10/45-17 ООО «Спар-Томск» от 31.05.2017 г.). Следовательно, изначально условия типовой формы договора поставки продовольственных товаров ООО «Спар-Томск» являются одинаковыми для поставщиков любой группы продовольственных товаров, за исключением ООО «Терминал-Групп», поставляющего товар из этих же товарных групп. В связи с чем Комиссия посчитала корректным сравнение условий договора поставки от 27.02.2014 № 27/02/14 с договорами поставки продовольственных товаров, заключенных ООО «Спар-Томск» с остальными поставщиками Томской области.

В связи с вышеизложенным, довод ООО «Спар-Томск» о том, что сравнение условий договора поставки от

27.02.2014 № 27/02/14, заключенного с ООО «Терминал-Групп», проводилось с условиями договоров, заключенных по типовой форме торговой сети с хозяйствующими субъектами, поставляющими в ООО «Спар-Томск» продовольственные товары из разных товарных групп, вследствие чего ООО «Терминал-Групп» и данные поставщики не являются конкурентами и не могут быть оценены в сравнении друг с другом, не подтверждается.

Также необходимо отметить, что, не смотря на то, что внести изменения в договор поставки продовольственных товаров путем подписания с ООО «Спар-Томск» протокола разногласий по рассматриваемым условиям смогли 12 поставщиков (12% от общего количества поставщиков), при этом условия поставщика зачастую принимались частично, по результатам опроса поставщиков продовольственных товаров было установлено, что для 17% опрошенных поставщиков возможность отклонить либо скорректировать невыгодные условия поставки продовольственных товаров отсутствовала. Данный факт связан с отказом ООО «Спар-Томск» в подписании протокола разногласий.

По результатам опроса поставщиков продовольственных товаров также было установлено, что в ответ на предложение, адресованное в ООО «Спар-Томск» заключить договор поставки продовольственных товаров по типовой форме поставщика 12% хозяйствующих субъектов утверждают, что получили отказ, выдвинув это предложение.

Таким образом, довод ООО «Спар-Томск» о том, что именно поставщик является инициатором заключения договора и лицом, предлагающим условия договора поставки, согласно ст. 443 Гражданского Кодекса Российской Федерации во взаимоотношениях с ООО «Спар-Томск» не подтверждается.

Комиссией не принимается и довод ООО «Спар-Томск», о том, что дополнительно отношения по поставке продовольственных товаров между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп» урегулированы Инструкцией по доставке и приемке товара, которая ООО «Терминал-Групп» принята к исполнению с 24.03.2015 г. однако не поименована в заключенном между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп» договоре поставки.

Не смотря на то, что Инструкция по доставке и приемке товара включает в себя положения, аналогичные содержанию раздела 5 (условия пунктов 5.1 – 5.8) и Приложения № 7 типового договора ООО «Спар-Томск», т.е. закрепляет порядок приемки товара, а также логистические требования к доставке товара, а также содержит положения, аналогичные п. 4.5, 7.8, 7.8.1 типового договора торговой сети, ряд условий данной Инструкции противоречит условиям заключенного между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп» договора поставки от 27.02.2014 № 27/02/14.

Так, п. 15 Инструкции по доставке и приемке товара содержит следующее условие: «Если во время или после приемки Товара обнаружится, что его качество, количество, комплектность, маркировка, тара или упаковка не соответствуют требованиям стандартов, техническим условиям, требованиям настоящего Договора либо данным, указанным в маркировке и сопроводительных документах, равно как и Товар с истекшим сроком годности, или сроком годности, не соответствующим договоренности сторон, Покупатель вправе отказаться от несоответствующей части Товара, а Поставщик обязуется принять и вывезти этим же рейсом поставки несоответствующей указанным требованиям Товар, но не позднее 7 суток с даты получения требования Покупателя. При возврате Товара Поставщик возмещает Покупателю расходы за хранение из расчета 1200 (одна тысяча двести) рублей, включая НДС, за 1 кв. м. занимаемой площади за каждый день хранения с даты приемки Товара в г. Томске (г. Северске). Обмен Товара запрещен».

При этом в упомянутом пункте Инструкции по доставке и приемке товара идет ссылка на требования Договора, однако условия договора, заключенного между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп», указывают на обратное, т.е. в случае обнаружения Покупателем при приемке товара ненадлежащего качества, Покупатель обязан вернуть Поставщику товар ненадлежащего качества для решения вопроса о замене товара на качественный (пункт 3.3 договора поставки от 27.02.2014 № 27/02/14).

