

Решение изготовлено в полном объеме – 28 марта 2014 года

## РЕШЕНИЕ

Дело №1

10 апреля 2014года

г. Ставрополь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

Сапунов Д.Н. – заместитель руководителя Ставропольского УФАС России;

Члены комиссии:

Гритчин И.Н. – заместитель начальника отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России;

Колесникова Ж.В. – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России;

Волошина О.В. – государственный инспектор отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России, в присутствии представителя ЗАО «Тандер» по доверенности от 16.08.2014 №2-4/458 <.....>,

рассмотрев материалы дела №1, возбужденного в отношении ЗАО «Тандер» в лице Пятигорского филиала (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, фактический адрес: 357500 г. Пятигорск, ул. Орджоникидзе, 11а) и Ставропольского филиала (г. Ставрополь, ул. 45-я Параллель, 12) по признакам нарушения части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания дискриминационных условий путем установления различных размеров вознаграждений (в процентном соотношении), создающих неравное положение между поставщиками одного ассортимента товаров,

УСТАНОВИЛА:

На основании приказов руководителя Ставропольского УФАС России инспекцией управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю были проведены контрольные мероприятия по проверке соблюдения требований Федерального закона от 28.12.2009г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» ЗАО «Тандер» Пятигорский филиал (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, фактический адрес: 357500 г. Пятигорск, ул. Орджоникидзе, 11а) и ЗАО «Тандер»

Ставропольский филиал (г. Ставрополь, ул. 45-я Параллель, 12).

В результате проверки в действиях ЗАО «Тандер» Пятигорский филиал и Ставропольский филиал установлены признаки нарушения части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»

Согласно пункту 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети (далее также здесь — торговые сети), и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети (далее также — поставщики торговых сетей), запрещается создавать дискриминационные условия.

В соответствии с пунктом 8 статьи 4 Закона 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.

Установление различных размеров вознаграждений (в процентном соотношении) создают неравное положение между поставщиками одного ассортимента товаров. Также инспекцией не установлены критерии, по которым ЗАО «Тандер» определяет размер вознаграждения и объема закупок, исходя из которого, определяется размер вознаграждения.

На основании изложенного в отношении ЗАО «Тандер» в лице Пятигорского филиала (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, фактический адрес: 357500 г. Пятигорск, ул. Орджоникидзе, 11а) и Ставропольского филиала (г. Ставрополь, ул. 45-я Параллель, 12) было возбуждено дело №1 по признакам нарушения части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания дискриминационных условий путем установления различных размеров вознаграждений (в процентном соотношении), создающих неравное положение между поставщиками одного ассортимента товаров.

В письменных пояснениях по делу №1 от 04.03.2014 исх. №317 ЗАО «Тандер» вывод Ставропольского УФАС России о наличии в действиях ЗАО «Тандер» Пятигорский филиал и Ставропольский филиал признаков нарушения части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» не признал, указав, что разность размеров вознаграждений не является дискриминацией поставщиков, а, напротив, свидетельствует о разном экономическом положении поставщиков.

Рассмотрев и проанализировав представленные материалы дела, заслушав доводы, разъяснения и возражения сторон, Комиссия Ставропольского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства установила следующие обстоятельства:

На основании приказов руководителя Ставропольского УФАС России инспекцией управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю были проведены контрольные мероприятия по проверке соблюдения требований Федерального закона от 28.12.2009г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» ЗАО «Тандер» Пятигорский филиал (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, фактический адрес: 357500 г. Пятигорск, ул. Орджоникидзе, 11а) и ЗАО «Тандер» Ставропольский филиал (г. Ставрополь, ул. 45-я Параллель, 12).

В результате проверки установлено следующее.

Анализ представленных договоров с производителями (поставщиками) хлеба и хлебобулочных изделий указывает на то, что Приложение №5 в связи с вступлением в силу Постановления Правительства Российской Федерации от 15 июля 2010 г. №530 утратило силу и не применялось в отношении указанной категории поставщиков. Приложением №5 к типовому договору предусмотрены коммерческие условия: порядок, размеры и основания выплаты премии (вознаграждения) в связи с приобретением у поставщиков продовольственных товаров определенного количества товаров.

В подтверждение того, что премии Покупателю не выплачиваются, в Приложении №5 к договорам №Птгф/168/13 от 01.03.2013 с ОАО «Кисловодский хлебомакаронный комбинат», №Птгф/696/12 от 01.08.2012 с ИП <.....>, №Птгф/83/13 от 01.02.2013 с ИП <.....>, №Птгф/299/13 от 01.04.2013 с ИП <.....>, №Птгф/312/13 от 01.04.2013 с ОАО «Ессентуки-хлеб», №Птгф/295/13 от 01.04.2013 с ОАО «Хлебокомбинат «Георгиевский», №Птгф/57/13 от 01.02.2013 с ИП <.....>, №Птгф/161/13 от 01.02.2013 с ИП <.....>, №Птгф/160/13 от 01.03.2013 с ООО «Черкесскхлеб», №Птгф/412/13 от 01.06.2013 премия указана в размере 0 %. Однако в Приложении №5 к договору №Птгф/206/13 от 01.03.2013 с ООО «Пятигорский хлебокомбинат» поставщик выплачивает покупателю премию за достижение объема закупок в размере 95 000 рублей за месяц при поставке товара в магазины и ГМ Покупателя в размере 7% от Товарооборота за отчетный период. В Приложении №5 к договору №Птгф/163/13 от 01.03.2013 с ИП <.....> поставщик выплачивает покупателю премию за достижение объема закупок в размере 10 000 рублей за месяц при поставке товара в магазины и ГМ Покупателя в размере 8% от Товарооборота за отчетный период. В Приложении №5 к договору №Птгф/167/13 от 01.03.2013 с ООО «Железноводский хлеб» поставщик выплачивает покупателю премию за достижение объема закупок в размере 15 000 рублей за месяц при поставке товара в магазины Покупателя в размере 4,5% от Товарооборота за отчетный период.

Аналогичная ситуация складывается с поставщиками кондитерских изделий (торты, пирожные) в Приложении №5 к договору №Птгф/59/13 от 01.02.2013 с ООО «Виктория» поставщик выплачивает покупателю премию за достижение объема закупок в размере 10 000 рублей за месяц при поставке товара в магазины Покупателя в размере 5% от Товарооборота за отчетный период. Такой же размер премии 5% от Товарооборота за отчетный период за достижение объема закупок в размере 10 000 рублей за месяц предусмотрен в Приложении №5 к договору №Птгф/61/13 от 01.02.2013 с ИП <.....>. Однако для ИП <.....> по договору №Птгф/134/13 от 01.02.2013 премия не предусмотрена и указана в размере 0%, а

для ООО «Кондитерская фабрика «Даханаго» по договору №Птгф/135/13 от 01.03.2013 поставщик выплачивает покупателю премию за достижение объема закупок в размере 500 000 рублей за месяц при поставке товара в магазины Покупателя в размере 7% от Товарооборота за отчетный период.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети (далее также здесь — торговые сети), и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети (далее также — поставщики торговых сетей), запрещается создавать дискриминационные условия.

В соответствии с пунктом 8 статьи 4 Закона 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.

Таким образом, ООО «Пятигорский хлебокомбинат», ИП <.....> и ООО «Железноводский хлеб» поставлены в неравные условия с другими поставщиками ЗАО «Тандер», осуществляющих поставку аналогичного ассортимента товаров (хлеб и хлебобулочные изделия), для которых не предусмотрено вознаграждение. Кроме того, установление различных размеров вознаграждений (в процентном соотношении) создают неравное положение между поставщиками одного ассортимента товаров, учитывая тот факт, что и объемы поставок у контрагентов различны. Также инспекцией не установлены критерии, по которым ЗАО «Тандер» определяет размер вознаграждения и объема закупок, исходя из которого, определяется размер вознаграждения.

Аналогичные условия о том, что в отношении поставки социально значимых товаров Приложение №5 утрачивает силу с момента вступления в силу нормативного акта Правительства РФ, утверждающего перечень таких товаров в соответствии с частью 5 статьи 9 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», либо выплата вознаграждения не допускается в отношении поставки социально-значимых продовольственных товаров, перечень которых утвержден Постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июля 2010 г. №530 содержится в договорах №СтвФ-14/340/10 от 01.07.2010 г. с ОАО «Молочный комбинат Ставропольский», №СтвФ-14/405/10 от 01.08.2010 г. с ООО «Пятигорский молочный комбинат», №СтвФ-14/301/10 от 01.07.2010 г. с ООО «Молоко», №СтвФ/163/13 от 01.03.2013 г. с ОАО «Молочный комбинат Ставропольский» и №СтвФ-14/285/10 от 01.07.2010 г. с ИП <.....>