Согласно п. 18 Инструкции по доставке и приемке товара в случае противоречия настоящей Инструкции условиям Договора поставки, применению подлежит Инструкция.

По информации ООО «Спар-Томск» ответственность за несоблюдение Инструкции по доставке и приемке товара установлена в самой Инструкции, а в случае, если вопрос об ответственности и мерах принуждения не установлен Инструкцией по доставке и приемке товара применяются нормы о гражданской ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В самой Инструкции по доставке и приемке товара отсутствует ответственность за несоблюдение ее условий и меры по понуждению к ее исполнению.

При этом по данным ООО «Спар-Томск» перечень поставщиков продовольственных товаров, подписавших Инструкции по доставке и приемке товара ограничен (14 из 102 хозяйствующих субъектов), а понуждать к ее подписанию в соответствии с законом запрещено.

Таким образом, Инструкция по доставке и приемке товара хоть и содержит ряд рассматриваемых на дискриминационные условия положений, однако не является документом, обязательным к исполнению, и противоречит условиям заключенного между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп» договора поставки от 27.02.2014 № 27/02/14, является внутренним документом.

Согласно ст. 450 Гражданского Кодекса Российской Федерации изменение и расторжение договора возможны

по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Помимо дополнительного соглашения № 1/2015 к договору поставки от 27.02.2014 № 27/02/14, не включающего в себя ряд выявленных в ходе проведения проверки условий договора поставки продовольственных товаров, прописанных в пунктах 2.3, 4.1-4.3, 4.5, 5.1-5.8, 5.8.1, 7.8, 7.8.1, 10.2 типового договора торговой сети, между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп» никаких дополнительных соглашений к указанному договору поставки не заключено.

Учитывая вышеизложенные фактические и правовые обстоятельства, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Спар-Томск» (ИНН 7017326645), создав дискриминационные условия в договорах поставки продовольственных товаров, при которых хозяйствующие субъекты - поставщики продовольственных товаров Томской области поставлены в неравное положение, нарушило п.1 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», согласно которого хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, запрещается создавать дискриминационные условия, определяемые в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции».

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ст. 41, ч. 1 ст. 49, ст. 50 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Спар-Томск» (ИНН 7017326645, 634003, г. Томск, пр. Комсомольский, 13Б) нарушившим п.1 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», согласно которого хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, запрещается создавать дискриминационные условия, определяемые в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции».

2. Выдать предписание об устранении нарушения ООО «Спар-Томск» (ИНН 7017326645).

3. Материалы дела передать уполномоченному лицу для решения вопроса о привлечении ООО «Спар-Томск» (ИНН 7017326645) и должностных лиц ООО «Спар-Томск» (ИНН 7017326645) к административной ответственности за создание дискриминационных условий.

Председатель Комиссии

И.В. Бутенко

Члены комиссии

А.Г. Гвоздева

Р.Э. Третьякова

А.В. Брюханова

ПРЕДПИСАНИЕ

18 октября 2017 года

Г.

Т о м с к

нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии — Бутенко И.В. – заместитель руководителя – начальника отдела контроля монополистической деятельности, членов комиссии: Гвоздевой А.Г. – главного специалиста-эксперта отдела экономического анализа, Третьяковой Р.Э. - специалиста-эксперта отдела экономического анализа, Брюхановой А.В. - специалиста-эксперта отдела экономического анализа,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 18.10.2017 г. по делу № 04-10/45-17 о нарушении ООО «Спар-Томск» (ИНН 7017326645, 634003, г. Томск, пр. Комсомольский, 13Б) п. 1 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Спар-Томск» (ИНН 7017326645) в срок до 18.01.2018 г. прекратить нарушение п. 1 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», которого хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, запрещается создавать дискриминационные условия, определяемые в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции».
2. В срок до 18.01.2018 г. привести условия договора поставки от 27.02.2014 № 27/02/14, заключенного между ООО «Спар-Томск» и ООО «Терминал-Групп», в соответствие с требованиями п. 1 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», при этом, условия данного договора не должны ставить хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.
3. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Томское УФАС России в течении 5 дней по истечении установленного срока исполнения предписания.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленной срок законного предписания антимонопольного органа установлена административная ответственность по ст.19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

И.В. Бутенко

Члены комиссии

А.Г. Гвоздева

Р.Э. Третьякова

А.В. Брюханова