Анализ представленных договоров с производителями (поставщиками) молока и молочной продукции не позволяет сделать вывод, что Приложение №5 в связи с вступлением в силу Постановления Правительства Российской Федерации от 15 июля 2010 г. №530 утратило силу и не применялось в отношении указанной категории поставщиков (кроме договора с ОАО «Молочный комбинат Ставропольский»), так как в Приложениях №5 к договорам поставки с остальными производителями (поставщиками) молока и молочной продукции предусмотрены премии за достижение определенных объемов закупок.

По договору №СтвФ-14/301/10 от 01.07.2010 г. с ООО «Молоко» покупателю выплачивается премия за достижение объема закупок в размере 300 000 рублей 3,5% (поставка в магазин Покупателя), по договору №СтвФ-14/405/10 от 01.08.2010 г. с ООО «Пятигорский молочный комбинат» покупателю выплачивается премия за достижение объема закупок в размере 100 000 рублей 6% (поставка в ГМ и ММ Покупателя), по договору №СтвФ-14/285/10 от 01.07.2010 г. с ИП <.....> покупателю выплачивается премия за достижение объема закупок в размере 300 000 рублей 4,5% (поставка в магазин и ГМ Покупателя).

Согласно пункту 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети (далее также здесь — торговые сети), и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети (далее также — поставщики торговых сетей), запрещается создавать дискриминационные условия.

В соответствии с пунктом 8 статьи 4 Закона 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.

Установление различных размеров вознаграждений (в процентном соотношении) создают неравное положение между поставщиками одного ассортимента товаров. Также инспекцией не установлены критерии, по которым ЗАО «Тандер» определяет размер вознаграждения и объема закупок, исходя из которого, определяется размер вознаграждения.

ЗАО «Тандер» допустило ничем не обусловленное ограничение одних контрагентов по сравнению с другими при прочих равных условиях, в частности, таких как по договору №СтвФ-14/301/10 от 01.07.2010 г. с ООО «Молоко»: покупателю выплачивается премия за достижение объема закупок в размере 300 000 рублей 3,5% (поставка в магазин Покупателя) и по договору №СтвФ-14/285/10 от 01.07.2010 г. с ИП <.....> - покупателю выплачивается премия за достижение объема закупок в размере 300 000 рублей 4,5% (поставка в магазин и ГМ Покупателя). При наличии единого размера объема закупок в размере 300 000 рублей, ООО «Молоко» выплачивает премия в размере 3,5%, а ИП <.....> вынужден оплатить 4,5%. То есть ЗАО «Тандер» создало дискриминационные условия для хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки молочной продукции (на аналогичном товарном рынке, что и ООО «Молоко»), установив различный процент выплачиваемой премии при одинаковом объеме закупок.

Заключение договоров с контрагентами на разных условиях приводит к ограничению конкуренции между контрагентами ЗАО «Тандер», создавая для некоторых из них конкурентные преимущества в виде льготных сниженных процентов премии, и вынуждая других нести повышенные расходы в связи с применяемыми к ним более высоких процентов. В указанной ситуации предприятия, поставляющие продукцию на условиях более высоких процентов премии, попадают в заведомо невыгодное экономическое положение и лишаются возможности конкурировать на равных условиях с другими субъектами, для которых ЗАО «Тандер» устанавливает низкие размеры премий.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, а также пункта 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать ЗАО «Тандер» в лице Пятигорского филиала (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, фактический адрес: 357500 г. Пятигорск, ул. Орджоникидзе, 11а) и Ставропольского филиала (г. Ставрополь, ул. 45-я Параллель, 12) нарушившим требования пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Нарушение выразилось в создании дискриминационных условий путем установления различных размеров вознаграждений (в процентном соотношении), создающих неравное положение между поставщиками одного ассортимента товаров.

2. Выдать обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения, а именно: направить контрагентам предложение о внесении изменений, в действующие договоры поставки о приведении договора поставки в соответствие с пунктом 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Об исполнении предписания сообщить в течение двух месяцев с момента получения решения и предписания.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев с момента его принятия.

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

Привлечение к административной ответственности не освобождает от обязанности исполнить решение и предписание антимонопольного органа.